

ANEJO N° 1

**O.M. 02-06-2021 POR LA QUE LA DIRECCIÓN GENERAL
DE COSTAS OTORGA PLAZO DE 3 MESES PARA
PRESENTACIÓN DE NUEVA SOLICITUD DE CONCESIÓN.**



C-440-Illes Balears
(CNC02/96/07/0335-CNC13/01)
JR/AT/RF

RESOLUCIÓN

Vista la solicitud presentada por D^a. María Antonia Bennasar Tous de prórroga con base en el artículo 2 de la Ley 2/2013, de 29 de mayo, de protección y uso sostenible del litoral y de modificación de la Ley 22/1988, de 28 de julio, de Costas, de la concesión otorgada por Orden Ministerial de 19 de septiembre de 1951 a D. Jaime Pujol Borotau y transferida por Resolución de 19 de noviembre de 1991 a D. Jaime Palmer Homs y D^a. María Antonia Bennasar Tous, de ocupación de ciento treinta y siete con dieciséis (137,16) metros cuadrados de dominio público marítimo-terrestre, con destino a muro, terraza y escalera, en Sant Agustí, término municipal de Calviá (Mallorca, Illes Balears).

ANTECEDENTES

I) Por Orden Ministerial de 19 de septiembre de 1951 se otorgó a D. Jaime Pujol Borotau concesión de ocupación de dominio público marítimo-terrestre, con destino a embarcadero, terraza, muro y escalera, en Sant Agustí, término municipal de Calviá (Mallorca, Illes Balears), en precario, sin plazo limitado.

Por Orden Ministerial de 19 de enero de 1952 se otorgó a D. Jaime Pujol Borotau modificación de la concesión objeto de asunto, para la ocupación de ciento treinta y siete con dieciséis (137,16) metros cuadrados de dominio público marítimo-terrestre, con destino a muro, terraza y escaleras, en Sant Agustí, término municipal de Calviá (Mallorca, Illes Balears), en precario, sin plazo limitado.

Mediante Resolución de 19 de noviembre de 1991 se autorizó la transferencia de la concesión a nombre de D. Jaime Palmer Homs y D^a. María Antonia Bennasar Tous, y se indicó que el plazo de la concesión finalizaba el 29 de julio de 2018.

El 14 de febrero de 2000 D. Jaime Palmer Homs falleció y no existe constancia de que sus herederos hayan presentado solicitud para subrogarse en los derechos concesionales.

II) Con fecha 16 de marzo de 2018 D^a. María Antonia Bennasar Tous presentó la solicitud de prórroga de la concesión.

Con fecha 26 de octubre de 2018 DUXBERRY AB solicitó la transmisión inter vivos de la concesión objeto de asunto. La escritura de compraventa aportada ponía de manifiesto que se había consumado la transmisión de la concesión sin el concurso de la Administración, esto es, sin el reconocimiento previo a que se refiere el artículo 70.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio.

El Servicio Periférico de Costas, el 23 de septiembre de 2019, remitió el expediente a los Servicios Centrales de esta Dirección General.

Plaza San Juan de la Cruz, 10
28071 - Madrid
Tlfno.: 91.597.60.00





III) Con fecha 10 de diciembre de 2020 la Dirección General de la Costa y el Mar comunicó a la Demarcación de Costas en Illes Balears la necesidad de cumplimentar el trámite de audiencia previsto en el artículo 82 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas. En dicho trámite, en esencia, se manifestaba que:

- Tras el fallecimiento de uno de los titulares, sus herederos no habían presentado solicitud de subrogación, por lo que al amparo de los artículos 141.3 y 163.1 se había extinguido el derecho sobre una mitad indivisa de la concesión a solicitar la prórroga.
- La compraventa notificada por DUXBERRY AB no había sido válida, al amparo de artículo 70.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio.

Con fecha 27 de enero de 2021 y 12 de febrero de 2021 D. Antonio M. Palmer Bennasar, en representación de M^a Antonia Bennasar Tous, presentó escritos de alegaciones en la Demarcación de Costas en Illes Balears, en el que solicitaban se les concediera la subrogación y prórroga de la concesión, alegando lo siguiente:

- a) Al existir dos titulares cónyuges, y fallecer uno de ellos, no se podía entender que el no cumplimiento de un procedimiento respecto a una mitad indivisa de la concesión afectara a la otra mitad, cuando quedaba patente se habían mantenido las instalaciones y había seguido pagando el canon. Además indicaban que la concesión nunca ha quedado sin titular, siendo D^a M^a Antonia Bennasar Tous usufructuaria y por tanto concesionaria legal.
- b) Indicaban que el 20 de junio de 2002 se había comunicado a la Demarcación de Costas en Illes Balears, mediante escrito, el fallecimiento de D. Jaime Palmer Homs, y que, según el artículo 143.2 del Reglamento General de Costas, aprobado por Real Decreto 876/2014, de 10 de octubre, la Administración tenía que haber puesto en marcha el requerimiento a los interesados.

Con fecha 3 de marzo de 2021 la Demarcación de Costas en Illes Balears remite a esta Dirección General escritos de alegaciones presentados e informa lo siguiente:

- La solicitud de transmisión presentada por DUXBERRY AB el 16 de octubre de 2018 se encuentra en suspenso a resultas de la resolución de la prórroga.
- En el expediente no consta la comunicación de fecha 20 de junio de 2002 del fallecimiento de D. Jaime Palmer Homs ni petición de transmisión, y, de haberse producido dicha comunicación, se entiende que la obligación a la que se refiere el artículo 143.2 del Reglamento General de Costas *"Si la Administración hubiera tenido conocimiento del fallecimiento del titular de la concesión, requerirá a los interesados la presentación de la declaración de fallecimiento del titular y la voluntad de subrogación en los derechos y obligaciones del título concesional en el plazo de tres meses"* no puede ser tenida en cuenta, ya que dicha obligación no existía en el momento en que se produjo la comunicación.

CONSIDERACIONES

- 1) De acuerdo con el artículo 172 del Reglamento General de Costas, que desarrolla el artículo 2 de la Ley 2/2013, de 29 de mayo:





“1. Las concesiones para la ocupación del dominio público marítimo-terrestre existentes, que hayan sido otorgadas antes de la entrada en vigor de la presente Ley, podrán ser prorrogadas, a instancia de su titular, de acuerdo con lo dispuesto en el presente artículo (...).”

3. Las prórrogas solicitadas se otorgarán siempre que no se aprecien causas de caducidad del título vigente o se esté tramitando un procedimiento de caducidad del título concesional (...).”

El Reglamento General de Costas, en su artículo 141.3 y el artículo 70.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio establecen que, en caso de fallecimiento del concesionario, sus causahabientes podrán subrogarse en los derechos y obligaciones de aquél, siempre que en el plazo de cuatro años desde el fallecimiento comuniquen directamente a la Administración este hecho y su voluntad de subrogarse.

En el caso de la concesión referida, uno de los concesionarios, D. Jaime Palmer Homs, falleció el 14 de febrero de 2000 y sus herederos no han presentado solicitud para subrogarse en los derechos del causahabiente en el plazo de cuatro años desde su fallecimiento. Por tanto, la ocupación solicitada no cumple con lo establecido en el artículo 141.3 del Reglamento General de Costas.

Por lo anterior, de acuerdo con lo establecido en el artículo 70.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio, y 163.1.k del Reglamento General de Costas se habría extinguido el derecho sobre una mitad indivisa de la concesión, y se habría extinguido el derecho a solicitar la prórroga.

Con respecto a la compraventa notificada por DUXBERRY AB con fecha 26 de octubre de 2018, como en la propia escritura se indica, fue consumada sin el concurso de la Administración. Por tanto, según lo establecido en el artículo 70.2 de la Ley 22/1988, de 28 de julio, dicha transmisión no fue válida, por lo que la titular de la mitad indivisa continuaría siendo D^a. María Antonia Bennasar Tous.

Según la Disposición transitoria decimosexta del Reglamento General de Costas, el plazo de la concesión de referencia finalizó el 29 de julio de 2018.

2) En base a todo lo anterior, no procediendo otorgar la prórroga, la concesión se ha extinguido según lo previsto en el artículo 163.1.k) del Reglamento General de Costas.

3) El artículo 147.1 del Reglamento General de Costas establece que: *“En todos los casos de extinción de una concesión, la Administración General del Estado decidirá sobre el mantenimiento de las obras e instalaciones o su levantamiento y retirada del dominio público y de su zona de servidumbre de protección por el interesado y a sus expensas. Dicha decisión se adoptará de oficio o a instancia de aquél, a partir del momento anterior al vencimiento que se determina en el apartado siguiente en caso de extinción normal por cumplimiento del plazo, y en los demás supuestos de extinción en el momento de la resolución del correspondiente expediente. (...)”*

En base a lo anterior, procedería el levantamiento de las obras e instalaciones existentes en el dominio público y en su zona de servidumbre de protección y a expensas del interesado. No obstante lo anterior, en el caso de que se solicitase una nueva concesión, que se adaptara a lo establecido en la normativa de costas, tras la denegación de la prórroga, la decisión sobre el levantamiento de las instalaciones quedaría suspendida hasta la resolución de dicho expediente.





Para la tramitación de dicha solicitud, deberá presentarse en el plazo de tres meses la documentación prevista en los artículos 85 y siguientes del Reglamento General de Costas. La presentación de dicha solicitud, no obliga al otorgamiento de la concesión, por lo que se deberá estar a lo que resulte del procedimiento previsto en la legislación de costas, sin prejuzgar el resultado del mismo.

En el caso de que no se solicitara una nueva concesión, adaptada a la normativa de costas, procederá el levantamiento de las obras e instalaciones existentes en el dominio público y en su zona de servidumbre de protección y a expensas del interesado. Si dicho levantamiento no se llevara a cabo en el plazo establecido, se procedería a su ejecución subsidiaria, al amparo de lo establecido en el artículo 149 del Reglamento General de Costas, así como los artículos 100 y siguientes de la Ley 39/2015, de 1 de octubre.

4) De acuerdo con lo anterior procede el levantamiento del acta de reversión por parte del Servicio de Costas, según establece el artículo 170 del Reglamento General de Costas.

5) En relación con las alegaciones presentadas se indica que no se puede otorgar la prórroga de la concesión, por incumplimiento del artículo 141.3 del Reglamento General de Costas, tal y como se ha detallado en la Consideración 1. Respecto a la alegación referente a que la Administración tenía que haber puesto en marcha el requerimiento a los interesados, se informa que no se puede tener en consideración, ya que en el artículo 70 de la Ley 22/1988, de 28 de julio, de Costas, antes de su modificación en 2013, se determinaba lo siguiente: *“Las concesiones no serán transmisibles por actos inter vivos. En caso de fallecimiento del concesionario, sus causahabientes, a título de herencia o legado, podrán subrogarse en los derechos y obligaciones de aquél en el plazo de un año”*. Teniendo en cuenta los antecedentes, pasó más de un año desde el fallecimiento de D. Jaime Palmer Homs, el 14 de febrero de 2000, y la comunicación de ese fallecimiento a la Demarcación de Costas, con fecha 20 de junio de 2002, por lo que sería extemporánea en todo caso.

Sin embargo, se accede en parte a lo alegado al quedar suspendida la decisión sobre el levantamiento de las instalaciones.

En consecuencia,

ESTA DIRECCIÓN GENERAL, POR DELEGACION DE LA MINISTRA, HA RESUELTO:

I) Denegar a D^a. María Antonia Bennasar Tous la prórroga de la concesión otorgada por Orden Ministerial de 19 de septiembre de 1951 a D. Jaime Pujol Borotau y transferida por Resolución de 19 de noviembre de 1991 a D. Jaime Palmer Homs y D^a. María Antonia Bennasar Tous, de ocupación de ciento treinta y siete con dieciséis (137,16) metros cuadrados de dominio público marítimo-terrestre, con destino a muro, terraza y escalera, en Sant Agustí, término municipal de Calviá (Mallorca, Illes Balears).

II) Declarar la extinción de la concesión de referencia y ordenar al Servicio de Costas el levantamiento de la correspondiente acta de reversión.

III) Otorgar al interesado el plazo de 3 meses para la presentación de una nueva solicitud de concesión, adaptada a la normativa de costas, adjuntando la documentación a la que se refieren los artículos 85 y siguientes del Reglamento General de Costas.





MINISTERIO
PARA LA TRANSICIÓN ECOLÓGICA
Y EL RETO DEMOGRÁFICO

Transcurrido dicho plazo, deberá procederse a la demolición, que deberá ser ejecutado en el plazo máximo de 9 meses a partir del recibo de la presente resolución. Una vez transcurrido dicho plazo sin haberse ejecutado, se procederá a la ejecución subsidiaria de acuerdo con lo previsto en la Ley de Costas y en la Ley 39/2015, de 1 de octubre, por lo que la Demarcación de Costas deberá prever los medios adecuados para su cumplimiento.

Contra la presente resolución, que pone fin a la vía administrativa, los interesados en el expediente que no son Administraciones Públicas, podrán interponer con carácter potestativo recurso de reposición en el plazo de un (1) mes ante la Ministra para la Transición Ecológica y el Reto Demográfico o, directamente, recurso contencioso-administrativo, en el plazo de dos (2) meses, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo de la Audiencia Nacional.

Las Administraciones Públicas podrán interponer recurso contencioso-administrativo, en el plazo de dos (2) meses, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo de la Audiencia Nacional, sin perjuicio de poder efectuar el requerimiento previo en la forma y plazo determinados en el artículo 44 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.

Los plazos serán contados desde el día siguiente a la práctica de la notificación de la presente resolución.

LA MINISTRA,
P.D. (Orden TED/533/2021, de 20 de mayo, BOE de 31 de mayo de 2021)
LA DIRECTORA GENERAL,

Fdo.: Ana María Oñoro Valenciano

"Documento firmado electrónicamente en Madrid, en fecha y hora referenciadas en la firma."

