

DIRECCIÓ GENERAL D'INDÚSTRIA, ENERGIA I MINES

Expedient: C 33/2020-CM

Sol·licitant: Direcció General d'Indústria, Energia i Mines

Assumpte: art. 49.bis LOTUP i la seua aplicabilitat al Pla especial de modificació del PECV promogut per particulars.

INFORME JURÍDIC

Ha entrat en el Servei de Règim Jurídic i Inspecció Territorial (SRJIT) de la Direcció General d'Urbanisme (DGU) de la Conselleria de Política Territorial, Obres Públiques i Mobilitat (CPTOPM) un escrit de la Direcció **General d'Indústria, Energia i Mines**, de data 10/06/2020, en el qual es formula una **consulta** amb relació a l'aplicabilitat **de l'article 49.bis** de la Llei 5/2014, de 25 de juliol, d'ordenació del territori, urbanisme i paisatge, de la Comunitat Valenciana (**LOTUP**), a la **tramitació dels plans especials de modificació de la delimitació de les zones eòliques del Pla eòlic de la Comunitat Valenciana (PECV) que pretenguen la inclusió de les zones qualificades de zona residual pel PECV.**

De la consulta plantejada, cal ressaltar per rellevants els següents

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. El PECV va ser aprovat mitjançant l'Acord de 26/07/2001, del Consell, amb l'objecte de regular la instal·lació de parcs eòlics en les zones qualificades d'aptes per al fi esmentat, d'acord amb el que recull el mateix pla, i s'hi va establir que la implantació i la concreció del funcionament dels diversos parcs eòlics que s'aproven en execució i desplegament d'aquest es realitzarà mitjançant la formulació de plans especials d'ordenació de les zones per a la protecció, la integració i la funcionalitat de les xarxes d'infraestructures eòliques, d'acord amb el que estableix la legislació urbanística.

El mateix pla regula els supòsits de la seua modificació i/o revisió així com el procediment de tramitació d'aquestes.

SEGON. Amb compliment de les previsions del PECV, s'hi han presentat diverses propostes de modificació, a través de la tramitació de plans especials l'objecte del qual és la redelimitació de les zones eòliques per a incloure com a zones aptes les zones qualificades de residuals en el PECV. Les propostes esmentades s'han presentat davant de la Direcció General d'Indústria, Energia i Mines, per estar delegada en aquesta la seua tramitació.

TERCER. En atenció al que estableix la LOTUP, aquests plans especials estan sotmesos a l'avaluació ambiental i territorial estratègica, per la qual cosa resulta aplicable el procediment descrit en els articles 49 i els següents.

La Direcció General d'Indústria, Energia i Mines entén, i en això radica la seua consulta, que a la tramitació d'aquests plans especials concrets no és aplicable l'art. 49.bis, que preveu, com a actuació prèvia que ha d'efectuar l'administració que els promoga, el tràmit de consulta prèvia en el portal web, atés que es tracta de plans de desenvolupament (del PECV) promoguts per particulars d'acord amb el supòsit previst en l'epígraf 3.b de l'article esmentat.

Als anteriors fets s'apliquen les següents

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

PRIMERA. Amb l'objecte de regular la instal·lació de parcs eòlics, i a l'efecte de determinar l'aptitud del territori de la Comunitat Valenciana per a albergar instal·lacions d'aprofitament eòlic, **el PECV efectua una delimitació de tot el territori de la Comunitat Valenciana en zones amb classificació distinta** en el capítol III de les seues normes i grafiades en els plans annexos a l'Acord de la seua aprovació pel Consell el 26 de juliol de 2001 (DOGV núm. 4054, de 31 de juliol de 2001).

El **PECV**, segons el que disposa l'article 1 de les seues normes, té la **naturalesa de pla d'acció territorial de caràcter sectorial**, dels regulats en els articles 16 i els següents de la LOTUP.

SEGONA. L'article 12 de les normes del PECV preveu la seua execució i el desplegament, i es realitzarà mitjançant plans especials —objecte d'avaluació ambiental i territorial estratègica (art. 46 LOTUP)—, com a instruments de planejament que ordenen els usos del sòl per a una zona específica

compatibilitzant els existents amb el de producció d'energia elèctrica mitjançant aerogeneradors i la seua evacuació.

El mateix art. 12 preveu que **el contingut i la funció dels plans especials** per a l'ordenació de les zones eòliques ha de ser el que per a aquesta mena d'instruments de planejament estableix la **normativa urbanística i d'ordenació del territori**, i és aquesta normativa, fonamentalment, la LOTUP, la que regula els instruments d'ordenació en el títol II del llibre I i, més concretament i a l'efecte d'aquesta consulta, regula el procediment d'elaboració de plans i programes en el títol II del mateix llibre, **articles 45 a 56**, i la seua modificació en els arts. 63 i seg.

Quant a la regulació més específica que fan les normes del PECV d'aquests plans especials, no afecta en res la qüestió plantejada en la consulta, per la qual cosa seran d'aplicació directa les determinacions establides pel que fa al procediment de tramitació en la LOTUP.

I així, l'art. 49.bis LOTUP estableix una **actuació prèvia** que s'efectue **abans de l'elaboració de l'esborrany del pla: consulta pública** amb espai de 20 dies, que tindrà **únicament efectes administratius interns preparatoris de la redacció del pla**. No obstant això, el mateix article, en l'apartat 3, i amb coherència al que s'hi preveu, eximeix del tràmit esmentat, que no és necessari, diversos casos entre els quals es troba el que ací és d'aplicació en el seu epígraf *b*: "Quan es tracte d'instruments de planejament de desenvolupament parcial del planejament general que puguen ser promoguts pels particulars".

Sembla lògic que **no siga necessària** l'actuació d'una consulta pública de l'Administració prèvia a l'elaboració de l'esborrany del pla, ja que, en aquest cas, que s'incardina en l'art. 49.bis 3.b, l'esborrany del pla no l'elabora l'Administració, sinó que ja està elaborat pels particulars promotors d'aquest que, de conformitat amb les normes reguladores del PECV, que recordem que té naturalesa de pla d'acció territorial, promouen la seua modificació en el mateix instrument de desenvolupament.

TERCERA. Per la seua banda, les normes del PECV estableixen els supòsits i el procediment de modificació i revisió del PECV, en el cas de la consulta, en els articles 18.2, 19.2 i 21.2.¹ La consulta efectuada es refereix a propostes de modificació del PECV en virtut del que estableixen els articles 18 i 19 esmentats d'aquest, a través de la tramitació promoguda pels particulars de plans especials l'objecte dels quals és la redelimitació de les zones eòliques, amb el fonament següent: "basant-se en la gran evolució tecnològica dels aerogeneradors, fa atractiva la implantació de parcs eòlics en zones eòliques que van quedar sense desenvolupar. Així mateix, l'ús generalitzat de sistemes d'informació geogràfica unit a la disponibilitat de la informació cartogràfica i la possibilitat de completar-la amb detall mitjançant l'ús d'avions no tripulats, porten els promotors a identificar terrenys que, quan van presentar un recurs eòlic, no van ser al seu dia inclosos entre les zones aptes o aptes amb condicions, però que no incorren en cap dels criteris d'exclusió establits en el PECV. En aquest sentit, mitjançant els plans especials, es pretén modificar la delimitació de les zones eòliques definides en el PECV."

I això casa perfectament amb el que es regula en les normes del PECV.

De tot el que s'ha exposat anteriorment, s'extrau la següent

¹Article 18. Seguiment del desenvolupament i l'execució del Pla eòlic de la Comunitat Valenciana

2. **Detectada qualsevol desviació** en el desenvolupament i l'execució del pla eòlic de la Comunitat Valenciana, tant si és conseqüència de causes sobrevingudes —canvis tecnològics en la producció d'energia elèctrica a partir de la força del vent, o altres—; **com si es produeix com a conseqüència de més detall i precisió en l'anàlisi i el diagnòstic** o en el detall de les determinacions que correspon adoptar als instruments de desenvolupament i execució del pla eòlic, inclosos els seus estudis d'impacte ambiental corresponents, o projectes d'execució, es **donarà compte a la Conselleria d'Indústria i Comerç, que promourà les modificacions que siguen pertinents o iniciarà les accions oportunes.**

Article 19. Revisió i **modificació del Pla** eòlic de la Comunitat Valenciana i dels seus instruments de desenvolupament i execució.

2. En aquells supòsits a què es refereix el número 2 de l'article anterior, sobre el seguiment del desenvolupament i l'execució del Pla eòlic de la Comunitat Valenciana, es pot efectuar la modificació del Pla eòlic de la Comunitat Valenciana. **Les modificacions del Pla eòlic de la Comunitat Valenciana es poden dur a terme en el mateix instrument de desenvolupament en ocasió de la formulació, l'elaboració i l'aprovació de les quals s'han detectat les desviacions respecte de les previsions del Pla eòlic, de conformitat amb el que estableix l'article 55 de la Llei reguladora de l'activitat urbanística**".

Article 21. Determinacions del pla sobre els **espais exteriors a les àrees** amb recurs teòricament aprofitable. Sobre els espais exteriors a les àrees que compten amb recursos eòlics teòricament aprofitables, el pla adopta dues determinacions:

2n. **Resta del territori:** en els plans figuren en color groc, i sobre aquests no s'ha determinat la seua aptitud per a ser suport d'instal·lacions d'aprofitament eòlic. **Poden passar a ser declarats com a aptes** per a la ubicació d'instal·lacions eòliques en el cas que, en un futur i després de constatar-se l'existència del recurs eòlic, els canvis en els escenaris actuals aconsellaren la revisió o la modificació d'aquest pla eòlic, i del procés d'aquesta revisió o modificació i mitjançant anàlisis semblants a les efectuades en aquest, es concloguera la seua aptitud.

CONCLUSIÓ

ÚNICA. En la tramitació dels plans especials que promoguen els particulars que tinguen per objecte la redelimitació de les zones eòliques previstes en el PECV, i per tant la seua modificació, per haver-se detectat desviacions en el seu desenvolupament i execució, com a conseqüència d'un detall i precisió més elevat en l'anàlisi i el diagnòstic, i que es podrà dur a terme en el mateix instrument de desenvolupament en l'ocasió de la formulació, l'elaboració i l'aprovació de les quals s'hagen detectat les desviacions respecte de les previsions del pla, **no cal efectuar el tràmit de consulta prèvia regulat en l'article 49.bis de la LOTUP, en tractar-se del supòsit de no necessitat previst en l'apartat 3.b del mateix article.**

L'article 5.7 del Decret 8/2016, del Consell, pel qual s'aprova el Reglament dels òrgans territorials i urbanístics de la Generalitat, estableix entre les atribucions d'aquesta direcció general, "evacuar (amb els informes tècnics previs o, fins i tot, el dictamen de l'òrgan urbanístic o territorial de la Generalitat que es considere oportú) les consultes que, en qüestions de planificació o legislació urbanística i d'ordenació del territori, o la seua aplicació, li formulen els ajuntaments o les entitats del sector públic de la Comunitat Valenciana. **Les consultes, en cap cas, tindran caràcter vinculant**".

EL DIRECTOR GENERAL D'URBANISME