

ORDENANÇA REGULADORA DEL SERVEI MUNICIPAL D'OBERTURA I MANTENIMENT D'UNA FRANJA EXTERIOR DE PROTECCIÓ AL VOLTANT DE LES URBANITZACIONS I NUCLIS DE POBLACIÓ EN COMPLIMENT DEL QUE PREVEU LA LLEI 5/2003 DE 22 D'ABRIL I LES SEVES MODIFICACIONS

Exposició de Motius:

El Decret 64/1995, de 7 de març, va establir les línies generals per la prevenció d'incendis forestals en termes generals. Posteriorment la Llei 5/2003, de 22 d'abril, de mesures de prevenció dels incendis forestals en les urbanitzacions sense continuïtat immediata amb la trama urbana (L5/2003), va ser un avenç de l'anterior normativa introduint mesures concretes per la prevenció d'incendis forestals a les urbanitzacions sense continuïtat immediata amb la trama urbana, entre les quals destaca la creació i manteniment d'una franja exterior de protecció de vint-i-cinc metres d'amplada al voltant de la urbanització i la l'obligació de mantenir en les mateixes condicions el terreny de les parcel·les no edificades.

Després de més de deu anys de vigència de la L5/2003, s'ha vist la necessitat d'ampliar l'àmbit de la seva aplicació i també les mesures concretes de prevenció, entre d'altres aspectes. En aquest sentit, la Llei 2/2014, de 27 de gener, de mesures fiscals, administratives, financeres i del sector públic, va modificar parcialment la L 5/2003. Entre les novetats, destaquen l'ampliació del seu objecte a les urbanitzacions, sense distingir entre les que tenen o no continuïtat amb la trama urbana, als nuclis de població, i edificacions i instal·lacions situats en terrenys forestals o en la franja de cinc-cents metres que els envolta (art 179.2 L 2/2014, que modifica l'art 1 L 5/2003). També amplia l'anterior obligació de manteniment de les mateixes condicions que s'estableixen per la franja a les parcel·les interiors i zones verdes (art. 179.4 L 2/2014, que modifica la lletra b) art 3.1 L 5/2003).

Els subjectes obligats són les comunitats de propietaris de la urbanització o les entitats urbanístiques col·laboradores (art 179.5 L2/2014, que modifica l'article 4.1 L 5/2003). Els propietaris de les finques continuen essent els obligats en última instància (art 4.2 L 5/2003).

Amb la modificació operada per la Llei de 28 de març de 2017, davant l'anterior legislació que establia la possibilitat que l'Ajuntament recorregués a l'execució forçosa per dur a terme les actuacions corresponents regulades a la norma per inactivitat dels obligats, s'ha establert la possibilitat que l'Ajuntament pugui establir una taxa per al finançament de l'execució dels treballs d'acord amb la normativa reguladora de les hisendes locals. Les taxes per prestació de serveis, a diferència dels preus, poden establir-se quan el servei és de recepció obligatòria. L'experiència en l'aplicació de la Llei 5/2003, ha permès constatar que l'establiment inicial i posterior manteniment de la franja perimetral de protecció, és una mesura de caràcter marcadament col·lectiu que no pot ser acomplerta per una persona aïlladament sinó que demana inevitablement l'actuació d'un subjecte que representi interessos col·lectius i que tingui la necessària capacitat de gestió per portar-la a la pràctica. Segons el text legal vigent el subjecte obligat a la implementació de la mesura és, en primer terme, la comunitat de propietaris de la urbanització o nucli de població, o l'entitat urbanística col·laboradora existent. Però en darrer terme és l'Ajuntament qui ha d'efectuar els treballs corresponents si els subjectes obligats no ho han fet abans. L'experiència mostra que és especialment difícil pels particulars, tot i que estiguin organitzats, el manteniment de la franja perimetral, per la qual raó, en la pràctica, els ajuntaments es veien obligats a assumir la responsabilitat de l'execució, sense perjudici de repercutir el seu cost sobre els propietaris. Donada aquesta situació, que previsiblement serà estable en el futur,

ha semblat oportú l'establiment del servei com a obligatori, la regulació del qual és objecte d'aquest reglament.

Pel que fa al manteniment de les parcel·les, el redactat de la L 5/2003 amplia l'obligació a totes les parcel·les, edificades o no, i a les zones verdes. L'experiència mostra, en el cas de les parcel·les, l'absència dels propietaris o les dificultats de proveir-se dels mitjans adequats fa que l'obligació sigui sovint incomplerta. La inclusió del manteniment d'aquestes parcel·les en el present servei pot resoldre el problema, oferint una via fàcil de compliment als propietaris obligats. El servei regulat pel present reglament es refereix exclusivament a les urbanitzacions i nuclis de població, inclosos en el règim de la L5/2003, les quals han d'haver estat prèviament delimitats. L'activitat que constitueix el servei resta assumida com a pròpia per la corporació, tal com demana l'article 159.3 del Reglament d'obres, activitats i serveis dels ens locals, aprovat per Decret de 13 de juny de 1995 (ROAS). Es consideren usuaris del servei els subjectes obligats a assegurar l'existència de la franja per l'article 4.1 de la L5/2003, és a dir, la comunitat de propietaris o l'entitat urbanística col·laboradora corresponent conforme a la previsió de l'article 4.1. o, quan aquesta no existeixi o no compleixi amb la seva obligació, els propietaris de les parcel·les incloses en el plànol de delimitació. Les entitats, com també els propietaris, poden complir de forma espontània les obligacions que els imposa la llei pels seus propis mitjans, sense fer-ne ús del servei municipal, cosa que determinarà l'exempció de la taxa. Tractant-se d'edificacions o instal·lacions aïllades, el subjecte obligat és sempre el propietari.

És per tot l'exposat que el servei té caràcter obligatori. Quant al règim de prestació, s'estableix que es prestarà directament per l'entitat local, tota vegada que la Llei determina en l'article 4.4 que en relació amb els treballs de neteja a què fan referència les lletres a, b i e de l'article 3.1, si no els han fet els subjectes obligats, correspon al municipi de fer-los. El finançament del servei no resta fixat en aquest reglament sinó que cal establir-lo en la corresponent ordenança fiscal reguladora. Donades les característiques del servei, el finançament tindrà caràcter de taxa tal com preveu l'article 4.4 de la L5/2003.

Article 1.- Objecte.

És objecte d'aquest reglament la regulació del servei municipal d'obertura i manteniment d'una franja exterior de protecció al voltant de les urbanitzacions i nuclis de població, així com del manteniment de les parcel·les i zones verdes interiors, en compliment del que preveuen l'article 3.1 a/ i b/ de la Llei 5/2003 de 22 d'abril (L5/2003), i els articles 6 i 7 del Decret 123/2005, de 14 de juny (D123/05).

El servei comprèn respecte de la franja perimetral exterior, tant l'obertura i neteja inicial com el seu manteniment periòdic. Un cop establerta la franja perimetral i la de protecció per a la prevenció inicial, els obligats causaran alta en el padró corresponent a efectes del manteniment en anys successius.

Article 2.- Àmbit d'aplicació

Les Urbanitzacions i nuclis de població que estan situades en el terme municipal de Sant Joan de les Abadesses en terrenys forestals o en la franja de cinc-cents metres que els envolta i es troben compresos dins de l'àmbit d'aplicació de la L5/2003 de 22 d'abril.

Serà requisit previ a la prestació del servei l'aprovació d'un plànol de delimitació, mitjançant acord del Ple de l'Ajuntament, d'acord amb el que preveu l'article 2.1 de l'esmentada L5/2003 i article 4 del D123/2005.

Article 3.- Caràcter de servei municipal.

L'activitat d'obertura i manteniment d'una franja exterior de protecció perimetral en les urbanitzacions i nuclis de població, inclosos en l'àmbit d'aplicació de la Llei 5/2003, resta assumida com a servei propi municipal, en els termes del projecte d'establiment aprovat a l'efecte i al present reglament. El servei es trobarà permanentment sota la potestat de direcció i control de l'entitat local que podrà adaptar-lo en tot moment a les circumstàncies que hi concorrin i a les exigències normatives que puguin sobrevenir.

Article 4.- Abast material del servei.

El servei regulat pel present reglament comprèn:

a) L'obertura i, manteniment posterior de la franja perimetral exterior de protecció, ajustat als requeriments i criteris de l'article 3.1.a) de la L5/2003, i article 6 del D123/2005 i els annexos que s'hi citen.

Article 5.- Informes i projectes tècnics previs.

Pels treballs d'obertura i, manteniment posterior de la franja, caldrà la redacció d'un projecte tècnic redactat per un facultatiu competent, el qual podrà ser substituït, a criteri dels tècnics municipals, per una memòria valorada.

Article 6.- Accés al servei. Condició d'usuari. Caràcter obligatori de la recepció.

Seràn usuaris del servei les comunitats de propietaris de la urbanització o les entitats urbanístiques col·laboradores corresponents esmentades al paràgraf 1 de l'article 4 de la L5/2003, el nucli de població i tots els propietaris de parcel·les incloses dins del polígon obligat definit en el plànol de delimitació o bé en el projecte executiu en cas que s'hagin realitzat petits ajustos al plànol de delimitació.

En el cas d'inexistència de comunitat de propietaris o entitat urbanística, seran usuaris els propietaris de les parcel·les.

Per tal de demostrar que no s'esdevé usuari del servei caldrà:

Acreditar en la forma prevista, en l'article següent, el compliment de les obligacions que imposa la L5/2003 en el seu article 3.1, apartats a) i b) fet que determinarà l'exempció de la taxa.

Article 7.- Acreditació del compliment de les obligacions imposades per la L5/2003 a l'efecte d'exclusió de l'ús del servei.

Als efectes de poder excloure's de la prestació del servei, resultant exempt de la taxa, caldrà acreditar el compliment de les obligacions imposades per la Llei 5/2003 en la forma següent:

a) Quan es tracti de la franja perimetral de protecció:

Mitjançant certificació estesa per tècnic competent en la qual consti, tant pel que fa a l'establiment com pels anys successius, que l'establiment o el

manteniment posterior ha estat executat convenientment i que s'ajusta a la definició física continguda a l'acord de delimitació i que compleix les característiques que s'estableixen pel reglament aprovat per D123/2005.

Les anteriors previsions no impediran que els serveis tècnics excloguin d'ofici de la prestació del servei de neteja i manteniment les parcel·les, zones verdes, edificacions o instal·lacions que, en el moment d'iniciar-se la prestació del servei, apareguin en estat de conformitat amb les condicions establertes al D123/2005.

De manera anàloga, el servei resultarà procedent i serà prestat amb càrrec a l'obligat, quan es constati que, malgrat haver-se aportat la documentació esmentada en aquest article, la situació real de la franja o d'alguna parcel·la no s'ajusta a les exigències de les normes. En aquest cas, s'aixecarà acta de la situació real del sòl abans de la prestació del servei i es liquidarà la prestació del servei un cop efectuats els treballs.

Article 8.- Període de prestació del servei.

8.1.- Franja Perimetral.

La prestació del servei comprendrà l'obertura i el manteniment posterior d'aquesta. La periodicitat anual del manteniment podrà ser modificada motivadament quan s'aprecii que el ritme de renovació de la vegetació ho aconsella.

La prestació del servei comprendrà l'aclariment inicial i el manteniment posterior. A l'igual que amb el manteniment de la franja aquest serà anual i podrà ser modificat motivadament quan s'aprecii que el ritme de renovació de la vegetació ho aconsella.

L'activitat material de prestació del servei serà decidida per l'Ajuntament i es realitzarà complint amb la regulació establerta en relació amb la realització de treballs forestals emesa per l'òrgan competent de la Generalitat de Catalunya.

Article 9.- Relacions amb la propietat del sòl on calgui intervenir per al manteniment de la franja de protecció. Servitud forçosa.

El sòl necessari pel manteniment de la franja de protecció es considera sotmès a una servitud legal en els termes que resulten de l'article 6 de la L5/2003.

La interpretació continguda en les sentències del TSJ de Catalunya de 19 de març de 2009 (secció 5ª, recurs apel·lació 543/2007), 6 de maig de 2010 i 14 de febrer de 2011 (secció 2ª, recurs 351/2008) determinen que és innecessari la tramitació d'un procediment d'expropiació forçosa per a la seva indemnització, que la servitud es constitueix "ex lege" i d'aquesta, no resulta cap privació singular del dret de propietat privada o de drets o interessos patrimonials legítims, sinó només una limitació legal en benefici de la protecció contra incendis. Així mateix, es recull en la sentència del 2011 que tampoc es produeix cap ocupació temporal tècnicament parlant, sinó que l'ocupació provisional de la finca afectada pel pas per a la construcció de la franja de protecció, i els perjudicis ocasionats per aquell, son indemnitzables de conformitat amb el que disposa l'article 6 de la L5/2003. L'article 1.106 del Codi Civil estableix la indemnització de danys i perjudicis comprèn, no només el valor de la pèrdua que hagin sofert, sinó també el del guany que hagi deixat d'obtenir el creditor.

De les sentències anteriors es considera que per a calcular la indemnització a la que tenen dret els propietaris dels predis servents, titulars de sòl afectat per la servitud, s'aixecaran les actes que siguin necessàries dels treballs efectuats, que permetin la constància dels fets necessaris per l'avaluació.

Pel que fa a la indemnització per la servitud generada per la franja, el projecte executiu o memòria valorada identificarà els m2 totals afectats per la servitud regulant que, per al càlcul posterior individual de la indemnització, es tindran en compte les normes de valoració cadastral tant per a la fixació del preu/m2 de sòl, com per al càlcul del percentatge de l'afectació d'aquest, el qual s'aplicarà per a determinar el l'import final de la indemnització seguint la següent fórmula:

Superfície afectada (m2) x preu/m2 x percentatge d'afectació sobre el valor sòl afectat
= import de la indemnització.

L'import de la indemnització serà quantificat individualment i posat a disposició de l'afectat en el mateix moment que se li notifiqui la realització de l'actuació, i en tot cas, abans de portar-la a terme materialment.

Els propietaris forestals afectats per la franja de protecció podran justificar que disposen d'un instrument de gestió forestal aprovat i vigent per l'administració competent i que l'estan executant d'acord al mateix; per calcular l'import de la indemnització es tindrà en compte el lucre cessant de la producció en base a les dades de l'instrument d'ordenació forestal. En aquest cas, el propietari forestal haurà de presentar una valoració de la finca realitzada per un facultatiu forestal.

Article 10.- Condicions que ha de complir la prestació material del servei.

El servei podrà ser prestat mitjançant personal propi de l'Ajuntament, per una altra administració de caràcter (comarcal) amb la que s'hagi subscrit conveni de col·laboració per a la realització material dels treballs, o mitjançant la contractació d'empresa o empreses externes (sigui per la pròpia Entitat municipal o per l'Entitat supramunicipal) i serà dirigit per un tècnic amb competència en matèria forestal de plantilla de l'Ajuntament, la Diputació provincial o el Consell Comarcal, o contractat a l'efecte per l'Ajuntament.

L'accés als terrenys inclosos en la franja de protecció tindrà lloc durant el temps estrictament necessari per a la realització de treballs de neteja i es farà fer pel punt menys perjudicial o incòmode per a les finques gravades.

Els treballs s'ajustaran als prèviament projectats o pressupostats.

Si les circumstàncies concurrents obliguessin a modificar les previsions del projecte, es deixarà constància de les modificacions introduïdes i de la seva motivació mitjançant informe signat pel director facultatiu. Els residus vegetals que s'hi generin es tractaran d'acord amb que estableix l'article 10 del D123/05.

Article 11.- Drets dels usuaris.

Els usuaris del servei definits a l'article 7 d'aquesta ordenança tenen els drets següents: De forma general, s'entendrà com a drets dels usuaris, tots aquells que provinguin de qualsevol disposició jurídica que els sigui d'aplicació.

Article 12.- Obligacions dels usuaris.

Els usuaris estan obligats a:

1r. Suportar el cost econòmic del servei en la forma prevista per l'ordenança fiscal reguladora de la taxa.

2n. Facilitar a l'Ajuntament l'execució de les tasques que són el seu objecte aportant la informació que resulti oportuna i en el seu cas la disponibilitat material dels terrenys que sigui necessari ocupar.

3r. Abstenir-se de qualsevol conducta que pugui fer més gravosa o menys efectiva la prestació del servei.

Article 13.- Potestats de l'Ajuntament en la prestació del servei.

L'Ajuntament, en la prestació del servei, ostenta las següents facultats i prerrogatives:

1ª. Escollir els recursos materials i personals per la prestació del servei, ja siguin propis o contractats.

2ª. Aprovar els projectes tècnics o pressupostos que siguin necessaris per la prestació del servei.

3ª. Rescabalar-se del cost del servei, a costa dels usuaris, de conformitat amb l'ordenança fiscal reguladora de la taxa i de la restant normativa aplicable. 4ª. Determinar el temps en el qual serà prestat el servei.

4ª. Utilitzar quan escaigui per la finalitat del servei les prerrogatives pròpies del privilegi autoexecutiu.

Article 14.- Obligacions de l'ajuntament.

En l'activitat de prestació del servei són obligacions de l'Ajuntament:

1ª. Atendre les peticions d'exclusió del servei.

2ª. Prestar el servei de conformitat amb les previsions tècniques de la L05/2003 i D123/2005 i els seus annexos.

3ª. Mantenir informats els usuaris de les dates d'execució dels treballs, per mitjans de difusió pública.

4ª. Vetllar perquè els treballs de manteniment es facin amb la periodicitat adequada.

5ª. Tractar els residus generats durant l'execució dels treballs segons el que preveu l'article 10 del D123/2005.

6ª. Designar facultatiu competent per la direcció dels treballs.

7ª. Aprovar els pressupostos o projectes de manteniment.

8ª. Indemnitzar els perjudicis que ocasioni la prestació del servei als titulars del sòl afectat en els termes de l'article 10 de la present ordenança i en general als tercers d'acord amb el que estableix el dret regulador de la responsabilitat patrimonial administrativa.

9ª. Vetllar per tal que l'execució dels treballs ocasioni els mínims perjudicis a tercers.

10ª. Executar les prestacions materials dels servei amb recursos propis mitjançant altra administració amb la que hagi subscrit conveni de col·laboració per a l'execució dels treballs o mitjançant contractista.

11^a. Sol·licitar, quan sigui preceptiva, l'autorització judicial per l'entrada en domicili si la prestació exigeix accedir a immobles emparats per aquesta garantia i no s'ha obtingut l'autorització de l'interessat.

Disposició addicional. Referències legislatives.

Les referències a normes legals que es contenen en el present reglament es consideraran fetes a les que les substitueixin en el futur, sense necessitat d'alteració de la present ordenança.

Disposició final.- Vigència.

Aquesta ordenança entrarà en vigor quan s'hagi publicat íntegrament al Butlletí Oficial de la Província de Girona i hagi transcorregut el termini de quinze dies hàbils previst a l'article 65.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local.