

A LA SECCIÓ TERCERA DE LA SALA CONTENCIOSA ADMINISTRATIVA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE CATALUNYA

JOANA MIQUEL FAGEDA, Procuradora dels Tribunals i de l'Associació SALVEM EL GOLFET, segons representació que té acreditada a les Actuacions del recurs contenciós número 67/2018, com millor procedeixi en Dret, **D I U:**

Que mitjançant el present escrit, dóna compliment a allò proveït per Diligència d'Ordenació de data 3 de Juliol de 2018 i dintre del termini atorgat i a l'empara d'allò establert a l'article 52 i concordants de la Llei 29/98 de 13 de Juliol reguladora de la Jurisdicció Contenciosa, formula ESCRIT DE DEMANDA tot fonamentada en els següents

F E T S

Primer: OBJECTE DEL RECURS I PRETENSIONS QUE S'EXERCITEN.

L'objecte del present recurs s'adreça a impugnar la Resolució del Cap del Servei Provincial de Costes de Girona de data 7 de Febrer de 2018 per la que no s'admet i es desestima el recurs potestatiu de reposició formulat el 12.2.2018 contra l'anterior Resolució de 1.12.2017 dictada en relació a la denúncia de Salvem El Golfet i a la petició d'adopció d'una sèrie d'Actuacions en relació a la defensa de la zona de domini públic marítim terrestre a la Cala del Golfet a Calella de Palafrugell i a la servitud de trànsit i a l'execució d'obres d'edificació que l'afectaven. I en particular, en ambdues Resolucions administratives aquí impugnades s'ha

produït la desestimació de les següents peticions formulades en via administrativa per l'Associació Salvem El Golfet:

- 1. La pràctica d'una inspecció sobre el terreny que verifiqui l'estat de les obres, les condicions dels murs de tancament de parcel·les i de la piscina i el seu emplaçament, tot constatant si les mateixes interrompen, afecten o envaeixen la servitud de trànsit de 6 metres d'amplada i si s'ajusten o no als requisits i condicions establertes a la legislació i normativa estatal en matèria de costes.**
- 2. La revisió de la delimitació del domini públic costaner i l'establiment d'un atermenament de la Zona Marítim Terrestre, en la zona de la Cala del Golfet, de conformitat amb allò establert a la legislació i normativa aplicable, i atenent a la consideració del penya-segat com a sensiblement vertical, als efectes de fixar les fites de la ZMT en el punt de coronació del penya-segat. Tot revisant la correcció o no de l'actual atermenament, verificant el grau d'inclinació del penya-segat i incoant, tramitant i aprovant un expedient de "deslinde" y amojonamiento" seguint el procediment aplicable que garanteixi la delimitació de la ZMT al punt de coronament del penya-segat.**
- 3. L'adopció de mesures de restauració, disciplina i sanció pel supòsit de que es detectin en la inspecció la producció d'infraccions de la legislació costanera per part de l'empresa Casa Calella SL o de les persones, tècnics intervinents i responsables en les obres referides.**
- 4. Exigir l'adopció de mesures de restauració i que es garanteixi el lliure pas i utilització de la servitud de trànsit en aquest punt de la costa amb l'amplada mínima de 6 metres prevista en la legislació aplicable al cas.**

Actuacions administratives que s'havien d'efectuar, tramitar i resoldre –a criteri de l'Associació aquí recurrent- dins del termini de 3 mesos pel que fa a les pretensions 1, 3, 4 i a la incoació de l'expedient de revisió de la delimitació de la ZMT a la zona de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, disposant l'Administració d'un màxim de 24 mesos per a la tramitació i resolució definitiva de l'expedient de l'atermenament d'aquest tram de costa (pretensió 2).

El cert és que el Servei Provincial de Costes de Girona no ha efectuat cap de les Actuacions sol·licitades i ni tan sols ha tramitat i resolt

en la forma preceptiva, la denúncia presentada. Extrems que ens obliguen a acudir a aquesta Il·lma. Jurisdicció contenciosa per obtenir la tutela dels nostres drets i per exigir a l'Administració Pública competent en matèria de costes i de domini públic marítimo-terrestre –l'Administració General de l'Estat-, l'exercici de les competències i funcions que li són pròpies i el compliment dels seus deures i obligacions derivats del conjunt de la legislació i normativa en matèria de costes.

Mitjançant el present recurs contenciós administratiu s'interessa l'estimació íntegra de la denúncia i del recurs formulat en via administrativa i la condemna a l'Administració Pública competent en matèria de Costes a realitzar les Actuacions administratives interessades en l'escrit de denúncia formulat el passat 3 d'agost de 2017 i en el recurs de reposició interposat el 11 de Gener de 2018. I en particular que s'efectuï un pronunciament jurisdiccional exprés pel que es condemni a l'Administració a efectuar les següents actuacions:

- 1. La pràctica d'una inspecció sobre el terreny que verifiqui l'estat de les obres, les condicions dels murs de tancament de parcel·les i de la piscina i el seu emplaçament, tot constatant si les mateixes interrompen, afecten o envaeixen la servitud de trànsit de 6 metres d'amplada a la Cala del Golfet i si s'ajusten o no als requisits i condicions establertes a la legislació i normativa estatal en matèria de costes.**
- 2. La revisió de la delimitació del domini públic costaner i l'establiment d'un atermenament de la Zona Marítimo-terrestre, en la zona de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, de conformitat amb allò establert a la legislació i normativa aplicable, i atenent a la consideració del penya-segat com a sensiblement vertical, als efectes de fixar les fites de la ZMT en el punt de coronació del penya-segat. Tot revisant la correcció o no de l'actual atermenament, verificant el grau d'inclinació del penya-segat i incoant, tramitant i aprovant un expedient de "deslinde" y amojonamiento" seguint el procediment aplicable que garanteixi la delimitació de la ZMT al punt de coronament del penya-segat.**
- 3. L'adopció de mesures de restauració, disciplina i sanció pel supòsit de que es detectin en la inspecció la producció d'infraccions de la legislació costanera per part de l'empresa Casa Calella SL o de les persones, tècnics intervinents, promotors i responsables en les obres referides.**

- 4. Exigir l'adopció de mesures de restauració i que es garanteixi el lliure pas i utilització de la servitud de trànsit en aquest punt de la costa amb l'amplada mínima de 6 metres prevista en la legislació aplicable al cas.**

Pretensions que es poden interessar a l'empara d'allò establert a l'article 31 de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa pel que fa al reconeixement d'una situació jurídica individualitzada, així com, a l'empara del dret de tots els ciutadans a exigir al Servei Provincial de Costes de Girona i a l'Administració General de l'Estat, l'execució, compliment i observança de les competències i funcions atribuïdes per la Llei, en un tram de litoral que així ho requereix, tan en matèria d'atermenament i delimitació de la ZMT, com en matèria de policia i control de la legislació sectorial invocada.

Segon: MOTIUS D'INTERPOSICIÓ DEL RECURS I CONTRARIETAT A DRET DELS ACTES DICTATS.

Els motius en què es fonamenta el present recurs contenciós i la contrarietat a Dret dels actes administratius dictats són els següents:

1. Els actes administratius impugnats, en no ordenar la inspecció dels terrenys en la forma interessada, infringeixen el deure d'exercir les competències en matèria de vigilància i policia establertes al conjunt de la legislació costanera i de domini públic.
2. Els actes administratius en no haver acordat formalment la incoació d'un expedient per tramitar i resoldre l'escrit de denúncia presentat en data 3 d'agost de 2017 han infringit l'obligació de qualsevol Administració de tramitar les peticions i denúncies dels administrats. Amb infracció dels articles 20, 21 i concordants de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques.
3. La Resolució del Cap del Servei de Costes d'1 de Desembre de 2017, no s'ajusta als requisits exigibles als actes administratius establerts als articles 40, 34 i 35 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre, no es basa en Fonaments de Dret, no conté la indispensable motivació ni indica si l'acte és o no definitiu ni el règim de recursos a interposar, termini per fer-ho i òrgan corresponent. Extrems que són determinants de la seva manifesta contrarietat a Dret.

4. Infracció dels articles 4.4 de la Llei de Costes i 5.4 del seu Reglament que exigeixen delimitar i establir les fites de la ZMT dalt dels penya-segats en supòsits en els que el grau de pendent sigui sensiblement vertical.
5. Aportació d'un Informe Tècnic emès pel Geògraf Albert Albertí, en el que s'efectuen mesuraments i s'informa del grau de pendent superior a 60° en bona part del penya-segat del Golfet. Dictamen pericial que hauria d'haver comportat la comprovació per part del Servei de Costes de l'Estat del penya-segat de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell i la revisió del "deslinde" de la ZMT.
6. La delimitació de la ZMT fou ratificada per Ordre Ministerial de 4 d'abril de 2000 sense aplicar l'article 4.4 de la Llei de Costes de l'any 1988 i sense haver revisat amb cura i rigor els pendents del penya-segat. Extrems determinants de la seva il·legalitat.
7. Existeix una fita –la número M55- establerta a tocar del mirador de Dorothy Webster i del carrer Castelletes, a la zona superior del penya-segat.

D'atenir-nos a la ubicació de la fita indicada, la gran edificació construïda dalt del penya-segat per part de l'empresa Casa Calella SL i en particular, els murs i la piscina construïts, envaeixen la servitud de trànsit, de 6m d'amplada, establerta a l'article 27 de la Llei de Costes, tractant-se d'una construcció il·legal per no haver respectat aquesta servitud. Amb infracció d'allò establert als articles 20, 21, 27 i concordants de la Llei de Costes.

8. Infracció del deure d'exercitar les competències pròpies atribuïdes a l'Administració de l'Estat en matèria de Costes, pel que fa al "deslinde", la gestió del domini públic i la tutela i policia del domini públic marítim terrestre i de les seves servituds. Amb infracció de l'article 110 lletres a), b) i c) de la Llei de Costes (Llei 22/88 de 28 de Juliol).
9. S'han infringit els articles 11, 12 i 13bis de la Llei de Costes que obliguen a incoar un procediment de "deslinde", en els supòsits indicats.
10. Les condicions geològiques del penya-segat en retrocés de la Cala del Golfet de Calella són especials, presenten risc i un estat d'erosió evident. Amb producció habitual de desprendiments i esllavissades que estan també alterant les seves condicions, estat, grau de pendent i estabilitat del mateix. Extrem que fa necessari també revisar l'estat actual del penya-segat i la delimitació de la ZMT en haver-se després pedres i materials del penya-segat, incrementant el grau d'inclinació del mateix.

Circumstàncies, totes elles, que requereixen també –amb caràcter preceptiu i obligat- la revisió del "deslinde" vigent, en aplicació d'allò establert a l'article 13 bis 1 de la Llei de Costes, segons la redacció

derivada de la Llei 2/2013 de 29 de Maig de protecció i ús sostenible del litoral i de modificació de la Llei 22/88 de 28 de Juliol de Costes. Precepte que estableix:

“Los deslindes se revisarán cuando se altere la configuración del dominio público marítimo – terrestre”.

- 11.** Infracció dels articles 27 de la Llei de Costes i 52.c del seu Reglament General, aprovat per Reial Decret 876/2014 de 10 d'Octubre reguladors de la servitud de trànsit, d'amplada mínima 6m, i que ha de quedar lliure de qualsevol edificació i construcció.

Vulneració que es produeix en haver-se situat els murs de contenció de terres i la piscina del macroxalet de Casa Calella SL a primera línia del penya-segat, i separada únicament 2'5m del seu coronament.

- 12.** Impossibilitat d'implantar un camí de ronda, com a servitud de trànsit i zona de pas amb l'amplada mínima establerta a la legislació i normativa de Costes de l'Estat, de 6 metres.
- 13.** Infracció de l'article 48 apartats 2, 4 i concordants del Reglament General de Costes pel que fa a les condicions i característiques del mur construït, tancament de la parcel·la, alçada i dels terraplens i moviments de terres afectats.
- 14.** Infracció de la prohibició d'implantar edificacions destinades a habitatge en la zona de protecció establert a l'article 46 lletra a) del Reglament General de Costes.
- 15.** Producció d'un resultat material d'indefensió per manca de valoració dels fets denunciats, de la documentació aportada, de l'Informe Tècnic sobre grau d'inclinació del penya-segat superior a 60° en diversos trams, i per la manca d'incoació de cap actuació administrativa. Amb infracció de l'article 24.2 de la Constitució.
- 16.** Infracció de l'article 88 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre de procediment administratiu comú que en regular el contingut de les resolucions, obliga a decidir sobre totes les qüestions plantejades pels interessats, a que siguin motivades i expressin els recursos susceptibles d'interposar.
- 17.** La delimitació vigent de la ZMT a la Cala del Golfet M-54 a M-55 infringeix la doctrina jurisprudencial del Tribunal Suprem dictada en aplicació de l'article 4.4 de la Llei de Costes. Serveixin per totes les sentències del Tribunal Suprem de 3 de Juliol de 2013 (RJ\5668) i de 2 d'octubre de 2012 (RJ\9774) que ratifica en el deure a fixar la ZMT al punt de coronament dels penya-segats quan són sensiblement verticals.

Tercer: LEGITIMACIÓ PER ACTUAR.

L'Associació Salvem El Golfet és una entitat sense ànim de lucre inscrita al Registre d'Associacions amb el número 59258 i constituïda a Palafrugell en data 4 de Juny de 2016.

Les finalitats d'aquesta Associació tal i com consta als seus Estatuts, a l'article 2 són les següents:

ARTICLE 2 ESTATUTS:

“Els fins de l'associació són:

La defensa i conservació del paratge del Golfet de Calella de Palafrugell (Baix Empordà), espai litoral de la Costa Brava d'excepcional bellesa paisatgística, atès que és un patrimoni comú natural i cultural que convé preservar i utilitzar racionalment en benefici de les generacions presents i futures.

Per aconseguir les seves finalitats, l'associació realitza totes les activitats necessàries, entre les quals cal destacar les següents:

- Promoure i organitzar activitats de caràcter general i d'interès col·lectiu orientades a la preservació del Golfet.

- Vetllar perquè l'actuació de l'administració i particulars sigui respectuosa amb la conservació d'aquest paratge.

- Vetllar per a l'ús públic de la platja del Golfet i la integritat del domini públic marítim terrestre.

- Promoure la protecció definitiva del Golfet mitjançant la seva incorporació al Pla d'espais d'interès natural (PEIN).

- Col·laborar amb altres entitats o associacions sense ànim de lucre, que tinguin per objectiu la defensa del litoral.

- Qualsevol altra funció o activitat per aconseguir els objectius de l'associació, incloent la difusió mitjançant les xarxes socials i mitjans de comunicació.

En queda exclòs tot ànim de lucre.”

És per això que resulta inqüestionable que l'Entitat aquí recurrent estava legitimada per instar la revisió de la delimitació de la ZMT a la Cala del Golfet, per requerir la defensa de la servitud de trànsit, per denunciar les obres que l'estaven executant a la primera línia de mar i amb afectació als primers 6 metres, amb ocupació per murs i piscina de les zones de servitud de costes i amb reducció de l'amplada del Camí de ronda. Extrem que atorga la condició

d'interessats per instar l'actuació de l'Administració en aplicació de l'article 4 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre de procediment administratiu comú.

I l'Associació Salvem El Golfet està legitimada també per interposar aquest contenciós en exercici de l'acció pública en matèria de protecció del domini públic costaner prevista a l'article 109 de la Llei de Costes.

**Quart: ANTECEDENTS DEL CAS.
PRESENTACIÓ D'UNA DENUNCIA I D'UNA PETICIÓ
REQUERINT L'ACTUACIÓ DEL SERVEI DE COSTES DE
L'ESTAT.**

L'Associació Salvem El Golfet va presentar davant del Servei de Costes de Girona el passat dia 3 d'Agost del 2017, amb el compliment de totes les garanties i requisits formals aplicables, un escrit sol·licitant de l'Administració de l'Estat que efectués les següents actuacions:

- 1. La pràctica d'una inspecció sobre el terreny que verifiqui l'estat de les obres, les condicions dels murs de tancament de parcel·les i de la piscina i el seu emplaçament, tot constatant si les mateixes interrompen, afecten o envaeixen la servitud de trànsit de 6 metres d'amplada i si s'ajusten o no als requisits i condicions establertes a la legislació i normativa estatal en matèria de costes.**
- 2. La revisió de la delimitació del domini públic costaner i l'establiment d'un atermenament de la Zona Marítim Terrestre, en la zona de la Cala del Golfet, de conformitat amb allò establert a la legislació i normativa aplicable, i atenent a la consideració del penya-segat coma sensiblement vertical, als efectes de fixar les fites de la ZMT en el punt de coronació del penya-segat. Tot revisant la correcció o no de l'actual atermenament, verificant el grau d'inclinació del penya-segat i incoant, tramitant i aprovant un expedient de "deslinde" y amojonamiento" seguint el procediment aplicable que garanteixi la delimitació de la ZMT al punt de coronament del penya-segat.**
- 3. L'adopció de mesures de restauració, disciplina i sanció pel supòsit de que es detectin en la inspecció la producció d'infraccions de la legislació costanera per part de l'empresa Casa Calella SL o de les persones, tècnics intervinents i responsables de les obres referides.**
- 4. Exigir l'adopció de mesures de restauració i que es garanteixi el lliure pas i utilització de la servitud de trànsit en aquest punt de la costa amb l'amplada mínima de 6 metres prevista en la legislació aplicable al cas.**

Escrit acompanyat de 4 Documents acreditant l'errònia delimitació de la ZMT a la zona del Golfet de Calella de Palafrugell i la invasió dels primers 6 metres per part de les obres en execució, i que fou degudament presentat per Registre d'entrada davant del Servei de Costes de l'Estat a Girona. I peticions i contingut de l'escrit que fou exposat també en una reunió sostinguda a l'efecte amb responsables del Servei de Costes de l'Estat a Girona i amb representants de l'Associació, el mateix dia de la seva presentació: el 3 d'agost de 2017.

Consta incorporada als folis 318 a 353 de l'expedient administratiu confeccionat de forma arbitrària i sense cap ordre per part de l'Administració aquí demandada, la denúncia inicial presentada per la meva representada.

Cinquè: IRREGULARITATS I ERRORS DE LA RESOLUCIÓ DEL CAP DEL SERVEI DE COSTES D'1 DE DESEMBRE DE 2017.

L'escrit presentat per l'Associació Salvem El Golfet va tenir una "resposta" de caràcter informal, en data 1 de desembre de 2017, signada pel Cap del Servei Provincial de Costes de Girona i no ajustada als requisits exigibles a les resolucions i als actes administratius.

Resposta que es limità a indicar el següent:

- Que la competència per conèixer d'irregularitats en obres en zona de servitud de protecció i per autoritzar obres correspon a la Generalitat de Catalunya.
- **Que "el presente tema ya fue tratado en una reunión mantenida entre representantes de Salvem El Golfet y de este Servicio Provincial".**
- Que en acabar les obres s'haurà de deixar la servitud de trànsit lliure.
- **Que "se acusa recibo de la propuesta de "deslinde" en la zona, la cual se agradece y será estudiada en su momento, de acuerdo con las prioridades establecidas por el Ministerio de Agricultura, Pesca, Alimentación y Medio Ambiente" (sic).**

Resolució d'1 de Desembre de 2017 que és objecte d'impugnació formal en el present recurs.

I Resolució que consta incorporada al foli 354 de l'expedient administratiu tramès per l'Administració aquí demandada.

Per tal de facilitar la seva localització, s'acompanya còpia de la mateixa assenyalada com a **Document número 1**.

Pel que fa a la referida Resposta del Cap del Servei Provincial a la denúncia presentada, hem d'invocar que la mateixa incorre en les següents irregularitats, errors i infraccions de Dret:

- 1. La resposta informal no s'ajusta als requisits exigibles als actes administratius i establerts als articles 40, 34 i 35 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre pel que fa a:**
 - a) No indica si l'acte és o no definitiu en via administrativa ni el règim de recursos a interposar, termini per fer-ho i òrgan corresponent. Amb vulneració dels articles 40.2 i 34 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre.**
 - b) No es basa ni invoca expressament els Fonaments de Dret que sostenen la decisió i no compta amb una suficient motivació. Amb infracció de l'article 35 de la Llei 39/2015.**
- 2. La resposta no s'ha pronunciat de manera expressa sobre la petició d'inspecció dels terrenys ni sobre la pràctica de totes les actuacions requerides.**
- 3. L'obligació de constatar els fets denunciats i d'adoptar les actuacions administratives requerides és un deure de l'Administració Pública competent en matèria de costes, òrgan que no pot limitar-se a "agrair la proposta de delimitació de la ZMT" (sic) i deixar-la de manera indefinida pel seu estudi en funció de "*las prioridades establecidas en el Ministerio*" (sic).**
- 4. La resposta infringeix l'obligació de revisar la delimitació de la ZMT a la platja del Golfet, quan s'acredita que un tram de costa presenta una delimitació inadequada i no s'ajusta als requisits establerts a la legislació vigent.**

5. La resposta infringeix els articles 4.4 de la Llei de Costes i 5.4 del seu Reglament que exigeixen delimitar la ZMT en el punt de coronament dels penya-segats quan aquests són sensiblement verticals. Com és el cas que aquí ens ocupa, en el que es superen els 60° en molts dels seus punts.
6. El termini per actuar i per incoar un procediment de revisió de l'atermenament d'aquest tram del litoral era de 3 mesos, havent l'Administració de contrastar –dins d'aquest termini- si es dóna o no efectivament la hipòtesi de verticalitat del penya-segat prevista a la Llei i inspeccionar la zona i les obres en execució per assegurar la no afectació de la servitud de trànsit de 6 metres.
7. La delimitació de la ZMT a la platja del Golfet no s'ha regularitzat en la forma deguda per ajustar-se a promulgació de la Llei de Costes de l'any 1988. I l'Ordre Ministerial del 2000 que va confirmar el “deslinde” no ha aplicat degudament l'article 4.4 de la Llei, havent-se dictat sense haver efectuat mesuraments ni Estudis topogràfics de l'estat del penya-segat.
8. La tutela, protecció i defensa del domini públic costaner és una obligació de l'Administració de l'Estat i del Servei Provincial de Costes de Girona, que no pot continuar quedant “sine die” i a l'espera d'un indeterminat i futur estudi, segons les “prioritats” del Ministeri.
9. La resposta infringeix l'obligació d'actuar i salvaguardar el domini públic i de realitzar el nou atermenament, amb infracció dels articles 110, 11, 12, 13 i concordants de la Llei de Costes.
10. El Servei de Costes ostenta obligació directa en la defensa de la servitud de trànsit i dels primers 6 metres, que en el cas de la Cala del Golfet s'han vist afectats per les obres de Casa Calella SL, que han construït murs de contenció i han construït la piscina a primera línia del litoral, en la zona de servitud de trànsit.

Aquest conjunt d'irregularitats van portar a aquesta Associació a interposar recurs potestatiu de reposició contra l'acte adoptat, a l'empara d'allò establert als articles 123 i 124 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre reguladora del procediment administratiu comú. **Recurs potestatiu de reposició que consta incorporat als folis 356 a 371, amb els diversos Documents acompanyats (folis 372 a 390 de l'E.A.).**

Extremes i irregularitats de la resposta dictada pel Cap del Servei de Costes de Girona l'1 de Desembre de 2017 que havien de comportar l'estimació del recurs presentat en via administrativa i l'adopció de les mesures interessades per escrit de 3 d'agost de 2017.

El cert és que l'Administració aquí demandada va inadmetre el recurs i va desestimar la totalitat de les actuacions interessades. Extrem que ens ha obligat a impetrar la tutela d'aquesta Il·lma. Jurisdicció Contenciosa.

Sisè: OBLIGACIÓ D'ACTUAR PER PART DE L'ADMINISTRACIÓ EN DEFENSA DEL DOMINI PÚBLIC COSTANER .

És criteri d'aquesta Associació que l'Administració General de l'Estat, amb competències en matèria de Costes, està obligada a actuar i a exercir les seves competències per tal de delimitar adequadament la ZMT i el domini públic costaner a la Cala del Golfet.

I és posicionament de l'Associació Salvem El Golfet, aquí recurrent, que un cop denunciada la irregular delimitació de la ZMT a la Cala Golfet i la manca d'ajust de la mateixa a la Legislació i Normativa aplicables, aquesta Administració Pública estava obligada a actuar realitzant, com a mínim, les següents actuacions administratives:

1. Inspeccionar la zona i el penya-segat.
2. Incoar un expedient administratiu per tramitar la denúncia i emetre els corresponents informes.
3. Mesurar el pendent del penya-segat, i cas d'ésser sensiblement vertical i presentar pendents del 60% incoar un expedient de modificació de la delimitació de la ZMT per tal d'adequar les fites a la legislació i normativa aplicable.
4. Verificar que la servitud de trànsit de 6 metres no ha estat afectada per les obres executades al coronament del penya-segat de Cala Golfet.
5. Comprovar l'estat de la fita de la ZMT al Mirador Dorothy Webster – Carrer Castelletes.

No haver fet res de tot això, ha suposat, a criteri de l'Associació aquí recurrent:

1. No respectar el principi de bona administració.
2. No tramitar ni resoldre de forma adequada les pretensions i peticions degudament exercitades pels administrats.
3. Desatendre l'obligació i deure de vetllar pel domini públic costaner.
4. No exercir les competències i funcions específicament atribuïdes per la legislació de costes, entre elles la delimitació de la ZMT i la defensa de la servitud de trànsit.

Extrems que han suposat infringir:

- a) La Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre del procediment administratiu comú.
- b) La Llei 22/88 de 28 de Juliol de Costes.
- c) El Reglament general pel desenvolupament i execució de la Llei de Costes aprovat per Reial Decret 876/2014 de 10 d'Octubre.

Competències de l'Administració de l'Estat que resulten d'allò establert als articles 110.a), b), c) i concordants de la Llei de Costes, que disposa:

ARTICLE 110 LLEI DE COSTES:

“Corresponde a la Administración del Estado, en los términos establecidos en la presente Ley:

a) El “deslinde” de los bienes de dominio público marítimo-terrestre, así como su afectación y desafectación, y la adquisición y expropiación de terrenos para su incorporación a dicho dominio.

c) La tutela y policía del dominio público marítimo-terrestre y de sus servidumbres, así como la vigilancia del cumplimiento de las condiciones con arreglo a las cuales hayan sido otorgadas las concesiones y autorizaciones correspondientes.”

Tanmateix, les Actuacions indicades no poden deixar-se sense realitzar, de manera indefinida, i en funció de les “prioritats” discrecionals del Ministeri, si no que s’han d’efectuar en els terminis indicats per part de la Llei estatal 39/2015 d’1 d’octubre, en el seu article 21.

En el cas que ens ocupa, el Servei de Costes no va informar a l’Associació Salvem el Golfet, després de presentar la denúncia, del termini de tramitació de la mateixa –amb infracció de l’article 21.4 de la Llei invocada-, ni tampoc va dictar la formal resolució amb les condicions pròpies dels actes administratius, informant del règim de recursos i amb un contingut motivat i amb cita de Fonaments de Dret. Tot això amb vulneració dels articles 40.2, 34, 35 i concordants de la Llei 39/2015 abans referits.

I el Servei de Costes estava obligat a practicar la inspecció i a tramitar l’expedient de manera formal i completa en termini màxim de 3 mesos.

Per la seva banda, la Llei de Costes estableix, pel que fa als expedients de delimitació de la ZMT, el deure d’incoar-los i tramitar-los quan es produeix petició de qualsevol persona interessada o d’ofici en termini màxim de 24 mesos.

Obligació d’actuar en els terminis indicats que és vulnerada per la resposta donada pel Cap del Servei Provincial de Costes de Girona.

En aquest sentit, la regulació del “deslinde” consta als articles 11 i 12 de la Llei de Costes, i aquest darrer article estableix que l’expedient de “deslinde” s’incoarà d’ofici o a petició de qualsevol persona interessada.

Així ho estableix:

ARTICLE 12 LLEI DE COSTES:

“1. El “deslinde” se incoará de oficio o a petición de cualquier persona interesada, y será aprobado por la Administración del Estado.

El plazo para notificar la resolución de los procedimientos de “deslinde” será de veinticuatro meses.

(...)”

Essent clar que l'Associació Salvem El Golfet ostenta la condició d'interessada, en estar facultada específicament per a la defensa del litoral en aquesta zona de Calella de Palafrugell, segons els propis Estatuts, alhora que podria sol·licitar-ho també en exercici de l'acció pública establerta a la legislació de Costes (article 109 de la Llei estatal 22/88 de 28 de Juliol).

I l'article 13 bis obliga a revisar-los quan s'altera la configuració del domini públic.

En el cas que ens ocupa s'ha invocat la verticalitat del penya-segat no tinguda en compte en el “deslinde” vigent, així com l'existència d'una fita a dalt del penya-segat al front del mirador Dorothy Webster que evidencia que les obres en execució afecten la servitud de trànsit i els primers 6 metres.

Setè: OBLIGACIÓ DE REVISAR I MODIFICAR LA DELIMITACIÓ DE LA ZMT A LA CALA DEL GOLFET DE CALELLA DE PALAFRUGELL.

La Llei de Costes és clara a l'hora d'establir que els penya-segats sensiblement verticals formen part del domini públic marítim terrestre i que els atermenaments o afitaments de la ZMT s'han d'efectuar a partir del seu coronament.

Així resulta d'allò establert a l'article 4 de la Llei de Costes precepte que disposa, en el seu apartat 4t, el següent:

ARTICLE 4 LLEI DE COSTES:

“Pertenecen asimismo al dominio público marítimo-terrestre estatal:

(...)

4. Los terrenos acantilados sensiblemente verticales, que estén en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, hasta su coronación.

5. Los terrenos deslindados como dominio público que por cualquier causa han perdido sus características naturales de playa, acantilado, o zona marítimo-terrestre, salvo lo previsto en el artículo 18.

(...).”

Tanmateix, el vigent Reglament General de Costes aprovat per Reial Decret 876/2014 de 10 d'octubre en concretar aquest tipus de penya-segat inclòs en la ZMT, al seu article 5 apartat 4t refereix que són tots aquells amb una inclinació igual o superior a 60°. Així ho disposa:

ARTICLE 5.4 REGLAMENT DE COSTES:

“Pertenecen, asimismo, al dominio público marítimo-terrestre estatal:

4. Los acantilados sensiblemente verticales, que estén en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, hasta su coronación.

A estos efectos, se consideran acantilados sensiblemente verticales aquellos cuyo paramento, como promedio, pueda ser asimilado a un plano que forme un ángulo con el plano horizontal igual o superior a 60 grados sexagesimales. Se incluirán en su definición las bermas o escalonamientos existentes antes de su coronación.”

En idèntic sentit es pronunciava l'antic article 6.3 de l'anterior Reglament General de Costes aprovat per Reial Decret 1471/89 d'1 de Desembre, que establia:

ARTICLE 6.3 REGLAMENT DE COSTES:

“6. A efectos de lo establecido en el apartado 4 del artículo anterior, se consideran acantilados sensiblemente verticales aquellos cuyo paramento, como promedio, pueda ser asimilado a un plano que forme un ángulo con el plano horizontal igual o superior a 60 grados sexagesimales. Se incluirán en su definición las bermas o escalonamientos existentes antes de su coronación.”

El penya-segat de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, sens dubte és sensiblement vertical, i la seva inclinació creiem que és superior als 60°, de manera que la ZMT en aquesta Cala s'ha de fixar i delimitar a partir del coronament del penya-segat.

Front a això, el cert és que la ZMT està fixada a la part inferior del penya-segat.

És per això que procedia que l'Administració de Costes revisés la delimitació de la ZMT a la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, comprovés les característiques i grau d'inclinació del penya-segat i adoptés les mesures administratives necessàries per tal de garantir el compliment de la legislació vigent i la protecció del domini públic marítim terrestre, ajustant la delimitació de la ZMT i la ubicació de les fites a allò invocat.

I és per això que era obligat que l'Administració aquí demandada adoptés les mesures adequades per exigir el compliment i observança de la servitud de trànsit de 6 metres a comptar del punt de coronament del penya-segat i en tota la seva amplada, al llarg de tota la Cala del Golfet.

Res de tot això va fer el Servei de Costes de Girona, raó per la qual s'ha interposat el present recurs contenciós.

Vuitè: APORTACIÓ D'UN INFORME ACREDITANT L'EXISTÈNCIA DE PENDENTS SUPERIORS AL 60%.

A fi i efecte de demostrar que el penya-segat de Cala Golfet té les condicions de verticalitat que requereixen revisar la delimitació de la ZMT i fixar-la al punt de coronament del penya-segat, s'acompanyà en via administrativa un Dictamen pericial emès pel Geògraf Albert Albertí, en quin apartat 3 s'indica que la major part dels mesuraments efectuats a la zona de la Cala Golfet són superiors a una pendent del 60°.

En particular el pèrit realitza 6 transectes que donen els següents resultats:

- Transecte 1: **65°**
- Transecte 2: **63°**
- Transecte 3: **58°**
- Transecte 4: **67°**
- Transecte 5: **71°**
- Transecte 6: **52°**

I el pèrit citat estableix les següents conclusions al respecte:

1. El sector nord del penya-segat que delimita la Cala Golfet presenta una major inclinació que el sector sud. Per tant la penya que es troba just a sota o a les immediateses de la plaça Dorothy Webster presenta una inclinació superior a 65 graus i que aquesta es va moderant fins arribar a l'extrem sud de la parcel·la, on la inclinació assoleix una pendent de 58 graus. Al centre de la parcel·la, el grau d'inclinació també és superior a 60 graus.
2. **Segons el mapa de pendents, es determina que la verticalitat del penya-segat és superior als 60 graus a la meitat nord, com també a la base de la penya en tot l'àmbit.** Mentre que és superior a 55 però inferior a 60 a la franja sud, concretament a la part superior.
3. **D'acord amb l'article 4.4 de la Llei 22/1988 de Costes i l'article 5 del seu Reglament (RD 876/2014), més la inclinació de determinats trams del penya-segat es constata que la zona de trànsit del DPMT de 6m s'ha de calcular des del capdamunt o línia de coronament del penya-segat i per tant, aquest es situa a la cota de 40m d'altitud per l'extrem nord del penya-segat, a 35m d'altitud a la zona intermitja i 30m d'altitud a l'extrem sud de l'àmbit zona d'altitud.**
4. **D'acord amb el punt anterior i segons els 6m d'amplada de la servitud de trànsit, la nova edificació es troba afectada per aquesta servitud i no es compleix amb l'amplada que estableix la legislació actual en matèria de costes.**

S'acompanyà al recurs de reposició presentat en via administrativa, i assenyalat com a **Document número 1** còpia de l'extrem 3 i de la part general del Dictamen pericial citat, a fi i efecte de que fos tingut en

compte pel Servei de Costes de Girona a l'hora de dictar la corresponent resolució sobre aquell recurs i per ordenar incoar el corresponent expedient per revisar l'atermenament d'aquesta zona costanera i adaptar-la a la legislació de Costes vigent des de l'any 1988 (**Informe pericial que consta incorporat als folis 372 a 396 de l'EA**).

El cert és que l'Administració aquí demandada, ni ha efectuat cap valoració de l'Informe Tècnic aportat, ni el mateix ha servit per tal d'ordenar una inspecció dels terrenys o la incoació d'un atermenament. Amb manifesta infracció dels drets d'aquesta part i amb producció d'un resultat material d'indefensió.

Informe pericial que s'acompanya amb aquest escrit de demanda assenyalat com a **Document número 2** amb la finalitat de que pugui desplegar els efectes de prova pericial de part.

Novè: DENÚNCIA DE POSSIBLE AFECTACIÓ A LA SERVITUD DE TRÀNSIT. OBLIGACIÓ DE REVISAR LES OBRES PER L'ADMINISTRACIÓ DE L'ESTAT.

D'altra banda, malgrat que és cert que les competències per autoritzar obres en la zona de servitud de protecció, corresponen a la Generalitat de Catalunya –tal i com s'indica en la Resolució del Cap de Costes de Girona-, no és menys cert que Salvem El Golfet creu que s'ha afectat la zona de servitud de trànsit, situada en els primers 6 metres a partir de la ZMT.

I pertoca a l'Administració de l'Estat verificar si s'ha ocupat o no la servitud de trànsit i vetllar per la seva situació lliure de qualsevol ocupació indeguda.

De manera que el Servei Provincial de Costes de l'Estat estava obligat a inspeccionar les obres executades a dalt del penya-segat de Cala Golfet i verificar si s'ha afectat o no la servitud de trànsit entre les fites M54 i M55.

Així resulta d'allò establert a l'article 110 apartat c) de la Llei de Costes entre d'altres preceptes aplicables.

S'acompanya assenyalat com a **Document número 3** reportatge fotogràfic acreditatiu de l'ocupació de la franja dels primers 6 metres a tocar del penya-segat a la Cala del Golfet. Ocupació de la franja dels primers 6 metres que implica l'ocupació indeguda de la servitud de trànsit establerta a l'article 27 de la Llei de Costes i 52.6 del seu Reglament que s'havia de protegir i defensar en aplicació de l'article 110 apartat c de la Llei de Costes, que disposa:

ARTICLE 110c LLEI COSTES:

“Corresponde a la Administración del Estado, en los términos establecidos en la presente Ley:

c) La tutela y policía del dominio público marítimo-terrestre y de sus servidumbres, así como la vigilancia del cumplimiento de las condiciones con arreglo a las cuales hayan sido otorgadas las concesiones y autorizaciones correspondientes”.

Especialment quan el Geògraf Albert Albertí i Parés, en l'Informe acompanyat, conclou que, en la seva opinió, la servitud de trànsit de 6 metres no s'ha respectat per la construcció instal·lada a la vora del penya-segat, en l'indret situat a la banda Nord de la Cala del Golfet.

I ocupació de la primera línia de mar produïda amb la construcció del macroxalet, que afecta directament també les condicions, característiques i la viabilitat de la construcció del camí de Ronda, en haver ocupat la primera franja de 6 metres, i deixar un pas de menys de 3m d'amplada. Pas del tot insuficient, i que afecta negativament, i perjudica l'exercici de la servitud de trànsit i la implantació del camí de ronda en aquest punt del litoral.

Desè: EXISTÈNCIA D'UNA FITA DE LA ZMT A DALT DEL PENYA-SEGAT A L'ALÇADA DEL MIRADOR.

Confirma la versemblança i la presumpció d'eventual ocupació de la servitud de trànsit i de la franja dels primers 6 metres a tocar de la ZMT, el posicionament de la fita a la part immediata del mirador de Dorothy Webster i al final del carrer Castellet.

Existència d'una fita a la part superior del penya-segat en l'extrem nord de la Cala Golfet, que evidenciaria la invasió, per part dels murs del macroxalet del Golfet i de part de la piscina, dels primers 6 metres que configuren la servitud de trànsit. Extrem que implicaria la necessària intervenció del Servei de Costes de l'Estat per verificar i comprovar la situació i assegurar la no afectació, ocupació ni interrupció del domini públic costaner i les seves servituds i limitacions derivades del règim de protecció.

Per tal d'acreditar allò que ha quedat dit, s'acompanya com a **Document número 4** fotografies de la posició actual de la fita i com a **Document número 5** còpia d'un Acta de presència notarial autoritzada pel Notari Enrique Jaime Ventura Paradinas en data 15 de Setembre de 2016 i número de Protocol 798 en la que es constata la posició de la fita de la ZMT.

Acta de presència Notarial que fou aportada en via administrativa, i que no ha estat tinguda en compte per l'Administració aquí demandada ni tan sols per ordenar la verificació de la realitat o no dels fets denunciats i la revisió del "deslind" de la ZMT en aquest punt tan problemàtic. I acta de presència notarial que consta als folis 338 a 346 de l'E.A.

Onzè: IRREGULARITATS I ERRORS DE LA RESOLUCIÓ DEL CAP DEL SERVEI DE COSTES DE DATA 7 DE FEBRER DE 2018 INADMETENT I DESESTIMANT EL RECURS.

La Resolució del Cap del Servei de Costes de data 7 de Febrer de 2018 acorda inadmetre i desestimar el recurs de reposició interposat en via administrativa.

En fer-ho ha incorregut novament en els següents vicis, defectes i infraccions de Dret:

1. Inadmet el recurs sense cap justificació solvent.
2. Sosté que la Resolució del Cap del Servei *“no es una Resolución ni un acto que ponga fin a la vía administrativa”* sinó una “resposta” a la denúncia “informant de les competències”.
3. Novament respon sense ajustar-se als requisits dels actes administratius i sense informar del règim de recursos ni el termini per interposar-los.
4. Torna a no adoptar cap de les mesures sol·licitades, ni la inspecció del penya-segat ni la inspecció de les obres ni la revisió de la servitud de trànsit.
5. Pel que respecte a la sol·licitud d'incoació de “deslinde”, s'indica: *“este Servicio se reitera en lo afirmado en el escrito de 1.12.2017, mostrando su disponibilidad a estudiarlo y si procede tramitarlo”* (Sic).
6. Novament provoca un resultat d'indefensió material en no estimar ni realitzar cap de les Actuacions sol·licitades.

D'aquesta manera l'Administració aquí demandada, malgrat la interposició de la denúncia inicial i posterior recurs no ha dictat cap acord incoant expedient administratiu ni ha dictat cap Resolució ordenant l'adopció de mesures. I la seva resposta la ha dictat sense cap compliment de requisit formal, sense cap concreció, cap fonamentació amb disposicions legals i sense informar del règim de recursos.

És com si amb el Servei de Costes de Girona s'hagués topat amb una Administració com un mur de pedra, o una barrera de formigó, totalment indiferent a les peticions dels ciutadans, sorda, inactiva, insensible i no sotmesa a cap principi de legalitat ni a la Llei de procediment administratiu.

Cap compliment de requisits formals dels actes administratius.

Cap termini vinculant.

Cap deure d'actuar.

La gravetat del cas, i la indiferència front als drets dels ciutadans a obtenir resolucions conformes a Dret i motivades de les peticions i requeriments presentats, fan que ens veiem obligats a acudir a aquesta II·l·ma. Jurisdicció per exigir la garantia dels nostres drets.

Especialment quan, després d'haver transcorregut un any ja des de la presentació inicial de la petició de revisió del "deslinde" (3 d'agost de 2017), i de la petició de la pràctica de la inspecció, el Cap Provincial de Costes de Girona, continua sense adoptar cap Resolució al respecte.

La qüestió és tan sorprenent i inversemblant que n'hi ha prou amb la simple lectura de la Resolució responent al recurs de reposició, en la part que –després de referir els Antecedents- incorpora –mínimament- el tractament del recurs.

Diu l'Autoritat de Costes de l'Estat a Girona, el Sr. Jordi Planella Pujol, per tota resposta:

"En vista de lo anterior, este Servicio Provincial de Costas en Girona formula la siguiente respuesta:

El escrito emitido el 01.12.2017 contestando al enviado por la Sra. Riera en representación de Salvem El Golfet no es una resolución del Jefe de este Servicio ni un acto que ponga fin a la vía administrativa, por lo que no se dan los supuestos que contempla el artículo 123 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas y por tanto no ha lugar a la admisión del recurso de reposición. Simplemente se trataba de una respuesta a un escrito anterior, en la que, entre otras cosas, se les indicaba que las competencias para otorgar autorizaciones en las zonas de servidumbre y sancionar los incumplimientos en la servidumbre de protección corresponden a la Generalitat de Catalunya.

En cuanto a su petición de velar por la integridad de la servidumbre de tránsito, se trata de una tarea que realiza este Servicio Provincial con frecuencia mediante su servicio de vigilancia.

Por lo que respecta a su solicitud de incoación de “deslinde” en la zona de la Cala del Golfet, este Servicio se reitera en lo afirmado en el escrito de 01.12.2017, mostrando su disponibilidad a estudiarla y, si procede, tramitar”.

Essent evident que la resposta donada pel Sr. Planella, ni respecta els requisits dels actes administratius, ni té la menor coherència, formalitat ni rigor.

Essent evident també que la resposta del Cap del Servei de Costes a la denúncia formal presentada per Salvem el Golfet era una Resolució o acte administratiu, i que aquesta part ostentava el dret a impugnar aquella “resposta” o resolució, i a ésser contestat i a exigir una actuació administrativa ajustada a Dret.

La informació de que les competències són de la Generalitat és inexacte atès que es denuncia la possible ocupació de la servitud de trànsit i s'exigeix la delimitació de la ZMT i la seva recuperació. I mostrar la simple “disponibilidad a estudiar la solicitud de incoación de “deslinde””, un cop transcorreguts 1 any sense haver-ho fet és mostra de la negligent i il·legal actuació de l'Administració aquí demandada en el cas que ens ocupa. I deixar d'informar novament del règim de recursos a interposar, és demostratiu de l'irregular actuació del Servei de Costes de l'Estat a Girona.

El cert és que l'Administració demandada ni ha tramitat ni ha contestat cap de les concretes peticions, extrem que ens obliga a interposar el present recurs contenciós en exercici de l'acció pública prevista a la Llei de Costes.

Extrems –totes ells- que, de ben segur, hauran de comportar una expressa condemna en costes a l'Administració aquí demandada.

Dotzè: LA INVASIÓ DE L'AMPLADA DE 6 METRES DE LA SERVITUD DE TRÀNSIT I LA IMPOSSIBILITAT D'IMPLANTAR UN CAMÍ

DE RONDA AMB L'AMPLADA MÍNIMA DE 6 METRES CORRESPONENT A LA SERVITUD DE TRÀNSIT.

Procedeix, en aquest fet, reivindicar que en la situació actual, no resulta possible deixar una franja de pas, a la zona de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, amb l'amplada mínima de 6 metres establerta a la legislació i normativa aplicable en matèria de Costes.

En aquest sentit, en haver-se construït murs de contenció de terres de la parcel·la de Cala Calella SL, i una piscina, a poc més de 2'5m del coronament del penya-segat, s'han vulnerat els articles 27 de la Llei de Costes i 52 del seu Reglament General que estableixen la figura de la servitud legal de trànsit amb una amplada mínima de 6 metres.

D'aquesta manera s'incideix negativament en les condicions i característiques del Camí de ronda que es veurà restringit i indegudament limitat a una amplada manifestament insuficient.

És per això que es reclama, en el present punt, que aquesta Il·lma. Jurisdicció condemni a l'Administració a adoptar les mesures corresponents que garanteixin la implantació d'un camí de ronda, amb les condicions mínimes de 6m establertes a la legislació.

Havent fins i tot de recordar, que en supòsits de pas difícil, la pròpia legislació sectorial contempla –fins i tot- la possibilitat d'ampliar aquesta servitud de trànsit a una amplada de fins a 20m.

Extrem que ve a ratificar la procedència, conveniència, oportunitat i legalitat de la mesura aquí exigida. Mesura que –estem convençuts- serà estimada per aquesta Il·lma. Jurisdicció.

**Tretzè: PRODUCCIÓ D'ESLLAVISSADES QUE HAN ANAT ALTERANT
LES CONDICIONS DEL PENYA-SEGAT.**

Tanmateix, procedeix indicar que les condicions geològiques del penya-segat de la Cala del Golfet són especials, i presenten un risc manifest de producció de desprendiments i esllavissades.

Es tracta, en puritat, d'un penya-segat en retrocés i en situació d'erosió permanent.

Tan és així que s'han hagut d'adoptar mesures de protecció de tot el penya-segat de la Cala, per contenir la caiguda de pedres i material i protegir als usuaris de la platja, tot instal·lant malles de doble torsió i suports d'acer per aturar les esllavissades.

Existeix un Informe sobre el risc geològic d'aquesta àrea, que va formar part en el seu moment de la Documentació del POUM del municipi de Palafrugell, i que fou elaborat per l'Institut Geològic de Catalunya.

Del mateix, resulta el següent:

“Amb caràcter general, i independentment de la perillositat natural, cal tenir en compte les següents recomanacions:

- **La realització d'un estudi geotècnic per a cada nova construcció, d'acord amb les directrius actuals del “Código Técnico de la Edificación” (CTE).**
- **Prendre les mesures adequades durant o posteriorment a l'execució d'excavacions o talussos antròpics per evitar el desenvolupament d'instabilitats**
- **Evitar edificar a les vores d'escarpaments i talussos. Es recomana deixar una distància prudencial entre l'escarpament i la base de les edificacions, ja que es poden veure afectades pel progressiu desenvolupament d'instabilitats”.**

(...)

(Sic pàgines 53 i 54 de l'Estudi de l'IGC).

I la platja del Golfet ha hagut d'ésser tancada, en els darrers temps, en diverses ocasions per la producció d'importants desprendiments.

Per tal d'acreditar aquests extrems s'aporta la següent documentació:

- **Document número 6** fragment de l'Informe de riscos geològics del POUM.
- **Document número 7** Notícies publicades a la premsa local sobre caiguda de material.

Tanmateix, recentment s'han produït nous desprendiments i caigudes de material i roques que es proven mitjançant els següents:

- **Document número 8** còpia de fotografies preses a la platja de les noves esllavissades.
- **Document número 9** còpia de la comunicació dels fets a l'Ajuntament de Palafrugell, mitjançant instància de data 22 de Juny de 2018 presentada amb RE número TAOENT/2018010680.

Fets, tots ells, que són determinants a l'hora de justificar també que, atesa la naturalesa del penya-segat i dels terrenys afectats, la seva condició de penya-segat en retrocés i la variació del seu estat, les condicions de verticalitat del mateix, i la seva inestabilitat i risc geològic, fan especialment necessària, l'actuació de l'Administració General de l'Estat revisant la delimitació de la ZMT, en haver-se alterat en els darrers 20 anys les condicions naturalesa i estat d'aquest punt del litoral.

Circumstàncies que permetrien l'aplicació al cas d'allò establert a l'article 13 bis 1 de la Llei de Costes segons la seva redacció derivada de la Llei 2/2013 de 29 de Maig que exigeix el nou "deslinde" quan es veuen modificades les condicions del litoral.

Revisió del deslinde que és obligada i preceptiva, a la vista del modus verbal imperatiu utilitzat en la norma quan disposa:

“Los deslindes se revisarán cuando se altere la configuración del dominio público marítimo terrestre”.

I sens dubte, amb els despreniments graduals dels anys 2015, 2016 i 2018 aquesta configuració s'ha modificat i el penya-segat presenta un important risc geològic així com un superior grau d'inclinació fruit de la caiguda de força material.

Catorzè: OBRES DELS MURS, DE LA PISCINA I DE L'HABITATGE. INFRACCIÓ DELS LÍMITS D'ALÇADA I DE LES CONDICIONS DE LA LEGISLACIÓ DE COSTES.

Tanmateix, procedeix denunciar que els murs de contenció i tancament de la parcel·la de Casa Calella SL i la piscina infringeixen també les condicions de construcció establertes a la Llei de Costes i al seu Reglament.

I en particular les següents:

1. Prohibició d'edificacions destinades a habitatge en zona de servitud de protecció: article 46 lletra a) del Reglament General de Costes.
2. Ocupació indeguda de la servitud de trànsit amb infracció de l'article 27 de la Llei de Costes.
3. Infracció de les condicions dels terraplenats i desmunts de l'article 47.2 del Reglament General de la Llei de Costes, que disposa:

ARTICLE 47.2 REGLAMENT LLEI COSTES: Actuaciones sujetas a autorización.

“2. La ejecución de terraplenes y desmontes deberá cumplir las siguientes condiciones para garantizar la protección del dominio público (artículo 25.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio):

a) Sólo podrá permitirse la ejecución de desmontes y terraplenes previa autorización.

b) Sólo podrá autorizarse cuando la altura de aquéllos sea inferior a 3 metros, no perjudique al paisaje y se realice un adecuado tratamiento de sus taludes con plantaciones y recubrimientos.

c) A partir de dicha altura, deberá realizarse una previa evaluación de su necesidad y su incidencia sobre el dominio público marítimo-terrestre y sobre la zona de servidumbre de protección.”

4. Infracció de les condicions de tancament de parcel·la de l'article 47, apartat 4 del Reglament General de Costes, que disposa:

ARTICLE 47.4 REGLAMENT LLEI COSTES: Actuaciones sujetas a autorización.

“4. Sólo se autorizarán los cerramientos relativos a:

a) Las paredes de las edificaciones debidamente autorizadas.

b) Los vallados perimetrales de cierre de parcelas colindantes con el dominio público marítimo-terrestre, que se podrán ejecutar de conformidad con lo determinado en el planeamiento urbanístico municipal, con la salvedad de que solo podrán ser totalmente opacos hasta una altura máxima de un metro.

c) Los vinculados a las concesiones en dominio público marítimo-terrestre con las características que se determinen en el título concesional.

En todo caso deberá quedar libre la zona afectada por la servidumbre de tránsito.”

Extrems que havien de comportar la inspecció de les obres i la incoació d'expedients de disciplina, sanció i restauració, atès que és evident que es supera l'alçada màxima d'un metre del tancament opac així com els 3m pel que fa als terraplenats, de manera que no s'han respectat totes aquests condicions, en el cas del macroxalet de Casa Calella SL construït a tocar del penya-segat del Golfet.

Quinzè: SOBRE EL COMPLEMENT D'EXPEDIENT: L'APORTACIÓ DEL PROJECTE TÈCNIC I DE L'ORDRE MINISTERIAL DE RATIFICACIÓ DE LA ZMT L'ANY 2000.

Pel que fa al complement d'expedient tramés per l'Administració aquí demandada i relatiu a la delimitació de la ZMT vigent cal indicar que el següent:

1. S'incorpora un *“Proyecto de ratificación del “deslinde” del dominio público marítimo – terrestre entre el Faro de Sant Sebastià (M-39 de OM 5.7.76) y Cala d'en Massoni (M-33 de OM 18/9/70) en el termino municipal de Palafrugell”* de Gener de 2000.
2. El Projecte afecta 5.696'27m de ZMT.

3. El Projecte ratifica la totalitat dels “deslindes” aprovats pels diferents trams de costa del municipi de Palafrugell des dels anys 1936 a 1974.
4. No es modifica l’antic “deslindes” a ni un sol punt de la costa.
5. No figura la pràctica de ni un sol mesurament de pendents de penya-segat.
6. No consten ni fotografies ni aixecaments topogràfics específics de les zones amb penya-segats.
7. L’única justificació de la línia de “deslindes” figura al punt 1.3, en els següents termes generals:

“1.3 Justificación de la línea de “deslindes”.

Como se ha explicado, existe “deslindes” vigente de la zona estudiada. Del análisis del mismo y de conformidad con los criterios establecidos en la Ley 22/88, de Costas, se deduce que debe proponerse su ratificación, pues tanto la zona de dominio público marítimo-terrestre como la ribera del mar resultan coincidentes con la definida por los “deslindes” actuales.”

(Sic foli 5 del complement d’expedient).

8. L’Ordre Ministerial de ratificació dels “deslindes” de 1936 a 1975 no precisa tampoc la verificació del compliment o no d’allò establert a l’article 4.4 de la Llei de Costes, i es limita a indicar que es confirma la Proposta de la Demarcació de Costes de Girona.

(Vegi’s a l’efecte els folis 52 i 53 del complement d’expedient).

9. N’hi ha prou amb veure la línia del “deslindes” de la ZMT de la Cala del Golfet, que és totalment recta, i sobrevola a mitja alçada del penya-segat, per comprovar com no s’ajusta ni a la topografia ni a la morfologia del penya-segat i de la línia de costa.

(Vegi’s a l’efecte els folis 54 i 35 on consten els Plànols de la ZMT a la Cala del Golfet, al foli 35 el Plànol del Projecte corresponent a l’àmbit que aquí ens ocupa, i al foli 54 un detall del mateix).

10. La verticalitat del penya-segat ni fou mesurada llavors, i a més ara s’ha vist accentuada amb les esclavissades dels darrers anys.

Extrems que permeten advertir la manca de rigor, cura i ajust a la morfologia de la costa i a la seva topografia.

I sembla clar per fer ratificar la línia de la ZMT, i el seu ajust a la nova legislació de Costes de l'any 1988, calia justificar amb detall el compliment o no de l'important novetat en la delimitació del ZMT, incorporada amb l'article 4.4 de la Llei i referida a considerar domini públic marítim terrestre tots els penya-segats sensiblement verticals.

Ni una paraula al respecte, ni en l'Ordre Ministerial, ni en el Projecte Tècnic de ratificació del "deslinde". Extrems que fan del tot irregular i de cap fiabilitat, el "deslinde" vigent. Extrems que han de portar a l'estimació del present recurs contenciós. I condemnar a l'Administració a tramitar la denúncia presentada i a revisar la ZMT en aquest punt costaner.

Especialment quan el "deslinde" ha d'ésser un acte motivat i que reconegui i s'ajusti a la situació real de les característiques de la costa tal i com va destacar la ja antiga sentència del Tribunal Suprem de 8 de Juny de 1990 (RJ 5181) en la que assenyala la necessitat de motivació a la resolució de l'expedient tot fent constar: *"Los fundamentos que llevan a asegurar que se dan las circunstancias físicas exigidas"*. Res de tot això s'ha complert en el cas que ens ocupa, raó per la qual procedeix estimar el present recurs i la petició presentada davant de l'Administració requerint la incoació del corresponent expedient de revisió del deslinde en aquest punt del litoral.

Setzè: ELS TEMPORALS DE LLEVANT AFECTEN EL PENYA-SEGAT EN ARRIBAR L'ONATGE AL PEU DEL MATEIX.

Procedeix en aquest punt referir que tota la platja del Golfet es veu afectada i coberta per l'onatge en episodis de temporal de llevant.

Onatge que arriba a xocar contra les roques del penya-segat, segons pot apreciar-se en la fotografia que s'acompanya com a **Document número 10**.

Extrem que evidencia la necessitat de modificar i revisar l'actual delimitació de la ZMT a la platja del Golfet manifestament insuficient i desajustada a la situació real de la costa, de la platja, de l'onatge i del penya-segat.

Dissetè: EXERCICI DE L'ACCIÓ PÚBLICA.

L'Associació Salvem El Golfet, en presentar el seu escrit inicial exigint la inspecció de les obres, l'anàlisi del penya-segat de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, la revisió del "deslinde" per adaptar-lo a les prescripcions de la legislació i normativa en matèria de Costes pel que fa a la delimitació de la ZMT en penya-segats verticals, i el control de la no ocupació de la servitud de trànsit, no ha fet més que exercir l'acció pública prevista a l'article 109 de la Llei de Costes, quan disposa:

ARTICLE 109 LLEI DE COSTES:

"1. Será pública la acción para exigir ante los órganos administrativos y los Tribunales la observancia de lo establecido en esta Ley y en las disposiciones que se dicten para su desarrollo y aplicación.

2. La Administración, comprobada la existencia de la infracción y siempre que el hecho denunciado no sea materia de un expediente sancionador ya finalizado o en trámite, abonará a los particulares denunciantes los gastos justificados en que hubieran incurrido."

Va exercir també l'acció pública en interposar el recurs potestatiu de reposició, quina finalitat no era cap altre més que exigir la protecció, tutela, vigilància i salvaguarda del domini públic costaner i la no ocupació irregular per obres il·legals, així com exigir el compliment i observança de la legislació i normativa en matèria de costes.

Extrems, tots ells, que havien de portar a l'estimació del recurs de reposició i a l'adopció de les actuacions administratives aquí interessades dins del termini màxim de 3 mesos pel que fa a la inspecció de la zona i de les obres

i a la incoació de l'expedient de “deslind”, i de 24 mesos pel que fa a la seva íntegra tramitació.

Havent d'invocar que l'Associació Salvem El Golfet ha suportat, en via administrativa, les següents despeses:

- Costos d'Advocat per la tramitació de la via administrativa: 1.000€ + IVA.
- Costos de la prova pericial del Geògraf.

Despeses en què s'ha incorregut i quin reemborsament s'interessarà a l'Administració demandada pel supòsit que prosperin les pretensions d'aquest recurs.

Als anteriors Fets són d'aplicació els següents

FONAMENTS DE DRET

I.- DE NATURALESA PROCESSAL.

A/. ACTES SUSCEPTIBLES DE RECURS.

El recurs contenciós té per objecte la impugnació d'actes susceptibles d'impugnació, a l'empara d'allò establert als articles 25, 31 i 45 i concordants de la Llei reguladora de la jurisdicció contenciosa, que disposen:

ARTICLE 25 LLEI JURISDICCIO CONTENCIOSA:

“1. El recurso contencioso-administrativo es admisible en relación con las disposiciones de carácter general y con los actos expresos y presuntos de la Administración pública que pongan fin a la vía administrativa, ya sean definitivos o de trámite, si estos últimos deciden directa o indirectamente el fondo del asunto, determinan la imposibilidad de continuar el

procedimiento, producen indefensión o perjuicio irreparable a derechos o intereses legítimos.

2. También es admisible el recurso contra la inactividad de la Administración y contra sus actuaciones materiales que constituyan vía de hecho, en los términos establecidos en esta Ley.”

B/. PRETENSIONS EXERCITADES.

Tanmateix, s'exerciten pretensions a l'empara d'allò establert a l'article 31 de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa que habilita per reconèixer situacions jurídiques individualitzades en els següents termes:

ARTICLE 31 LLEI JURISDICCIO CONTENCIOSA:

“1. El demandante podrá pretender la declaración de no ser conformes a Derecho y, en su caso, la anulación de los actos y disposiciones susceptibles de impugnación según el capítulo precedente.

2. También podrá pretender el reconocimiento de una situación jurídica individualizada y la adopción de las medidas adecuadas para el pleno restablecimiento de la misma, entre ellas la indemnización de los daños y perjuicios, cuando proceda.”

Entenem que les concretes condemnes a adoptar actuacions administratives concretes que aquí s'interessen, tenen cabuda en el supòsit indicat. Amb independència que eren les concretes pretensions sol·licitades en via administrativa i que han estat inadmeses i desestimades.

C/. COMPETÈNCIA.

El present recurs contenciós s'ha interposat davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya atès que correspon a aquesta Sala conèixer de la resolució del recurs, en mèrits d'allò establert a l'article 8 apartat 3r segon paràgraf de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa, que exclou de la competència dels Jutjats Contenciosos els actes de l'Administració perifèrica de l'Estat en matèria de domini públic. Precepte que disposa el següent:

ARTICLE 8 LLEI JURISDICCIO CONTENCIOSA:

“1. Los Juzgados de lo Contencioso-administrativo conocerán, en única o primera instancia según lo dispuesto en esta ley, de los recursos que se deduzcan frente a los actos de las entidades locales o de las entidades y corporaciones dependientes o vinculadas a las mismas, excluidas las impugnaciones de cualquier clase de instrumentos de planeamiento urbanístico.

2. Conocerán, asimismo, en única o primera instancia de los recursos que se deduzcan frente a los actos administrativos de la Administración de las comunidades autónomas, salvo cuando procedan del respectivo Consejo de Gobierno, cuando tengan por objeto:

a) Cuestiones de personal, salvo que se refieran al nacimiento o extinción de la relación de servicio de funcionarios públicos de carrera.

b) Las sanciones administrativas que consistan en multas no superiores a 60.000 euros y en ceses de actividades o privación de ejercicio de derechos que no excedan de seis meses.

c) Las reclamaciones por responsabilidad patrimonial cuya cuantía no exceda de 30.050 euros.

3. Conocerán en única o primera instancia de los recursos que se deduzcan frente a disposiciones y actos de la Administración periférica del Estado y de las comunidades autónomas, contra los actos de los organismos, entes, entidades o corporaciones de derecho público, cuya competencia no se extienda a todo el territorio nacional y contra las resoluciones de los órganos superiores cuando confirmen íntegramente los dictados por aquéllos en vía de recurso, fiscalización o tutela.

Se exceptúan los actos de cuantía superior a 60.000 euros dictados por la Administración periférica del Estado y los organismos públicos estatales cuya competencia no se extienda a todo el territorio nacional, o cuando se dicten en ejercicio de sus competencias sobre dominio público, obras públicas del Estado, expropiación forzosa y propiedades especiales.

(...)”

A criteri de l'aquí recurrent resulta d'aplicació allò establert a l'apartat 3r segon paràgraf de l'article 8 en la mesura que les resolucions que s'impugnen, malgrat procedir de l'Administració perifèrica de l'Estat, concretament del Servei Provincial de Costes de Girona i la seva competència no s'estén a tot el territori de l'Estat, es dicten en exercici de les seves competències sobre domini públic costaner, i en particular, en matèria de delimitació de la ZMT i de policia, control i defensa de la zona de servitud de

trànsit. Essent aquesta matèria la que haurà d'ésser analitzada per la Il·lma. Sala, als efectes de resoldre el present recurs contenciós, i d'apreciar si l'Entitat aquí recurrent té el dret a que es condemni a l'Administració a exercitar aquelles competències i a revisar la delimitació del domini públic costaner al tram de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell.

D'altra banda, resultaria també d'aplicació la clàusula residual de l'article 10 lletra m de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa, que atorga les competències a les Sales Contencioses Administratives dels Tribunals Superiors de Justícia en tot allò no expressament atribuït a la resta d'òrgans de l'ordre jurisdiccional.

D/. LEGITIMACIÓ I REPRESENTACIÓ.

L'Associació Salvem El Golfet està legitimada per interposar el present recurs contenciós en la mesura que ha estat part en la via administrativa prèvia, va interposar un escrit de denúncia instant a l'adopció d'una sèrie d'actuacions per part del Servei de Costes de Girona, presentada el 3 d'Agost de 2017, i posteriorment, va interposar un recurs de reposició exigint l'adopció d'aquelles actuacions, que han estat desestimades.

Extrem que atorga la legitimació activa directa en mèrits d'allò establert a l'article 19.1 de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa. Precepte que disposa el següent:

ARTICLE 19.1 LLEI JURISDICCió CONTENCIOSA:

“1. Están legitimados ante el orden jurisdiccional contencioso-administrativo:

a) Las personas físicas o jurídicas que ostenten un derecho o interés legítimo.

b) Las corporaciones, asociaciones, sindicatos y grupos y entidades a que se refiere el artículo 18 que resulten afectados o estén legalmente habilitados para la defensa de los derechos e intereses legítimos colectivos.”

Resultant inqüestionable la legitimació directa de l'Associació Salvem El Golfet per interposar el present recurs, atès que, la defensa de la integritat del domini públic marítim terrestre, a la Cala del Golfet i del seu patrimoni natural és un dels fins específics pels que fou constituïda aquesta Entitat sense ànim de lucre. Ostentant per tant la defensa dels interessos col·lectius pel que fa a aquest paratge.

A fi i efecte d'acreditar el compliment dels requisits de les Associacions per interposar un recurs contenciós, s'acompanyà a l'escrit d'interposició del recurs, assenyalat com a **Document número 3**, còpia del Estatuts de l'Associació, i com a **Document número 4**, certificat adoptat per la Junta Directiva autoritzant la seva interposició.

D'altra banda, cal reiterar que s'exercita l'acció pública prevista a la pròpia Llei de Costes, concretament a l'article 109, per tal d'exigir el compliment de les obligacions de l'Administració sectorial pel que fa a la disciplina, control, defensa del domini públic costaner i atermenament i delimitació del mateix, de manera que resulta inqüestionable la legitimació activa que s'ostenta.

Recurs que s'ha interposat amb la preceptiva intervenció d'Advocat per la defensa dels interessos de l'Associació Salvem El Golfet i de Procurador dels Tribunals per la representació de l'Entitat aquí recurrent, tot donant compliment a allò exigint a l'article 23.2 de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa.

II.- SOBRE L'OBLIGACIÓ D'ACTUAR EN MATÈRIA DE "DESLINDE", TUTELA I POLICIA DEL DOMINI PÚBLIC.

S'invoca en aquest Fonament de Dret la vulneració per inactivitat de les competències i funcions atribuïdes en matèria de "deslinde" o atermenament dels béns de domini públic i sobre l'exercici de les facultats de tutela i policia del domini públic marítim terrestre.

Facultats que resulten d'allò establert a l'article 110 a), c) i concordants de la Llei de Costes, que disposa:

ARTICLE 110 LLEI DE COSTES:

“Corresponde a la Administración del Estado, en los términos establecidos en la presente Ley:

a) El “deslinde” de los bienes de dominio público marítimo-terrestre, así como su afectación y desafectación, y la adquisición y expropiación de terrenos para su incorporación a dicho dominio.

c) La tutela y policía del dominio público marítimo-terrestre y de sus servidumbres, así como la vigilancia del cumplimiento de las condiciones con arreglo a las cuales hayan sido otorgadas las concesiones y autorizaciones correspondientes.”

Tanmateix, s'invoquen com a vulnerats els articles 11, 12 i 13 de la Llei de Costes, que en regular l'acció del “deslinde” disposen:

ARTICLE 11 LLEI DE COSTES:

“1. Para la determinación del dominio público marítimo-terrestre se practicarán por la Administración del Estado los oportunos “deslinde”s, ateniéndose a las características de los bienes que lo integran conforme a lo dispuesto en los artículos 3, 4 y 5 de la presente Ley.

2. Practicado el “deslinde”, la Administración del Estado deberá inscribir los bienes de dominio público marítimo-terrestre, de acuerdo con la Ley 33/2003, de 3 de noviembre de Patrimonio de las Administraciones Públicas.”

ARTICLE 12 LLEI DE COSTES:

“1. El “deslinde” se incoará de oficio o a petición de cualquier persona interesada, y será aprobado por la Administración del Estado.

El plazo para notificar la resolución de los procedimientos de “deslinde” será de veinticuatro meses.

2. En el procedimiento serán oídos los propietarios colindantes, previa notificación, y demás personas que acrediten la condición de interesados. Asimismo, se solicitará informe a la Comunidad Autónoma y al Ayuntamiento correspondiente, que deberá ser emitido en el plazo de un mes.

Cuando el “deslinde” afecte al dominio público portuario estatal, se remitirá el expediente de “deslinde”, antes de su aprobación, al Ministerio de Fomento para que en el plazo de dos meses emita un informe sobre las materias que afecten a sus

competencias. En caso de discrepancia entre ambos Ministerios sobre el “deslinde” del dominio público portuario, decidirá el Consejo de Ministros.

Asimismo se garantizará la adecuada coordinación entre los planos topográficos empleados en la tramitación del procedimiento y la cartografía catastral.»

3. La incoación del expediente de “deslinde” facultará a la Administración del Estado para realizar o autorizar, incluso en terreno privado, trabajos toma de datos y apeos necesarios, sin perjuicio de las indemnizaciones que sean procedentes por los daños y perjuicios causados y a resultas del “deslinde” que se apruebe definitivamente.

(...)”

ARTICLE 13 LLEI DE COSTES:

“1. El “deslinde” aprobado, al constatar la existencia de las características físicas relacionadas en los artículos 3, 4 y 5, declara la posesión y la titularidad dominical a favor del Estado, dando lugar al amojonamiento y sin que las inscripciones del Registro de la Propiedad puedan prevalecer frente a la naturaleza demanial de los bienes deslindados.

2. La resolución de aprobación del “deslinde” será título suficiente para rectificar, en la forma y condiciones que se determinen reglamentariamente, las situaciones jurídicas registrales contradictorias con el “deslinde”. Dicha resolución será título suficiente, asimismo, para que la Administración proceda a la inmatriculación de los bienes de dominio público. En todo caso los titulares inscritos afectados podrán ejercitar las acciones que estimen pertinentes en defensa de sus derechos, siendo susceptible de anotación preventiva la correspondiente reclamación judicial.”

III.- OBLIGACIÓ DE RESOLDRE LES DENÚNCIES I PETICIONS I DE RESPONDRE A TOTES LES QÜESTIONS PLANTEJADES.

S'al-lega en aquest Fonament de Dret com a preceptes vulnerats el deure de dictar resolució expressa en relació a qualsevol procediment i de fer-ho en termini no superior a 3 mesos.

Extrem establert a l'article 21 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, que disposa:

ARTICLE 21 LLEI 39/2015:

“1. La Administración está obligada a dictar resolución expresa y a notificarla en todos los procedimientos cualquiera que sea su forma de iniciación.

En los casos de prescripción, renuncia del derecho, caducidad del procedimiento o desistimiento de la solicitud, así como de desaparición sobrevenida del objeto del procedimiento, la resolución consistirá en la declaración de la circunstancia que concurra en cada caso, con indicación de los hechos producidos y las normas aplicables.

Se exceptúan de la obligación a que se refiere el párrafo primero, los supuestos de terminación del procedimiento por pacto o convenio, así como los procedimientos relativos al ejercicio de derechos sometidos únicamente al deber de declaración responsable o comunicación a la Administración.

2. El plazo máximo en el que debe notificarse la resolución expresa será el fijado por la norma reguladora del correspondiente procedimiento.

Este plazo no podrá exceder de seis meses salvo que una norma con rango de Ley establezca uno mayor o así venga previsto en el Derecho de la Unión Europea.

3. Cuando las normas reguladoras de los procedimientos no fijen el plazo máximo, éste será de tres meses. *Este plazo y los previstos en el apartado anterior se contarán:*

a) En los procedimientos iniciados de oficio, desde la fecha del acuerdo de iniciación.

b) En los iniciados a solicitud del interesado, desde la fecha en que la solicitud haya tenido entrada en el registro electrónico de la Administración u Organismo competente para su tramitación.

4. Las Administraciones Públicas deben publicar y mantener actualizadas en el portal web, a efectos informativos, las relaciones de procedimientos de su competencia, con indicación de los plazos máximos de duración de los mismos, así como de los efectos que produzca el silencio administrativo.

En todo caso, las Administraciones Públicas informarán a los interesados del plazo máximo establecido para la resolución de los procedimientos y para la notificación de los actos que les pongan término, así como de los efectos que pueda producir el silencio administrativo. Dicha mención se incluirá en la notificación o publicación del acuerdo de iniciación de oficio, o en la comunicación que se dirigirá al efecto al interesado dentro de los diez días siguientes a la recepción de la solicitud iniciadora del procedimiento en el registro electrónico de la Administración u Organismo competente para su tramitación. En este último caso, la comunicación indicará además la fecha en que la solicitud ha sido recibida por el órgano competente.

(...)”

En el cas que ens ocupa:

- a) El Servei de Costes de Girona ni ha informat a l'Associació del termini de que disposava per resoldre la petició o denúncia presentada en data 3 d'agost de 2017.
- b) Ni ha contestat formalment i de forma motivada les peticions efectuades.
- c) Ni ha acordat practicar la inspecció sol·licitada.
- d) Ni ha ordenat incoar cap expedient de "deslinde".

Extrems que suposen, d'altra banda, la infracció de l'obligació de contestar a totes les qüestions plantejades, derivada d'allò establert a l'article 88 de la Llei 39/2015, que disposa:

ARTICLE 88 LLEI 39/2015: Contenido.

"1. La resolución que ponga fin al procedimiento decidirá todas las cuestiones planteadas por los interesados y aquellas otras derivadas del mismo.

Quando se trate de cuestiones conexas que no hubieran sido planteadas por los interesados, el órgano competente podrá pronunciarse sobre las mismas, poniéndolo antes de manifiesto a aquéllos por un plazo no superior a quince días, para que formulen las alegaciones que estimen pertinentes y aporten, en su caso, los medios de prueba.

2. En los procedimientos tramitados a solicitud del interesado, la resolución será congruente con las peticiones formuladas por éste, sin que en ningún caso pueda agravar su situación inicial y sin perjuicio de la potestad de la Administración de incoar de oficio un nuevo procedimiento, si procede.

3. Las resoluciones contendrán la decisión, que será motivada en los casos a que se refiere el artículo 35. Expresarán, además, los recursos que contra la misma procedan, órgano administrativo o judicial ante el que hubieran de presentarse y plazo para interponerlos, sin perjuicio de que los interesados puedan ejercitar cualquier otro que estimen oportuno.

(...)"

I en el cas que ens ocupa no s'ha donat resposta ajustada a Dret a les concretes pretensions exercitades, ni s'ha acordat l'adopció de cap de les

actuacions administratives sol·licitades, i ni tan sols s'ha informat del règim de recursos a interposar, termini per fer-ho i òrgan al que adreçar-se. Amb infracció de tots els requisits dels actes administratius.

IV.- SOBRE LA INFRACCIÓ DELS REQUISITS GENERALS DELS ACTES ADMINISTRATIUS.

S'invoca, en aquest Fonament de Dret, la infracció dels requisits dels actes administratius. I en particular, dels requisits establerts als articles 40, 34, 35 i 88 de la Llei estatal 39/2015 d'1 d'octubre del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques.

Preceptes que disposen el següent:

ARTICLE 34 LLEI 39/2015: Producción y contenido.

“1. Los actos administrativos que dicten las Administraciones Públicas, bien de oficio o a instancia del interesado, se producirán por el órgano competente ajustándose a los requisitos y al procedimiento establecido.

2. El contenido de los actos se ajustará a lo dispuesto por el ordenamiento jurídico y será determinado y adecuado a los fines de aquéllos.”

ARTICLE 35 LLEI 39/2015: Motivación.

“1. Serán motivados, con sucinta referencia de hechos y fundamentos de derecho:

a) Los actos que limiten derechos subjetivos o intereses legítimos.

b) Los actos que resuelvan procedimientos de revisión de oficio de disposiciones o actos administrativos, recursos administrativos y procedimientos de arbitraje y los que declaren su inadmisión.

c) Los actos que se separen del criterio seguido en actuaciones precedentes o del dictamen de órganos consultivos.

d) Los acuerdos de suspensión de actos, cualquiera que sea el motivo de ésta, así como la adopción de medidas provisionales previstas en el artículo 56.

e) Los acuerdos de aplicación de la tramitación de urgencia, de ampliación de plazos y de realización de actuaciones complementarias.

f) Los actos que rechacen pruebas propuestas por los interesados.

g) Los actos que acuerden la terminación del procedimiento por la imposibilidad material de continuarlo por causas sobrevenidas, así como los que acuerden el desistimiento por la Administración en procedimientos iniciados de oficio.

h) Las propuestas de resolución en los procedimientos de carácter sancionador, así como los actos que resuelvan procedimientos de carácter sancionador o de responsabilidad patrimonial.

i) Los actos que se dicten en el ejercicio de potestades discrecionales, así como los que deban serlo en virtud de disposición legal o reglamentaria expresa.

(...)"

ARTICLE 40 LLEI 39/2015: Notificación.

"1. El órgano que dicte las resoluciones y actos administrativos los notificará a los interesados cuyos derechos e intereses sean afectados por aquéllos, en los términos previstos en los artículos siguientes.

2. Toda notificación deberá ser cursada dentro del plazo de diez días a partir de la fecha en que el acto haya sido dictado, y deberá contener el texto íntegro de la resolución, con indicación de si pone fin o no a la vía administrativa, la expresión de los recursos que procedan, en su caso, en vía administrativa y judicial, el órgano ante el que hubieran de presentarse y el plazo para interponerlos, sin perjuicio de que los interesados puedan ejercitar, en su caso, cualquier otro que estimen procedente.

3. Las notificaciones que, conteniendo el texto íntegro del acto, omitiesen alguno de los demás requisitos previstos en el apartado anterior, surtirán efecto a partir de la fecha en que el interesado realice actuaciones que supongan el conocimiento del contenido y alcance de la resolución o acto objeto de la notificación, o interponga cualquier recurso que proceda.

(...)"

Per la seva banda, l'article 88 de la Llei 39/2015 obliga a l'Administració a contestar a totes les qüestions plantejades, i a ésser congruent amb allò sol·licitat pels interessats.

Diu, a la lletra, l'article invocat:

ARTICLE 88 LLEI 39/2015: Contenido.

“1. La resolución que ponga fin al procedimiento decidirá todas las cuestiones planteadas por los interesados y aquellas otras derivadas del mismo.

Cuando se trate de cuestiones conexas que no hubieran sido planteadas por los interesados, el órgano competente podrá pronunciarse sobre las mismas, poniéndolo antes de manifiesto a aquéllos por un plazo no superior a quince días, para que formulen las alegaciones que estimen pertinentes y aporten, en su caso, los medios de prueba.

2. En los procedimientos tramitados a solicitud del interesado, la resolución será congruente con las peticiones formuladas por éste, sin que en ningún caso pueda agravar su situación inicial y sin perjuicio de la potestad de la Administración de incoar de oficio un nuevo procedimiento, si procede.

3. Las resoluciones contendrán la decisión, que será motivada en los casos a que se refiere el artículo 35. Expresarán, además, los recursos que contra la misma procedan, órgano administrativo o judicial ante el que hubieran de presentarse y plazo para interponerlos, sin perjuicio de que los interesados puedan ejercitar cualquier otro que estimen oportuno.

(...)”

Finalment, s'infringí el deure establert a l'article 21.4 de la Llei invocada, pel que fa a informar als interessats del termini de resolució de l'expedient i de les peticions presentades. Precepte que disposa el següent:

ARTICLE 21.4 LLEI 39/2015: Obligación de resolver.

“4. Las Administraciones Públicas deben publicar y mantener actualizadas en el portal web, a efectos informativos, las relaciones de procedimientos de su competencia, con indicación de los plazos máximos de duración de los mismos, así como de los efectos que produzca el silencio administrativo.

En todo caso, las Administraciones Públicas informarán a los interesados del plazo máximo establecido para la resolución de los procedimientos y para la notificación de los actos que les pongan término, así como de los efectos que pueda producir el silencio administrativo. Dicha mención se incluirá en la notificación o publicación del acuerdo de iniciación de oficio, o en la comunicación que se dirigirá al efecto al interesado dentro de los diez días siguientes a la recepción de la solicitud iniciadora del procedimiento en el registro electrónico de la Administración u Organismo competente para su tramitación. En este último caso, la comunicación indicará además la fecha en que la solicitud ha sido recibida por el órgano competente.”

Res de tot això va fer l'Administració de Costes.

V.- SOBRE LA LEGITIMACIÓ PER SOL·LICITAR LA INCOACIÓ D'UN EXPEDIENT DE "DESLINDE".

A criteri d'aquesta representació processal, l'Associació Salvem El Golfet està legitimada per presentar una sol·licitud i instar el "deslinde" de la Zona Marítim Terrestre, a l'empara d'allò establert a l'article 12 de la Llei de Costes. Precepte que disposa el següent:

ARTICLE 12 LLEI DE COSTES:

"1. El "deslinde" se incoará de oficio o a petición de cualquier persona interesada, y será aprobado por la Administración del Estado.

El plazo para notificar la resolución de los procedimientos de "deslinde" será de veinticuatro meses.

2. En el procedimiento serán oídos los propietarios colindantes, previa notificación, y demás personas que acrediten la condición de interesados. Asimismo, se solicitará informe a la Comunidad Autónoma y al Ayuntamiento correspondiente, que deberá ser emitido en el plazo de un mes.

Cuando el "deslinde" afecte al dominio público portuario estatal, se remitirá el expediente de "deslinde", antes de su aprobación, al Ministerio de Fomento para que en el plazo de dos meses emita un informe sobre las materias que afecten a sus competencias. En caso de discrepancia entre ambos Ministerios sobre el "deslinde" del dominio público portuario, decidirá el Consejo de Ministros.

Asimismo se garantizará la adecuada coordinación entre los planos topográficos empleados en la tramitación del procedimiento y la cartografía catastral.»

(...)"

VI.- OBLIGACIÓ DE FIXAR LA ZMT DELIMITANT-LA A DALT DEL PENYA-SEGAT EN COMPLIMENT DE LES PREVISIONS DE LA LEGISLACIÓ DE COSTES.

La Llei de Costes és clara a l'hora d'establir que els penya-segats sensiblement verticals formen part del domini públic marítim terrestre i que els atermenaments o afitaments de la ZMT s'han d'efectuar a partir del seu coronament.

Així resulta d'allò establert a l'article 4 de la Llei de Costes precepte que disposa el següent:

ARTICLE 4 LLEI DE COSTES:

“Pertenecen asimismo al dominio público marítimo-terrestre estatal:

1. Las accesiones a la ribera del mar por depósito de materiales o por retirada del mar, cualesquiera que sean las causas.

2. Los terrenos ganados al mar como consecuencia directa o indirecta de obras, y los desecados en su ribera.

3. Los terrenos cuya superficie sea invadida por el mar por causas distintas a las previstas en el último párrafo del artículo 3.1, letra a), y en todo caso tendrán esta consideración los terrenos inundados que sean navegables.

4. Los terrenos acantilados sensiblemente verticales, que estén en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, hasta su coronación.

5. Los terrenos deslindados como dominio público que por cualquier causa han perdido sus características naturales de playa, acantilado, o zona marítimo-terrestre, salvo lo previsto en el artículo 18.

(...).”

Tanmateix, el Reglament General de Costes, aprovat per Reial Decret 876/2014 de 10 d'octubre en concretar aquest tipus de penya-segat inclòs en la ZMT, al seu article 5 apartat 4t refereix que són tots aquells amb una inclinació igual o superior a 60°. Així ho disposa:

ARTICLE 5.4 REGLAMENT DE COSTES: Bienes de dominio público marítimo-terrestre por determinación legal.

“Pertenecen, asimismo, al dominio público marítimo-terrestre estatal:

4. Los acantilados sensiblemente verticales, que estén en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, hasta su coronación.

A estos efectos, se consideran acantilados sensiblemente verticales aquellos cuyo paramento, como promedio, pueda ser asimilado a un plano que forme un ángulo con el plano horizontal igual o superior a 60 grados sexagesimales. Se incluirán en su definición las bermas o escalonamientos existentes antes de su coronación.”

I en idèntic sentit es pronunciava l'anterior Reglament General de Costes aprovat per Reial Decret 1471/89 d'1 de Desembre, en el seu article 6.3, que disposava:

ARTICLE 6.3 REIAL DECRET 1471/89:

“6. A efectos de lo establecido en el apartado 4 del artículo anterior, se consideran acantilados sensiblemente verticales aquéllos cuyo paramento, como promedio, pueda ser asimilado a un plano que forme un ángulo con el plano horizontal igual o superior a 60 grados sexagesimales. Se incluirán en su definición las bermas o escalonamientos existentes antes de su coronación.”

El penya-segat de la Cala del Golfet, sens dubte és sensiblement vertical, i la seva inclinació creiem que és superior als 60°, de manera que la ZMT en aquesta Cala s'ha de fixar i delimitar a partir del coronament del penya-segat.

És per això que procedirà que l'Administració de Costes revisi la delimitació de la ZMT a la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, comprovi les característiques i grau d'inclinació del penya-segat i adopti les mesures administratives necessàries per tal de garantir el compliment de la legislació vigent i la protecció del domini públic marítim terrestre, ajustant la delimitació de la ZMT i la ubicació de les fites a allò invocat.

I és per això que és obligat que l'Administració aquí demandada adopti les mesures adequades per exigir el compliment i observança de la servitud de trànsit de 6 metres a comptar del punt de coronament del penya-segat i en tota la seva amplada, al llarg de tota la Cala del Golfet.

Havent de destacar que el deslinde és un acte reglat, i que l'Administració està obligada a ajustar el mateix a les condicions físiques i reals del domini públic, de la costa i al compliment de les normes definidores d'aquest domini públic.

Cal destacar que la funció determinant del deslinde és –en paraules de l'autor José Luís Meilara Gil- a l'obra “*El Derecho de Costas en España*” Edit. La Ley 2010, pàgina 79:

“El deslinde en la LC se configura en función de lo natural para la definición del dominio. Su objetivo es determinarlo por mera constatación. Según el art. 13.1 de la LC el deslinde constata la existencia de las características físicas relacionadas en los arts. 3, 4 y 5 y al hacerlo declara la posesión y la titularidad dominical a favor del Estado El vuelco de esta regulación del deslinde –que tiene como precedente la declaración administrativa de monte vecinal en mano común- ha sido espectacular, con su prevalencia, además, sobre las inscripciones en el Registro de la Propiedad: éstas no pueden prevalecer frente <<a la naturaleza demanial de los bienes deslindados>>.”

La propia naturaleza de la función de constatar impide identificar esa potestad administrativa como una potestad discrecional, que siempre implica un Elección. Se trata de comprobar fácticamente una realidad, de individualizar físicamente el bien que de conformidad con la ley es dominio público. La jurisprudencia habla de <<materialización física del dominio público>> del <<carácter declarativo y no constitutivo>> que consiste en la operación jurídica en virtud de la cual las definiciones legales se concretan sobre un espacio determinado, siendo esencial establecer los elementos de orden fáctico sobre los que se sustenta la condición del bien como de dominio público>>”.

I així ho ha establert la sentència del Tribunal Suprem de 5 de Novembre de 2008 dictada en el recurs 263/2006 citada per l'indicat autor. Havent de destacar també la sentència del Tribunal Suprem de 20 de Gener de 2004 RJ\2004\3155 en els seus Fonaments de Dret Tercer i Quart en els que es destaca la necessitat d'interpretar qualsevol qüestió dels preceptes de la Llei de costes en base a la finalitat protectora del domini marítim terrestre perseguida per la pròpia Llei 22/88.

Així ho estableix la sentència invocada:

“TERCERO.-El precepto contenido en los artículos 4.4 de la Ley de Costas (RCL 1988, 2267) y 5.4 de su Reglamento

(RCL 1989, 2639 y RCL 1990, 119), al declarar que los acantilados sensiblemente verticales pertenecen hasta su coronación al dominio público marítimo terrestre cuando estén en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo terrestre, viene, en definitiva, a trasladar el dominio público marítimo-terrestre, ya sea ribera del mar (apartados a y b del artículo 3.1) ya pertenencias del dominio público marítimo terrestre (artículos 4 y 5 de la Ley de Costas y 5 a 8 de su Reglamento), al punto de coronación del acantilado definido en el artículo 6.3 del Reglamento de la Ley de Costas.

CUARTO.-En conclusión, cabe declarar, como doctrina de esta Sala, que cuando el acantilado sensiblemente vertical, definido como tal por el artículo 6.3 del Reglamento de Costas (RCL 1989, 2639 y RCL 1990, 119), esté en contacto con la ribera del mar, tanto descrita en el apartado a) como en el b) del artículo 3.1 de la Ley de Costas 22/1988, de 28 de julio (RCL 1988, 2267), la línea de la ribera del mar se encuentra en el punto de coronación del acantilado, de modo que resultan coincidentes en ese caso el límite interior de la ribera del mar con el del dominio público marítimo-terrestre, y, por tanto, no procede el trazado de una y otra línea al practicar el deslinde, como pretende el recurrente, al no concurrir el supuesto previsto en los artículos 19.1 y 26.1 del Reglamento de Costas, aprobado por Real Decreto 1471/1989, de 1 de diciembre, debiendo medirse, por consiguiente, la servidumbre de tránsito y la de protección, según establecen concordadamente los artículos 23.1 y 27.1 de la Ley Costas, 43.1 y 51.1 de su Reglamento, desde el punto de coronación del acantilado, en el que, como hemos dicho, coinciden el límite interior del dominio público marítimo terrestre y el de la ribera del mar, razón por la que este primer motivo de casación debe ser desestimado.

Esta nuestra tesis interpretativa de lo establecido en los citados preceptos se basa en la finalidad protectora del dominio público marítimo terrestre perseguida por la Ley de Costas 22/1988, que no se alcanzaría si se considerase que los acantilados sensiblemente verticales, en contacto con la ribera del mar, no forman parte de ésta, pues, de ser así, resultarían ilusorias por imposibles las servidumbres de tránsito y de protección, establecidas precisamente con el fin de impedir la degradación del referido dominio.”

VII.- SOBRE EL DEURE DE REVISAR EL ““DESLINDE”” O LA DELIMITACIÓ DE LA ZONA MARÍTIMO-TERRESTRE QUAN S’ALTERA LA CONFIGURACIÓ DEL DOMINI PÚBLIC.

S'invoca en aquest Fonament de Dret, l'obligació de revisar el "deslind" o atermenament de la Zona Marítimo - Terrestre quan s'altera la configuració del domini públic. Així resulta d'allò establert a l'article 13bis 1 de la Llei de Costes, quan disposa:

ARTICLE 13BIS 1 LLEI DE COSTES:

"1. Los "deslind"s se revisarán cuando se altere la configuración del dominio público marítimo-terrestre. La incoación del expediente de "deslind" tendrá los efectos previstos en el artículo 12."

Observi's que la Llei utilitza el modus verbal imperatiu, de manera que és obligat, per l'Administració revisar, comprovar i modificar els "deslind" quan es produeixen aquests canvis de configuració del domini públic. Essent clar que l'erosió continuada del penya-segat, la caiguda de material, la producció d'esllavissades i la major verticalitat i inestabilitat del penya-segat, constitueix una alteració de la configuració que requereix d'ajustar la ZMT a les característiques actuals i reals del penya-segat del Golfet.

I en similar sentit es pronunciaven els articles 12.6 de la Llei de Costes del 88 abans de la seva modificació i l'article 27.1 del Reial Decret 1471/89 d'1 de Desembre pel que s'aprovà el Reglament General pel desenvolupament i execució de la Llei 22/98 de 28 de Juliol de Costes.

VIII.- AFECTACIONS A LA SERVITUD DE TRÀNSIT.

La construcció d'un macroxalet, dels murs de tancament de la parcel·la i d'una piscina a tocar de la primera línia de costa i del penya-segat, sembla afectar i ocupar la servitud de trànsit. Extrem que implica infringir les següents disposicions legals i reglamentàries:

- Article 27 de la Llei de Costes.
- Article 52 del Reial Decret 876/2014 de 10 d'Octubre pel que s'aprovà el Reglament General de Costes de l'Estat.

Preceptes que disposen el següent:

ARTICLE 27 LLEI DE COSTES:

“1. La servidumbre de tránsito recaerá sobre una franja de 6 metros, medidos tierra adentro a partir del límite interior de la ribera del mar. Esta zona deberá dejarse permanentemente expedita para el paso público peatonal y para los vehículos de vigilancia y salvamento, salvo en espacios especialmente protegidos.

2. En lugares de tránsito difícil o peligroso dicha anchura podrá ampliarse en lo que resulte necesario, hasta un máximo de 20 metros.

3. Esta zona podrá ser ocupada excepcionalmente por obras a realizar en el dominio público marítimo-terrestre. En tal caso se sustituirá la zona de servidumbre por otra nueva en condiciones análogas, en la forma en que se señale por la Administración del Estado. También podrá ser ocupada para la ejecución de paseos marítimos.”

**ARTICLE 52 REGLAMENT GENERAL COSTES:
Extensión y régimen de la servidumbre de tránsito.**

“1. La servidumbre de tránsito recaerá sobre una franja de seis metros, medidos tierra adentro a partir del límite interior de la ribera del mar. Esta zona deberá dejarse permanentemente expedita para el paso público peatonal y para los vehículos de vigilancia y salvamento, salvo en espacios sujetos a cualquier régimen de protección.

(...)

6. La obligación de dejar expedita la zona de servidumbre de tránsito se refiere tanto al suelo como al vuelo y afecta a todos los usos que impidan la efectividad de la servidumbre. Se entiende que no impiden la efectividad de la servidumbre las canalizaciones subterráneas de servicios, siempre que no puedan tener otra ubicación.”

Essent evident que la implantació d'un mur de contenció i d'una piscina en els primer 6 metres a comptar del coronament del penya-segat comporta la infracció de l'obligació de deixar lliure i expedita la zona de servitud de trànsit i la vulneració de l'article 52 apartats 1 i 6 del Reglament General de Costes.

**IX.- SOBRE EL REGLAMENT GENERAL DE LA LLEI DE COSTES:
DEURE D'ACTUAR I CARÀCTER IMPRESCRIPTIBLE DE LES
SERVITUDS.**

S'invoca l'aplicació al cas d'allò establert a l'article 39 del Reglament general pel desenvolupament i execució de la Llei de costes aprovat per Reial Decret 876/2014 de 10 d'octubre, que disposa:

ARTICLE 40 REGLAMENT COSTES: Alcance de la protección del dominio público marítimo-terrestre.

“La protección del dominio público marítimo-terrestre comprende la defensa de su integridad y de los fines de uso general a que está destinado; la preservación de sus características y elementos naturales y la prevención de las perjudiciales consecuencias de obras e instalaciones, en los términos de la Ley 22/1988, de 28 de julio (artículo 20 de la Ley 22/1988, de 28 de julio).”

I l'article 41 de la mateixa norma destaca el caràcter imprescriptible de les servituds, en els següents termes.

ARTICLE 41 REGLAMENT COSTES: Limitaciones y servidumbres de los terrenos colindantes con el dominio público marítimo-terrestre.

“1. A los efectos de lo previsto en el artículo anterior, los terrenos colindantes con el dominio público marítimo-terrestre estarán sujetos a las limitaciones y servidumbres que se determinan en el presente título, prevaleciendo sobre la interposición de cualquier acción. Las servidumbres serán imprescriptibles en todo caso.

2. Se exceptúan de esta sujeción los terrenos expresamente declarados de interés para la seguridad y la defensa nacional, conforme a su legislación específica.

3. Las disposiciones de este título tienen el carácter de regulación mínima y complementaria de las que dicten las comunidades autónomas en el ámbito de sus competencias (artículo 21 de la Ley 22/1988, de 28 de julio).”

En el cas que ens ocupa l'Administració de Costes de Girona ha infringit els dos preceptes invocats.

X.- JURISPRUDÈNCIA EN MATÈRIA DE DELIMITACIÓ DE LA ZMT DALT DEL PENYA-SEGAT EN SUPÒSITS DE COSTA SENSIBLEMENT VERTICAL.

Invocuem l'aplicació al cas del conjunt de la doctrina i jurisprudència del Tribunal Suprem dictada en aplicació dels articles 4.4 de la Llei de Costes, 6.3 del seu Reglament General en la versió aprovada per Reial Decret 1471/89 d'1 de Desembre i 5.4 de la seva redacció vigent derivada de la promulgació del Reial Decret 876/2014 de 10 d'Octubre.

Doctrina que obliga a revisar la delimitació de la ZMT en supòsits de penya-segats sensiblement verticals, i a fixar-la en el punt del coronament del penya-segat.

Serveixin per totes les següents sentències:

- Sentència de 25 de Febrer de 2009 de la Secció 1^a de la Sala Contenciosa Administrativa de l'Audiència Nacional confirmada per la sentència de 2 d'octubre de 2012 de la Secció 5^a de la Sala Contenciosa del Tribunal Suprem (RJ\2012\9774), Ponent Excm. Sr. Jesús Ernesto Peces Morate dictada en el recurs de cassació 2744/2009, en quin Fonament de Dret Segon diu:

*“SEGUNDO.- Dicha sentencia se basa, entre otros, en el siguiente fundamento jurídico cuarto: «Seguidamente se va a entrar a analizar el fondo del asunto. En la demanda, se alega como ya hemos visto, que el “deslinde” aprobado entre los vértices M-4 a M-25, carece de justificación. La **Consideración Jurídica 2) de la OM justifica la delimitación realizada para los vértices en cuestión, en dos preceptos diferentes de la Ley de Costas (RCL 1988, 1642). Vértices M-1 a M-9 corresponden a situar la línea de “deslinde” en la coronación de acantilados sensiblemente verticales que están en contacto con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, por lo que pertenecen al dominio público marítimo-terrestre estatal al amparo del artículo 4.4 de la Ley de Costas. Vértices M-9 a M-27 corresponden a situar la línea de “deslinde” en el punto más interior alcanzado por las olas en los mayores temporales conocidos, por lo que conforme al artículo 3.1.a) de la Ley de Costas (RCL 1988, 1642), forman parte de la zona marítimo-terrestre. En la Memoria, al describir la poligonal del “deslinde” se dice -página 9- que la morfología del tramo de costa se caracteriza por una primera parte acantilada de pendiente casi vertical formada por escorias volcánicas y una segunda constituida por una estrecha playa de arenas negras mezcladas con cantos rodados asfálticos. Por lo que respecta a la justificación del tramo deslindado como***

acantilado, entre el que se incluyen los vértices M- 4 a M-9, se señala que comprende una zona de acantilados sensiblemente verticales con desniveles de hasta 30 metros con respecto al nivel del mar. El artículo 4.4 Ley de Costas aplicado, dispone que pertenecen al dominio público marítimo-terrestre estatal, los acantilados sensiblemente verticales que están en contacto directo con el mar o con espacios de dominio público marítimo-terrestre, como puede ser una playa, hasta su coronación. Por su parte, el artículo 6.3 del Reglamento de Costas considera acantilados sensiblemente verticales aquellos cuyo parámetro como promedio, pueda ser asimilado a un plano que forme un ángulo con el plano horizontal igual o superior a 60 grados sexagesimales, incluyendo en su definición las bermas o escalonamientos existentes antes de su coronación. Características de los citados terrenos que se desprenden del examen de las fotografías 8, 9, 10, tomadas sobre el terreno en junio de 2003, que según el plano de fotografías 1/2 obrante al anejo 7 de la Memoria, son las que se corresponden con los vértices del pleito y de la fotografía 1/4 del vuelo oblicuo DG Costas de 2003 obrante al anejo 7.2. La Administración ha justificado, por tanto, la delimitación del demanio realizada al amparo del concepto de acantilado. La prueba pericial practicada a instancia de la actora no efectúa consideraciones específicas sobre la verticalidad de los acantilados, al centrarse esencialmente en el alcance de las olas en los mayores temporales conocidos que es lo que justifica la inclusión en el demanio del resto del tramo impugnado, por lo que nada aporta al respecto. Finalmente se estima de interés reseñar, que la Ley 22/1988 (RCL 1988, 1642), de Costas, introduce como bienes demaniales los acantilados sensiblemente verticales, así como bermas y escarpes, que no figuraban como tales en la legislación anterior.».

- Sentència de 3 de Juliol de 2013 dictada per la Secció 5^a de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Suprem (RJ\2013\5668), Ponent Excm. Sr. Rafael Fernández Valverde, en quin Fonament de Dret Vuitè diu:

“OCTAVO.- La primera pretensión anulatoria deducida en la demanda, no puede ser acogida.

La justificación de la línea del “deslinde”, que coincide con la ribera del mar, se contiene en el epígrafe 5 de la Memoria, páginas 7 a 14, y en ella, de cara a la controversia suscitada, se expone:

a) Al describir la zona de El Palmer, señala que "(...) es la parte más antropizada del tramo de costa. En esta zona nos encontramos con una pequeña playa y a continuación con una escollera que protege de la acción del mar los terrenos existentes

entre la misma y el acantilado que se encuentra un poco más al interior".

b) Que todo el tramo deslindado "(...) está compuesto básicamente por acantilados activos, sensiblemente verticales. Existiendo en algunos casos depósitos de materiales sueltos de origen marino en el pie de dichos acantilados "señalando que los criterios fundamentales claramente diferenciados que deben emplearse para la determinación del dominio público marítimo terrestre en este tramo de costa se resumen fundamentalmente en cuatro:

a) Terrenos alcanzados por el mar durante los mayores temporales conocidos (artículo 3.1.a) de la LC (RCL 1988, 1642)).

b) Terrenos que constituyen playas o zonas de depósito de materiales sueltos (artículo 3.1.b) de la LC).

c) Terrenos que se corresponden con acantilados sensiblemente verticales (artículo 4.4 de la LC).

d) Terrenos deslindados como dominio público que por cualquier causa han perdido sus características naturales (artículo 4.5 de la LC).

Veamos, pues:

- En cuanto a los (c) acantilados, la Memoria indica que hasta llegar a la Playa de El Palmer, la línea de "deslinde" se sitúa en la coronación de los acantilados, según la delimitación que se presenta en el Estudio Geomorfológico de la Costa de Almería, señalando que "(...) estos acantilados tienen una pendiente media superior a los sesenta grados", añadiendo que en los puntos donde no existen derrames de tierra se constata que el acantilado es sensiblemente vertical, según consta en los perfiles que se adjuntan en la página 12, y que "(...) los lugares en que la pendiente no alcanza el límite antes mencionado se debe a que, con motivo de las obras de ensanche de la carretera (se refiere a la CN 340) se realizaron vertidos de tierra y piedras para hacer un talud artificial que soportara la misma"; vertidos de tierras claramente apreciables en la fotografía que incluye la página 13 de la Memoria y del reportaje que consta en el anejo 11.4 con fotografías oblicuas del año 1992.

(...)

Finalmente, esta Sala considera acreditado que en los terrenos litigiosos concurren los requisitos previstos en los artículos 3 y 4 de la LC, pues, con independencia de formar parte de un "deslinde" anterior, su carácter demanial deriva del epígrafe 4.5 de la citada LC, ya que, en este caso, los terrenos no han perdido las condiciones de playa o acantilado. En este sentido, aunque la Orden aprobatoria del "deslinde" señala como causa de inclusión en el dominio público, para los terrenos situados entre los vértices 28 a 41, la prevista en el artículo 4.5 de la LC, coincidiendo con el "deslinde" aprobado por OM de 14 de enero de 1966, hemos visto y comprobado que en la Memoria del Proyecto de "deslinde" no es esa la única causa de inclusión de

los terrenos, ya que en ellos también concurren las causas previstas (1) en el artículo 3.1.a) de la LC ---terrenos alcanzados por el mar durante los mayores temporales conocidos---; (2) 3.1.b) ---terrenos que constituyen playas o zonas de depósito de materiales sueltos---, y (3) artículo 4.4 de la LC ---terrenos que se corresponden con acantilados sensiblemente verticales---; cualidades, todas ellas, que son apreciables a simple vista de los reportajes fotográficos que forman parte del Proyecto (Anejo 11.1, fotografías oblicuas 2001; Anejo 11.2, fotografías verticales 2005; Anejo 11.4, fotografías oblicuas 1992). Esto es que se está en presencia de una documentación, toda ella, acreditativa de la existencia de terrenos de las características naturales de playa y zonas de depósito de materiales sueltos y de la existencia de acantilados sensiblemente verticales.”

Procedeix destacar que en el Projecte d'actualització i ratificació dels “deslindes”, obrant al complement d'expedient ni hi ha fotografies de les condicions de la cota ni hi ha justificació expressa dels criteris aplicats, ni seccions dels penya-segats, ni Estudi geomorfològic de la costa, ni perfils. Extrems determinants de la manca de rigor de la ratificació de la ZMT i de la seva contrarietat a Dret.

XI.- SOBRE LA NUL·LITAT DEL “DESLINDE” VIGENT.

En la mesura que l'Ordre Ministerial de 4 d'abril de 2000 aprovant el “deslinde” a la Cala del Golfet entre les fites M-55 i M-54 no ha fixat el mateix dalt del penya-segat, va infringir:

- a) L'article 4.4 de la Llei de Costes de l'any 1988.
- b) L'article 6.3 del Reglament General de Costes, aprovat per Reial Decret 1471/89 d'1 de Desembre, vigent al moment de la ratificació del “deslinde”.

Tractant-se en conseqüència, d'un deslinde nul de ple Dret.

Essent, d'altra banda, evident la manca de rigor i motivació del Projecte de ratificació del “deslinde” elaborat pel Servei de Costes l'any 2000, a la vista de la inexistència de criteris tècnics explicitats, la manca de realització

d'aixecament de Seccions, Perfils, fotografies, Estudis geomorfològics i mesuraments de pendents.

Especialment atès el deure de motivació, d'ajustar la delimitació a les característiques físiques reals de la costa, en tant que acte reglat. Essent de destacar l'opinió de l'autor Juan Ramón Calero Rodríguez en la seva obra "Régimen jurídico de las costas españolas" (Aranzadi 1995) pàgina 229 sobre la necessitat de "efectuar una operación topográfica y trigonométrica".

Extrem que confirma la irregularitat i il·legalitat del "deslinde" vigent i el deure de tramitar i estimar la petició d'incoació d'un nou procediment formulada per aquesta part.

XII.- INFRACCIÓ DE LES CONDICIONS DELS TERRAPLENATS I TANCAMENTS.

Al·leguem com a Fonament de Dret de la demanda i per sostenir la contrarietat a Dret de les obres, la infracció de les condicions dels moviments de terres, terraplenats i tancaments, establerta a l'article 47 apartats 2 i 4 del Reglament General de Costes, que disposa:

ARTICLE 47 REGLAMENT COSTES: Actuaciones sujetas a autorización.

"2. La ejecución de terraplenes y desmontes deberá cumplir las siguientes condiciones para garantizar la protección del dominio público (artículo 25.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio):

a) Sólo podrá permitirse la ejecución de desmontes y terraplenes previa autorización.

b) Sólo podrá autorizarse cuando la altura de aquéllos sea inferior a 3 metros, no perjudique al paisaje y se realice un adecuado tratamiento de sus taludes con plantaciones y recubrimientos.

c) A partir de dicha altura, deberá realizarse una previa evaluación de su necesidad y su incidencia sobre el dominio público marítimo-terrestre y sobre la zona de servidumbre de protección.

4. Sólo se autorizarán los cerramientos relativos a:

a) *Las paredes de las edificaciones debidamente autorizadas.*

b) ***Los vallados perimetrales de cierre de parcelas colindantes con el dominio público marítimo-terrestre, que se podrán ejecutar de conformidad con lo determinado en el planeamiento urbanístico municipal, con la salvedad de que solo podrán ser totalmente opacos hasta una altura máxima de un metro.***

c) *Los vinculados a las concesiones en dominio público marítimo-terrestre con las características que se determinen en el título concesional.*

En todo caso deberá quedar libre la zona afectada por la servidumbre de tránsito.”

XIII.- PROHIBICIÓ DE LA CONSTRUCCIÓ D’HABITATGES EN ZONA DE PROTECCIÓ.

S’invoca en aquest Fonament de Dret allò establert a l’article 46 lletra a) del Reglament General de Costes, que disposa:

ARTICLE 46 REGLAMENT COSTES: Prohibiciones en la zona de servidumbre de protección.

“En la zona de servidumbre de protección estarán prohibidos:

a) ***Las edificaciones destinadas a residencia o habitación, incluyendo las hoteleras, cualquiera que sea su régimen de explotación. Se excluirán de esta prohibición las acampadas y los campamentos o campings debidamente autorizados con instalaciones desmontables.***

Se entenderá por acampada la instalación de tiendas de campaña o de vehículos o remolques habitables. Se entenderá por campamento o camping la acampada organizada dotada de los servicios y suministros establecidos por la normativa vigente.”

XIV.- PRODUCCIÓ D’UN RESULTAT D’INDEFENSIÓ MATERIAL.

S’invoca en aquest punt la infracció, per part del Servei de Costes de Girona, del dret a la tutela efectiva, de Salvem El Golfet, pel que fa a les peticions presentades en via administrativa. Amb la producció d’un resultat material d’indefensió. I amb vulneració de l’article 24 de la Constitució, quan disposa:

ARTICLE 24 CONSTITUCIÓ:

“1. Todas las personas tienen derecho a obtener la tutela efectiva de los jueces y tribunales en el ejercicio de sus derechos e intereses legítimos, sin que, en ningún caso, pueda producirse indefensión.

(...)”

XV.- SOBRE LES COSTES JUDICIALS I EL REEMBORSAMENT DE LES DESPESES EN VIA ADMINISTRATIVA.

S'interessa una expressa condemna en costes a l'Administració per l'actuació administrativa no ajustada als requisits exigibles i formalment inadequada que ha obligat a aquesta Associació a impetrar la tutela judicial, a l'empara d'allò establert a l'article 139 de la Llei reguladora de la Jurisdicció Contenciosa. Precepte que disposa el següent:

ARTICLE 139 LLEI JURISDICCIO CONTENCIOSA:

“1. En primera o única instancia, el órgano jurisdiccional, al dictar sentencia o al resolver por auto los recursos o incidentes que ante el mismo se promovieren, impondrá las costas a la parte que haya visto rechazadas todas sus pretensiones, salvo que aprecie y así lo razone, que el caso presentaba serias dudas de hecho o de derecho.

En los supuestos de estimación o desestimación parcial de las pretensiones, cada parte abonará las costas causadas a su instancia y las comunes por mitad, salvo que el órgano jurisdiccional, razonándolo debidamente, las imponga a una de ellas por haber sostenido su acción o interpuesto el recurso con mala fe o temeridad.

(...)”

Tanmateix s'invoca que l'Entitat té el dret a recuperar les despeses judicials, administratives i pericials, en la mesura que està exigint el compliment de la legislació de costes, i la preservació i tutela del domini públic costaner i de les zones de servitud.

Essent d'aplicació al cas, allò establert a l'article 109 de la Llei de Costes del 88 que disposa el dret a recuperar les despeses i al resarciment de les costes.

Diu, a la lletra, el precepte invocat:

ARTICLE 109 LLEI COSTES:

“1. Será pública la acción para exigir ante los órganos administrativos y los Tribunales la observancia de lo establecido en esta Ley y en las disposiciones que se dicten para su desarrollo y aplicación.

2. La Administración, comprobada la existencia de la infracción y siempre que el hecho denunciado no sea materia de un expediente sancionador ya finalizado o en trámite, abonará a los particulares denunciadores los gastos justificados en que hubieran incurrido.”

Per tot això, **A LA SECCIÓ TERCERA DE LA SALA CONTENCIOSA ADMINISTRATIVA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE CATALUNYA SOL·LICITEM:**

Ens tingueu per presentat aquest escrit, amb les còpies i els Documents que s'acompanyen, tingueu per retornat l'expedient administratiu, tingueu per evacuat, en temps i forma, el tràmit de formulació d'ESCRIT DE DEMANDA i en mèrits de tot allò que ha quedat dit, prèvia la tramitació del procediment amb obertura a prova, dicteu en el seu dia sentència per la que amb estimació íntegra del present recurs i de les pretensions exercitades en via administrativa, es deixin sense efecte i s'anul·lin els actes administratius impugnats i dictats pel Cap del Servei de Costes de Girona en dates 1 de Desembre de 2017 i 7 de Febrer 2018 atesa la seva contrarietat a Dret i s'efectuïn els següents pronunciaments jurisdiccionals ja interessats en via administrativa i que no han estat adoptats per l'Administració aquí demandada per tal de que es condemni a l'Administració demandada a efectuar les següents Actuacions:

1. La pràctica d'una inspecció sobre el terreny que verifiqui l'estat de les obres de Casa Calella SL al penya-segat de la Cala del Golfet, les condicions dels murs de tancament de parcel·les i de la piscina i el seu emplaçament, tot constatant si les mateixes interrompen, afecten o envaeixen la servitud de trànsit de 6 metres d'amplada i si s'ajusten o no als requisits i condicions establertes a la legislació i normativa estatal en matèria de costes.
2. La revisió de la delimitació del domini públic costaner i l'establiment d'un atermenament de la Zona Marítim Terrestre, en la zona de la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, de conformitat amb allò establert a la legislació i normativa aplicable, i atenent a la consideració del penya-segat com a sensiblement vertical, als efectes de fixar les fites de la ZMT en el punt de coronació del penya-segat. Tot revisant la correcció o no de l'actual atermenament, verificant el grau d'inclinació del penya-segat i incoant, tramitant i aprovant un expedient de "deslinde" y amojonamiento" seguint el procediment aplicable que garanteixi la delimitació de la ZMT al punt de coronament del penya-segat.
3. L'adopció de mesures de restauració, disciplina i sanció pel supòsit de que es detectin en la inspecció la producció d'infraccions de la legislació costanera per part de l'empresa Casa Calella SL o de les persones, tècnics intervinents, promotors i responsables en les obres referides.
4. Exigir l'adopció de mesures de restauració i que es garanteixi el lliure pas i utilització de la servitud de trànsit en aquest punt de la costa amb l'amplada mínima de 6 metres prevista en la legislació aplicable al cas.

Tot això amb expressa condemna en costes a l'Administració demandada.

PRIMER ALTRESSI DIC:

Els punts fàctics sobre els que s'haurà de practicar la prova són els següents:

1. Grau d'inclinació del penya-segat de la Cala del Golfet sensiblement vertical i existència de molts trams superiors al 60%.
2. Manca d'ajust de la ZMT a la Cala del Golfet als requisits de l'article 4.4 de la Llei de Costes i 5.4 del seu Reglament que estableix el deure de fixar la ZMT al coronament del penya-segat en supòsits de penya-segats sensiblement verticals i en condicions de 60°.

3. Presència d'una fita de la ZMT al punt de coronament a l'alçada del Mirador de Dorothy Webster – carrer Castelletes i contingut de l'Acta de presència notarial autoritzada pel Notari Enrique Jaime Ventura Paradinas en data 15 de Setembre de 2016.
4. Contingut de l'Informe Tècnic emès pel Geògraf Albert Albertí sobre les condicions del penya-segat.
5. Naturalesa del penya-segat en retrocés, risc geològic, erosió i producció d'esllavissades i despreniments.
6. Inexistència d'un pas de 6m d'amplada com a servitud de trànsit a la Cala Golfet, a partir del mirador de Dorothy Webster – c/ Castelletes cap al sud.
7. Ocupació de la franja de servitud de trànsit per murs de contenció de terres i la piscina construïda per Casa Calella SL.
8. Manca de realització de la inspecció sol·licitada per Salvem El Golfet en data 3 d'agost de 2017.
9. Manca d'incoació d'expedient administratiu per tramitar la denúncia de Salvem El Golfet de 3 d'agost de 2017.
10. Manca de comunicació del termini per la tramitació de la denúncia.
11. Manca d'incoació d'expedient de “deslind” un cop transcorreguts 1 any des de la petició.
12. Inexistència d'Informe jurídic i tècnic en relació a la denúncia presentada el 3 d'agost de 2017.
13. Manca de compliment de les condicions i alçada dels tancaments i moviments de terres establerts a l'article 48 del Reglament General de Costes.
14. Manca de realització de mesuraments del grau de pendent, Estudis geomorfològics, Seccions, perfils i comprovacions topogràfiques de l'estat del penya-segat a la Cala del Golfet per la ratificació del “deslind” l'any 2000.

SEGON ALTRESSÍ DIC:

De conformitat amb allò establert a l'article 3 de la Llei 37/2011 de 10 d'octubre segons redacció derivada de la Llei de mesures d'agilització

processal, es passen a sol·licitar els mitjans de prova quina pràctica interessa i proposa aquesta representació processal, que són els següents:

I.- DOCUMENTAL.

Consistent en què es tinguin per reproduïts en el ram de prova d'aquesta part actora els Documents acompanyats amb l'escrit de demanda, els Documents adjuntats a l'escrit d'interposició del recurs contenciós així com el conjunt de folis integrants de l'expedient administratiu.

II.- PERICIAL DE PART DE GEÒGRAF.

Consistent en que s'admeti com a prova pericial de part, l'Informe Tècnic – Dictamen pericial emès pel Geògraf Albert Albertí i Parés en relació al recurs contenciós número 44/2017 i a les obres de Casa Calella SL acompanyat com a **Document número 2** al present escrit de demanda, pel que fa al grau d'inclinació del penya-segat i pendents existents, l'ocupació de la franja de 6 metres de trànsit i demès extrems indicats en l'Informe.

Assenyalant data per la ratificació formal del Dictamen en presència judicial , previ atorgament del termini d'aclariments a les parts personades.

III.- DOCUMENTAL PÚBLICA.

Consistent en què es lliuri Ofici al Servei Provincial de Costes de l'Estat a Girona, a fi i efecte de que s'ian certificats, informats i testimoniats per part de la seva Secretaria Lletrada els següents extrems:

1. Si el Servei de Costes va incoar un expedient administratiu en relació a l'escrit de denúncia presentat per Salvem El Golfet en data 3 d'agost de 2017 i RE número 3-36201. Tot aportant testimoni de la resolució incoant l'expedient.
2. Si el Servei de Costes va informar a Salvem El Golfet del termini de resolució del seu escrit als efectes d'allò establert als articles 21.4 i al

53a) de la Llei estatal 39/2015. Tot aportant testimoni de la notificació practicada cas d'existir o certificant el fet negatiu.

3. Si l'escrit presentat per Salvem El Golfet el 3 d'agost de 2017 ha estat objecte d'emissió d'Informe jurídic sobre el seu contingut. Tot aportant testimoni del mateix.
4. Si s'ha practicat pel Servei de Costes de Girona inspecció per verificar els fets de la denúncia. Tot aportant testimoni de la inspecció efectuada a partir del dia 3 d'agost de 2017, cas d'haver-se realitzat.
5. Si s'han mesurat pels Servei de Costes i els seus inspectors les condicions i grau d'inclinació del penya-segat. Tot aportant testimoni de l'Informe Tècnic emès i dels mesuraments efectuats.
6. Si es comunicà el règim de recursos a interposar en relació a les Resolucions dictades en data 1 de Desembre de 2017 i 7 de Febrer de 2018 per part del Cap del Servei de Costes de Girona i notificades a Salvem El Golfet, o si pel contrari en cap de les notificacions s'informà del règim de recursos a interposar, termini per fer-ho i òrgan davant del qual formular el recurs.
7. Certifiqui si el *“Proyecto de ratificación del deslinde del dominio público Marítimo terrestre entre el tramo de San Sebastia (M-39 de OM 5.7.74) y cala d'en Massoni (M-33 de OM 18.9.70) en el termino municipal de Palafrugell”* de Gener de 2000 elaborat pel Servei de Costes de Girona:
 - a) Va confirmar la totalitat dels “deslindes” fets per Ordres Ministerials dels anys 36 a 75.
 - b) Si no va modificar en cap punt els “deslindes” anteriors.
 - c) Si en el Projecte de ratificació del “deslinde” consten, pel que fa a la Cala del Golfet, entre les fites M-54 a M-55, el següent:
 - Presa de mesuraments del grau d'inclinació del penya-segat.
 - Realització de fotografies.
 - Presa de dades de l'estat del penya-segat.
 - Elaboració de Perfils.
 - Elaboració de Seccions.
 - Estudi geomorfològic.
 - Aixecament de topogràfic de la Cala i del penya-segat.

Tot aportant testimoni de la documentació tècnica que va avalar la ratificació del “deslinde” anterior.

Pel supòsit de no existir cap dels elements tècnics referits, certifiqui's aquest fet negatiu.

IV.- PERICIAL JUDICIAL DE TOPÒGRAF.

Consistent en què per part d'un pèrit designat per aquesta Il·lma. Sala, amb titulació de Tècnic TOPOGRAF s'emeti Dictamen en relació als següents extrems:

1. Dictamini sobre el grau d'inclinació del penya-segat a la Cala del Golfet, en el sector Nord, a la banda on es situa la fita M-55 i on s'ha implantat el macroxalet de Casa Calella SL. Tot efectuant els mesuraments corresponents.
2. Verifiqui i comprovi els mesuraments efectuats pel Geògraf Albert Albertí al Dictamen aportat com a Document número 2 amb l'escrit de demanda, i informi sobre si els mesuraments efectuats són correctes.
3. Efectuï els mesuraments corresponents per dictaminar sobre el grau d'inclinació i les pendents del penya-segat que dóna a la Cala del Golfet de Calella de Palafrugell, al llarg del traçat de la ZMT de la Cala del Golfet, i dictamini si s'igualava o superen els 60°. Tot indicant tots els punts on es produeix aquest extrem.
4. Comprovi i revisi la delimitació vigent de la ZMT a la Cala del Golfet segons l'Ordre Ministerial de 4 d'abril de 2000 confirmada pel Projecte d'actualització de la ZMT de l'any 2000 i per Ordre Ministerial de 4 d'abril de 2000. Tot dictaminant en relació als següents extrems:
 - a) Si la fita M-55 fixada al Plànol en una posició per sota de la cota de coronació del penya-segat s'ajusta o no a allò establert als articles 4.4 de la Llei de Costes i 5.4 del Reglament General de Costes que disposen que en casos de penya-segats sensiblement verticals la ZMT s'ha de fixar al punt de coronament del penya-segat.
 - b) Si el traçat de la delimitació de la ZMT vigent s'ajusta en tots els seus punts a allò establert als articles 4.4 de la Llei de Costes i 5.4 del seu Reglament General o si pel contrari, es situa a alçada inferior. Tot assenyalant els punts on no es compleix amb els preceptes invocats de la Llei de Costes.

- c) Si la traça recta de la ZMT entre la M-55 i la M-54 s'ajusta als referits criteris de la legislació vigent, o si pel contrari la ZMT s'havia de fixar al punt de coronació del penya-segat de la Cala.
 - d) Si consten en el Projecte de ratificació del "deslinde", en relació a la Cala del Golfet, com a base del mateix, mesuraments del grau de pendent, perfils, seccions, fotografies o Estudis morfològics de la costa i del penya-segat.
5. Dictamini en relació a les condicions i naturalesa del penya-segat de la Cala del Golfet, i si el mateix és un penya-segat en retrocés i presenta risc de despreniments i esllavissaments.
 6. Informi si des de l'any 2000 s'han produït episodis d'esllavissades a la Cala del Golfet i s'ha hagut de tancar en alguna època l'accés públic a la platja. Tot establint tots els episodis de despreniments produïts en els darrers anys i dictaminant sobre si s'ha alterat la configuració i estat del penya-segat en els darrers 18 anys.
 7. Dictamini si s'han executat actuacions de defensa en el penya-segat de la Cala del Golfet.
 8. Informi si les obres executades a la parcel·la de Casa Calella SL poden tenir algun efecte o impacte en l'estat del terreny i alterar les condicions d'estabilitat del penya-segat o accelerar la producció d'esllavissades.
 9. Informi sobre la distància del mur de contenció de terres de la parcel·la de Casa Calella SL al límit del coronament del penya-segat i al punt de fixació de la ZMT.
 10. Informi sobre la distància de la piscina al punt de coronament del penya-segat i al punt de fixació de la ZMT.
 11. Informi sobre la distància de l'habitatge construït al punt de coronament del penya-segat i al punt de fixació de la ZMT.
 12. Informi si el mur de contenció de terres de la parcel·la de Cala Calella envaeix o no la zona de servitud de trànsit i la zona de protecció, de la legislació costanera.
 13. Informi si les condicions, característiques i alçada dels murs de contenció de terres i de tancament de parcel·la i els moviments de terres efectuats compleixen o no els requisits de la Llei de Costes i el seu Reglament i en particular l'article 48 apartats 2, 4 i concordants.
 14. Informi si l'habitatge construït es situa dins la servitud de protecció.

TERCER ALTRESSÍ DIC:

S'interessa pel seu moment la continuació de la tramitació del procediment mitjançant conclusions escrites.

QUART ALTRESSÍ DIC:

La quantia del present recurs s'estima com a indeterminada.

I A LA SECCIÓ TERCERA DE LA SALA CONTENCIOSA ADMINISTRATIVA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE CATALUNYA SOL·LICITEM:

Ens tingueu per fetes les anteriors manifestacions, i acordeu de conformitat, tot obrint en el seu moment el procés a prova, ordenant l'admissió i pràctica de la totalitat dels mitjans probatoris proposats, fixant la quantia com a indeterminada i la continuació de la tramitació amb conclusions escrites.

Barcelona, a trenta-u de Juliol de dos mil divuit.

Eduard de Ribot Molinet

Joana Miquel Fageda