Akta

UDAL OSOKO BILKURA SESION PLENARIA MUNICIPAL

TOKIA / LUGAR: Gizarte etxea
EGUNA / FECHA: 2016/12/21
HASIERA / INICIO: 19:00
AMAIERA/FINAL: 19:15

BERTARATUAK / ASISTENTES:

ALKATEA/ALCALDE
Aitor Aretxaga Telletxea (EAJ-PNV)

ZINEGOTZIAK / CONCEJALES:
Miren Idoia Etxebarria Otazua (EAJ-PNV)
Naiara Ruiz Badiola (EAJ-PNV)
Iñaki Inzunza Urrutia (EAJ-PNV)
Andoni Elorrieta Arronategi (EH BILDU)
M.ª Ascensión Larrabaster Lezamiz (EH BILDU)
Jon Ander Zulueta Andicoechea (BIT)
Rodolfo Lartitegi Azpitarte (BIT)

IDAZKARI OROKORRA / SECRETARIO GENERAL
Víctor-Martín Amparan Álvarez

IZAERA / NATURALEZA: Ezohikoa / Extraordinaria
DEIALDIA / CONVOCATORIA: Lehena / Primera

Gizarte-Etxean, aipatu egun eta orduan, Alkatea Mahaiburu eta goian aipatu zinegotziak bertaratuta, Udaleko Osoko Bilkura bildu zen ezohiko bilkura lehen deialdian burutzeko. Saioan ebatzitakoaren fede Udaleko Idazkari Víctor-Martín Amparan Álvarezek eman zuen.

Alkate Jaunak aginduta hasiera eman zitzaion bilerari zinegotziei nahikoa denborarekin banaturiko gai-zerrendaren arabera, honako akordioetara iritsita:

En el Gizarte-etxea de Busturia, siendo el día y hora indicados, bajo la Presidencia del Sr. Alcalde, y con asistencia de los concejales arriba mencionados, se reunió el Ayuntamiento Pleno, al objeto de celebrar sesión extraordinaria en primera convocatoria. Dio fe del acto el Secretario de la Corporación, D. Víctor-Martín Amparan Álvarez.

De orden del Sr. Alcalde dio comienzo el acto conforme al orden del día que ha sido distribuido entre los concejales con la suficiente antelación, adoptándose los siguientes acuerdos:

1.- San Antonioko enklabea.-

Osoko Bilkurak aho batez adostu zuen berrestea zinegotzi guztiek onarturiko eta joan den 2016ko abenduaren 15ean Bizkaiko Foru Aldundiko Herri Administrazio eta Erakunde Harremanetako Foru Diputatuari aurkezturiko testua, ondoko edukiarekin:

"Diputatu andrea:

1.- Abenduaren 2ko zure ofizioa abenduaren 13an jaso da Busturiko Udaletxean, urgentea dela badiozu ere; telematikoki ere bidal zitekeen, edo, beste ofizio urgente asko bezala, mezularitza bidez.

2.- Berehala erantzun zitzaizun, abenduaren 14an, hain zuzen, Alkatea eta Busturiko Udaleko zinegotzi guztiak bat etorrita, urtebete baino gehiago berandutzen ari dela 316/13 Epaiaren betearazpena, eta, dagoeneko 22 urtez, San Antonioko enklabearen ezabaketa.

Dakizun bezala, Busturiko Udalak etengabe eta behin eta berriz adierazi izan du Foru Aldundira igorritako idazki guztietan (azkena bere alegazioekin 2016ko uztailaren 20an) ondokoa:

> "Foru Aldundiak, 2016ko martxoaren 15eko akordio bidez, San Antonioko enklabea ezabatzeko prozedura berean subsumitzen du Busturiko udal-barrutiaren zati bat Sukarrietaren alde bereiztekoa, alde batera utzita legeari dagokionez prozedura biak desberdinak direla.
>
> Busturiko udal-barrutiaren zati baten bereizketa burutu nahi da 9/2012 FAren 27.3. artikulua nabarmen urratuta, TAOLen 47.2.a artikuluari lotuta, hau da, Busturiko Udalaren esanbidezko borondatearen kontra. Horrez gain, Foru Aldundiaren jardunbidean bere enklabe guztiak ezabatzeko orduan, ezabaketa mugen aldaketaz edo bereizketaz gauzatzeko muga esplizitu bat lurraldearen zati bat bereizten zaion udalerriaren borondatea izan da (ikus Udulueta eta Arboletako kasuak, adibidez).

1.º.-. Enclave de San Antonio.-

El Ayuntamiento Pleno, por unanimidad, acordó ratificar el texto aprobado por todos los concejales y presentado ante la Diputada Foral de Administración Pública y Relaciones Institucionales de la Diputación Foral de Bizkaia el pasado 15 de diciembre de 2016, cuyo contenido es el siguiente:

"Sra. Diputada,

1.- Su oficio de 2 de diciembre se ha recibido en el Ayuntamiento de Busturia el 13 de diciembre a pesar de la urgencia que proclama, cuando podría haberse remitido telemáticamente o, como multitud de otros oficios urgentes, por mensajería.

2.- De forma inmediata, con fecha 14 de diciembre, se le responde, con la unanimidad del alcalde y de todos los concejales del Ayuntamiento de Busturia, que, durante más de un año, se está demorando la ejecución de la Sentencia 316/13, y, ya durante 22 años, la supresión del enclave de San Antonio.

Como sabe, el Ayuntamiento de Busturia, de modo continuo y reiterado, ha señalado en todos los escritos a que ha dado entrada en la Diputación Foral (el último con sus alegaciones de 20 de julio de 2016) que:

> "La Diputación Foral mediante su acuerdo de 15 de marzo de 2016 subsume en el mismo procedimiento de supresión del enclave de San Antonio, el de segregación de parte del término municipal de Busturia a favor de Sukarrieta, haciendo abstracción de que ambos procedimientos son legalmente distintos.
>
> Se pretende llevar a cabo la segregación de parte del término municipal de Busturia, con vulneración flagrante del art. 27.3 de la NF 9/2012, anudado al art. 47.2.a LBRL, es decir en contra de la voluntad explícita del Ayuntamiento de Busturia. Cuando, además, en la práctica de la Diputación Foral en la supresión de todos sus enclaves, un límite explícito para la materialización de la supresión con

Bizkaiko Foru Aldundiak inoiz ezin du proposatu San Antonioko enklabearen ezabaketa Busturiko udal-barrutiaren zati bat Sukarrietaren alde bereizteko asmoz, Busturiko Udalaren esanbidezko borondatearen kontra, edo areago udalbatzako “legezko kide-kopuruaren gehiengo osoaren aldeko botoa” eduki barik. Zeren, hala ez bada, 8/1993 FA (40. art.) eta 9/2012 FA (27.3. art.) urratuko bailirateke, oinarrizko legeriarekin lotutakoak, TAOLen 47.2.a) artikuluan udal-mugarteak aldatzeko beharrezko quorumari dagokionez ezarritakoa.

Hortaz, 316/13 Epaiaren betearazte-prozeduraren legezkotasuna zuzentzeko modu bakarra da Foru Aldundiaren Gobernu Kontseiluak Batzar Nagusiei proposatzea San Antonioko enklabea berau inguratzen duen udal-barrutian sartzea; Busturian, alegia.

Horretarako, egin beharreko erabaki-proposamena (hala nola Arboleta edo Uduluetakoen antzekoa, mutatis mutandis) honakoa litzateke:

“Lehena.- Sukarrietako udal-mugartearen barruan Busturiri dagokion San Antonioko Lurralde Enklabearen zuzenketa-proposamena onartzea, lehenari erantsita geratuko dena.

Bigarrena.- Erabakia Bizkaiko Aldizkari Ofizialean, Euskal Herriko Aldizkari Ofizialean argitaratu eta Estatuko Aldizkari Ofizialean iragarkia sartzea.

Eragin peko udalerriei, Euskal Herriko Autonomia Erkidegoari, Estatuko Administrazioei eta Estatistikako Nazio Institutuari jakinaraztea, Toki Erakundeen Erregistroan islatzea aginduz.

Hirugarrena.- Hirigintza Erregimena. Eraginpeko lurraldeei aplikagarria den Hirigintzako Erregimena, txertatzen diren udalerriarena izango da".

3.- Azaroaren 29an jakinarazitako autoak, Busturiko Udalak eragindako betearazpen-gorabeheraren harira, onartu egiten du Busturiko Udalak babesturiko tesia, eta Aldundiak urtebetez eragotzi duena. Xede horretarako, honakoa adierazten du:

“Aurrekoa finkaturik, ohartarazi beharra dago ebazpen honen xede bakarra dela enklabearen ezabaketari dagokionez Epaia nola bete behar den argitzea (Arrazoibide Juridiko honetan arduratuko gara horretaz) eta esatea orain arte BIZKAIKO FORU ALDUNDIAk burututako jarduketek berauen gauzatzaileak iradokitako akatsak dituzten (horri hurrengoan helduko diogu).

Heldu beharreko lehen gaiari dagokionez, hau da, enklabearen ezabaketa burutu beharreko moduari, modificación de límites o segregación, ha sido la voluntad del municipio al que se le segrega parte de su territorio (véanse los casos de Uduleta y Arboleta, como ejemplo).

Nunca la Diputación Foral de Bizkaia puede proponer la supresión del enclave de San Antonio, pretendiendo segregar parte del término municipal de Busturia a favor de Sukarrieta, contra la voluntad expresa del Ayuntamiento de Busturia, o mejor sin contar con el “voto favorable de la mayoría absoluta del número legal de miembros” del pleno municipal. Porque en caso contrario se vulneran tanto la NF 8/1993 (art. 40), como la NF 9/2012 (art. 27.3) siempre anudados a la legislación básica, establecida respecto al quórum necesario para la alteración de términos municipales en el art. 47.2.a) LBRL.

En conclusión, la única forma de enderezar la legalidad del procedimiento de ejecución de la Sentencia 316/13 es de tal modo que el Consejo de Gobierno de la Diputación Foral haga una propuesta a las Juntas Generales de incorporar el enclave de San Antonio al término municipal que lo rodea en su totalidad, es decir a Busturia.

Para ello, la propuesta de acuerdo a formular sería la siguiente (emulando muchas otras como la de Arboleta o Uduleta, mutatis mutandi):

"Primero.– Aprobar la propuesta de corrección del Enclave Territorial de San Antonio, perteneciente a Sukarrieta, dentro del término municipal de Busturia, al que se incorporará.

Segundo.– Publicar el Acuerdo en el Boletín Oficial de Bizkaia, Boletín Oficial del País Vasco, e insertar anuncio en el Boletín Oficial del Estado.

Notificar a los municipios afectados, a la Comunidad Autónoma del País Vasco, a las Administraciones del Estado y al Instituto Nacional de Estadística, y se ordenará su reflejo en el Registro de Entidades Locales.

Tercero.– Régimen Urbanístico.– El Régimen Urbanístico aplicable a los territorios afectados será el del municipio al que se incorporen".

3.- El Auto notificado el 29 de noviembre, en incidente de ejecución suscitado por el Ayuntamiento de Busturia, asume la tesis defendida por el Ayuntamiento de Busturia, y que la Diputación ha combatido durante un año. Al efecto señala que:

“Sentado lo anterior, debe advertirse que constituye el exclusivo objeto de la presente resolución el clarificar la forma en que debe llevarse a cabo la ejecución de la Sentencia con respecto al

Epaitegi eta Atal honek behin eta berriz adierazi du BLMFAk hemen arduratzen gaituen horretan bi prozedura bereizten ditu:

- Alde batetik, BLMFAren IV. Tituluan araututakoa (51. artikulutik 57.era) eta "beharrezkotzat jotzen diren negoziazioak aldez aurretik eginda" lurralde edo enklabe ez-jarraitutasun egoerak ebaztera zuzendua (BLMFAren sarrera) eta BLMFAren 2. Xedapen Gehigarrian ezartzen da haien espedienteak hasiak direla indarrean sartzeaz batera, behin betiko ebatzi arte jarraitzen dutelarik.

- Eta, bestetik, udal-barrutiak aldatzeko prozedurak, BLMFAren III. Tituluan araututakoak eta honako kasuak jasotzen dituztenak: udalerri baten edo batzuen lurralde zati bat banatzea udalerri independentea eratzeko, udalerri baten edo batzuen lurralde zati bat banantzea udalerri mugakide bati edo batzuei eransteko, bi udalerri mugakidek edo gehiagok bat egitea beste udalerri bat eratzeko, Udalerri bat edo batzuk beste udalerri mugakide bati edo batzuei gehitzea edo eranstea, beste udalerririk eratu gabe (BLMFAren 20. art.)."

4.- Nahiko argi dago Busturiko Udalak babesturiko tesia San Antonioko enklabea bere udal-barrutian sartzea dela eta izan dela beti (bere osotasunean inguratzen baitu), 8/1993 FAren IV. Tituluaren prozedurari jarraituta, Bizkaian ezabatutako 82 enklabe ia guztietan Aldundiak proposatu bezala, udalerrien arteko akordiorik egon ez den kasuetan. Hala, adibidez, Busturik Munitiseko enklabea galdu zuen Sukarrietaren alde, inolako diru-konpentsaziorik gabe.

5.- Foru Aldundiak 22 urtez galarazi du San Antonioko enklabea Busturiko udal-barrutiak sartzea, eta, azkenik, azaroaren 23ko autoaren ondoren, prest dago berau kontuan hartzeko udal-barrutiak aldatzeko prozeduraren bitartez ezabatzen ez bada: Busturiko udal-barrutiaren zati bat Sukarrietaren alde bereizteko, San Antonion enklabea duen udalerri independentea sortzeko edo Busturia eta Sukarrieta bat egiteko.

6.- 2015eko irailaren 9an, Busturiko Udaleko Osoko Bilkurak erabaki bat hartu zuen eta Foru Aldundiari berehala helarazi zion. Bertan, esplizituki adierazten zen, 316/2013 Epaia betetze aldera, prest legokeela Busturia eta Sukarrietaren arteko bat egitea onartzeko. Aldundiak hori kontuan hartu ere ez du egin, 316/2013 Epaia betearazteko aukeren azterketan, beraz, Foru Aldundiarena baino ez da erantzukizuna. Eta San Antonioko enklabea ezabatzeko modu hori onartzen ez bada, ez da izango oinarrizko legeriak eta foru araudiak hala bultzatzen ez dutelako edo

procedimiento de supresión del enclave (de lo que nos ocuparemos en el presente Razonamiento Jurídico) y el pronunciarse sobre si las actuaciones desarrolladas hasta ahora por la DIPUTACIÓN FORAL DE BIZKAIA están afectadas por los vicios que la ejecutante de las mismas predica (lo que será abordado en el siguiente)

En cuanto al primero de los extremos a abordar, la forma en la que debe llevarse a cabo la supresión del enclave, tiene esta Sala y Sección reiteradamente declarado que la NFTMB distingue, en lo que aquí nos ocupa, dos procedimientos:

- De un lado, el regulado en el Título IV de la NFTMB (artículos 51 a 57) y ordenado a resolver, "previas las negociaciones que se consideren necesarias" los supuestos de discontinuidad territorial o enclaves (Preámbulo de la NFTMB) y cuyos expedientes la Disposición Final 2° NFTMB declara iniciados a su entrada en vigor, ordenando la continuación hasta su resolución definitiva.

- Y, de otro, los procedimientos de alteración de términos municipales regulados en el Título III de la NFTMB y comprensivos de los supuestos de segregación de parte de uno o varios Municipios para constituir uno independiente, de la segregación de parte del territorio de uno o varios Municipios para agregarse a otro u otros limítrofes, de la fusión de dos o más Municipios limítrofes para constituir uno nuevo o de la incorporación o agregación de uno o varios Municipios a otro u otros limítrofes sin constituir uno nuevo (artículo 20 NFTMB)."

4.- Está meridianamente claro que la tesis propugnada por el Ayuntamiento de Busturia es y ha sido siempre la integración del enclave de San Antonio en su término municipal, ya que le rodea en su integridad, siguiendo el procedimiento del Título IV de la NF 8/1993, como la Diputación lo ha propuesto en la inmensa mayoría de los 82 enclaves suprimidos en Bizkaia, salvo acuerdo entre los municipios. Y así, por ejemplo, Busturia perdió a favor de Sukarrieta su enclave de Munitis, sin compensación económica alguna.

5.- La integración del enclave de San Antonio en el término municipal de Busturia ha sido combatida por la Diputación Foral durante más de 22 años, y finalmente está dispuesta a considerarla tras el Auto de 23 de noviembre, en la medida que no pueda procederse a su supresión con el procedimiento de alteración de términos municipales: para segregar parte del término de Busturia a favor de Sukarrieta, constituir un municipio independiente con el enclave de San Antonio o fusionar Busturia y Sukarrieta.

Busturiko Udalak kontra egiten duelako, baizik eta horretarako Sukarrietako Udala ere horretarako prest egon behar duelako, Osoko Bilkuran gehiengo soila aterata.

7.- San Antonioko enklabea ezabatzeko, Busturiko Udalaren aurkaritza irmoaren kontra, Eibex azterketak legez kanpoko hiru aukera jaso ditu, modu ulergaitzean edo negligentemente Eibex S.L.-ren lanak 9/2012 Foru Arauaren 27. artikulua onartzen duen neurrian, baina 27.3. artikuluari muzin eginda, zuzenean dagoenari lotua TAOLen 7.2.a) artikuluarekin. Xede horretarako, argi dago Busturiko Udalak ez duela inoiz onartuko San Antonioko enklabea ezabatzeko bere udal-barrutiaren zati bat bereizteko, matxoaren 15az geroztik Foru Aldundiak legez kontra inposatu nahi izan dion bezala.

8.- Foru Aldundiaren zerbitzu juridikoen 2016ko uztailaren 21eko txostenak ondorioztatzen du, Udalen alegazioen ondoren eta zehazki Busturiko Udalak uztailaren 20an aurkezturikoen ondoren, 8/1993 FAren IV. Tituluaren prozedura honela inplementatuko dela, hori guztia 2016ko abenduaren 29a baino lehen Foru Aldundiak hala eskatzen badu, azaroaren 29an jakinarazitako EAEANren azaroaren 23ko Autoak eskatu bezala, 316/2013 Epaiaren betearazpen atzeraturako:

> “Izapide honen ostean jarraitu beharreko prozedura honakoa izango da:
>
> 1.- Herri Administraziorako eta Erakunde Harremanetarako Foru Sailak alegazioak aztertuko ditu eta, ondoren, erabaki-proposamena idatziko du, eta, gainerako jarduerekin batera, Bizkaiko Foru Aldundiaren Aholku Batzorde Juridikoari bidaliko dio, irizpena eman dezan hilabeteko epe luzaezinean.
>
> 2.- Irizpena jasota, Herri Administraziorako eta Erakunde Harremanetarako Foru Sailak Bizkaiko Foru Aldundiari jarduketa guztiak bidaliko dizkio, idatzitako erabaki-proposamena onar dezan.
>
> 3.- Bizkaiko Foru Aldundiak hartutako erabakia Bizkaiko Batzar Nagusiei bidaliko die egindako proposamenari buruzko erabakia har dezaten.”

9.- Busturiko Udalak espero du Aldundia ez berandutzea eta 316/2013 Epaia betetzeko prozeduran egiteke dauden izapideak betetzeko azaroaren 29an jakinarazitako azaroaren 23ko Autoan emandako hilabeteko epea betetzea.

6.- El 9 de septiembre de 2015 el pleno del Ayuntamiento de Busturia aprobó un acuerdo, trasladado de inmediato a la Diputación Foral, en el que manifestaba de forma explícita, que para la ejecución de la Sentencia 316/2013, estaría dispuesta a aceptar la fusión de ambos municipios de Busturia y Sukarrieta. Si ello ni siquiera ha sido considerado por la Diputación en el estudio de las alternativas de ejecución de la Sentencia 316/2013, es responsabilidad exclusiva de la Diputación Foral. Y si no se acepta tal forma de supresión del enclave de San Antonio no será porque no lo promueva la legislación básica y la normativa foral, o se oponga el Ayuntamiento de Busturia, sino porque exija para ello la voluntariedad también del Ayuntamiento de Sukarrieta que tiene que manifestarlo por mayoría simple del pleno municipal.

7.- Para la supresión del enclave de San Antonio, contra la oposición firme del Ayuntamiento de Busturia, las alternativas del estudio Eibex, han contemplado tres alternativas ilegales en la medida que incomprensible o negligentemente, el trabajo de Eibex S.L. reconoce la existencia del art. 27 de la Norma Foral 9/2012, pero haciendo abstracción del art. 27.3, que está directamente anudado al art. 47.2.a) LBRL. Al efecto, está claro que el Ayuntamiento de Busturia nunca va a aceptar para la supresión del enclave de San Antonio la segregación de parte de su término municipal, como ilegalmente le ha pretendido imponer desde el 15 de marzo la Diputación Foral.

8.- El informe de los servicios jurídicos de la Diputación Foral de 21 de julio de 2016 concluye que, tras las alegaciones de los Ayuntamientos, y las presentadas en concreto por el Ayuntamiento de Busturia el 20 de julio, que el procedimiento del Título IV de la NF 8/1993 se implementará del siguiente modo, todo ello factible antes del 29 de diciembre de 2016 si así lo quiere la Diputación Foral, como lo exige el Auto de 23 de noviembre del TSJPV, notificado el 29 de noviembre, para la ejecución demorada de la Sentencia 316/2013:

> “El procedimiento a seguir tras este trámite consistirá en:
>
> 1.- Estudio de las alegaciones y posterior elaboración por el Departamento Foral de Administración Pública y Relaciones Institucionales de una propuesta de Acuerdo que, junto al resto de actuaciones se remitirá a la Comisión Jurídica Asesora de la Diputación Foral de Bizkaia para la emisión del correspondiente dictamen improrrogable de un mes,
>
> 2.- Recibido el dictamen, el Departamento Foral de Administración Pública y Relaciones Institucionales, remitirá todas las actuaciones a la Diputación Foral

de Bizkaia para la aprobación de la propuesta de Acuerdo redactada.

3.- Envío del Acuerdo adoptado por la Diputación Foral de Bizkaia a las Juntas Generales de Bizkaia, las cuales resolverán por Acuerdo, sobre la propuesta."

9.- Desde el Ayuntamiento de Busturia se confía en que la Diputación no se demore en el cumplimiento del plazo dado de un mes por el Auto de 23 de noviembre, notificado el 29 de noviembre, para el cumplimiento de los trámites pendientes en el procedimiento de ejecución de la Sentencia 316/2013.

Eta besterik gabe, alkate jaunak amaitutzat eman zuen saioa, eta adostutakoaren inguruan akta hau idatzi zen, alkate jaunak eta egiaztatzen dudan idazkariak sinatuta.

Y no habiendo más asuntos que tratar, el Sr. alcalde dio por terminado el acto y de lo acordado se extendió la presente acta que firman, el Sr. Alcalde y el secretario que certifico.

Alkatea/El Alcalde

Idazkaria/El Secretario,

Aitor Aretxaga Telletxea

Víctor-Martín Amparan Álvarez