

## XURISPRUDENCIA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA (ano xudicial 2009-2010)

Francisco de Cominges Cáceres  
Letrado da Sala do Contencioso-Administrativo do Tribunal Supremo

- **Índice:** *I. Dereitos fundamentais. II. Urbanismo e ordenación do territorio. III. Medio ambiente. IV. Economía e industria. V. Persoal. VI. Tributario. VII. Contratación*



## I. DEREITOS FUNDAMENTAIS

**Dereito dos alumnos de educación secundaria á obxección de conciencia na materia escolar de Educación á Cidadanía.**

As sentenzas do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia (S<sup>a</sup> do Cont.–Ad., Secc. 1<sup>a</sup>), do 4 de novembro e 2 de decembro de 2009 (recursos 52/2008 e 32/2008, relator: Ilmo. Sr. Seoane Pesqueira) rexeitan a pretensión dos demandantes de que se lles recoñeza aos seus respectivos fillos un "dereito á obxección de conciencia" para non cursar na escola a materia de Educación á Cidadanía. Tras analizar polo miúdo a xurisprudencia do Tribunal Supremo, do Tribunal Constitucional e do Tribunal Europeo de Dereitos Humanos sobre a cuestión, conclúen que: *«se consideran acordes a los objetivos y propósitos perseguidos con la implantación de la asignatura Educación para la Ciudadanía, y para nada vulneradores de los derechos fundamentales que se reputan vulnerados [arts. 16.1 e 27.3 da Constitución], los contenidos y la configuración en educación secundaria que se desprenden del Real decreto 1631/2006, de 29 de diciembre, por el que se establecen las enseñanzas mínimas correspondientes a la Educación Secundaria Obligatoria (que tiene carácter de norma básica al amparo de las competencias que atribuye al Estado el artículo 149.1.1.ª y 30.ª de la Constitución española, y se dicta en virtud de la habilitación que confiere al Gobierno el artículo 6.2 de la Ley Orgánica 2/2006, de 3 de mayo, de Educación), al introducir su desarrollo curricular. En este aspecto, ha de insistirse en que la exigencia de pluralismo en la exposición impone que no sólo se muestren aquellos valores y convicciones morales en que los padres desean formar a sus hijos, sino que se informe sobre todos los existentes con neutralidad, sin adoctrinamiento, para respetar el espacio de libertad consustancial a la convivencia constitucional, con lo cual no se halla en contradicción el contenido curricular que se expone en aquel RD 1631/2006. Congruentes con los anteriores son los objetivos y contenidos del Decreto autonómico 133/2007, de 5 de julio, por el que se regulan las enseñanzas de la Educación Secundaria Obligatoria en la Comunidad Autónoma de Galicia, por lo que tampoco en este caso son de apreciar las vulneraciones de derecho fundamentales que se denuncian, sin que quepa reproche alguno, desde esta perspectiva jurídica y de protección de los derechos fundamentales, a la consideración como referente ético común de las Declaraciones de Derechos Humanos, la Constitución española y el Estatuto de Autonomía de Galicia».*

## II. URBANISMO E ORDENACIÓN DO TERRITORIO

1. A natureza regrada do solo non urbanizable de especial protección vincula, ademais de os plans urbanísticos, os instrumentos supramunicipais de ordenación do territorio. (PLISAN)

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 7 de xuño de 2010 (casación 909/2005, relator: Excmo. Sr. Calvo Rojas), anula en parte o Proxecto Sectorial de Incidencia Supramunicipal aprobado pola Xunta de Galicia para a implantación dunha plataforma loxística-industrial en Salvaterra-As Neves (PLISAN) sobre 400 hectáreas de solo. En primeiro lugar, por considerar que a ordenación do contorno establecida no proxecto sectorial como solo urbanizable sectorizado é incompatible coa clasificación de solo non urbanizable de especial protección atribuída polo planeamento xeral municipal preexistente a unha zona incluída dentro da súa delimitación (artigo 9.1 Lei 6/1998, do 13 de abril, de réxime do solo e valoracións). Como a dita clasificación responde a un criterio regrado, «*La Administración autora del planeamiento urbanístico no puede ignorar la concurrencia de circunstancias que determinen la sujeción de los terrenos a un régimen especial de protección incompatible con su transformación urbanística. (...) tampoco cabe que esa transformación urbanística y el correspondiente cambio de clasificación le vengan dados o impuestos a los autores del planeamiento urbanístico por un instrumento no urbanístico, como es un proyecto sectorial que nos ocupa, pues también éste debe observar aquellos preceptos de la legislación estatal a los que ya hemos aludido*». En segundo lugar, anula un concreto precepto do proxecto sectorial no que se pretendía liberar as administracións supramunicipais promotoras da actuación da carga legal de cesión aos concellos afectados do solo correspondente ao 10% do aproveitamento urbanístico do contorno.

2. Suspensión cautelar de plans urbanísticos. Omisión de avaliación ambiental estratéxica. Prevalencia do interese medioambiental afectado.

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 29 de xaneiro de 2010 (casación 5877/2008, relatora: Excma. Sra. Teso Gamella), estima o recurso de casación da Xunta de Galicia e suspende cautelarmente a execución dun plan parcial e un plan especial no concello de Sanxenxo. Conclúe, tras a valoración circunstanciada dos intereses en conflito, que prevalece o de pro-

tección do medio posto en risco por ambos os dous plans sobre o da inmediata execución da urbanización neles proxectada, máis aínda ante a evidencia de que se aprobaron sen a súa preceptiva avaliación ambiental estratéxica. Incide así a sentenza en que: «*En contraposición al interés público antes aludido, y alegado por la entidad local recurrida, el que esgrime la Administración recurrente resulta prevalente, pues se concreta en la protección del medio ambiente, cuya componente ha de integrarse en la planificación urbanística. Se trata, en definitiva, de garantizar que se han valorado las repercusiones que sobre el medio ambiente tienen los diferentes proyectos de cambio que actúan sobre el territorio. La toma de decisiones de orden urbanístico se verá, sin duda, complementada y enriquecida mediante la introducción de esta información ambiental que permita alcanzar conclusiones más racionales, eficaces y sostenibles. En este sentido, los intereses públicos relativos al desarrollo urbanístico, en los términos que ahora se plantean, resultan de intensidad inferior a los relacionados con el medio ambiente y su preservación, que impulsan el desarrollo por la senda de lo razonable y sostenible*».

### 3. Legalización de actividade industrial con licenza previamente anulada por sentenza firme. Inexecución da sentenza por imposibilidade legal. Dereito de indemnización do demandante

Sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 23 de xuño de 2009 (casación 5330/2007, relator: Excmo. Sr. Peces Morate). O TSXG anulou senllas licenzas de obras e actividade outorgadas polo Concello de Boiro (A Coruña) para unha planta de coxeración de enerxía eléctrica, porque, situándose en solo non urbanizable, non foran precedidas da preceptiva autorización da Administración autonómica (declaración de utilidade pública e interese social). Posteriormente, tras a aprobación dun novo planeamento xeral, outorgáronse novas licenzas para legalizar a actividade. Os autos do TSXG contra os que se recorreu en casación declararon, dunha banda, que as licenzas de legalización non incorreron no vicio de nulidade regulado no artigo 103.4 da Lei xurisdiccional, ao non se acreditar que se outorgasen coa finalidade fraudulenta de eludir o cumprimento da sentenza anulatoria citada. E, doutra, a súa inexecución por imposibilidade legal, aplicando o principio de proporcionalidade, ao resultar ilóxica a clausura e derruba dunha industria que se podería volver a autorizar e instalar deseguido conforme o novo ordenamento urbanístico sobrevido. O Tribunal Supremo confirma os ditos autos, engadindo que, como consecuencia da inexecución, a parte demandante posúe o dereito de promover o correspondente incidente para ser indemnizada, polo

menos polos gastos procesuais (avogado e procurador) que tivo que asumir no litixio.

#### 4. Imposibilidade de considerar aprobado, por silencio administrativo positivo, un plan urbanístico incompleto e ilegal.

A Sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 23 de decembro de 2009 (casación 5088/2005, relator: Excmo. Sr. Fernández Valverde) aplicalles aos plans urbanísticos a doutrina xurisprudencial fixada na anterior sentenza da mesma sala do 28 de xaneiro de 2009 (casación en interese de Lei 39/2007, BOE 77, do 30/03/2009) que impide entender concedidas por silencio administrativo positivo licenzas contrarias ao ordenamento urbanístico aplicable. Confirmou así a sentenza do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia impugnada, que validou a desestimación polo Concello do Grove da aprobación definitiva dun estudo de detalle. Considerou asemade *obiter dicta* que a dita conclusión resulta compatible co novo réxime do silencio administrativo establecido na Lei estatal 17/2009, do 23 de novembro, sobre o libre acceso ás actividades de servizos e o seu exercicio, porque, aínda que «*resultaría preciso que, para la viabilidad del silencio administrativo negativo en esta materia, el TJUE definiera y declarara como 'razón imperiosa de interés general' la 'protección del entorno urbano', sin embargo, la aplicación de la disposición adicional cuarta de la Ley 25/2009, en el presente caso, obliga a considerar que tales razones concurrirían a los citados efectos*».

### III. MEDIO AMBIENTE

1. Instrumentos de planificación portuaria. A ampliación dun porto de interese xeral do Estado mediante extensos recheos sobre o mar require da aprobación previa do Plan de Utilización dos Espazos Portuarios, así como da correspondente avaliación ambiental.

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>), do 30 de outubro de 2009 (casación 3371/2005, relator: Excmo. Sr. Yagüe Gil) anula o Plan Especial de Ordenación do Porto de Marín-Pontevedra tras constatar que, «*pese a su naturaleza estrictamente urbanística, pretende en realidad planificar y legitimar por sí una ampliación muy significativa del espacio portuario, sobre terrenos ganados al mar mediante la ejecución de rellenos y nuevos muelles (...) en un espacio de alto valor medioambiental y ecológico como es la Ría de Pontevedra*». Iso con omisión do preceptivo procedemento de avaliación ambien-

tal e sen a aprobación previa do Plan de Utilización dos Espazos Portuarios, instrumento de planificación portuaria que, xunto co Plan de Infraestruturas, constitúe presuposto necesario da obra en cuestión. A posterior sentenza da mesma sala do 14 de xaneiro de 2010 (casación 6412/2005) redunda na mesma conclusión (a autorización das obras de ampliación dun porto mediante recheo sobre o mar precisa da súa previa previsión no Plan de Utilización dos Espazos Portuarios regulado na lexislación sectorial de portos).

## 2. Prohibición de construción de "pantallas arquitectónicas" na zona de influencia de costas.

As sentenzas do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 25 de setembro de 2009 (casación 553/2005, relatora: Excma. Sra. Teso Gamella) e 27 de novembro de 2009 (casación 7100/2005, relator: Excmo. Sr. Yagüe Gil) confirmaron a anulación de varios instrumentos de planeamento urbanístico, así como das licenzas de obras ditadas na súa execución para a construción de 500 vivendas en edificios de 4 plantas en Sada (A Coruña), por crear unha "pantalla arquitectónica" na zona de influencia de costas (faixa de 500 metros en liña perpendicular á ribeira do mar), con grave menoscabo da paisaxe. Considera o Tribunal Supremo en ambas as dúas sentenzas que o artigo 30.1.b) da Lei de costas prohibe, acumulativamente, que no solo urbanizable dentro da referida zona se constrúa, tanto por riba da edificabilidade media desa clase de solo no termo municipal como creando "pantallas arquitectónicas". Concepto xurídico indeterminado este último que define como: «*interponer o intercalar una barrera artificial edificatoria entre el mar y el entorno (...), ajena y extraña a los elementos naturales propios de la zona de influencia y a su configuración natural. Debe suponer un obstáculo para la protección del valor del paisaje, rompiendo su armonía. Y, en fin, comportar una intromisión insoportable en los equilibrios naturales*».

## 3. Plan de ordenación dos recursos naturais. Dereito a percibir unha indemnización pola privación de dereitos cinexéticos, agrícolas e gandeiros.

Na interesante sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 5<sup>a</sup>) do 30 de abril de 2009 (casación: 1949/2005, relator: Excmo. Sr. Yagüe Gil) conclúese, tras un minucioso estudo da historia recente (dominical, urbanística e proce-

sual) da illa de Cortegada (Vilagarcía de Arousa), que o seu Plan de Ordenación dos Recursos Naturais, aprobado polo Decreto 88/2002, do 7 de marzo (DOG 62, do 01/04/2002), debeu prever a indemnización dos propietarios afectados pola privación de aproveitamentos cinexéticos, agrícolas ou gandeiros, dado que as ditas restricións: *«no constituyen una mera limitación de su uso, que vendría a definir el contenido normal de la propiedad y a configurar su peculiar estatuto jurídico, sino que supone una restricción singular de esos aprovechamientos por razones de utilidad pública, que no deben ser soportados por la persona desposeída sin la indemnización correspondiente, pues en otro caso se vulnerarían el artículo 33 de la Constitución española y los artículos 349 del Código Civil y 1º de la Ley de Expropiación Forzosa»*. Non obstante, nega a posibilidade de percibir indemnización pola perda da edificabilidade prevista nun convenio urbanístico anterior, xa que *«Su clasificación en el Plan General de Ordenación Urbana de Vilagarcía de Arousa del año 2000 como suelo no urbanizable de especial protección le privó de hipotéticos aprovechamientos urbanísticos, de forma que no es el decreto ahora impugnado el que cercena esas expectativas»*.

#### IV. ECONOMÍA E INDUSTRIA

1. Parques eólicos. Anulación, por falta de motivación, da resolución que exclúe determinadas empresas do procedemento de autorización para a instalación de parques eólicos singulares.

As sentenzas do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 3<sup>a</sup>) do 21 de outubro e 15 de xullo de 2009 (recursos 7817/2008 e 8928/2007) anulan parcialmente a resolución da Xunta de Galicia do 11 de xullo de 2007 pola que se publica a relación de solicitudes de autorización para a instalación de parques eólicos singulares admitidas a trámite ao abeiro da Orde do 17 de decembro de 2004, ao entender que se excluíu nela sen a mínima motivación exigible as empresas recorrentes. Insiste o tribunal nestas sentenzas en que a motivación da exclusión se debe conter na propia resolución, ou, no seu defecto, en informes expresamente citados nela e incluídos no expediente administrativo. Tamén en que *«No constituye un obstáculo al deber de motivación individualizada el elevado número de solicitudes que debió tramitar la Administración y al hecho de que se dictara una sola resolución, que, si bien dificultan y hacen más ardua la tarea de la Administración, no por ello deja de estar obligada a argumentar de*



*manera razonada, clara y explícita y en términos coherentes con la materia de que se trata porque excluía a cada solicitante, aunque lo hiciera en una única resolución común a todos los solicitantes. No solo el deber de motivación, sino los principios de objetividad y transparencia a los que antes aludíamos le obligaban a ello».*

## **2. Cultivos mariños. Anulación das autorizacións outorgadas para a construción dunha piscifactoría na costa de Lugo, dentro da rede Natura-2000.**

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 1<sup>a</sup>) do 23 de setembro de 2009 (recurso 116/2006, relatora: Ilma. Sra. Galindo Gil) estima o recurso promovido por unha asociación ecoloxista que anula a declaración de impacto ambiental e as licenzas de obras e actividade outorgadas polo Concello de Ribadeo para a instalación dunha granxa mariña destinada ao engorde de rodaballo, polbo e linguado, nunha parcela incluída na rede Natura-2000, no Lugar de Interese Comunitario (LIC) "As Catedrais", *«Pues atendidas las características del área afectada, su régimen comunitario medioambiental, la normativa de aplicación, la presencia de hábitat prioritarios y restantes notas expuestas, se hace tributaria de la especial protección que dispensan los artículos 6 tanto de la Directiva 92/43/CEE como del Real Decreto 1997/1995, de 7 de diciembre, y con ello la observancia de las razones y trámites previstos en los mismos para autorizar un proyecto como el indicado que tiene acreditada, según los informes barajados por la Sala, la potencialidad de generar un daño ambiental irreversible».*

## **3. Servizos funerarios. Innecesariedade de autorización municipal para o transporte de cadáveres por empresas radicadas noutro concello.**

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 2<sup>a</sup>) do 22 de outubro de 2009 (cuestión de ilegalidade 4001/2006, relator: Ilmo. Sr. Villagómez Cebrián) anula un precepto da ordenanza xeral reguladora da actividade mortuoria en Vigo que obrigaba as empresas radicadas fóra do termo municipal a obter unha autorización para transportar cadáveres polo dito territorio. Considera que tanto o artigo 22 do Real decreto lei 7/1996, sobre medidas urxentes de carácter fiscal e de fomento e liberalización da actividade económica, como o artigo 23 da Lei 24/2005, do 18 de novembro, sobre

ordenación económica e reformas para o impulso da produtividade, proscriben claramente esas limitacións.

#### 4. Farmacias. Méritos baremables no procedemento de adxudicación de novas oficinas de farmacia.

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 2<sup>a</sup>) do 22 de outubro de 2009 (recurso 4132/2007, relator: Ilmo. Sr. Méndez Barrera, non firme) anula un apartado do baremo establecido para a adxudicación de novas oficinas de farmacia no Decreto 146/2001, do 7 de xuño, sobre planificación, apertura, traslado, peche e transmisión de oficinas de farmacia, no que se refire á puntuación atribuída aos "farmacéuticos especialistas noutros ámbitos". Considera que, indebidamente, os estudos de posgrao "*se puntúan por sí mesmos, no por su posible relación con la experiencia profesional en el ejercicio como farmacéutico, como pone de manifiesto que una de las puntuaciones máximas es la atribuída a los doctores en farmacia. Así como respecto a estos no se distingue la materia sobre la que versó su tesis doctoral, tampoco hay razón para hacer distinguos entre los diversos farmacéuticos especialistas, pues todos ellos, según regula el Decreto 2708/82, tienen que cursar íntegramente la formación en la especialización correspondiente y superar las pruebas de evaluación que se determinen, tras lo cual obtienen el título de farmacéutico especialista. El argumento que se da en la contestación a la demanda sobre que todas las administraciones con competencia sanitaria dan superior valoración a la formación y experiencia hospitalaria no puede ser aceptado. En primer lugar, por lo antes dicho sobre las tesis doctorales; y, en segundo término, porque hay especialidades que, según el citado decreto, requieren básicamente formación hospitalaria (análisis clínicos, bioquímica clínica, microbiología y parasitología) y el baremo atribuye menos puntuación a sus estudios de postgrado en relación con los de la especialidad en farmacia hospitalaria. Por ello, en cuanto a este particular, el recurso tiene que ser acogido, al no resultar conforme a derecho, por infracción del principio constitucional de igualdad, la diferencia de puntuación a que se viene haciendo referencia, que ha de ser anulada.*"

## V. PERSOAL

1. Persoal ao servizo das corporacións locais. Nulidade de equiparación do persoal laboral co funcionario; de redución da xornada laboral a 35 horas semanais e das contribucións do Concello a fondos privados de pensións dos seus empregados.

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 1<sup>a</sup>) do 3 de xuño de 2009 (recurso 4132/2007, relator: Ilmo. Sr. Seoane Pesqueira) estima o recurso interposto pola Administración Xeral do Estado contra o "Acordo regulador para o persoal funcionario" aprobado polo Concello de Pontevedra no ano 2002, anulando boa parte deste. Considera a sentenza, en síntese, que non se axusta a dereito a equiparación do réxime do persoal laboral e funcional efectuada nese acordo, dada a diferenciación e incomunicabilidade orixinaria entre os seus respectivos réximes xurídicos, así como as súas distintas vías de negociación colectiva. Proscribe tamén, entre outros aspectos, a redución da xornada laboral a 35 horas semanais; a remuneración permanente con complemento de produtividade aos traballadores de horario nocturno; o pagamento xeral dun complemento de produtividade lineal que encobre na realidade unha dobre paga extra; retribucións indirectas como a contribución do Concello a un fondo privado de pensións dos seus empregados, e a un fondo de "benestar social" (para conceptos como custos médicos, de estudos, de enterro...), etc.

**2. Proceso de selección de persoal funcionario. Vinculación do tribunal cualificador polo disposto nas bases da convocatoria. Improcedencia de descontar no suposto práctico unha pregunta acertada por cada unha das erradas. Deber de abstención do asesor externo que confeccionou unha das probas.**

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 7<sup>a</sup>) do 19 de xullo de 2009 (casación 4041/2005, relator: Excmo. Sr. Díaz Delgado) anulou unha parte das probas realizadas nun proceso de selección de inspectores de turismo da Xunta de Galicia (funcionarios de carreira, grupo B) porque se realizaron de xeito distinto ao previsto nas bases da convocatoria, descontándose indebidamente no caso práctico, como se se tratase da proba de test, unha pregunta acertada por cada unha das respondidas erroneamente. Insiste así a sentenza en que: «*Lo que no puede desprenderse es que el Tribunal Calificador sea el dueño del proceso selectivo, y menos aun que, amparándose en una supuesta discrecionalidad técnica, hoy superada por el control de la misma por distintas técnicas, entre las que destacan los principios jurídicos, y especialmente los constitucionalizados, dé preferencia de la capacidad y mérito en el acceso a la función pública, control admitido por la jurisprudencia de este Tribunal, pues no existe poder alguno, y desde luego órgano administrativo, que eso es lo que es un tribunal calificador, exento de control jurisdiccional. Ciertamente, el acierto de los tribu-*

*nales calificadoros se presume, en mayor medida si como exige la legislación su composición es técnica y adecuada al proceso selectivo de que se trate, pero esa presunción de legalidad es la que se predica de todos los actos administrativos, y será la prueba en contrario, apreciada por los tribunales conforme a los criterios establecidos en nuestro ordenamiento, la que determinará si debe prevalecer o no. Y desde luego lo que no puede pretenderse es que con tal argumento se puedan vulnerar las bases de la convocatoria, pues la función del tribunal calificador es meramente vicarial, como la de todos los poderes públicos, y consiste en resolver un proceso selectivo, pero ajustándose estrictamente al ordenamiento jurídico, como claramente disponen los artículos 9.1 y 103.1 de la Constitución». Por outra banda, considera tamén que o asesor externo que redactou o exame práctico debeu absterse de participar nas probas selectivas ao incorrer en conflito de intereses, dada a súa condición de profesor nunha academia na que se prepararon varios dos opositores.*

## VI. TRIBUTARIO

1. Compatibilidade do canon de saneamento (modalidade de carga contaminante) previsto na lexislación galega de augas co de vertidos ao mar establecido na Lei de costas.

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 2<sup>a</sup>) do 24 de marzo de 2010 (casación 7464/2004, relator: Excmo. Sr. González González) declara conforme co repartimento competencial establecido na Constitución o canon de saneamento, na súa modalidade de carga contaminante, establecido na Lei galega 8/1993, do 23 de xuño, reguladora da administración hidráulica. Tamén o considera compatible co "*canon de vertidos ao mar*" previsto na Lei 22/1988, do 28 de xullo, de costas, por tratarse este último «*de una tasa cuyo hecho imponible está determinado por el uso especial del dominio marítimo, lo que difiere sustancialmente del canon previsto en la Ley Gallega 8/1993, en la que se regula un impuesto en el que el hecho imponible es el propio vertido, dando al impuesto una naturaleza parafiscal, pues junto a su finalidad recaudatoria va dirigido, como señala su exposición de motivos, a "generar recursos para afrontar gastos de explotación e inversiones en instalaciones de saneamiento de aguas residuales del territorio de Galicia", y añade "En particular, la exacción del canon habrá de responder al principio enunciado como 'quien contamina paga', que inspira la legislación comparada dentro del Estado y fuera del mismo*».

## 2. Taxa por utilización do dominio público local polas empresas explotadoras de servizos de telefonía móbil.

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 4<sup>a</sup>) do 7 de xaneiro de 2010 (recurso 15282/2008, relator: Ilmo. Sr. Fernández Leiceaga) valida o establecemento por un determinado concello dunha taxa pola "utilización privativa ou aproveitamento especial do dominio público local polas empresas explotadoras de servizos de telefonía móbil". Considera que non existe "dobre imposición" polo feito de que as ditas operadoras lle deban pagar outro tributo ao Estado pola utilización do espectro radioeléctrico, ao tratarse de diferentes feitos impositivos. Rexeita porén o sistema de cuantificación da taxa fixado na ordenanza impugnada porque *«lejos de ser consecuente con aquella primera premisa de acudir, como impone el legislador, al valor de mercado de la utilidad o aprovechamiento, se excluye ese método para terminar imponiendo la tasa en función de los ingresos de la operadora de telefonía móvil (...)»*.

## VII. CONTRATACIÓN

### 1. Concesión de servizo público regular permanente de uso xeral de transporte de viaxeiros por estrada

A sentenza do Tribunal Supremo (S<sup>a</sup> 3<sup>a</sup>, Secc. 3<sup>a</sup>) do 29 de xuño de 2010 (casación 4741/2007, relator: Excmo. Sr. Espín Templado) revoga a sentenza anulatoria do TSXG impugnada e confirma a resolución da Xunta de Galicia de adxudicación definitiva da concesión do servizo público regular permanente de uso xeral de transporte de viaxeiros pola estrada Lugo-Monforte de Lemos-Santiago de Compostela, por substitución e unión doutras concesións. Incide en que *«La DT 2ª [da Lei de ordenación dos transportes terrestres (LOTT)] reconoce a los titulares de las concesiones anteriores la posibilidad de optar por la sustitución del derecho de obtener la modificación de su concesión para mejorar las condiciones de explotación, racionalizarla y adecuarla a las necesidades de los usuarios, sin necesidad de acudir al procedimiento ordinario previsto en la LOTT y en su reglamento para la adjudicación o modificación de concesiones futuras. (...) en principio, nada impide que en dicho proceso de sustitución se contemplen nuevas paradas siempre que no se altere el equilibrio concesional ni se solapen o perjudiquen otros tráficos pertenecientes a otras concesiones»*.

## 2. Concurso público para outorgar, mediante concesión, a xestión indirecta do Servizo Público de Televisión Dixital de cobertura local.

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 2<sup>a</sup>) do 22 de outubro de 2009 (recurso 4335/2007, relator: Ilmo. Sr. Arrojo Martínez) anula o acordo do Consello da Xunta de Galicia do 6 de xullo de 2006 que resolveu o concurso público para outorgar, mediante concesión, a xestión indirecta do Servizo Público de Televisión Dixital, de cobertura local, no que atinxe a demarcación de Ferrol. Motívase na constatación de que a entidade adxudicataria do concurso se integra nunha cadea de televisión estatal (Grupo PRISA), incumprindo así a prohibición contida no art. 7 da Lei 41/1995, do 22 de decembro, de televisión local dixital, no que se dispón que *"As televisións locais por ondas terrestres non poderán emitir ou formar parte dunha cadea de televisión. Para estes efectos, entenderase que forman parte dunha cadea aquelas televisións nas que exista unidade de decisión..., [así como as] que emitan a mesma programación durante máis do 25 por 100 do tempo total de emisión semanal, aínda que sexa nun horario diferente"*.

## 3. Hospital privado concertado coa sanidade pública. Ruptura do equilibrio concesional por incremento da poboación atendida. Dereito a indemnización.

A sentenza do TSXG (S<sup>a</sup> do Cont.-Ad., Secc. 1<sup>a</sup>) do 24 de febreiro de 2010 (recurso 1008/2006, relator: Ilmo. Sr. Fernández Dotú) recoñece que, como consecuencia do aumento da poboación asignada a un hospital privado concertado, se produciu un desequilibrio concesional que obriga a Administración a indemnizar o contratista. Conclúe así que: *«Ciertamente, un exceso de poboación genera un aumento de prestacións y ello un aumento de gasto, que, como ha quedado anteriormente reseñado, no puede entenderse amparado ni incluido por el riesgo del contratista y que han de dar lugar a una indemnización por el exceso de gasto generado, conforme a lo previsto en los arts. 59, 103 a 108, 163.2 y 3, 165, 99.4 de la ley de contratos de las administraciones públicas»*.

**Desexo que me envíen a REVISTA GALEGA DE ADMINISTRACIÓN PÚBLICA**

a partir do número \_\_\_\_ e ata novo aviso.

o número / os números \_\_\_\_\_

Nome e apelidos / Entidade \_\_\_\_\_

DNI / NIF \_\_\_\_\_

Enderezo \_\_\_\_\_

Localidade \_\_\_\_\_ Código postal \_\_\_\_\_

Poboación \_\_\_\_\_ País \_\_\_\_\_

Teléfono \_\_\_\_\_ Telefax \_\_\_\_\_

Correo electrónico \_\_\_\_\_

Data \_\_\_\_\_ Sinatura: \_\_\_\_\_

Fóra de Galicia	Enviar a Editorial EGARTORRE, S.L. r/ Primavera, 2 – Nave 31 Polígono industrial El Malvar 28500 Arganda del Rey (Madrid) Telf.: 91 872 93 90 • Fax: 91 871 93 99 e-correo: egartorre@egartorre.com http://www.egartorre.com	En Galicia	Enviar a Editorial GALAXIA, S.A. Reconquista, 1 36201 Vigo (Pontevedra) Telf.: 986 43 21 00 • Fax: 986 22 32 05 e-correo: galaxia@editorialgalaxia.es http://www.editorialgalaxia.es
-----------------	---	------------	--

Boletín de subscrición

REVISTA GALEGA DE ADMINISTRACIÓN PÚBLICA ■

Tarifas vixentes Ata decembro de 2011	Subscripción anual 2 números	Número solto	Forma de pago
Publicación impresa	PARTICULARES 60,00 € + gastos de envío segundo a tarifa vixente	PARTICULARES 30,00 € + gastos de envío segundo a tarifa vixente	<input type="checkbox"/> Transferencia á conta <input type="checkbox"/> Contra reembolso <input type="checkbox"/> Cheque a nome da editorial <input type="checkbox"/> Xiro postal <input type="checkbox"/> Domiciliación bancaria
	INSTITUCIÓNS 120,00 € + gastos de envío segundo a tarifa vixente	INSTITUCIÓNS 60,00 € + gastos de envío segundo a tarifa vixente	

**DOMICILIACIÓN BANCARIA**

Data \_\_\_\_\_ Banco ou caixa \_\_\_\_\_

Número \_\_\_\_\_ Enderezo da axencia \_\_\_\_\_

Poboación \_\_\_\_\_ País \_\_\_\_\_

Número de conta \_\_\_\_\_

Estimados señores:

Rógolles que, ata novo aviso, aboen os recibos que lle presente a \_\_\_\_\_ con cargo a miña conta antes mencionada, en concepto de subscripción á **Revista Galega de Administración Pública**.

Sinatura

Titular \_\_\_\_\_

Enderezo \_\_\_\_\_

Poboación \_\_\_\_\_ Código postal \_\_\_\_\_