



Assumpte: No admetre a tramit el recurs de revisió/rectificació del decret impugnat

DECRET

Antecedents

I. En data 29.09.2023 la senyora [REDACTED] presenta un escrit al registre general de l'Ajuntament sol·licitant que l'Ajuntament de Vic incoï l'expedient administratiu corresponent amb l'objecte de rectificar la renúncia a la llicència d'activitat de Bar Restaurant – Menjar per emportar, situada al carrer de Montserrat, núm. 20, d'aquesta ciutat, i sol·licita que es deixi sense efecte aquesta renúncia, de conformitat amb els següents fets:

- Primer: la Sra. [REDACTED] és una persona de nacionalitat Ghanesa amb escassa formació acadèmica, que no parla amb fluïdesa la nostra llengua ni tampoc es troba habituada amb els tràmits administratius propis de les transmissions d'activitats.
- Segon: La Sra. [REDACTED] era la titular de llicència d'activitat de Bar Restaurant – Menjar per emportar, situada al carrer de Montserrat, núm. 20.
- Tercer: En data 07.12.2022 la Sra. [REDACTED] va trasmetre l'activitat anteriorment referida al Sr. [REDACTED]. S'acompanya com a document núm. 1 el contracte de compravenda subscrit entre les parts el dia 07.12.2022.
- Quart: Mitjançant declaració conjunta de data 07.02.2023 (presentada el dia 13.02.2023) la senyora [REDACTED] i el Sr. [REDACTED] van comunicar a l'Ajuntament de Vic la transmissió de l'activitat a favor, entre d'altres, del Sr. [REDACTED]. S'acompanya com a document núm. 2 la declaració conjunta de transmissió d'activitat esmentada.
- Cinquè: El 25.07.2023 l'Ajuntament de Vic va dictar una resolució per la qual es denegava el canvi de titular en la mesura que la Sra. [REDACTED] havia presentat amb anterioritat una sol·licitud de renúncia de la llicència d'activitat i aquesta havia estat acceptada per l'Ajuntament mitjançant Decret de 30.01.2023.
- Sisè: **mitjançant el present escrit es comunica a l'Ajuntament de Vic que la renúncia a la llicència referida, al seu dia comunicada per la Sra. [REDACTED], es troba viciada per un ERROR OBSTATIU de qui la subscriu, en la mesura que la declaració que va efectuar comunicant la renúncia no es correspon amb l'autèntica voluntat que realment tenia la Sra. [REDACTED] i que no era altra que transmetre l'activitat, com s'ha acreditat, i no pas renunciar-hi. Els elements perifèrics que així ho demostren són el contracte de compravenda d'activitat – d'una data anterior a la comunicació efectuada – i la comunicació de transmissió conjunta.**
- Setè: Havent doncs exterioritzat la Sra. [REDACTED] una declaració que no es corresponia amb la seva voluntat real, **ens trobem davant d'un vici o error material** evident al trobar-nos davant d'una discrepància entre la voluntat real i la voluntat declarada que determina la inexistència de sol·licitud de renúncia per manca de consentiment.



Dit error troba el seu origen i causa en la barrera idiomàtica de la Sra. [REDACTED], així com la seva manca de coneixements.

A continuació, com a fonaments de drets d'aquest escrit indica els arts. 47.1.g i 106 de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, els arts. 1265 i concordants del Codi Civil (RD de 24 de juliol de 1989) i la jurisprudència recollida, entre d'altres, a la STS de 28.11.2000 (Rec. 6997/1998) i STSJ del País Basc de 17.11.2015 (Rec. 874/2014).

I sol·licita que s'incoï el procediment administratiu de revisió/rectificació que procedeixi i, d'acord amb el que s'ha manifestat, rectifiqui o anul·li el que sigui necessari, i dicti l'oportuna resolució per la que es deixi sense efectes la renúncia de la llicència d'activitat referida.

II. Consultats els arxius municipals:

- Exp. 1392/2023:

En data 11 de gener de 2023, la senyora [REDACTED] presenta un escrit, mitjançant el qual comunica la baixa de l'activitat situada al carrer de Montserrat, número 20, d'aquesta ciutat.

I per decret de 20.01.2023 es va acceptar la renúncia formulada per la senyora [REDACTED], respecte de la llicència de l'activitat dedicada a rostisseria i zona restaurant, situada al carrer de Montserrat, número 20, i consegüentment, declarar conclús el procediment i arxivar l'expedient sense més tràmit.

- Exp. 3035/2023:

En data 13 de febrer de 2023 el senyor [REDACTED] presenta la comunicació de transmissió de llicència de l'activitat dedicada a restaurant, situada al carrer de Montserrat, número 20, d'aquesta ciutat, a favor seu.

I per decret de data 20.02.2023 es va resoldre no prendre raó del canvi de titular, presentat el dia 13 de febrer de 2023 pel senyor [REDACTED] de la llicència de l'activitat dedicada a restaurant, situada al carrer de Montserrat, número 20, d'aquesta ciutat, atès que no existia cap llicència amb vigor que pogués ser objecte de transmissió, atesa la renúncia formulada per la seva titular.

- Exp. 11303/2023:

En data 24 de juliol de 2023 [REDACTED] presenta una sol·licitud al registre general de l'Ajuntament "per sol·licitar la revisió del tràmit 3035/2023 en relació al local localitzat al carrer de Montserrat, 20, de Vic". Junt amb la sol·licitud aporta documentació complementària (contracte de compra-venda de l'activitat).

Mitjançant escrit de 25.07.2023, i atès que el decret de 20 de gener de 2023 i el decret del dia 20 de febrer de 2023 són fermes en via administrativa, es va comunicar al Sr. [REDACTED] que per tal d'exercir l'activitat haurà de



presentar una nova COMUNICACIÓ D'INICI de conformitat amb l'art. 69 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i segons l'art. 32 de la Llei 18/2020, de 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica, i altre normativa concordant.

I en data 26 de juliol de 2023 el senyor [REDACTED] presenta una sol·licitud al registre general de l'Ajuntament on exposa "volem iniciar un nou tràmit per adquirir la llicència que ha estat donada de baixa per la propietària anterior; estem en contacte amb el tècnic i realitzarem el tràmit tant d'hora que es pugués; tenint en compte que ha sigut una situació complicada en què la culpa ha sigut de la propietària anterior en exercir una acció que no li pertocava d'acord amb els documents presentats en el tràmit 3035/2023, voldríem demanar si presentant algun document o d'alguna manera poquéssim continuar l'activitat en el local situat a carrer de Montserrat, 20, mentre es realitza el tràmit de nou ja que sinó ens afectaria bastant a nivell de béns i econòmicament.

I mitjançant escrit de data 03.08.2023 es va comunicar a l'interessat que no es pot iniciar l'activitat fins a la presentació de la corresponent comunicació d'inici.

Fonaments de dret

En primer lloc, en relació als fets exposats per l'interessat, s'informa que la Sra. [REDACTED] ha realitzat múltiples tràmits administratius relatius a l'exercici d'activitats amb aquest Ajuntament; i en la seva sol·licitud de renúncia va fer constar expressament **"DONAR DE BAIXA TOTES LES TAXES PER TANCAMENT D'ACTIVITAT DEL CARRER MONTSERRAT NUMERO 20 BAIXOS PER TAL QUE NO VINGUIN MÉS CÀRRECS DE DEIXALLES NI CAP ALTRE RELACIONAT AMB AQUEST NEGOCI"** adjuntant el model 037 de l'agència tributària de **baixa de l'activitat situada al carrer de Montserrat, núm. 20, amb efectes del dia 30.11.2022, data anterior al contracte de compra venda d'activitat** adjuntat com a document número 1, i del qual ja en tenia coneixement aquest ajuntament perquè consta a l'Exp. 11303/2023.

No es pot acceptar com a fonament d'un error en la tramitació administrativa la nacionalitat de la interessada o la seva manca de formació acadèmica; encara menys, tenint en compte que la mateixa ha realitzat múltiples tràmits administratius relatius a l'exercici d'activitats amb aquest Ajuntament.

En segon lloc, l'interessat sol·licita que s'incoï l'expedient administratiu corresponent amb l'objecte de rectificar la renúncia a la llicència d'activitat, sense cap més fonamentació jurídica.

De conformitat amb el que disposa l'art. 125 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, contra els actes fermes en



via administrativa es pot interposar recurs extraordinari de revisió quan concorrin les següents circumstàncies:

- a) Que en dictar-los s'hagués incorregut en error de fet que resulta dels mateixos documents incorporats a l'expedient.
- b) Que apareguin documents de valor essencial per a la resolució de l'assumpte que, encara que siguin posteriors, evidencien l'error de la resolució recorreguda.
- c) Que en la resolució hagin influït essencialment documents o testimonis declarats falsos per sentència judicial ferma, anterior o posterior a aquella resolució.
- d) Que la resolució s'hagués dictat com a conseqüència de prevaricació, suborn, violència o maquinació fraudulenta o altra conducta punible i s'hagi declarat així per sentència judicial ferma.

De les al·legacions presentades, s'observa que no estem en cap dels supòsits previstos per a la interposició d'un recurs extraordinari de revisió.

Tenint en compte que afirma que **la renúncia a la llicència referida, al seu dia comunicada per la Sra. [REDACTED], es troba viciada per un ERROR OBSTATIU de qui la subscriu. I aporta com a fonaments jurídics el que disposen els arts. 47.1.g i 106 de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, els arts. 1265 i concordants del Codi Civil i la jurisprudència recollida, entre d'altres, a la STS de 28.11.2000 (Rec. 6997/1998) i STSJ del País Basc de 17.11.2015 (Rec. 874/2014).**

L'art. 47.1.g) de la Llei 39/2015 estableix que els actes de les administracions públiques són nuls de ple dret en qualsevol cas que s'estableixi expressament en una disposició amb rang de llei.

L'interessat no concreta quina disposició amb rang de llei estableix la nul·litat aplicable en aquest cas.

L'art. 106 de la Llei 39/2015 preveu el procediment per a la revisió d'actes nuls, tot recollint que les administracions públiques, en qualsevol moment, per iniciativa pròpia o a sol·licitud de l'interessat, i previ dictamen favorable del Consell d'estat o òrgan consultiu equivalent de la Comunitat Autònoma, declararan d'ofici la nul·litat dels actes administratius que haguessin posat fi a la via administrativa o no hagin estat recorreguts en termini. I afegeix que l'òrgan competent per a la revisió d'ofici podrà acordar, motivadament, no admetre tràmit les sol·licituds formulades pels interessats, sense necessitat de demanar dictamen del Consell d'estat o òrgan consultiu equivalent de la Comunitat autònoma, quan les mateixes no es basin en alguna de les causes de nul·litat de l'art. 47.1 o manquin manifestament de fonament, així com en el supòsit que s'haguessin desestimat en quant al fons altres sol·licituds substancialment iguals.

Atesa la manifesta manca de fonament de la revisió d'ofici sol·licitada, i tenint en compte la naturalesa restrictiva d'aquest procediment administratiu, que s'ha d'apreciar



estrictament a les causes de nul·litat de ple dret que han de concórrer per accedir-se a la seva tramitació i sol·licitud, és procedent no admetre-la a tràmit.

Finalment, i en quant al fons de l'error obstatiu, l'interessat transcriu el següent paràgraf de la STS de 28.11.2000 (Rec. 6997/1998), que no és més que l'al·legació de la part recurrent:

"El error material que se alega por la parte recurrente pertenecía a los denominados "errores obstativos", consistentes en que la manifestación externa de la voluntad no coincide con el sentido exacto de la voluntad misma que se ha querido expresar. Los errores obstativos son errores de expresión, equivocaciones gramaticales o errores de cálculo por los que se viene a decir algo distinto de lo que inequívocamente se ha querido exteriorizar. Las erratas de tratamiento de textos, los nombres equivocados o el error en la suma de cantidades son ejemplos característicos del error obstativo o, si se prefiere, del "error material". El tratamiento legal de estos errores consiste en que se pueden corregir en cualquier momento, conforme al art. 267.2 de la LOPJ.

Cuando se producen estos errores la resolución que los rectifica formalmente no modifica substancialmente el fallo o la resolución de que se trate, sino que simplemente la reconduce a los términos en que debió ser exteriorizada, subsanando la equivocación que se padeció al expresarla o exteriorizarla."

Aquesta mateixa sentència indica, expressament, que **els errors obstatius són equivalents als errors materials, als quals són aplicables el que recull l'art. 109.2 de la Llei 39/2015**, segons el qual *les administracions públiques poden rectificar, en qualsevol moment, d'ofici o a instància dels interessats, els errors materials, de fet o aritmètics existents en els seus actes.*

I per això, el fonament jurídic que tracta aquesta al·legació conclou *"no se trataría, como tal, de un "error material" o de un "error de hecho" sino de un "error en la apreciación de los hechos" que entra, sin duda, dentro de la esfera de los "errores de derecho". Resulta no obstante que los "errores de Derecho" se combaten a través del recurso de casación ordinario que establece el artículo 95 de la ley jurisdiccional. La parte recurrente omitió, sin embargo, interponer dicho recurso, como ya hemos dicho. Al no haber recurrido la sentencia supuestamente errónea ha devenido firme, no siendo ya posible atacarla a través de un recurso, como el del artículo 94.1.c) de la LJCA, que trata de proteger la cosa juzgada i no de rectificarla".*

L'error que planteja l'interessat no és un simple error material, atès que la resolució que el rectifiqui si que implicaria un canvi substancial, com és que la llicència de l'activitat continuï essent vigent, no és una un error material com podria ser la correcció d'un dels condicionants d'una llicència.

Vist l'exposat i en virtut de l'atribució de competències efectuada per l'art. 21.1.s) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local.



I vist l'informe proposat emès en compliment del que disposen els arts. 172.1 i 175 del Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, pel qual s'aprova el Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals.

Per tot això, RESOLC:

PRIMER. No admetre a tràmit la sol·licitud de revisió d'ofici del decret de 20.01.2023 mitjançant el qual es va acceptar la renúncia formulada per la senyora [REDACTED] respecte de la llicència de l'activitat dedicada a rostisseria i zona restaurant, situada al carrer de Montserrat, número 20; per no ajustar-se a cap de les causes de nul·litat de l'art. 47.1 de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

SEGON. Notificar aquest acord a l'interessat.

Ho mana i signa l'alcalde, en la data i hora que consta a la signatura, i en dóna fe la secretària.

Firmat electrònicament per:
L'alcalde
Albert Castells Vilalta
22-04-2024 16:08

Firmat electrònicament per:
La secretària
Maria Pilar Lobera Calvo
23-04-2024 14:24