



Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

AT/jc/Urbanisme/Projectes d'equipaments públics/2023/5961

ANUNCI

El Ple Municipal, en sessió celebrada el dia 28 de novembre de 2024, va prendre, entre d'altres, l'acord de convalidació de l'acord d'aprovació definitiva dels projectes bàsics i executius d'obra local ordinària per a la construcció d'un edifici plurifamiliar de 8 habitatges en règim de protecció oficial, al carrer Ramón y Cajal 35-37, el qual es transcriu a continuació:

"Expedient: 2023/5961 - PRP2024/534-CONVALIDACIÓ DE L'ACORD D'APROVACIÓ DEFINITIVA DELS PROJECTES BÀSICS I EXECUTIUS D'OBRA LOCAL ORDINÀRIA PER A LA CONSTRUCCIÓ D'UN EDIFICI PLURIFAMILIAR DE 8 HABITATGES, EN RÈGIM DE PROTECCIÓ OFICIAL

I.- Antecedents de fet

En data 27 de juny de 2024, el Ple de l'Ajuntament va aprovar definitivament els projectes bàsics i executius d'obra local ordinària per a la construcció d'un edifici plurifamiliar de 8 habitatges, en règim de protecció oficial, format per una planta baixa, dues plantes pis i coberta plana, amb dos habitatges adaptats a persones amb mobilitat reduïda, al carrer Ramón y Cajal 35-37.

Mitjançant Decret d'Alcaldia 2024/2044, de 20 de novembre, es crea l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament de Cardedeu.

En data 22 de novembre de 2024 s'emet informe favorable per part de l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament de Cardedeu.

Consta informe de secretaria a l'expedient.

II.- Legislació aplicable

En matèria d'obra pública i de contractació:

- Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP)
- Llei 3/2007, de 4 de juliol, d'obra pública de Catalunya (LOPC)



Signatura 1 de 1

**José Quesada
Tornero**

03/12/2024

ALCALDE



Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

En el moment de preparació de l'expedient administratiu de contractació, corresponent a la construcció dels habitatges objecte del projecte, el sotasignat comprova que no consta en aquest Ajuntament cap acte formal mitjançant el qual s'hagin atribuït les funcions d'oficina de supervisió a l'arquitecte que va emetre l'informe que consta en el present expedient d'aprovació del projecte.

Cal tenir present que l'obligació de supervisió dels projectes, en els termes de l'article 235 LCSP, no contempla cap excepció per les entitats locals, essent aquest un tràmit necessari en l'expedient d'aprovació del projecte. No es pot interpretar per tant, que un informe tècnic d'un arquitecte municipal pugui equivaldre a l'emès per la corresponent oficina si aquest funcionari no compta amb el corresponent nomenament com a membre de la mateixa.

Un cop constatada la inexistència d'oficina de supervisió de projectes a l'Ajuntament de Cardedeu i la manca d'atribució expressa de les seves funcions als arquitectes municipals, convé recordar que la Disposició adicional tercera de la LCSP, en el seu apartat sisè, estableix que la supervisió pot ser efectuada per la Diputació. No obstant, la Diputació de Barcelona en aquests moments no es pot fer càrrec de la preceptiva supervisió dels projectes d'aquest municipi. Al seu torn, actualment el Consell Comarcal del Vallès Oriental no compta amb una oficina que presti assistència als municipis en aquest aspecte.

Davant d'aquest fet, el dia 20 de novembre de 2024 s'emet informe conjunt per part del Cap de gabinet de gestió de territori i del sotassinat proposant a l'Alcaldia la creació de l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament de Cardedeu, de conformitat amb el que disposen els articles 235 LCSP i 24.2 LOPC. Les funcions d'aquesta oficina, en tot cas, són les establertes a l'article 136 del Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques i a l'article 24 LOPC.

El mateix dia 20 de novembre es dicta el Decret d'Alcaldia 2024/2044, mitjançant el qual es crea l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament de Cardedeu. El dia 21 de novembre s'emet, en el marc del present expedient, provisió d'Alcaldia disposant l'emissió del corresponent informe per part de l'òrgan acabat d'esmentar.

Segona.- Sobre la doctrina de la conservació i de la convalidació dels actes

A continuació procedeix analitzar els efectes de la inexistència de l'informe de l'Oficina de Supervisió de Projectes amb caràcter previ a l'aprovació del projecte.



Signatura 1 de 1

**José Quesada
Tornero**

03/12/2024

ALCALDE



Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

L'article 47.1.e) LPACAP disposa que són nuls de ple dret els actes dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert. Tanmateix, la jurisprudència ha sigut clara a l'hora d'establir la necessitat d'aplicar de manera restrictiva les causes de nul·litat i especialment la prevista en l'apartat referenciat. A tall d'exemple, les sentències del Tribunal Suprem de 17 d'octubre de 1991 i de 31 de maig de 2000 ja van posar de manifest que *"es preciso que se haya prescindido total i absolutamente del procedimiento, no bastando la omisión de alguno de estos trámites y resulta necesario ponderar en cada caso las consecuencias producidas por tal omisión a la parte interesada, la falta de defensa que realmente haya originado, y, sobre todo lo que hubiera podido variar el acto administrativo originario en caso de haberse observado el trámite omitido"*. En aquest sentit, l'Alt Tribunal ha assenyalat que perquè es doni el motiu de nul·litat consistent a haver-se dictat l'acte prescindint total i absolutament del procediment legalment establert, no és requereix únicament que s'hagi incorregut en l'omissió d'un tràmit del procediment, per essencial i transcendental que sigui, sinó que és necessari que s'hagi prescindit total i absolutament del procediment legalment establert, la qual cosa es produeix en dos supòsits: quan es prescindeix de tot tràmit, és a dir, es produeix l'acte sense la instrucció prèvia de cap procediment i quan s'hagi seguit un procediment legalment previst per a un objecte diferent.

Precisament, pel que fa a la causa de nul·litat prevista a l'article 47.1.e) LPACAP es pot fer referència al Dictamen 273/2020, de 3 de setembre, del Consell Consultiu de Castella i Lleó, el qual sintetitza la jurisprudència del Tribunal Suprem i la doctrina del Consell d'Estat:

Sobre esta causa de nulidad, es doctrina reiterada del Consejo de Estado (por todos, dictámenes 173/2008, de 30 de abril, y 2002/2008, de 11 de diciembre) que, "para que sea aplicable, es necesario que la conculcación del procedimiento haya sido de tal magnitud que suponga la concurrencia de anomalías en la tramitación que se caractericen por su especial gravedad" (Dictámenes 542/1996, de 7 de marzo; 926/1997, de 3 de abril, 4.897/1997 de 23 de octubre 6.175/1997, de 19 de febrero de 1998).

En otros dictámenes (2.301/1998, de 10 de septiembre) se dice que "es necesario apreciar con rigor que el procedimiento se ha violentado de modo terminante y claro (...) debiendo justificarse cumplidamente que se ha producido alguna anomalía esencial en su tramitación".





Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

En sentido similar se ha pronunciado el Tribunal Supremo, al requerir "omisiones sustanciales y de entidad, equiparables a la falta de aquellos requisitos procedimentales que configuran la esencialidad del procedimiento" (Sentencia de 12 de julio de 1993) o bien al entender que se produce "por el seguimiento de un procedimiento completamente opuesto al correcto" (Sentencia de 20 de abril de 1990).

E igualmente, otros dictámenes que exigen "omisiones sustanciales y de entidad equiparable a la falta de aquellos requisitos procedimentales que configuran la esencialidad del procedimiento" (Dictamen 906/1996, de 28 de marzo), o una omisión de "hitos esenciales" del procedimiento (Dictámenes 45.853, de 17 de noviembre de 1983, y 1.532/1992 de 4 de marzo de 1993).

El propio Consejo de Estado en su Dictamen 1.365/2008, de 13 de noviembre, expone que este motivo de nulidad "supone una total inaplicación del procedimiento legalmente establecido, sin que sea suficiente advertir omisiones o infracciones de tramitación. La ausencia total de procedimiento debe ser entendida en el sentido de que no exista los engarces formales necesarios en el iter administrativo para concluir en el acto que se pretende emanar, envolviendo tales ausencias o errores procedimentales un radical vicio con irremediables efectos sobre el acto administrativo final (dictámenes 2.756/96, de 25 de julio y 1.950/2004, de 23 de septiembre).

Ni siquiera la omisión del trámite de audiencia da lugar "siempre y de forma automática" a la nulidad por esta causa (Dictamen 3.035/95, de 25 de abril), sino que resulta necesario, como señaló la Sentencia del Tribunal Supremo de 17 de octubre de 1991, "ponderar, en cada caso, las consecuencias producidas por tal omisión en la parte interesada, la falta de defensa que realmente haya originado y, sobre todo, lo que hubiera podido variar el acto administrativo originario en caso de haberse observado el trámite omitido".

Correspon per tant analitzar, en el marc del present expedient, si l'emissió de l'informe de l'Oficina de Supervisió de Projectes amb anterioritat a l'aprovació del projecte hagués modificat el sentit de l'aprovació definitiva del mateix. A tals efectes, és necessari considerar que l'informe que finalment ha emès l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament no hagués modificat el projecte que es va sotmetre a aprovació definitiva del Ple, ja que el sentit d'aquest informe ha sigut favorable. Així mateix, les al·legacions presentades durant l'exposició pública del projecte no tenien per objecte l'absència de l'informe en l'expedient. És a dir, l'acte d'aprovació definitiva del projecte i el propi projecte s'haguessin





Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

mantingut en els mateixos termes si, amb anterioritat a l'aprovació, s'hagués emès l'informe de l'Oficina que actualment ja consta a l'expedient.

Un cop descartada la nul·litat de ple dret resulta oportuna la presa en consideració del principi de conservació d'actes i tràmits (art. 51 LPACAP).

Existeix una nodrida doctrina que ha perfilat el principi de conservació d'actes i tràmits de l'expedient que s'haguessin mantingut, en cas de no haver-se produït la infracció procedimental, així com també l'aplicació de la convalidació per l'Administració dels actes anul·lables, amb la finalitat d'esmenar els vicis que pateixin. En resum, l'aplicació pràctica de la figura de conservació dels actes i tràmits ha de procurar preservar aquells el contingut dels quals hagués sigut el mateix si no s'hagués comès la infracció.

Per la seva part, l'article 52 LPACAP fixa que "*l'Administració pot convalidar els actes anul·lables, i reparar els vicis que presentin*".

Les principals característiques d'aquesta potestat, mitjançant la qual l'Administració pot corregir els seus propis actes per garantir-ne la seva legalitat i eficàcia, són que ens trobem davant d'un acte anul·lable (en aquest informe ja s'ha descartat la nul·litat de ple dret) i que la producció dels efectes de la convalidació operen des de la data en la qual es dicta l'acte de convalidació, sens perjudici de la possible retroacció d'efectes quan es donen les condicions de l'article 39.3 LPACAP.

La convalidació pot operar únicament respecte d'actuacions anteriors en les quals, advertint-se un vici o irregularitat constitutiu d'anul·labilitat, es pretén solucionar el mateix per un acte, el de convalidació, necessàriament posterior.

En l'aplicació d'aquesta figura han de prevaler raons de mínima equitat com aquelles a les quals al·ludeix l'article 3 del Codi Civil Comú i l'article 111-9 del Codi Civil Català, com a referents de ponderació a l'hora d'aplicar les normes, i aquestes serien les que podrien justificar que s'acudeixi al mecanisme de la convalidació en aquells supòsits en què es tracti d'evitar perjudicis greus i considerables a les persones interessades, tal com es recull en la STSJ de Madrid de 26 d'abril de 2019.

Tercera.- Sobre la retroactivitat dels actes

La retroactivitat dels actes administratius implica que els efectes d'aquells s'anticipen a un moment temporal anterior a la data en què han estat dictats. L'apartat 3 de l'article 93 LPACAP assenyala que té caràcter excepcional, la qual





Ajuntament de Cardedeu

Plaça de Sant Joan, 1
08440 Cardedeu

T 938 444 004
F 938 711 477

www.cardedeu.cat
NIF P-0804500-G

cardedeu@cardedeu.cat

cosa implica la necessitat de motivació específica. En concret, el precepte contempla dos casos en els quals és possible atorgar eficàcia retroactiva als actes administratius:

El primer és el dels actes que es dicten en substitució d'altres anul·lats. Amb la retroactivitat s'intenta evitar el buit que, en detriment de la seguretat jurídica, es podria produir tant en els supòsits de nul·litat de ple dret en els quals l'acte anul·lat desapareix amb efectes *ex tunc*, com en els d'anul·labilitat durant el període existent entre l'efectivitat d'aquesta i l'emissió del nou acte administratiu que substitueix l'anul·lat.

El segon supòsit és el dels actes que produeixen efectes favorables, perquè el legislador entén que, no existint perjudici per als drets i interessos legítims de cap subjecte, res s'oposa a la retroactivitat.

Convé afegir que el compliment d'aquests dos requisits no és exigible en el cas dels actes que es dicten en substitució d'altres anul·lats, perquè els supòsits de fet necessaris existirien (seran els mateixos de l'acte anul·lat).

Quart.- Òrgan competent

Finalment, pel que fa a la competència per la declaració de conservació d'actes i tràmits, correspon a l'òrgan competent per acordar la nul·litat o l'anul·labilitat: és a dir, al Ple de la Corporació. En aquest sentit, ha fixat doctrina el Tribunal Suprem mitjançant Sentència 1646/2022, de 13 de desembre (Rec. 4472/2020), de la sala contenciosa administrativa.

Vist l'informe jurídic de data 24 de novembre de 2024 i que consta a l'expedient.

Proposo al Ple l'adopció dels acords següents:

Primer.- Convalidar l'acord d'aprovació definitiva dels projectes bàsics i executius d'obra local ordinària per a la construcció d'un edifici plurifamiliar de 8 habitatges, en règim de protecció oficial, format per una planta baixa, dues plantes pis, i coberta plana, amb dos habitatges adaptats a persones amb mobilitat reduïda, al carrer Ramón y Cajal. número 35-37, amb un pressupost d'execució per contracte #1.169.551,56€ # (10% d'IVA inclòs), amb efectes retroactius i aprovar la conservació dels restants actes i tràmits de l'expedient.

Segon.- Fer constar de manera expressa la supervisió favorable del projecte per part de l'Oficina de Supervisió de Projectes de l'Ajuntament de Cardedeu, de





cardedeu@cardedeu.cat

(Signat electrònicament a peu de pàgina)