



## INFORME JURÍDIC RELATIU ALS DUBTES SORGITS EN RELACIÓ AMB L'EXECUCIÓ DE LA SENTÈNCIA NÚM. 39/2023 DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE LA COMUNITAT VALENCIANA

Exp. 266/23  
C/1/7583/2023  
MMG

Mitjançant comunicació interna de Sotssecretaria es va adjuntar una petició d'informe jurídic sobre l'assumpte en el títol referenciat. De conformitat amb les funcions d'assessorament en dret de l'Advocacia General de la Generalitat previstes en l'article 5.3 de la Llei 10/2005, de 9 de desembre, de la Generalitat, d'Assistència Jurídica a la Generalitat i en el Decret 84/2006, de 16 de juny, pel qual s'aprova el Reglament de l'Advocacia General de la Generalitat, s'emet el següent informe facultatiu, sobre la base de les següents

### CONSIDERACIONS

#### JURÍDIQUES

##### PRIMERA: OBJECTE D'INFORME.

És objecte del present informe pronunciar-nos sobre l'execució de la sentència del recurs contenciós administratiu PO 1/000151/2020-B contra la Resolució de data 29 de juliol de 2020, del director general de Qualitat i Educació Ambiental. En concret, es plantegen la consulta en aquests termes:

*“• Respecte a la **normativa aplicable** es considera que, en executar l'esmentada sentència, la instal·lació, en la qual es desenvolupa una activitat potencialment contaminadora de l'atmosfera, la instal·lació quedaria en la següent situació:*

*. - Fora de les obligacions imposades per l'esmentat Pla de l'Alacantí, el qual en haver sigut publicat es considera **eficax** i per tant **aplicable** amb el consegüent risc per a la població.*

*. - Estaria incomplint l'article 7.1. f) de la Llei 34/2007, de 15 de novembre, de qualitat de l'aire i protecció de l'atmosfera, cometent per això una **infracció greu o molt greu** atés que podria haver-hi un risc per a les persones i el medi ambient atesa la proximitat d'habitatges, **i la impossibilitat***



*de controlar que el percentatge de material pulverulent emmagatzemat en moll correspon només a la importació com s'indicava en l'autorització inicial."*

Els dubtes sorgeixen de la necessitat d'adaptar a les exigències ambientals "noves" l'autorització concedida per resolució de la Direcció Territorial d'Alacant de la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica de data 15 d'octubre de 2019 dictada en l'expedient de referència CA/190083/13, per la qual s'atorga l'autorització administrativa d'emissions a l'atmosfera a una mercantil concreta per a una instal·lació de depòsit i emmagatzematge de sòlids a lloure, situada en el Moll 17 del Port d'Alacant.

I el problema generat deriva de la **sentència núm. 39/2023, de 26 de gener de 2023** del TSJCV que estima parcialment el recurs plantejat per l'empresa titular de l'autorització administrativa d'emissions a la atmosfera, estimació parcial que és sobre la base dels següents arguments:

.- Respecte la modificació de l'apartat **8 de l'annex I** de l'autorització administrativa discutida, considera el TSJCV que aqueixa modificació no és conforme a dret perquè els punts de control ja van ser validats per l'òrgan competent de l'Estat que va analitzar-los en atorgar la concessió administrativa per a la construcció i explotació d'una terminal pública de sòlids a lloure en el Port d'Alacant per a la prestació d'un servei de manipulació de mercaderies i per entendre que els instruments de planejament requereixen la seua publicació per a ser eficaces i exigibles, no constant havent-se acreditat la publicació Pla de Millora de la Qualitat de l'Aire de l'Alacantí Occidental.

.- Respecte de la modificació de l'apartat **11 de l'annex I** de l'autorització administrativa discutida, se centra la sentència esmentada a considerar que el



problema resideix en les mesures correctores atés que, al seu parer, estan pensades per a supòsits d'importació del 90% quan a Alacant no superen el 10%. I partint d'aquestes dades estima aqueix motiu d'impugnació, entenent que es van tindre en compte aquests paràmetres per a presentar les mesures correctores ajustades a aqueix volum i obtindre l'autorització el 15 d'octubre de 2019 discutida, considerant que són suficients per a un tràfic d'importació de sòlids a lloure al Port d'Alacant del 10% respecte del total, màximament quan no contradiu el Decret 228/2018.

. – Respecte de la **modificació de l'apartat 2 de l'annex I** de l'autorització administrativa discutida, es desestima el recurs i es considera conforme a dret aqueixa modificació perquè entén el Tribunal que aquesta modificació no perjudica el titular de l'autorització i s'ajusta millor a la normativa vigent, en concret, a l'Ordre TEC 351/2019.

Amb caràcter previ, volem ressaltar que no s'ha especificat en la consulta les raons per les quals la instal·lació esmentada queda fora de les obligacions que estableix el Pla de Millora de Qualitat de l'Aire de la zona ES 1013 Segura - Vinalopó i aglomeració ES 1017 Alacant, aprovat per l'Acord del Consell de 5 de novembre de 2010 i publicat en el DOGV el 21 de desembre de 2021.

En aquest sentit, la resolució objecte de recurs contenciós estimava parcialment un recurs d'alçada interposat per una associació contra una resolució que atorgava una autorització d'emissions a l'atmosfera..

En aquest recurs d'alçada es van estimar tres al·legacions relatives a: la distància i situació dels mesuradors; l'autorització i emmagatzematge de



material pulverulent en el port a l'aire lliure i fora de les naus tancades i en depressió i la classificació del material pulverulent.

D'aqueixes tres, únicament les dues primeres han sigut anul·lades en plet, per la qual cosa només ens centrarem en les modificacions de l'autorització que hansigut anul·lades judicialment.

Tant respecte de la primera d'aquestes (la relativa a la modificació de l'apartat **8 de l'annex I** de l'autorització d'emissions a l'atmosfera ) com a la segona (la relativa a la modificació de l'apartat **11** de l'annex I de l'autorització esmentada) l'informe de data 9 de març de 2020 del Servei de Lluita contra el Canvi Climàtic i Protecció de l'Atmosfera va indicar que aqueixa necessitat de modificar l'autorització *“no es tracta d'una aplicació del Pla de millora de la Qualitat de l'Aire de l'Alacantí, sinó de mesures correctores necessàries per a evitar danys al medi ambient i a la salut de la població.”*

Per a resoldre la consulta realitzada tindrem en compte :

- . - Llei 34/2007, de 15 de novembre, de qualitat i protecció de l'atmosfera..
- . - Reial decret 100/2011, de 28 de gener, actualitza el catàleg d'activitats potencialment contaminadores de l'atmosfera i estableix les disposicions bàsiques per a la seua aplicació.
- . - Decret 228/2018, de 14 de desembre, del Consell, pel qual es regula el control de les emissions de les activitats potencialment contaminadores de l'atmosfera.
- . - Llei 21/2013, de 9 de desembre, d'avaluació ambiental.



. - Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

. - Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

## SEGONA: SOBRE LA NATURALES A REVISABLE DE LES AUTORITZACIONS AMBIENTALS

Els dubtes plantejats deriven de l'autorització concedida per resolució de la Direcció Territorial d'Alacant de la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica de data 15 d'octubre de 2019 per la qual s'atorga l'autorització **administrativa d'emissions a l'atmosfera** a una mercantil concreta per a una instal·lació de dipòsit i emmagatzematge de sòlids a lloure, situada en el Moll 17 del Port d'Alacant.

Aquesta autorització d'emissions a l'atmosfera s'atorga a l'empara de la Llei 34/2007 i del Decret 228/2018.

Totes dues normatives han d'aplicar-se, tal com determina l'article 4 de la Llei 34/2007 basant-se en els principis de cautela i acció preventiva, de correcció de la contaminació en la font mateixa i de *qui contamina paga*.

I és precisament el caràcter preventiu d'aquesta matèria i la pròpia naturalesa de l'activitat potencialment contaminant, la qual cosa fa necessari arbitrar des de la normativa instruments jurídics perquè efectivament una instal·lació que és potencialment contaminant perjudique el menys possible el medi ambient en el qual desenvolupa la seua activitat. Aquests instruments són: establir un caràcter temporal reduït a l'autorització ambiental d'emissions a l'atmosfera; preveure la possibilitat i conveniència de modificar aquesta autorització; regular la caducitat de l'autorització; establir controls reglamentaris d'emissions; preveure la modificació de la periodicitat d'aquests controls i establir un règim sancionador.

D'aqueixes mesures i, als efectes que ens interessen, destaquem la possibilitat



Presidencia

**Abogacía General de la Generalitat**

de modificar una autorització ja atorgada, possibilitat prevista en l'**article 11** del Decret 228/2018 que estableix sota el títol de "modificació de l'autorització "el següent:

*"1. L'autorització d'emissions a l'atmosfera **podrà ser modificada a instàncies de la persona titular o d'ofici per l'administració prèvia audiència a l'interessat** .*

*2. L'administració, **d'ofici** , podrà iniciar procediment de modificació de l'autorització quan concórrega alguna de les circumstàncies següents:*

*a) La contaminació produïda per la instal·lació faça convenient la revisió dels valors límit d'emissió establits o l'adopció d'altres valors nous.*

*b) Es produïska una modificació del mitjà receptor respecte a les condicions que presentava en el moment de l'atorgament de l'autorització..*

*c) Quan els avanços en les millors tècniques disponibles permeten una reducció significativa de la contaminació sense imposar costos excessius per al titular de l'activitat..*

*d) La seguretat en el funcionament del procés, de l'activitat, o de la instal·lació faça necessari l'ús d'altres tècniques.*

*e) Si així ho exigira la legislació sectorial que resulte aplicable a la instal·lació.*

*f) Si en el certificat especificat en l'article 8.3 del present decret es conclou que l'autorització d'emissió a l'atmosfera no s'ajusta a la realitat de la instal·lació.*

*3. L'acord d'inici del procediment de modificació d'ofici haurà de concretar i especificar els aspectes sobre els quals es proposa la modificació de l'autorització."*



Per tant, durant el temps de duració de l'autorització d'emissions a l'atmosfera, podrà, tant a sol·licitud de l'interessat com per l'administració d'ofici, procedir-se a dur a terme la modificació de l'autorització concedida si es donen els pressupostos i seguint el procediment previst en l'article 11 esmentat.

Aquesta modificació no és la que resulta de l'estimació d'un recurs d'alçada contra la resolució de concessió de la modificació ni tampoc és la que resulta de l'estimació d'un recurs contenciós administratiu.

En el cas que s'està analitzant, l'execució del recurs contenciós administratiu suposarà deixar pràcticament, excepte un aspecte, l'autorització d'emissions a l'atmosfera de data 15 d'octubre de 2019 en els termes en què es va atorgar.

Si al llarg del temps de duració d'aqueixa autorització sorgeix alguna de les causes previstes en l'article 11.2 del Decret 118/2018 pot l'administració d'ofici iniciar la modificació d'aquesta autorització.

A aquest efecte, entenem que la publicació del Pla de Millora de la Qualitat de l'Aire de l'Alacantí Occidental podria entendre's que és una normativa especial que és aplicable a la instal·lació, precisament, per l'activitat que realitza i per la seua ubicació.

Pel que sempre que efectivament aqueix Pla de Millora haja previst alguna obligació que la instal·lació discutida no complisca podria dur-se a terme, al nostre parer, la modificació de l'autorització a l'empara de l'article 11.2.e del Decret 228/2018.

I sempre que se superaren les importacions de manera habitual el percentatge que s'ha tingut en compte per a establir les mesures correctores,



considerem que podria entendre's que estem davant una modificació de les previstes en l'article 11.2.b del Decret 228/2018.

Així mateix, sempre que la instal·lació produïska una contaminació superior a la que es va preveure inicialment podran modificar-se igualment l'autorització revisant els valors límit d'emissió establits o l'adopció d'altres nous a l'empara de l'article 11.2.a del Decret 228/2018.

A aquest efecte , la pròpia sentència del TSJCV que ha declarat nul·les des de les modificacions introduïdes en l'autorització de 2019 per estimació del recurs d'alçada va establir:

. - respecte la modificació de l'apartat **8 de l'annex I** de l'autorització administrativa discutida, que: *“En el cas que es publicara el Pla de Qualitat de l'Aire i es vera necessari la modificació dels punts de control, l'Administració amb estudi previ pot imposar la modificació a l'empresa.”.*

. - respecte la modificació de l'apartat **8 de l'annex I** de l'autorització administrativa esmentada, que: *“Evidentment, cas que se superaren les importacions aqueix percentatge de manera habitual es podria modificar l'autorització i establir altres mesures de control o complementar les existents”.*

Ja està en la mateixa sentència prevista la possibilitat de dur a terme la modificació si es publica el Pla de Millora de la Qualitat de l'Aire d'Alacant Occidental o si canviaren les circumstàncies tingudes en compte per a adoptar les mesures correctores.

I entenem que aqueixa modificació no es tramitarà com un incident d'execució, ni suposarà un incompliment de l'article 103.4 de la LJCA que estableixque: *“Seran nuls de ple dret els actes i les disposicions contràries als pronunciaments de les sentències, que es dicten amb la finalitat d'eludir el seu compliment.”*





Per si no fos prou, la pròpia resolució de 15 d'octubre de 2019 que atorga l'autorització discutida estableix que s'atorga sense perjudici dels canvis normatius que es duguen a terme i que la vigència de l'autorització està condicionada al fet que es mantinguen les mateixes circumstàncies que existien en el moment del seu atorgament. Per la qual cosa, si canvien aquestes, pot dur-se a terme la modificació de l'autorització en els termes establits en l'article 11 del Decret 228/2018.

En aquest sentit, l'apartat **tercer** de la resolució de 15 d'octubre de 2019 estableix: *“La instal·lació haurà de complir els condicionants indicats en l'annex sense perjudici de l'adaptació a futurs canvis normatius. En aquest s'estableixen, a més:*

*. - Les activitats desenvolupades en la instal·lació que es troben dins del àmbit d'aplicació de la Llei 34/2007, de 15 de novembre, de qualitat de l'aire i protecció de l'atmosfera..*

*. - Els valors límit d'emissió corresponents als contaminants emesos.*

*. - Els controls reglamentaris que hauran de ser dutts a terme per una entitat col·laboradora en matèria de qualitat ambiental en el camp de la contaminació atmosfèrica, regulades per la normativa autonòmica vigent.*

*. - Altres condicions i requisits que s'han d'adoptar en les instal·lacions sobre la base de la normativa en vigor i bones pràctiques ambientals.*

*Per tal motiu en el cas que hi haguera qualsevol modificació en l'activitat o del titular, la mercantil a la qual s'atorga aquesta autorització haurà de comunicar-ho a la direcció territorial de la conselleria competent en medi ambient .”*

I l'apartat **cinqué** de l'autorització estableix: *“L'autorització tindrà vigència mentre es mantinguen les circumstàncies tingudes en compte per a la concessió d'aquesta per un període de huit anys, podent ser renovada per períodes successius, amb la sol·licitud prèvia del titular de la instal·lació, presentada amb anterioritat al venciment de la present autorització.*



Així mateix l'apartat **huité** estableix: “En tot el no especificat caldrà ajustar-se a totes i cadascuna de les obligacions establides per la normativa vigent en matèria d'emissions a l'atmosfera i aquelles que es dicten en el seu desenvolupament.”

### TERCERA: SOBRE L'EXECUCIÓ DE SENTÈNCIA

Considerem que entén l'òrgan consultant que no pot executar-se la sentència.

La qüestió discutida resideix en el fet que la sentència es va dictar partint que no estava publicat el Pla de Millora de la Qualitat de l'Aire d'Alacant Occidental i aquest sí que està publicat.

A aquest efecte, encara que quan es va dictar la **sentència núm. 39/2023, de 26 de gener de 2023** del TSJCV, aqueix pla ja estava publicat, al nostre parer, no haguera variat de contingut, encara que el Tribunal haguera conegut aquesta publicació. En efecte, l'important per a analitzar la conformitat a dret de la resolució recorreguda és que el Pla citat produïra efectes enfront de tercers en el moment en què es va dictar la resolució analitzada pel Tribunal. I atés que tant la resolució de 29 de juliol de 2020 que estima parcialment el recurs d'alçada com la resolució de 15 d'octubre de 2019 que atorga l'autorització d'emissió a la atmosfera discutida de van dictar sense que el Pla Millora de la Qualitat de l'Aire d'Alacant Occidental s'haguera publicat, entenem que en aqueixos moments les **prescripcions d'obligat compliment** per als ciutadans contingudes en aquest pla no eren exigibles als mateixos per no estar publicat el pla a l'empara de l'article **16.6** de la Llei 34/2007.

Per la qual cosa, atés que, en el present cas, el TSJCV era coneixedora del Pla Millora de la Qualitat de l'Aire d'Alacant Occidental (que es va aprovar per l'Acord del Consell de l'any 2010) i atés que aqueix pla no estava publicat en el moment



en què es van dictar les resolucions administratives objecte de recurs contenciós administratiu, entenem que no estem davant un problema que haja de resoldre el TSJCV mitjançant un **incident d'execució** dels establits en l'article 109 de la LJCA ja que la pròpia sentència ja preveu de manera expressa que, en el cas que es publique el Pla citat es procedisca, si escau i amb el procediment que correspon, a modificar l'autorització..

En aquest sentit, entenem que un hipotètic incident d'execució no podria versar sobre la modificació de la resolució d'autorització perquè aquesta modificació no seria conseqüència de l'execució de la sentència, sinó que provindria del fet que, amb posterioritat a dictar-se la resolució de 15 d'octubre de 2019, s'ha produït algun dels supòsits que habiliten a la modificació de l'autorització..

A aquest efecte, l'article 109 de la LJCA estableix:

*1. L'Administració pública, les altres parts processals i les persones afectades per la decisió judicial, mentre no conste en actuacions la total execució de la sentència, podran promoure incident **per a decidir, sense contrariar el contingut de la decisió**, totes les qüestions que es **plantegen en l'execució i especialment les següents**:*

*a) Òrgan administratiu que ha de responsabilitzar-se de fer les actuacions.*

*b) Termini màxim per al seu compliment, en atenció a les circumstàncies que concórreguen.*

*c) Mitjans amb què ha de portar-se a efecte i procediment a seguir.*

*2. De l'escrit plantejant la qüestió incidental el secretari judicial donarà trasllat a les parts perquè, en termini comú que no excedirà de vint dies, al·leguen el que estimen procedent.*

*3. Evacuat el trasllat o transcorregut el termini a què es refereix l'apartat anterior, el Jutge o Tribunal dictarà acte, en el termini de deu dies, decidint la qüestió plantejada."*



I, al nostre parer, entenem que tampoc estaríem davant un supòsit d'impossibilitat **legal o material de complir la sentència**, atés que entenem pot executar-se la sentència en els seus propis termes, quedant l'autorització del 2019 citada pràcticament en els mateixos termes en els quals es va concedir. A aquest efecte, la mateixa sentència objecte d'execució estableix que la publicació del Pla esmentat donaria lloc, si és el cas, a una modificació de l'autorització..

A aquest efecte, el 105.2 de la LJCA estableix: *"2. Si concorregueren causes de impossibilitat material o legal d'executar una sentència, l'òrgan obligat al seu compliment ho manifestarà a l'autoritat judicial a través del representant processal de l'Administració, dins del termini previst en l'apartat segon de l'article anterior, a fi que, amb audiència de les parts i dels qui considere interessats, el jutge o tribunal aprecie la concurrència o no d'aquestes causes i adopte les mesures necessàries que asseguren la major efectivitat de l'executòria, i fixaria si escau la indemnització que procedisca per la part en què no puga ser objecte de compliment ple."*

En termes similars es pronuncia l'article 18 de la EL 6/1985, d'1 de juliol, del poder judicial.

Aquesta impossibilitat material o legal ha d'interpretar-se de manera restrictiva, i és una excepció el no complir les sentències en els seus propis termes. (STS núm 162/2022, de 9 de febrer, STS núm. 1191/2018, d'11 de juliol, STS núm. 3301/2014, de 29 de maig, STS núm. 1358/2017, de 26 de juliol...)

Aquesta última sentència estableix que per a determinar si concorre la impossibilitat de compliment d'una sentència ha de tindre's en compte els següents aspectes:

. - Ha d'existir causa d'impossibilitat d'execució de la sentència, admetent-se, en aquest punt, dos tipus, causa legal o material.



. - La legitimació per a iniciar el procediment li correspon a l'òrgan administratiu obligat al compliment de la sentència.

. - El procediment comença amb la comunicació a l'autoritat judicial per l'òrgan executant, que es du a terme a través del representant processal de l'Administració.

. - El termini per a la comunicació serà de dos mesos (article 104.2 de la LJCA), respecte del qual la jurisprudència ha vingut considerant que no es tracta d'un termini de caducitat.

. - Perquè el jutge o tribunal decidisca sobre si concorre o no causa d'impossibilitat, donarà audiència a les parts i als qui considere interessats.

. - Quant a la decisió que es dicte, haurà de pronunciar-se, en primer lloc, sobre si concorre o no causa d'impossibilitat. En segon lloc, concorrent aquesta, s'adoptaran les mesures necessàries per a assegurar la major efectivitat de la sentència. Finalment, es fixarà, si escau, la indemnització per la part que no puga ser complida íntegrament.

#### **QUARTA: SOBRE LA RESOLUCIÓ DE 15 D'OCTUBRE DE 2019**

Segons la consulta realitzada la instal·lació sobre la qual recau l'autorització d'emissions a l'atmosfera queda fora de les obligacions imposades per l'esmentat Pla de l'Alacantí i podria generar la seua activitat un risc per a les persones i el mitjà ambiente donada la proximitat d'habitatges, i la impossibilitat de controlar que el percentatge de material pulverulent emmagatzemat en moll correspon només a la importació com s'indicava en l'autorització inicial.



No s'ha esmentat exactament quines prescripcions del Pla esmentat està vulnerant la instal·lació.

A aquest efecte i, pel que respecta a la **ubicació dels mesuradors**, segons l'Associació de Consumidors que va interposar el recurs d'alçada esmentat, el Pla esmentat obliga al fet que el focus tinga quatre mesuradors (sotavent, sobrevent i dos als costats) en el perímetre de l'activitat i entén aqueixa associació que per "perímetre" ha de considerar-se que estiga dins del moll o en la boga d'aquest .

Sobre aquest tema entenem que, si efectivament existeix una prescripció del Pla de Qualitat de l'Aire que obliga a disposar d'un determinat nombre de mesuradors i en una ubicació o ubicacions concretes i la instal·lació no complira amb aqueixes prescripcions, entenem que hauria de dur-se a terme la modificació de l'autorització..

Aqueixa modificació es tramitarà conformement amb el que es disposa en l'article 11 del Decret 228/2018. Per a això haurà d'analitzar-se exactament si la ubicació actual dels mesuradors vulnera o no el Pla esmentat i, si efectivament, hi haguera tal vulneració, haurà de proposar-se una ubicació adequada al Pla i comunicar-se, dins del expedient de modificació de l'autorització, a l'empresa titular de l'autorització perquè faça al·legacions.

A aquest efecte, ha de tindre's en compte que l'empresa titular de l'autorització va manifestar en les seues al·legacions al recurs d'alçada que ha donat lloc a aquest informe que considera que té sentit la recol·locació dels mesuradors, però respectant l'activitat de la mercantil i sense interferir en les zones de pas.

Pel que, en el cas que, conformement amb el pla, no fora obligatori reubicar els mesuradors sinó únicament fora convenient o recomanable,



entenem podria intentar-se arribar a un acord amb el titular de l'empresa per a la reubicació d'aquests.

A aquest efecte, recordem que l'article 5 del Decret 228/2018 regula els acords voluntaris en els següents termes:

*“De conformitat amb l'article 20 de la Llei 34/2007, la conselleria competent en matèria de protecció de l'atmosfera impulsarà la subscripció d'acords voluntaris amb les persones titulars de les instal·lacions incloses en l'àmbit d'aplicació d'aquest decret o de convenis amb sectors o organismes representatius d'aquests. Aquests acords tindran força executiva quan el seu objectiu general a complir siga la reducció de la càrrega contaminant emesa en les condicions més estrictes a les previstes en la legislació que siga aplicable .*

*Els acords voluntaris se subscriuran amb la finalitat d'aconseguir objectius de reducció d'emissions, d'implantació de millors tècniques disponibles o qualsevol altra finalitat amb la qual s'obtinga una millora ambiental en l'àmbit atmosfèric.*

*Aquests acords, que es publicaran en el Diari Oficial de la Generalitat Valenciana, no es limitaran al mer compliment dels requisits establits en la normativa vigent, ni podran suposar excepcions al compliment dels valors límit d'emissió fixats en la legislació i no exclouran en cap cas la necessitat que l'activitat o instal·lació compte amb les preceptives autoritzacions o controls ambientals que li siguen exigibles de conformitat amb la legislació aplicable.*

*A fi de donar major difusió, aquests acords estaran disponibles en la pàgina web de la conselleria competent en matèria de medi ambient.”*

Respecte de l'emmagatzematge i la **manipulació a l'aire lliure material pulverulent**, l'apartat 11 de l'annex I de l'autorització de 15 d'octubre de 2019 en els termes actuals (és a dir , després de la sentència núm. 39/2023 del TSJCV, que són exactament els mateixos que els de la redacció original) estableix:

*“11. Mesures correctores addicionals*



*Sempre que s'opere en l'exterior de la nau, s'hauran d'adoptar les següents mesures correctores addicionals:*

*. - Pantalles mòbils de 12 metres d'altura amb panells tèxtils delimitant les zones d'apilament i moviment de sòlids a lleure.*

*. - Sistema d'alerta mediambiental pel vent.*

*. - Sistema de nebulització d'aigua mitjançant difusors de 2 m d'altura sobre les pantalles.*

*. - Sistema de rentada de rodes per als camions.*

*. - Canó nebulitzador i asporsors industrials per a mullat de paviment i front de piles. S'incrementaran els períodes d'humidificació de la superfície de les piles durant la manipulació i quan es troben en situació de depòsit temporal fins al seu transvasament intermodal sempre que la mercaderia siga compatible i les condicions meteorològiques el precisen.*

*. - En el cas que existisca emmagatzematge en l'exterior i que per les seues característiques no es puguen humectar amb els asporsors, aquests seran coberts per lones*

*. - L'altura dels munts d'apilament serà sempre inferior en un 10% de l'altura de la pantalla (10,8 m.). Per a facilitar el compliment d'aquesta mesura s'haurà de marcar de manera clara en les pantalles aquesta distància.*

*. - Es mantindrà en perfecte estat la solera de les zones de descàrrega i zones de transferència d'àrids i es procedirà al seu escombratge amb la periodicitat necessària per a evitar l'acumulació de pols. Igualment es realitzarà la neteja periòdica de les zones de trànsit amb la finalitat d'evitar la resuspensió del material.*

*. - En l'operació de càrrega d'àrids a camió, la pala carregadora deixarà la cullera en la banyera d'aquest el temps suficient per al seu buidatge total.*

*. - En situacions meteorològiques anormals (vents intensos, mantinguts, i direcció cap al nucli de població), es procedirà a la paralització de l'activitat fora de la nau. En concret i en relació amb el vent, se suspèndrà aquesta operativa en els següents casos:*

*. - Amb vents del 2n i 3r quadrant (llevant-sud i ponent-sud) superiors a 7 m/s para productes irritants i 8 m/s per a la resta de sòlids. Amb la finalitat d'evitar afectacions en zones poblades.*





. - Amb vents del 1r i 4t quadrant (llevant-nord i ponent-nord) superiors a 7 m/s per a productes que puguen ser perjudicials per a les aigües i 11 m/s per a la resta.”

Aqueixes mesures addicionals són per a quan les activitats es realitzen a l'aire lliure, sense determinar quan poden realitzar-se aqueixes activitats, i és l'apartat primer de l'annex I de l'actualització de 2019 el que permet realitzar l'activitat a l'aire lliure només en determinats casos.

En efecte, l'apartat primer estableix: *“La instal·lació es projecta com a concessió del Port d'Alacant, en el moll 17, a una major de 500 metres del nucli de població més pròxim, destinada a l'apilament i exportació de productes procedents de mineria no energètica (calcària, dolomies i algeps, entre altres) sense descartar la possibilitat d'un futur emmagatzematge d'altres materials. A més, es contempla la importació, si bé representa només el 10% de l'exportació total de la terminal.*

*A fi d'evitar la dispersió de materials pulverulents el projecte bàsic d'emissions contempla la construcció d'una nau tancada (sitja horitzontal) que anul·le l'emissió de pols i un sistema de cintes i equips d'apilament i reclam automatitzats disposats a l'interior de l'edifici d'emmagatzematge. La instal·lació té una capacitat de descàrrega a vaixell de 2.000 t/h, una capacitat d'emmagatzematge de 100.000 t, així com una capacitat de llevant i expedició de 4.000 t/dia.*

*A més, contempla una àrea lliure en l'exterior, en l'extrem sud-est de la concessió, que es destinaria a l'emmagatzematge de material en situacions anòmales (avaria de les instal·lacions o per aconseguir-se el límit de capacitat de la pròpia nau) i en el cas d'importació del material.”*

Pel que un dels problemes entenem que resideix en si aqueixa possibilitat, encara que siga restrictiva, d'emmagatzemar material a l'àrea lliure contravé les prescripcions de contingut obligatori del Pla esmentat. I, l'altre, al qual fa referència la consulta, resideix en la “impossibilitat” de controlar que el percentatge de material pulverulent emmagatzemat en moll correspon només a la importació.

El Pla esmentat, en l'annex 1 relatiu a les instruccions i objectius en matèria de protecció de l'ambient atmosfèric per a la indústria ceràmica i de



fabricació de teules, rajoles i activitats directament connexes, estableix, en l'apartat I relatiu a l'emissió de partícules per fonts difuses, els següents objectius d'actuació:

1. L'EMMAGATZEMATGE I MANIPULACIÓ de materials pulverulents es realitzarà en les següents condicions:

1.1 **Instal·lacions situades a una distància inferior o igual a 1.000 metres de nucli urbà de població o qualsevol nucli residencial:**

- **Instal·lacions noves:** Hauran de realitzar **totes** les operacions d'emmagatzematge i manipulació de materials pulverulents entrants en el **complex en naus tancades i en depressió des de l'inici de l'activitat**. No es concedirà la preceptiva autorització a cap instal·lació nova que no complisca aquestes condicions.

- **Instal·lacions existents:** Hauran de realitzar totes les operacions d'emmagatzematge i manipulació de materials pulverulents entrants en el complex en naus tancades i en depressió. En el termini màxim d'un any des de l'obtenció de l'autorització ambiental integrada l'empresa haurà de presentar un Pla d'Adaptació per a la seua aprovació per part de la Direcció General per al Canvi Climàtic de la Conselleria de Medi Ambient, Aigua, Urbanisme i Habitatge.

La data límit per a l'execució d'aquest pla serà la primera renovació o modificació substancial de l'autorització ambiental integrada de la instal·lació. No obstant això, a partir del 31 d'octubre de 2007 i fins a la completa implantació del Pla d'Adaptació s'exigirà per al desenvolupament d'aquestes operacions a cel obert el compliment de les següents condicions:

- Es disposarà d'un sistema de control i seguiment del correcte funcionament de les mesures correctores que consistirà en un pla de mesura de la concentració de partícules en l'aire ambient en el perímetre de la instal·lació. Aquest sistema haurà de desenvolupar-se d'acord amb els criteris de l'annex I i li caldrà l'aprovació de la Direcció General per al Canvi Climàtic.

- El parc d'emmagatzematge estarà distribuït en compartiments o cel·les formades com a mínim per tres murs de contenció. L'altura de les cel·les serà sempre superior a l'altura de l'apilament, almenys, en una distància equivalent al 10% del costat major de la seua base. Així mateix, la zona d'accés a la cel·la haurà d'estar lliure de material, almenys, en una distància equivalent al 10% de l'ample d'accés a aquesta . Per a facilitar el compliment d'aquestes restriccions s'haurà de marcar de manera clara en parets i



*sòl les distàncies mínimes establides, havent de ser fàcilment visibles en tot moment. - L'orientació de l'accés a la cel·la estarà preferiblement a sotavent del vent predominant. - Es podrà practicar l'enterrament parcial de les eres per a incrementar la capacitat d'apilament. - Es mantindrà constantment humitejada la superfície del material apilat a l'aire lliure mitjançant un sistema d'aspersors o equips mòbils de reg per polvorització que evite embassades i l'ús excessiu d'aigua. Com a mesura de control del sistema s'haurà de disposar d'un registre dels cabals emprats. - Com a alternativa, mentre els apilaments no estiguen sent manipulats podran ser coberts per lones.*

Entenem que, en principi, no poden realitzar-se conformement al Pla esmentat, activitats d'emmagatzematge i manipulació fora de les naus. A aquest efecte, entenem que l'autorització ha de modificar-se per a adaptar-se al Pla esmentat, modificació que haurà de seguir el procediment del Decret 228/2018.

#### **QUINTA. SOBRE PUBLICITAT ACTIVA DEL PRESENT INFORME**

Als dubtes plantejats per la Direcció General que fa la consulta, el sotssecretari afig en la seua sol·licitud d'informe una consulta sobre l'obligació de publicar el present informe, conformement amb l'article 27 del Decret 105/2017, de desenvolupament de la Llei 2/2015. La nova Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, el títol de la qual ja ha entrat en vigor, determina en l'article 16.2: "*A més, l'Administració de la Generalitat i el seu sector públic instrumental han de publicar la informació següent, adaptada a les seues particularitats organitzatives:*

*a) Aquells informes jurídics de l'Advocacia General de la Generalitat que donen resposta a consultes plantejades, en la mesura que suposen una interpretació del dret, és a dir, que tinguen incidència sobre la interpretació i l'aplicació de les normes. Ha de ser necessària consulta prèvia a l'Advocacia General de la Generalitat amb caràcter preceptiu."*

La disposició final segona de la Llei 1/2022, en l'apartat segon, assenyala que: "*Romandran en vigor, en tot el que no s'opose a aquesta llei i fins que no es deroguen expressament, el Decret 105/2017, de 28 de juliol, del Consell, de desenvolupament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril,*



*de la Generalitat, en matèria de transparència i de regulació del Consell de transparència, accés a la informació pública i bon govern, i el Decret 56/2016, del Consell, de 6 de maig, pel qual s'aprova el Codi de bon govern de la Generalitat. El Consell haurà de realitzar, si escau, les modificacions normatives necessàries per a adaptar el contingut d'aquests decrets al que estableix aquesta llei."*

Per part seua, l'article 27.2 del Decret 105/2017, de desenvolupament de la Llei 2/2015, situat en el capítol I del títol II, dedicat a la publicitat activa, disposa que: *"Així mateix, les sotssecretaries publicaran, després de la consulta preceptiva a l'Advocacia General de Generalitat, aquells informes jurídics de la mateixa que donen resposta a consultes plantejades en la mesura que suposen una interpretació del dret, dels drets garantits en la normativa vigent en matèria de transparència o que tinguen efectes jurídics, amb els límits establits en la Llei 19/2013, de 9 de desembre, especialment en els articles 14.1.º, lletres f) i k) i 18.1.b)."*

En vista de tot això, no apreciant la concurrència de cap dels límits previstos en la Llei 19/2013, entenem que el present informe jurídic ha de ser objecte de publicitat activa.

De tot això cal informar, en el dia de la data de la signatura electrònica.

Advocada de la Generalitat