

Roj: STSJ ICAN 3310/2011  
Id Cendoj: 38038330012011100283  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Contencioso  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 133/2008  
Nº de Resolución: 106/2011  
Procedimiento: PROCEDIMIENTO ORDINARIO  
Ponente: RAFAEL ALONSO DORRONSORO  
Tipo de Resolución: Sentencia

### **SENTENCIA**

Ilmo. Sr. Presidente Don Ángel Acevedo Campos

Ilma. Sra. Magistrada Dona María del Pilar Alonso Sotorrío

Ilmo. Sr. Magistrado Don Rafael Alonso Dorronsoro (Ponente)

En Santa Cruz de Tenerife a 10 de mayo de 2011, visto por esta Sección Primera de la SALA DE LO CONTENCIOSO- ADMINISTRATIVO DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CANARIAS, con sede en Santa Cruz de Tenerife, integrada por los Senores Magistrados anotados al margen, el recurso Contencioso-Administrativo seguido con el no 133/2008 por cuantía indeterminada, interpuesto por Don Juan Ramón , Dona Emilia , Dona Noemi , Don Cosme , Don Horacio , la entidad mercantil LAMBADA CARIBE S.L., Don Pelayo y Dona Belinda , representados por la Procuradora de los Tribunales Dona Irma Amaya Correa y dirigidos por el Abogado Don José Ortega Ortega, habiendo sido parte como Administración demandada el MINISTERIO DE MEDIO AMBIENTE y en su representación y defensa el Abogado del Estado, se ha dictado la presente sentencia con base en los siguientes:

### **ANTECEDENTES DE HECHO**

PRIMERO: Pretensiones de las partes y hechos en que las fundan

A.- En resoluciones de fechas 14 de febrero y 10 de marzo de 2008 dictadas por el Director General de Costas del Ministerio de Medio Ambiente, se desestimaron los recursos de alzada interpuestos por los 8 recurrentes contra las resoluciones dictadas los días 27 de junio y 2, 3 y 18 de julio de 2007, así como una sin fecha, por la Demarcación de Costas de Tenerife, por las que se acordó, en relación a las viviendas de los interesados sitas en el PARAJE000 , término municipal de Los Llanos de Aridane, isla de La Palma, la restitución de la zona de servidumbre de tránsito, la **recuperación posesoria** de bienes y restitución de zona de servidumbre de tránsito y la restitución de las cosas y devolución a su estado anterior de la servidumbre de tránsito.

B.- La representación de la parte actora interpuso recurso contencioso-administrativo, formalizando demanda con la solicitud de que se dictase sentencia en virtud de la cual, estimando en todas sus partes el recurso, se declarase la nulidad de los actos administrativos combatidos por no ajustarse los mismos a derecho.

C.- La representación procesal de la Administración demandada se opuso a la pretensión de la actora e interesó que se dictase sentencia por la que se desestimase el recurso interpuesto por ajustarse a Derecho el acto administrativo impugnado, condenando en costas a la recurrente.

SEGUNDO: Pruebas propuestas y practicadas

Recibido el juicio a prueba se practicó la propuesta y admitida con el resultado que consta en las actuaciones.

TERCERO: Conclusiones, votación y fallo

Practicada la prueba y puesta de manifiesto, las partes formularon conclusiones, quedando las actuaciones pendientes de señalamiento para la votación y fallo, teniendo lugar la reunión del Tribunal en su

día, habiéndose observado las formalidades legales en el curso del proceso, dándose el siguiente resultado y siendo ponente el Ilmo. Sr. Magistrado Don Rafael Alonso Dorronsoro que expresa el parecer de la Sala.

## FUNDAMENTOS JURÍDICOS

### PRIMERO: Objeto del recurso

Se presenta el recurso contencioso-administrativo frente a las resoluciones de fechas 14 de febrero y 10 de marzo de 2008 dictadas por el Director General de Costas del Ministerio de Medio Ambiente, por las que se desestimaron los recursos de alzada interpuestos por los 8 recurrentes contra las resoluciones dictadas los días 27 de junio y 2, 3 y 18 de julio de 2007, así como una sin fecha, por la Demarcación de Costas de Tenerife, por las que se acordó, en relación a las viviendas de los interesados sitas en el PARAJE000 , término municipal de Los Llanos de Aridane, isla de La Palma, la restitución de la zona de servidumbre de tránsito, la **recuperación posesoria** de bienes y restitución de zona de servidumbre de tránsito y la restitución de las cosas y devolución a su estado anterior de la servidumbre de tránsito, todo ello en relación a las 8 propiedades involucradas, dos de las cuales, las pertenecientes a Dona Emilia y a la entidad mercantil LAMBADA CARIBE S.L., no sólo invaden la servidumbre de tránsito sino también en parte ocupan el dominio público marítimo terrestre, todo ello en relación al deslinde aprobado por Orden Ministerial de 21 de noviembre de 2005, deslinde que se encuentra recurrido ante la Audiencia Nacional y que modificaba el anterior deslinde que databa de 19 de diciembre de 1984.

SEGUNDO: Son varios los argumentos y fundamentos jurídicos en que se apoya la demanda, pero esta Sala ya ha resuelto en varias ocasiones recursos similares en relación al nuevo delinde, ejecutivo, aprobado en el 2005 en relación al tramo de costa de 1.204 metros de longitud comprendidos en el **Remo**, por lo que, en virtud del derecho a la igualdad en la aplicación de la ley y el principio de seguridad jurídica ( art. 9.3 de la CE ), que reclaman una protección de la "confianza de los ciudadanos en que sus pretensiones van a ser resueltas de modo igual para todos, sin discriminaciones injustificadas" ( SSTC 1/88 ; 12/88 ; 161/89 y 200/89 , entre otras), procede resolver el presente recurso en el mismo sentido en que se hizo en los otros supuestos, estimando el recurso interpuesto y dando para ello por reproducidos los argumentos de las sentencias dictadas, como son las de 6 de julio de 2010 y la correspondiente al recurso contencioso-administrativo no 185/2008, en las cuales se señaló:

"TERCERO.- Esta Sala en otros recursos examinados en los que por mor del nuevo deslinde se ha modificado la situación de las fincas en relación al dominio publico y servidumbres de tránsito, ha declarado que " es evidente que si por causa del Deslinde de los Bienes del Dominio Público Marítimo-Terrestre del Tramo de Costa de unos 1204 metros de longitud comprendidos en El **Remo** , aprobado por O.M de 21 de noviembre de 2005, se ha venido a alterar la situación anterior, pasando las fincas de los demandantes a ocupar, además de la servidumbre de tránsito, la zona del dominio público marítimo terrestre, ello ha sido determinante para que cobre operatividad lo normado en la Disposición Transitoria Primera 4 de la Ley de Costas de 28 de julio de 1988 , pues al quedar comprendidos los terrenos referenciados entre la antigua y la nueva delimitación, se configuró para los titulares de aquéllos un derecho de ocupación y aprovechamiento del dominio público marítimo-terrestre a través del régimen de concesión previsto en el apartado 1 de la mencionada Disposición Transitoria Primera, debiendo la Administración tener presente al efecto que aunque los recurrentes no solicitaran la concesión en el plazo de un año a partir de la fecha de la aprobación del nuevo deslinde por O.M de 21 de noviembre de 2005, venía aquélla en todo caso obligada a otorgarla de oficio bajo la previa oferta de condiciones, acorde con la Disposición Transitoria Cuarta 2 del Real Decreto 1471/1989, de 1 de diciembre , que aprobó el Reglamento General para el desarrollo y ejecución de la Ley 22/1988, de 28 de julio, de Costas , siendo así que ante estas circunstancias, debió la Administración, pese a la aprobación del nuevo deslinde por O.M de 21 de noviembre de 2005, abstenerse de publicar en el BOP de 14 de abril de 2006 el acuerdo de inicio de expediente para la **recuperación posesoria** de oficio del dominio público marítimo-terrestre y servidumbre de tránsito a que se refiere el litigio, y, por ende, de la práctica de las actuaciones que culminaron con el acto administrativo recurrido, en tanto no transcurriera desde la aprobación del deslinde por O.M de 21 de noviembre de 2005 el plazo de un año de que disponían los interesados para solicitar la concesión o procediera, en su defecto, el Ministerio de Obras Públicas y Urbanismo a otorgar la concesión de oficio, previa oferta de condiciones en la forma establecida en la meritada Disposición transitoria cuarta 2 del Real Decreto 1471/1989, de 1 de diciembre ." recurso contencioso administrativo número 185/2008.

Lo dicho anteriormente debe ser reproducido en el presente recurso al concurrir identidad de circunstancias, si bien en el presente recurso no se trata de dominio público marítimo terrestre, y si de una vivienda que por mor del nuevo deslinde queda afectada, en parte, y según se deriva de la resolución aquí impugnada, en parte de la terraza, sin especificar los planos la superficie en ella afectada, pues no existe en

ninguno de los planos adjuntos en el expediente, línea que delimite la servidumbre que afecta a la vivienda del recurrente, únicamente constando la delimitadora del dominio público marítimo terrestre que de modo evidente no le afecta, por lo que en virtud del derecho a la igualdad en la aplicación de la ley el principio de seguridad jurídica del art. 9.3 e la CE , procede resolver el presente recurso en idéntico sentido."

TERCERO: En definitiva, la Ley 22/1988, de 28 de julio, de Costas en su Disposición Transitoria Primera determina que: "4. En los tramos de costa en que esté completado el deslinde del dominio público marítimo-terrestre a la entrada en vigor de esta ley , pero haya de practicarse uno nuevo para adecuarlo a las características establecidas en aquéllas para los distintos bienes, los terrenos que resulten comprendidos entre la antigua y la nueva delimitación quedarán sujetos al régimen establecido en el apartado primero de esta disposición, computándose el plazo de un año para la solicitud de la concesión a que el mismo se refiere a partir de la fecha de aprobación del correspondiente deslinde."; habiéndose realizado un nuevo deslinde, procedía acudir al trámite de la concesión y, a ese respecto el Real Decreto 1471/1989, de 1 de diciembre, por el que se aprobó el Reglamento General para desarrollo y ejecución de la Ley 22/1988, de 28 de julio, de Costas establece en su Disposición Transitoria Cuarta que: "1. En los tramos de costa en que esté completado el deslinde del dominio público marítimo-terrestre a la entrada en vigor de la Ley de Costas, pero haya de practicarse uno nuevo para adecuarlo a las características establecidas en aquélla para los distintos bienes, los terrenos que resulten comprendidos entre la antigua y la nueva delimitación quedarán sujetos al régimen establecido en la disposición transitoria primera de este Reglamento, computándose el plazo de un año para la solicitud de la concesión a que el mismo se refiere, a partir de la fecha de aprobación del correspondiente deslinde ( disposición transitoria primera, 4, de la Ley de Costas ).

2. Transcurrido dicho plazo sin que se solicite la concesión, se otorgará de oficio, previa oferta de condiciones, por el Ministerio de Obras Públicas y Transportes con sujeción a lo establecido en el apartado 3 de la citada disposición transitoria, salvo que medie renuncia expresa del interesado."; en conclusión, en todos los casos debe otorgarse de oficio la concesión salvo que medie renuncia expresa del interesado.

Todo lo anterior determina la estimación del recurso y la anulación de las resoluciones administrativas a que el mismo se refiere.

Sin perjuicio de lo anterior, no puede menos que dejarse constancia de que, salvo por las correcciones en cuanto a las superficies afectadas, las mediciones realizadas por Costas han de estimarse correctas y ajustadas a la realidad, así como las estimaciones sobre la antigüedad de las construcciones, o de la mayor parte de ellas, sin que el informe pericial aportado por la parte recurrente y ratificado en estas actuaciones tenga virtualidad suficiente como para echar abajo los argumentos de la Demarcación de Costas, basta para ello comprobar las fotografías aportadas del 83 y del estado actual.

CUARTO: Sobre las costas procesales. No se aprecian circunstancias que, de conformidad con lo previsto en el art. 139 de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa , aconsejen la imposición de las costas a ninguna de las partes.

## FALLO

En atención a lo expuesto, la Sala ha decidido estimar el recurso interpuesto por Don Juan Ramón , Dona Emilia , Dona Noemi , Don Cosme , Don Horacio , la entidad mercantil LAMBADA CARIBE S.L., Don Pelayo y Dona Belinda contra las resoluciones de fechas 14 de febrero y 10 de marzo de 2008 dictadas por el Director General de Costas del Ministerio de Medio Ambiente, por las que se desestimaron los recursos de alzada interpuestos por los 8 recurrentes contra las resoluciones dictadas los días 27 de junio y 2, 3 y 18 de julio de 2007, así como una sin fecha, por la Demarcación de Costas de Tenerife, resoluciones que se anulan por las razones señaladas en los fundamentos jurídicos de esta resolución.

No procede hacer expresa imposición de las costas causadas.

Notifíquese esta resolución a las partes en legal forma haciéndoles saber que la misma no es firme y que contra ella cabe interponer ante esta Sala, por escrito y en el plazo de diez días hábiles, recurso de CASACIÓN del que conocerá la Sala correspondiente del Tribunal Supremo, debiendo, en su caso, la parte actora realizar el depósito previo de 50 euros en la cuenta de consignaciones de esta Sección. no 3799 0000 24 0133/08 abierta en la entidad bancaria BANESTO, acreditándolo al interponer el recurso, sin lo cual no se admitirá a trámite el mismo, de conformidad con lo establecido en la Disposición Adicional Decimoquinta de la Ley Orgánica del Poder Judicial .

Así por esta nuestra sentencia, lo pronunciamos mandamos y firmamos.