



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)



Expedient núm. 21/2019/Ple ordinari/ 28.11.2019
Emissor: Secretaria
Document: Trasllet

Mitjançant la present adjunt us tramet, novament, la certificació de l'acord adoptat per l'Ajuntament Ple en sessió ordinària de 28 de novembre de 2019 (RGS núm. 2019/5692, de 17 de novembre; acús de rebut CAIB de data 19/12/2019), relativa a l'aprovació de sol·licitud a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la CAIB, de la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017) (Exp. Elec. ABS 2018/641) atès que s'ha detectat un error material de transcripció en la part resolutiva de la certificació tramesa el qual ha estat rectificat una vegada contrastat degudament en l'acta pertinent.

Atentament,

Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat	
DATA:	15/5/20
ENTRADA:	1280
SORTIDA:	
SERVEI:	SEN / Plan. P.

ILLES BALEARS Conselleria de Medi Ambient i Territori	
14 MAIG 2020	
ENTRADA	
5296	



CONSELLERIA DE MEDI AMBIENT I TERRITORI
Carrer Gremí de Corredors, 10
07009 Palma

C/. Calvari, núm. 2 – 07460 Pollença – Illes Balears – tels. 971 53 01 08 – Fax 971 53 40 19

Signatura 1 de 1
Bartomeu Cifre Ochogavía
09/03/2020 Batle

Es còpia electrònica autenticada del document original		
Codi Segur de Validació	652fc98f9d6a4eec82de109633ed4ce4001	
Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
Metadades	Classificador: Notificació - Núm. Registre sortida: SALID 2020/971 - Data Registre: 09/03/2020 13:28:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

FRANCISCA M. ADROVER CÀNAVES, Secretària de l'Ajuntament de Pollença (Illes Balears)

CERTIFICO: Que l'AJUNTAMENT PLE, en sessió ordinària celebrada el dia 28 de novembre de 2019, va adoptar l'acord que, -a reserva dels termes definitius que resultin de l'aprovació de l'acta pertinent-, literalment a continuació es transcriu:

" 8.- Aprovació, si procedeix, de sol·licitud a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la CAIB, de la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017) (Exp. Elec. ABS 2018/641)

Tot seguit es dona compte del Dictamen emès per la Comissió Informativa Permanent General dia 22 de novembre de 2019 que es transcriu literalment:

"PROPOSTA DE BATLIA

Aprovació, si procedeix, de sol·licitud a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la CAIB, de la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017)

Examinades les actuacions practicades en el si de l'expedient dalt referenciat, relatiu concretament a l'execució de la Sentència núm.: 701/2017 dictada per la Sala del Contenciós Administratiu, Secc. 5ª, del Tribunal Suprem, en data 24.04.2017, què en estimació del recurs de cassació interposat per l'Ajuntament de Pollença contra la sentència núm. 514 de data 15.09.2015 del TSJ/IB, va casar i anul·lar la sentència recorreguda, va estimar el recurs contenciós administratiu interposat per "Menani S.A." i finalment ordenà que " (...) per l'administració competent es procedís a adaptar el PGOU de Pollença, en les concretes determinacions objecte del recurs a les prescripcions contingudes en el PORN de la serra de la Tramuntana aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març".

Atès la darrera interlocutòria judicial ("auto") de data 04.09.2019 dictada per la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J/I.B., en quan disposa desestimar el recurs de reposició presentat per l'Ajuntament de Pollença contra la interlocutòria ("auto") de la mateixa Sala de data 09.01.2019, que confirma, i denega l'avanç en les etapes acordades en la interlocutòria ("auto") de 16.03.2018 per a l'execució de la sentència d'aquest recurs (núm. 701/2017 de la Sala 3ª del Tribunal Suprem) amb la finalitat d'adaptar el PGOU de Pollença al PORN de la Serra de Tramuntana, en espera de que l'Administració Autonòmica mediambiental autoritzi els usos en les zones d'exclusió recollits en l'article 22.a) i Disposició Transitòria Tercera de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO) en la redacció donada per la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears (LAAIB).

Vist el detallat informe emès en data 12.09.2019 (RGE núm.: 6975 de data 13.09.2019) per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, l'advocat Sr. Miquel Ripoll Torres, en què de manera resumida i en la seva part ara bastant exposa el següent:

- (i) En l'ordre formal, desaconsella la presentació de recurs de cassació contra la darrera interlocutòria de data 04.09.2019, perquè -en base als arguments que

C/. Calvari, núm. 2 – 07460 Pollença – Illes Balears – tels. 971 53 01 08 – Fax 971 53 40 19



Signatura 1 de 2	Francisca M. Adrover Cànaves	09/03/2020	Secretària
Signatura 2 de 2	Bartomeu Cifre Ochogavia	09/03/2020	Batle

	Es còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	83615faceef24aaf968138e0c27cd75d001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/ax/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

exposa- no té pràcticament cap possibilitat de ser estimat, ni tan sols admès a tràmit.

- (ii) En l'ordre processal i substantiu, després de fer breu transcripció dels pronunciaments esdevinguts en execució de sentència, entén –literalment- que:

“.../... en aquest moment, la situació es la següent:

a).- Per una part, que la servitud de pas pel camí de Ternelles contemplada en el P.G.O.U. de Pollença resta suspesa i l'Ajuntament no pot concedir cap autorització a ningú per anar pel camí de Ternelles.

b).- I, per altre part, que l'adaptació del PGOU al PORN de la Serra de Tramuntana en la forma proposta per l'Ajuntament de Pollença (manteniment de la servitud, amb algunes variacions respecte a com estava abans) resta també suspesa fins que l'Administració autonòmica (Govern de les Illes Balears) modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana per a recollir i/o concretar com a usos autoritzables o autoritzats els que diu l'article 22.a) de la L.E.C.O. i la seva Disposició Transitòria Tercera; es a dir, l'accés i l'estada de persones en zones d'exclusió per a la utilització del domini públic marítim terrestre per a usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als bens d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial.

Mentre no es produeixi una modificació del PORN en aquest sentit, tramitada conforme al procediment establert a l'efecte, no hi ha servitud pública de pas que valgui per anar a Cala Castell i al Castell del Rei pel camí de Ternelles”.

- (iii) Formula, finalment, una proposta d'actuació pel cas de que l'Ajuntament “consideri d'interès públic el manteniment de la servitud de pas pel camí de Ternelles a Cala Castell i al Castell del Rei”, que encapçala per una banda en la motivació de la proposta en els propis pronunciaments judicials, de manera significativa la interlocutòria de data 09.01.2019, en quan diu expressament que << .../... puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a estos efectos >>, i per altra banda abunda encara més si hi cap argumentat en favor d'un possible error material advertit en la documentació ambiental de la proposta de modificació del PGOU per a la seva adaptació al PORN, que tal volta hauria pogut quedar adverat després del contrast de la documentació que conforma l'expedient administratiu d'elaboració i aprovació del PORN, tractant-se llavors d'una zona d'exclusió, la reproduïda en el darrer tram de l'accés a Cala Castell, mancada de justificació.

Per l'exposat, aquesta Batlia, proposa a l'Ajuntament Ple l'adopció del següent **ACORD**:

Primer .- Sol·licitar formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017), amb la finalitat de que l'esmentat instrument incorpori com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3ª de la Llei 5/2005 (L.E.C.O.), i això sobre la base dels arguments reproduïts en el cos de l'informe emès en data 12.09.2019 per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, el qual forma part integrant del present acord a efectes de la seva motivació, i dels que legalment pertorquin.



C/. Calvari, núm. 2 – 07460 Pollença – Illes Balears – tels. 971 53 01 08 – Fax 971 53 40 19

Signatura 1 de 2	Francisca M. Adrover Cànaves	09/03/2020	Secretària
Signatura 2 de 2	Bartomeu Cifre Ochogavía	09/03/2020	Batle



És còpia electrònica autenticada del document original

Codi Segur de Validació 83615faceef24aaf968138e0c27cd75d001

Url de validació <https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/ax/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp>

Metadades Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original





AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

Segon .- Donar trasllat del present acord a la Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, tot instant de la mateixa una efectiva i presta complementació dels tràmits de rigor per atendre la sol·licitud formulada en l'ordinal anterior.

No obstant això, l'Ajuntament Ple acordarà."

.../...

*Passats a votació, els reunits, per **MAJORIA** (onze vots a favor: Tot per Pollença, Unió Mollera Pollencina, Partit Popular, El Pi – Proposta per les Illes i Alternativa per Pollença i 5 abstencions: Junts Avançam i Unides Podem), acorden aprovar la Proposta precedent i els acords continguts en la mateixa. "*

I perquè consti i surti els efectes pertinents, expedesc el present certificat, d'ordre i amb el vistiplau del Sr. Batle.



C/. Calvari, núm. 2 – 07460 Pollença – Illes Balears – tels. 971 53 01 08 – Fax 971 53 40 19

Signatura 1 de 2	Francisca M. Adrover Cánaves	09/03/2020	Secretaria
Signatura 2 de 2	Bartomeu Cifre Ochogavía	09/03/2020	Batle

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	83615faceef24aaf968138e0c27cd75d001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

SECRETARIA 2018/33

Exp. Elec. ABS 2018/641

N/Ref.: Exp. núm.: 5528/SEC

Núm. Ref: Expedient ABS 2018/641

P.O. 122/2013 (Execució) TSJ/IB –Sala Cont/adm. (001)

PROPOSTA DE BATLIA

Relativa a sol·licitar formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la CAIB, la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017).

Examinades les actuacions practicades en el si de l'expedient dalt referenciat, relatiu concretament a l'execució de la Sentència núm.: 701/2017 dictada per la Sala del Contenciós Administratiu, Secc. 5ª, del Tribunal Suprem, en data 24.04.2017, què en estimació del recurs de cassació interposat per l'Ajuntament de Pollença contra la sentència núm. 514 de data 15.09.2015 del TSJ/IB, va casar i anul·lar la sentència recorreguda, va estimar el recurs contenciós administratiu interposat per "Menani S.A." i finalment ordenà que " (...) per l'administració competent es procedís a adaptar el PGOU de Pollença, en les concretes determinacions objecte del recurs a les prescripcions contingudes en el PORN de la serra de la Tramuntana aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març".

Atès la darrera interlocutòria judicial ("auto") de data 04.09.2019 dictada per la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B., en quan disposa desestimar el recurs de reposició presentat per l'Ajuntament de Pollença contra la interlocutòria ("auto") de la mateixa Sala de data 09.01.2019, que confirma, i denega l'avanç en les etapes acordades en la interlocutòria ("auto") de 16.03.2018 per a l'execució de la sentència d'aquest recurs (núm. 701/2017 de la Sala 3ª del Tribunal Suprem) amb la finalitat d'adaptar el PGOU de Pollença al PORN de la Serra de Tramuntana, en espera de que l'Administració Autonòmica mediambiental autoritzi els usos en les zones d'exclusió recollits en l'article 22.a) i Disposició Transitòria Tercera de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO) en la redacció donada per la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears (LAAIB).

Vist el detallat informe emès en data 12.09.2019 (RGE núm: 6975 de data 13.09.2019) per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, l'advocat Sr. Miquel Ripoll Torres, en què de manera resumida i en la seva part ara bastant exposa el següent:

- (i) En l'ordre formal, desaconsella la presentació de recurs de cassació contra la darrera interlocutòria de data 04.09.2019, perquè –en base als arguments que exposa- no té pràcticament cap possibilitat de ser estimat, ni tan sols admès a tràmit.



És còpia electrònica autenticada del document original		
Codi Segur de Validació	e15072420c194cfd4ecc9c33cd03a8d001	
Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/ax/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
Metadades	Classificador: Altres - Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

SECRETARIA 2018/33
Exp.Elec.ABS 2018/641

- (ii) En l'ordre processal i substantiu, després de fer breu transcripció dels pronunciaments esdevinguts en execució de sentència, entén –literalment- que:

".../... en aquest moment, la situació es la següent:

a).- Per una part, que la servitud de pas pel camí de Ternelles contemplada en el P.G.O.U. de Pollença resta suspesa i l'Ajuntament no pot concedir cap autorització a ningú per anar pel camí de Ternelles.

b).- I, per altre part, que l'adaptació del PGOU al PORN de la Serra de Tramuntana en la forma proposta per l'Ajuntament de Pollença (manteniment de la servitud, amb algunes variacions respecte a com estava abans) resta també suspesa fins que l'Administració autonòmica (Govern de les Illes Balears) modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana per a recollir i/o concretar com a usos autoritzables o autoritzats els que diu l'article 22.a) de la L.E.C.O. i la seva Disposició Transitòria Tercera; es a dir, l'accés i l'estada de persones en zones d'exclusió per a la utilització del domini públic marítim terrestre per a usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als bens d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial.

Mentre no es produeixi una modificació del PORN en aquest sentit, tramitada conforme al procediment establert a l'efecte, no hi ha servitud pública de pas que valgui per anar a Cala Castell i al Castell del Rei pel camí de Ternelles".

- (iii) Formula, finalment, una proposta d'actuació pel cas de que l'Ajuntament "consideri d'interès públic el manteniment de la servitud de pas pel camí de Ternelles a Cala Castell i al Castell del Rei", que encapçala per una banda en la motivació de la proposta en els propis pronunciaments judicials, de manera significativa la interlocutòria de data 09.01.2019, en quan diu expressament que << .../... puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a estos efectos >>, i per altra banda abunda encara més si hi cap argumentat en favor d'un possible error material advertit en la documentació ambiental de la proposta de modificació del PGOU per a la seva adaptació al PORN, que tal volta hauria pogut quedar adverat després del contrast de la documentació que conforma l'expedient administratiu d'elaboració i aprovació del PORN, tractant-se llavors d'una zona d'exclusió, la reproduïda en el darrer tram de l'accés a Cala Castell, mancada de justificació.

Per l'exposat, aquesta Batlia, proposa a l'Ajuntament Ple l'adopció del següent **ACORD**:

Primer .- Sol·licitar formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la modificació del Pla d'Ordenació de Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext. de 11.04.2017), amb la finalitat de que l'esmentat instrument incorpori com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3ª de la Llei 5/2005 (L.E.C.O.), i això sobre la base dels arguments reproduïts en el cos de l'informe emès en data 12.09.2019



És còpia electrònica autenticada del document original		
Codi Segur de Validació	e15072420c194c1da4ecc9c33cd03a8d001	
Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
Metadades	Classificador:Altres - Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



AJUNTAMENT DE POLLENÇA
(ILLES BALEARS)

SECRETARIA 2018/33

Exp.Elec.ABS 2018/641

per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, el qual forma part integrant del present acord a efectes de la seva motivació, i dels que legalment pertoquin.

Segon .- Donar trasllat del present acord a la Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, tot instant de la mateixa una efectiva i presta complementació dels tràmits de rigor per atendre la sol·licitud formulada en l'ordinal anterior.

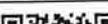
No obstant això, l'Ajuntament Ple acordarà.

Pollença, a la data de la signatura electrònica

El Batle

Sgt.: Bartomeu Cifre Ochogavia



	És còpia electrònica autenticada del document original			
	Codi Segur de Validació	e15072420c194cfa4ecc9c33cd03a8d001		
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp		
	Metadades	Classificador:Altres - Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original		



Pollença, 12 de setembre de 2019

Ref: **P.O. 122/2013 – Sala Cont. Adva. T.S.J.I.B.**

Execució de sentència

Recurrent:

Sr. Batle,

Pel seu coneixement, li adjunto còpia de l'Auto de data 4 de setembre de 2019 (notificat dia 11.09.2019) dictat per la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B. en la peça d'execució de sentència del procediment de referència.

1.- Pronunciaments de l'Auto de 04.09.2019.

Com veurà, l'Auto ara notificat desestima el recurs de reposició presentat per l'Ajuntament de Pollença contra l'Auto de la mateixa Sala de data 9 de gener de 2019, que confirma, i que va denegar l'avanç en les etapes acordades en l'Auto de 16.03.2018 per a l'execució de la sentència d'aquest recurs (núm. 701/2017 de la Sala 3ª del Tribunal Suprem) amb la finalitat d'adaptar el PGOU de Pollença al PORN (de la Serra de Tramuntana), en espera de que l'Administració Autonòmica medi – ambiental autoritzí els usos en les zones d'exclusió recollits en l'article 22.a i Disposició Transitòria Tercera de la L.E.C.O.,

Pàgina 1 de 11

	És còpia electrònica autenticada del document original				
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001			
	Uri de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp			
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original			

en la redacció donada per la Llei 12/2016. Malgrat no ho digui la part dispositiva, l'Auto ara notificat condemna a l'Ajuntament de Pollença al pagament de les costes d'aquest incident (es el que resulta del seu fonament de dret tercer) i suposo que Menant S.A. demanarà la correcció / aclariment de l'Auto en aquest sentit.

2.- Possibilitat de recurs de cassació.

Contra aquest Auto hi cap recurs de cassació, tant davant el Tribunal Suprem, com davant la Secció de Cassació de la mateixa Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B.

Tot i que personalment discrepo dels raonaments i, en conseqüència, dels pronunciaments de l'Auto ara notificat (per les raons exposades en el recurs de reposició presentat contra l'Auto de 09.01.2019), crec que un recurs de cassació no té pràcticament cap possibilitat de ser estimat i això per les següents raons:

2.1.- Pel que fa a un eventual recurs davant del Tribunal Suprem, perquè només hi cap aquest recurs en el cas de que la resolució recurrida (en aquest cas l'Auto de 04.09.2019) hagi infringides normes de dret estatal o de la comunitat europea rellevants i determinants del pronunciament impugnat (arts. 87.1, en relació amb l'article 86.3, ambdós de la L.R.J.C.A.) i, en aquest, cas no es així.

L'Auto en qüestió fonamenta els seus raonaments i pronunciaments en la interpretació de normes autonòmiques, en concret, l'article 22.a) i la Disposició Transitòria Tercera la Llei Autonòmica 5/2005, L.E.C.O., en la seva redacció donada per la Disposició Addicional Segona de la Llei 12/2016, també autonòmica. Per tant, la "ratio decidendi" (la raó de la decisió) no es troba en cap norma estatal o de la comunitat europea i, per aquest motiu, no es compleix el requisit primer que exigeixen els articles 87.1 i 86.3 de la L.R.J.C.A., abans invocats, per a poder accedir a la cassació.

2.2.- Pel que fa a un eventual recurs de cassació davant la Secció de Cassació de la mateixa Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B., d'entrada

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/id/arxidiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

si que es donaria el requisit exigít en el segon paràgraf de l'article 86.3 de la L.R.J.C.A. que es el de Infracció de normes emanades de la Comunitat Autònoma, però molt possiblement li mancaria una altre requisit essencial: el de tenir interès cassacional objectiu per a la formació de jurisprudència (art. 88.1 L.R.J.C.A.).

Ho dic, perquè la mateixa Secció de Cassació de la Sala del Cont – Adm. del T.S.J.I.B. t'he dit el següent en el seu Auto 18/2019 de data 19.02.2019 (Rec. Cas. 408/2018) que:

"La admisión del recurso de casación solo procede si el mismo presenta interés casacional objetivo para la formación de jurisprudencia (art. 88.1º L.R.J.C.A.) ... El criterio interpretativo sobre la norma autonómica corresponde al TSJIB y expresada dicha interpretación en la sentencia contra la que se prepara casación, no hay interés casacional objetivo para para la formación de jurisprudencia pues dicha jurisprudencia ya la conforma la sentencia recurrida ... En definitiva, el recurso de casación autonómico no tiene por objeto que la Sección de Casación del TSJ revise la jurisprudencia del TSJ, pues repetimos que la jurisprudencia sobre Derecho Autonómico se forma con las sentencias dictadas por la Sala de lo contencioso administrativo del Tribunal Superior de Justicia"

Es veritat que aquest Auto 18/2019 de la Secció de Cassació de la Sala Cont – Adva. del T.S.J.I.B. no admet a tràmit el recurs contra una sentència I, en el nostre cas, es tractaria d'un Auto (no d'una sentència) dictat en executió de sentència, qulna possibilitat de recorre en cassació te una regulació específica en l'article 87.1 L.R.J.C.A.; però la veritat es que, també en els recursos de cassació contra Autos dictats en executió de sentència, es exigible que el recurs presenti interès cassacional objectiu per a la formació de jurisprudència, tal i com va declarar el Tribunal Suprem en el seu Auto de data 26.09.2018 (recurs de queixa 299/2018), tot dient que:

"En la nueva modalidad casacional -a la que no le es trasplantable miméticamente la jurisprudencia de esta Sala Tercera respecto de la justificación de la recurribilidad en casación de los autos dictados en ejecución de sentencia- el recurrente tiene la carga procesal de acreditar la recurribilidad del auto dictado en ejecución de sentencia ... es decir: a) que ha resuelto cuestiones no decididas directa o indirectamente en aquella, o b) que contradice los términos del fallo que se ejecuta (art. 87.1.c)

Pero, además y como presupuesto también para su correcta preparación, será imprescindible precisar y argumentar acerca de la concurrencia de aquellos requisitos que,

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Uri de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6875 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

exigidos por el art. 88.2 y 3, le sean aplicables, con especial referencia singularizada al/los supuestos que permitan apreciar Interés casacional objetivo ..."

Dels supòsits d'interès cassacional objectiu per a la formació de jurisprudència, el que encaixaria en el nostre cas es el de l'article 88.2.b (*"siente una doctrina sobre dichas normas que pueda ser gravemente dañosa para los intereses generales"*), però toparia amb el que la Secció de Cassació del T.S.J.I.B. va dir en el seu Auto 18/2019, abans invocat: Que la Secció Única de la Sala Cont – Adm. del mateix T.S.J.I.B. ja ha dit quina era la seva doctrina envers l'article 22.a) i la disposició Transitòria Tercera de la L.E.C.O. i *"el recurso de casación autonómico no tiene por objeto que la Sección de Casación del TSJ revise la jurisprudencia del TSJ"*.

Per tot plegat, es el pel que he dit abans que crec que un recurs de cassació no te pràcticament cap possibilitat de ser estimat, ni tant sols admès a tràmit, i no considero adient la seva presentació i si, per contra, adoptar altres mesures que més endavant es diran, atesa la situació en que ens trobem actualment, que seguidament s'exposarà, derivada de els pronunciaments de la Sala del Cont – Adm. en aquest procediment d'execució de sentència.

3.- Situació actual derivada dels Autos de la Sala del Contenciós de 16.03.2018, 28.06.2018, 09.01.2019 i 04.09.2019.

En l'Auto de 16.03.2018, la Sala va imposar a l'Ajuntament de Pollença un calendari d'actuació per tal que anés complint amb el deure, imposat per la sentència 701/2017 de la Sala 3^a del Tribunal Suprem, d'adaptar el P.G.O.U. al P.O.R.N. de la Serra de Tramuntana pel que fa al camí de Ternelles que du a Cala Castell i al Castell del Rei, ambdós paratges ubicats en zona d'exclusió segons l'esmentat P.O.R.N.

En l'Auto de 28.06.2018, la Sala va acordar la immediata suspensió de la servitud de pas a les zones de Cala Castell i al Castell del Rei, prohibint a l'Ajuntament de Pollença l'expedició d'autoritzacions per a l'accés a aquests llocs a través del camí de Ternelles i facultant a Menani S.A. Impedir l'accés de tercers.

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

En l'Auto de dia 09.01.2019 el pronunciament de la Sala va ser el de denegar l'avanç de la modificació del PGOU al PORN proposta per l'Ajuntament de Pollença (que mantenia la servitud de pas), *"En espera de que la Administración autonómica medio ambiental autorice esos usos"*, en referència als contemplats en l'article 22.a) i en la Disposició Transitòria Tercera de la Llei 5/2005, L.E.C.O., en la seva redacció donada per la Llei 12/2016. Diu aquest Auto que en base a aquests preceptes legals *"puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a esos efectos"*.

Finalment, aquest darrer Auto de 04.09.2019 confirma íntegrament l'anterior de 09.01.2019 i reitera *"que debe estarse a la espera de que se concrete la autorización de esos usos por parte de la Administración autonómica y después pueda continuarse con al ejecución de la sentencia"*.

Per tots aquests pronunciaments en execució de sentència, entenc que, en aquest moment, la situació es la següent:

a).- Per una part, que la servitud de pas pel camí de Ternelles contemplada en el P.G.O.U. de Pollença resta suspesa i l'Ajuntament no pot concedir cap autorització a ningú per anar pel camí de Ternelles.

b).- I, per altre part, que l'adaptació del PGOU al PORN de la Serra de Tramuntana en la forma proposta per l'Ajuntament de Pollença (manteniment de la servitud, amb algunes variacions respecte a com estava abans) resta també suspesa fins que l'Administració autonòmica (Govern de les Illes Balears) modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana per a recollir i/o concretar com a usos autoritzables o autoritzats els que diu l'article 22.a) de la L.E.C.O. i la seva Disposició Transitòria Tercera; es a dir, l'accés i l'estada de persones en zones d'exclusió per a la utilització del domini públic marítim terrestre per a usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als bens d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial.

Mentre no es produeixi una modificació del PORN en aquest sentit, tramitada conforme al procediment establert a l'efecte, no hi ha servitud pública de pas que valgui per anar a Cala Castell i al Castell del Rei pel camí de Ternelles.

	És còpia electrònica autenticada del document original	
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001
	Uri de validació	https://oficinaelectronica.sjpollenca.net/absis/idi/ax/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original



4.- Proposta d'actuació pel cas de que l'Ajuntament consideri d'interès públic el manteniment de la servitud de pas pel camí de Ternelles a Cala Castell i al Castell del Rei.

Per a poder sortir de la situació de "suspensió" acabada d'explicar en l'apartat anterior i pel cas de que l'Ajuntament consideri d'interès públic el manteniment (o la recuperació, si es vol dir així) de la servitud pública de pas pel camí de Ternelles fins a Cala Castell i al Castell del Rei en la forma contemplada en la proposta d'adaptació del PGOU al PORN de la Serra de Tramuntana elevada a la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B., es aquesta mateixa Sala la que li ha donada la via de sortida en els seus Autos abans vists, en especial en els de 09.01.2019 i 04.09.2019: Demanar formalment de l'Administració Autònoma (Govern de les Illes Balears) que modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana per a incorporar com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'especial protecció els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3ª de la Llei 5/2005, L.E.C.O.

El que diuen aquests Autos de 09.01.2019 i 04.09.2019 es, en el meu entendre, suficient motivació per a formular dita sol·licitud de modificació del P.O.R.N., malgrat sigui amb una simple modificació puntual, tal i com diu expressament l'Auto de 09.01.2019 ("... puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a estos efectos").

Però per si no fos suficient motivació el que diuen els Autos de la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B. per a fonamentar una sol·licitud de l'Ajuntament al Govern de les Illes Balears per a que modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana en el sentit expressat -que, en el meu entendre, ho es-, hi pot haver més arguments d'acompanyament, al manco pel que fa a Cala Castell. M'explico:

Al document anomenat "*Estudi proposta d'ordenació i regulació de l'ús del Camí de Ternelles*" que forma part de la documentació ambiental de la proposta de modificació del PGOU municipal per a la seva adaptació al PORN de la Serra de Tramuntana, els seus autors alerten (pàg. 11) que "*En relació a la finca de Ternelles,*

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arxidiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

a més, cal mencionar que a l'aprovació exposada al públic del PORN del Paratge Natural de la Serra de Tramuntana, Cala Castell quedava fora de la zona d'exclusió. I que en posterioritat es va incloure aquesta zona sense que hi hagués cap motivació de la delimitació. La zona tampoc està afectada per cap reserva natural. Per tot plegat es considera que la delimitació de Cala Castell com a zona d'exclusió podria ser un error en la documentació aprovada definitivament".

Examinada la documentació de la formació del PORN de la Serra de Tramuntana a l'abast de l'Ajuntament de Pollença, l'anterior observació feta pels autors de la documentació ambiental (G.A.A.T.) podria ser certa, doncs:

a.- A la documentació sotmesa a *"informació pública en el tràmit d'elaboració del decret pel qual s'aprova el Pla d'Ordenació dels Recursos Naturals de la Serra de Tramuntana"* (BOIB núm. 125, 05.09.2006) no hi havia cap zona d'exclusió a Cala Castell, ni estava inclosa dins cap zona de reserva natural, ni especial, ni integral.

b.- En aquest període d'informació pública, l'entitat propietària de Ternelles (Menani S.A.), va presentar una al·legació (la núm. 015) en la que qüestionava la zonificació de certes àrees d'alzinar com a zona d'exclusió i, també, la zonificació de àrees properes a les edificacions existents. Per res feia referència a la zonificació proposada per a l'indret de Cala Castell.

Aquesta al·legació de Menani S.A. fou Informada tècnicament en data 04.12.2006 per la Cap de Servei de Planificació, la Sra. Margalida Femenia Riutort, de la següent manera: *"la zonificació aplicada a la finca de Ternelles origen de l'al·legació es va fer tenint en compte la informació disponible respecte a ubicació de nius de voltor i zona d'influència. Atès que en aquests moments es disposa d'informació més precisa sobre l'àrea de nidificació i del perímetre de protecció dels nius de voltor, aportada per l'associació Voltor Negre que realitza treballs de camp a la zona, es proposa ajustar la delimitació cartogràfica en aquesta zona".*

c.- Aquesta al·legació presentada per la associació Voltor Negre, referida a l'informe tècnic de la Cap de Servei de Planificació, es la que va presentar la "Fundació per a la Conservació del Voltor Negre" (la núm. 020) que, en relació a la finca de Ternelles, demanava el següent: *"Considerar como zona de exclusión la vertiente norte del Puig Roig hacia el noreste, partiendo de la cima del Puig Gros de Ternelles y siguiendo hasta Punta Topina, ensanchándose hacia la vertiente sur desde el Coll des Colom (incluyendo el comedero de buitres del Castell del Rei) hasta la Punta Topina (abarcando toda la*

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/di/axfidiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



falda sur de Punta Topina), Conectando la zona de exclusión desde Punta Topina hasta la zona de exclusión ya contemplada al este de Cala Extremer incluyendo el Pas dels Pescadors". Adjuntava proposta gràfica de dita delimitació ("ver detalle de zonificación en el mapa adjunto nº 45 y 55").

Aquesta proposta de la "Fundació per a la Conservació del Voltor Negre" era la de qualificar com a zona d'exclusió una mena de via connectora des de Punta Topina fins a la zona d'exclusió de Cala Extremer, però dita via connectora era una franja de terreny que deixava fora de la zona d'exclusió a la zona de domini públic marítim – terrestre de Cala Castell.

L'informe tècnic de dita proposta fou el següent: "Les zones de nidificació del voltor negre han estat uns dels criteris per a fixar les zones d'exclusió del l'avantprojecte de decret del PORN. Qualsevol informació precisa sobre la presència dels nius permet afinar aquesta zonificació. L'associació voltor negre concreta amb cartografia les zones on es troben aquests nius per la qual cosa es proposa la modificació de les zones d'exclusió per ajustar-les a la nova informació adjuntada. Per altre banda, proposa modificar la zonificació de l'avantprojecte de decret del PORN per augmentar la protecció a les zones de menjadors de voltor que passarien de zones d'ús compatible a zones d'ús limitat. Els hàbitats presents a la zona, preferentment carritxar, aconsellen per a una gestió correcta en conjunt la qualificació d'aquestes zones com d'ús compatible. Això permet una amplí utilització d'aquestes zones per part del ramat. La normativa de l'avantprojecte de PORN dona suficient cobertura per a la conservació d'aquestes zones en les condicions actuals per la qual cosa es proposa no acceptar aquest punt de l'al·legació".

d.- Sense que consti a l'expedient administratiu altre justificació més, tret de la que conté l'informe tècnic esmentat, en l'acte d'aprovació del PORN de la Serra de Tramuntana pel Decret 19/2007, de 16 de març, Cala Castell va seguir estant fora de les zones de reserva natural, tant Integral, però va quedar com a zona d'exclusió, inclosa la zona marítim – terrestre (plànol 644 – 5).

Pel que acabem de transcriure -i a reserva de l'existència d'altre documentació que el sotasignat desconeix- sembla que, com apunta el G.A.A.T., la zona d'exclusió de Cala Castell podria tractar-se d'una errada i, en tot cas, no vindria justificada com a tal. Vegem-ho:

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

I).- L'informe tècnic a la al·legació presentada per la Fundació Voltor Negre a l'avantprojecte de PORN, tot argumentant que *"Les zones de nidificació del voltor negre han estat uns dels criteris per a fixar les zones d'exclusió del l'avantprojecte de decret del PORN"*, va proposar *"la modificació de les zones d'exclusió per ajustar-les a la nova informació adjuntada"*.

Per tant, l'acceptació de dita al·legació suposava la modificació de les zones d'exclusió per a deixar-les en la forma proposada per l'esmentada Fundació, atesa la informació per ella facilitada sobre la nidificació del voltor negre i, com que aquesta proposta no incloïa la zonificació de Cala Castell com a zona d'exclusió -tret de la franja connectora situada fora de la zona marítm-terrestre-, la zona d'exclusió de Cala Castell grafiada en el plànol 644-5 del PORN aprovat pel Decret 19/2007 seria, aparentment, una errada.

II).- Errada o no, en tot cas seria una zona d'exclusió mancada de justificació. Cal no perdre de vista que, tant l'article 22 de la llei 5/2005, L.E.C.O., com els articles 8, 11, 14 i 17 del mateix PORN, prefixen el que es -i ha de ser- inclòs en cada una de les distintes categories de zonificació, i que l'article 3 mana que siguin establertes *"considerant les conclusions dels estudis de diagnòst ambiental"*; el que suposa, per una part, la necessitat de la seva justificació i, per altre, un caràcter reglat, en el sentit de que una zona haurà de ser qualificada amb una categoria o altre no de forma discrecional, sinó en funció de les característiques que presenti. No es aquesta una afirmació que fem de forma gratuïta, sinó que la fem seguint el declarat pel Tribunal Suprem, Sala 3ª, Secc. 5ª, en las seves sentències de 09.02.2016 i núm. 1562/2016, de 28 de juny.

Per a l'article 22.a) L.E.C.O., les zones d'exclusió *"Estan constituïdes per aquelles àrees amb major qualitat biològica o que continguin elements biòtics o abiòtics més fràgils, amenaçats representatius"* i per a l'article 8.2 del propi PORN (el seu apartat 1 reproduïx el que diu la L.E.C.O.) *"Formen part d'aquestes zones els illots, farallons, penya-segats i espadats, cims culminals, torrents encaixats, avencs i cavitats subterrànies i altres àrees d'interès ambiental excepcional grafiades en l'annex cartogràfic II.2"*.

Doncs bé: (I) per l'avantprojecte del PORN que fou sotmès a informació pública, la zona de Cala Castell no tenia cap de les característiques pròpies d'una

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

zona d'exclusió i es de suposar que aquest avantprojecte es va elaborar "considerant les conclusions dels estudis de diagnòstic ambiental" i (ii) la posterior aparició d'una zona d'exclusió a Cala Castell no es justifica per l'estimació de l'al·legació presentada per la Fundació Voltor Negre a dit avantprojecte doncs, com ja hem vist abans, no es demanava amb fonament en la modificació del voltor.

Per tot plegat, el PORN va establir a Cala Castell una zona d'exclusió sense justificar que el que qualificava com a tal encaixava en la definició legal (LECO) i reglamentària (PORN) i això es contrari al caràcter reglat de la zonificació i hauria de ser corregit mitjançant l'oportuna modificació del mateix PORN per la via procedimental pertinent.

III).- Es veritat que, a una eventual sol·licitud de modificació del PORN per a suprimir la zona d'exclusió de Cala Castell, es podria oposar (sempre ho hauria de ser justificadament) que, a hores d'ara, la zona en qüestió presenta les característiques que, legal i reglamentàriament, encaixen dins la definició de zona d'exclusió. Si fos així, res a dir davant una eventual negativa; però el que no caldria oposar, com a justificació d'una eventual negativa, es:

III.1.- Que la zona d'exclusió de Cala Castell ha passat el filtre dels Tribunals de Justícia i que les seves sentències l'han declarada conforme a dret. No es així, perquè com expressament digué el Tribunal Suprem, Sala 3ª, Secc. 5ª, en el darrer paràgraf de la seva sentència 701/2017, de 24.04.2017, el PORN no fou objecte d'enjudiciament (*"En este caso, el PORN, que ha de recordarse no forma parte del objeto de enjuiciamiento en este proceso, ..."*).

III.2.- Que ho impedeix el conegut com a "principi de no regressió". Com t'he dit el Tribunal Constitucional en la seva sentència núm. 233/2015, de 05.11.2015, aquest principi no es pot identificar amb cap deure de conservar una norma preexistent. No es tracta, en el cas, de "desclassificar" un espai protegit, que sí podria venir impedita pel principi de no regressió; sinó que es tracta de modificar una disposició general, en aquest cas el PORN de la Serra de Tramuntana, per a zonificar a aquest espai de forma correcta i concordant entre les seves característiques naturals i les definicions legals i reglamentàries de les

 És còpia electrònica autenticada del document original		
Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
Uri de validació	https://oficinaelectronica.gipollencia.net/absis/di/arxidiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6875 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

distintes categories de zonificació, que es molt diferent i que no vulnera l'esmentat principi.

Arguments, tots ells, a afegir a la motivació que ja donen per si sols els Autos de la Sala del Contenciós Administratiu del T.S.J.I.B. de 09.01.2019 i 04.09.2019 per a una eventual sol·licitud de l'Ajuntament de Pollença al Govern de les Illes Balears per tal que modifiqui el PORN de la Serra de Tramuntana que permeti l'adaptació del PGOU municipal en la forma proposada -i no admesa per ara- a dita Sala.

Quedo a la seva disposició

Miquel Ripoll Torres

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 06:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



	Es còpia electrònica autenticada del document original	
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001
	Uri de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catafa/asp/verificadorfirma.asp
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original
		



**T.S.J. ILLES BALEARS SALA CON/AD
001 - PALMA DE MALLORCA**

PLAÇA DES MERCAT, 12
Teléfono: 971 71 26 32 Fax: 971 22 72 19
Equipo/usuario: NRD
N.I.G: 07040 33 3 2013 0104017
Procedimiento: PO PROCEDIMIENTO ORDINARIO 0000122 /2013 /
Sobre URBANISMO
De D/ña. MENANT S.A.
Abogado: ANTONIO BOTELLA GARCIA
Procurador: JUAN MARIA CERDO FRIAS
Contra D/ña.
Abogado:
Procurador: JUAN JOSE PASCUAL FIOL

AUTO

Ilmos. Srs.

PRESIDENTE:

D. Gabriel Fiol Gomila.

MAGISTRADOS:

D. Pablo Delfont Maza.

Dña. Carmen Frigola Castellón.

En PALMA DE MALLORCA, a cuatro de septiembre de dos mil diecinueve

HECHOS:

Primero.- La representación del ayuntamiento de Pollença ha interpuesto recurso de reposición contra el Auto de la Sala de 9 de enero de 2019 que denegó el avance en las etapas acordadas en el auto de 16 de marzo pasado.

Segundo.- Dado traslado del recurso la parte recurrente ha presentado alegaciones que se oponen a la reposición y solicitan la confirmación del auto recurrido.

Firmado por: MARIA CARMEN FRIGOLA
CASTELLÓN
01/09/2019 12:17
Málaga

Firmado por: Gabriel Fiol Gomila
01/09/2019 12:39
Málaga

Firmado por: Pablo DELFONT MAZA
01/09/2019 08:58
Málaga

Código Seguro de Verificación E04789402-8174KcU-dWz-K9H9-clz0-K Puede verificar este documento en <https://www.administraciondejusticia.gob.es>

	Es copia electrónica autenticada del document original	
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/ax/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original



FUNDAMENTOS DE DERECHO:

PRIMERO.- Vistos los argumentos expuestos por la defensa del Ayuntamiento recurrente en reposición, y lo expuesto por la parte actora que se opone al recurso y solicita la confirmación del auto recurrido. La reposición no ha de prosperar.

En relación al error en la apreciación de la propuesta contenida en la documentación preliminar elaborada por el Ayuntamiento. Consideramos que las previsiones detalladas y transcritas en el auto de 9 de enero pasado, que cristalizan en el artículo 182 bis a incluir en el PGOU de Pollença no supone un error de hecho. Es una evidencia que el Ayuntamiento permite un uso de la servidumbre no sólo de 20 personas como el que había hasta el momento de la suspensión de ésta, sino que permite también un uso más intenso de la servidumbre hasta un máximo de 58 personas cuando estas personas sean escolares o personas científicas o divulgativas. Y lo que importa y debe tenerse en cuenta es que ello supone un uso más intenso de esa servidumbre.

SEGUNDO.- En cuanto a la interpretación de la DT 3 de la LECO. La parte recurrente en reposición defiende que la interpretación que el auto recurrido hace de esa disposición, la deja sin efecto y la vacía de contenido y por ello es una interpretación contraria a derecho.

Ninguna de las alegaciones efectuadas por la defensa del Ayuntamiento desvirtúa los razonamientos expuestos en el auto

	Es còpia electrònica autenticada del document original	
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001
	Url de validació	https://oficinaelectronica.bjpollenca.net/absis/idi/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original





recurrido. Es una evidencia que esa Disposición Transitoria Tercera señala que el tráfico a pie por caminos y senderos, o la utilización del dominio público marítimo terrestre para usos comunes y gratuitos es un uso "autorizable" mientras se aprueben los instrumentos de planificación y gestión de los espacios de relevancia medio ambiental o se aprueben las adaptaciones de los vigentes a las previsiones del artículo 22 a) de la ley 5/2005. Si es autorizable, o sea susceptible de ser autorizado, significa que no es un uso directamente autorizado por la ley. Ello exige, y eso es lo que permite esa disposición, que el planeamiento medio ambiental y la Administración competente, que es la autonómica, autorice expresamente ese uso en el planeamiento medio ambiental. Por lo tanto, no es a través del planeamiento municipal que se autorizará ese uso, sino al revés, es el PORN, al que el PGOU de Pollença se debe adaptar, el que deberá autorizar previamente ese uso en ese determinado camino o la utilización del dominio público marítimo terrestre en un concreto lugar, reflejando el planeamiento municipal lo que el PORN expresamente autoriza.

Por ello y a la vista de que la ejecución de la sentencia pasa porque el PGOU se adapte al PORN y lo puede obviar el Ayuntamiento esa exigencia, ni utilizar vías que obvien ese proceder es por lo que debe estarse a la espera de que se concrete la autorización de esos usos por parte de la Administración autonómica y después pueda continuarse con la ejecución de la sentencia, tal y como refiere el auto recurrido.

Llegados a este punto desestimamos la reposición y confirmamos el auto recurrido.

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estatal d'elaboració: Original	



TERCERO: En materia de costas imponemos las de este incidente al Ayuntamiento de Pollença que ha visto desestimada su pretensión, todo ello de conformidad con el artículo 139 de la Ley Jurisdiccional.

Vistos los artículos citados y demás de general y pertinente aplicación

LA SALA ACUERDA

Desestimamos el recurso de reposición interpuesto contra el Auto de 9 de enero pasado que confirmamos íntegramente

Contra esta resolución y de acuerdo con la modificación introducida por la Ley 7/2015 en la Ley 19/1998, caben los siguientes recursos:

1.- Recurso de casación a preparar ante esta Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears y para la Sala Tercera del Tribunal Supremo, según lo dispuesto en el artículo 89 de la Ley 29/1998, en el plazo de 30 días a partir de la notificación, si el recurso pretende fundarse en infracción de normas de Derecho estatal o de la Unión Europea. Téngase en cuenta Acuerdo de 19 de mayo de 2016, del Consejo General del Poder Judicial, por el que se publica el Acuerdo de 20 de abril de 2016, de la Sala de Gobierno del Tribunal Supremo, sobre la extensión máxima y otras condiciones extrínsecas de los escritos procesales referidos al Recurso de Casación ante la Sala Tercera del Tribunal Supremo -BOE nº 162 de 6 de julio de 2016-2.- Recurso de casación a preparar ante esta Sala de lo

És còpia electrònica autenticada del document original		
Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
Uri de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	



Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears y para la Sección de casación esta misma Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de las Illes Balears, según lo dispuesto en el artículo 89 de la Ley 29/1998, en el plazo de 30 días a partir de la notificación, si el recurso pretende fundarse en infracción de normas emanadas de la Comunidad Autónoma de Illes Balears. Se tendrá en cuenta también el Acuerdo de 19 de mayo de 2016, del Consejo General del Poder Judicial, por el que se publica el Acuerdo de 20 de abril de 2016, de la Sala de Gobierno del Tribunal Supremo, sobre la extensión máxima y otras condiciones extrínsecas de los escritos procesales referidos al Recurso de Casación -BOE nº 162 de 6 de julio de 2016-.

Así lo pronuncian, manda y firman los Ilmos. Sres. Magistrados de la Sala Contencioso Administrativa del Tribunal Superior de Justicia de les Illes Balears.

	És còpia electrònica autenticada del document original		
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b706fb0adfaaa12a001	
	Uri de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/di/arx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp	
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6975 - Data Registre: 13/09/2019 08:56:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original	

	Es còpia electrònica autenticada del document original	
	Codi Segur de Validació	e4a4d034e63d42d4b708fb0adfaaa12a001
	Url de validació	https://oficinaelectronica.ajpollenca.net/absis/idi/tx/idiarxabsaweb/catala/asp/verificadorfirma.asp
	Metadades	Núm. Registre entrada: ENTRA 2019/6976 - Data Registre: 13/09/2019 08:58:00 Origen: Origen administració Estat d'elaboració: Original
		



Informe sobre la modificació del Pla d'Ordenació dels Recursos Naturals (PORN) de Tramuntana segons la nova redacció de l'article 22. a de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental de les Illes Balears (LECO), atesa la disposició final segona de la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears, arrel de la sol·licitud formulada per l'Ajuntament de Pollença i la petició del cap de Departament de Medi Natural

Fets

1. En data 15 de maig de 2020, va tenir entrada a la direcció general d'Espais Naturals i Biodiversitat un escrit de l'Ajuntament de Pollença que adjunta un Ple de l'Ajuntament on s'acorda «Sol·licitar formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la modificació del PORN de la Serra de Tramuntana aprovat pel Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.54 EXT d'11 d'abril de 2017) amb la finalitat de que l'esmentat instrument incorpori com autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3ª de la Llei 5/2005, LECO».
2. En data 30 de setembre de 2020, a través d'una nota interna del cap de Departament de Medi Natural, es sol·licita al Servei d'Espais Naturals (entre d'altres) que:
 - a) Es recopili la informació adient (estudis, informes, articles, visites de camp, actuacions dels Agents de Medi Ambient, etc...) per valorar la idoneïtat o no de la petició de l'Ajuntament de Pollença.
 - b) Atès el temps transcorregut des de l'aprovació del PORN de la Serra de Tramuntana, es valori la possibilitat de revisar puntualment altres zones d'exclusió en què, ja sigui per motius cartogràfics, de delimitació, nous estudis de valors o altra motivació, aconsellin la modificació o introducció d'aquestes. Una vegada recollida tota la informació, serà tramesa al Servei de Planificació al Medi Natural per a l'inici del procediment de modificació.

Normativa aplicable

1. Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO).
2. Decret 19/2007, de 16 de març, pel qual s'aprova el Pla d'Ordenació de Recursos Naturals de la Serra de Tramuntana (PORN).
3. Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'Avaluació ambiental de les Illes Balears.

Consideracions tècniques i jurídiques

1. Dins l'àmbit del PORN del Paratge natural de la Serra de Tramuntana, (Decret 19/2007, de 16 de març, BOIB núm. 54 EXT, d'11 d'abril de 2007) s'estableix una zonificació per a precisar l'ordenació dels usos i de les activitats.
2. La zonificació estableix zones:
 - d'ús general
 - d'ús compatible
 - d'ús limitat
 - d'exclusió
3. Les zones d'exclusió són àrees definides per a conservar hàbitats i espècies fràgils, amenaçades, representatives o amb alta qualitat biològica, que necessiten la més alta protecció. Aquestes zones estan grafiades en la cartografia annexa del PORN de la Serra de Tramuntana.
4. Els articles 8, 9 i 10 del PORN de la Serra de Tramuntana, defineixen el que són les zones d'exclusió, les seves funcions i els usos a fomentar. Segons aquests articles, aquestes zones tenen la màxima protecció dins l'espai natural protegit i els usos a fomentar han de ser projectes de conservació i millora d'hàbitats, manteniment de la qualitat paisatgística, eliminació d'espècies invasores i projectes d'investigació.
5. Atès l'article 61.2 del PORN de Tramuntana, les activitats recreatives i esportives de qualsevol classe són prohibides en les zones d'exclusió.
6. L'article 22.a) de la Llei 5/2005, per a la Conservació dels Espais de Rellevància Ambiental (LECO), especifica que l'accés a les zones d'exclusió ha de ser regulat atenent finalitats científiques, educatives o de conservació.
7. Amb l'aprovació de la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental a les Illes Balears, es modifica l'article 22.a) de la Llei 5/2005, que passa a tenir la redacció següent:

“a) Zones d'exclusió. Estan constituïdes per aquelles àrees amb major qualitat biològica o que contenguin els elements biòtics o abiòtics més fràgils, amenaçats o representatius.

L'accés i l'estada de persones en aquestes zones ha de ser regulat en els instruments de planificació i gestió atenent prioritàriament a la seva conservació, tot procurant, alhora, satisfer les finalitats científiques, educatives i de gaudi dels béns de domini públic i dels integrants del patrimoni cultural, en les condicions escaients per a la conservació de l'espai natural.”

8. També s'afegeix la Disposició Transitòria 3^a, amb el següent redactat:

«Usos autoritzables a les zones d'exclusió

Fins que s'aprovin els instruments de planificació i gestió dels espais de rellevància ambiental, o s'aprovi l'adaptació dels vigents a les previsions de l'article 22.a) d'aquesta llei, es consideren usos autoritzables el trànsit a peu per camins i senders existents, la utilització del domini públic marítimo-terrestre per als usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als béns d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial».

9. Atesa aquesta modificació de la LECO, cal revisar determinats articles i grafies de la zonificació del PORN de Tramuntana que fan referència a zones d'exclusió i que es poden veure afectades.
10. Pas a analitzar les zones que consider que poden sofrir modificacions.

Proposta de modificacions del PORN, referent a les zones d'exclusió

Zona de Cala Castell, al TM de Pollença:

1. Aquesta zona d'exclusió forma part de la que compren el litoral oest de Mallorca, i inclou la platja de Cala Castell, l'accés a ella a través d'un camí que transcorr per dedins de la finca i els penya segats que formen la mateixa cala (Imatge 1).
2. El camí que dona accés a la cala transcorr per zones d'ús compatible i d'ús limitat en la seva major part. Només són els darrers 75m, que corresponen a l'accés a la zona de platja, els que estan dins una zona d'exclusió.

3. Atès el Bioatles del Servei d'Espècies de la Conselleria de Medi Ambient i Territori, consultades les quadrícules corresponents a la zona de la platja de Cala Castell i els penya segats més propers a la zona del camí d'accés a la platja, és segura la presència d'espècies com la Miloca i l'àguila peixatera i es constata la presència de voltors als penya segats cap a l'Est de la cala, però a distàncies majors a 700m.
4. La zona del camí que dona accés a la cala i la platja pròpiament dita, no són zona de nidificació, però poden servir de zona de descans o d'alimentació per part d'aquestes espècies. La presència humana descontrolada podria alterar les condicions ambientals i provocar molèsties a aquestes espècies.

S'ha constatat que durant l'època estival hi ha persones que accedeixen a la cala amb embarcacions que queden fondejades per passar el dia i que generalment no desembarquen a la platja ja que està dins una propietat privada i necessiten permís. La cala també és utilitzada per les persones propietàries amb els seus convidats que fan servir les instal·lacions (caseta) que hi ha a la platja i per a la utilització de l'escar com zona de partida per anar a pescar.

Tot i que es constata la presència i accés a la cala de persones, de manera controlada i reduïda i majoritàriament en època estival, s'ha seguit detectant presència d'àguila peixatera i de miloca. Aquest fet pot indicar que l'accés controlat de persones a la cala, no ha afectat els hàbitats d'aquestes espècies que segueixen utilitzant la cala com a zona de descans i d'alimentació, així com els voltants com a zona de nidificació.

5. Consultades les dades de l'IDEIB sobre els hàbitats presents a la zona de la cala, hi ha una zona prelitoral de garriga i màquies, una zona litoral amb socarrells i eixorba-rates, coixinets adaptats als vents i proximitat de la mar amb alguns endemismes balears i també un hàbitat propi de la desembocadura de torrents on hi podem trobar l'alís o aloc (*Vitex agnus-castus*) inclosa al catàleg balear.

Aquests hàbitats es podrien veure malmesos si hi hagués una presència massiva i descontrolada de persones fora del camí. Mentre es mantenguin en el camí i la zona de platja sense vegetació, no hi ha d'haver cap impacte significatiu.

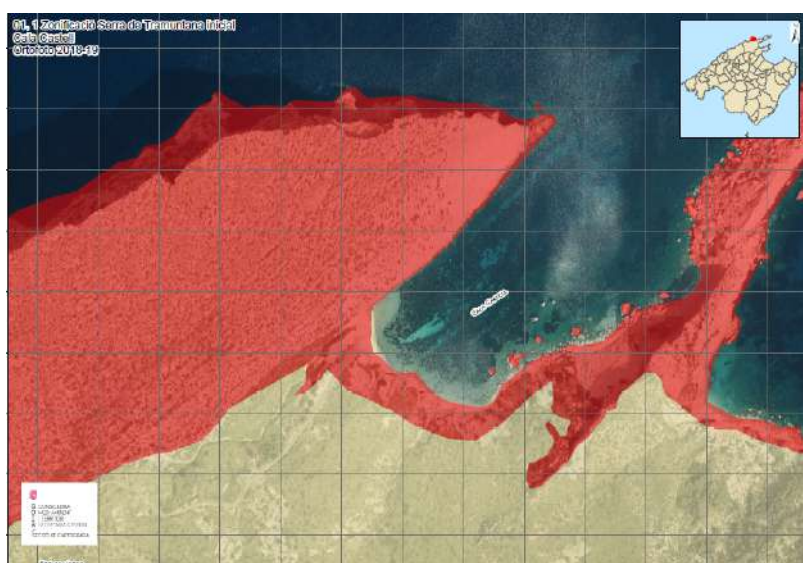
6. Atès el nou redactat de l'article 22.a) de la LECO, a les zones d'exclusió a més dels objectius de conservació i d'investigació, s'ha de garantir l'accés a les zones de domini públic marítim – terrestre (DPMT), que en aquest cas es veu limitat per què l'accés a la platja està dins una zona d'exclusió, on segons l'article 61.2 del PORN de Tramuntana, hi són prohibides les activitats

recreatives i esportives. Per tant, actualment amb la classificació i grafia d'aquesta zona d'exclusió, no es pot accedir a la platja si no és amb una autorització prèvia de l'espai natural protegit, a més del corresponent permís de la propietat i exclusivament per temes relacionats amb investigació i gestió de l'espai protegit.

7. Es proposa eliminar la categoria de zona d'exclusió en el tram final del camí que dona accés a la cala i en la zona de platja de la mateixa cala (imatge 2), canviant la categoria a zona d'ús compatible com ocorre a la resta de platges del Paratge natural (Annex I).

La resta de superfície catalogada com zona d'exclusió es mantendria amb aquesta categoria, per tal de no afectar a la conservació de les espècies i hàbitats de la zona.

Això no obstant, cal recordar que en època de nidificació d'espècies amenaçades, vulnerables o en perill, tal vegada fos necessari restringir el pas de persones per dins la finca, ja que si podrien suposar molèsties a les parelles que nidifiquen. I que el trànsit de les persones s'ha de fer sempre pel camí existent, sense fer dreceres ni nous camins.



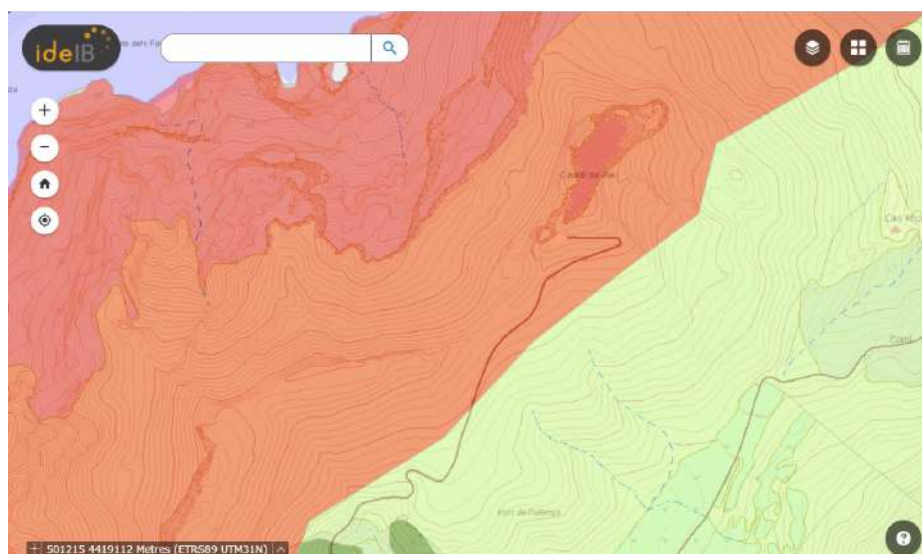
Imatge 1: Zona d'exclusió de Cala Castell (font IDEIB).



Imatge 2: Modificació zona exclusió accés Cala Castell

Zona d'exclusió del Castell del Rei, al TM de Pollença

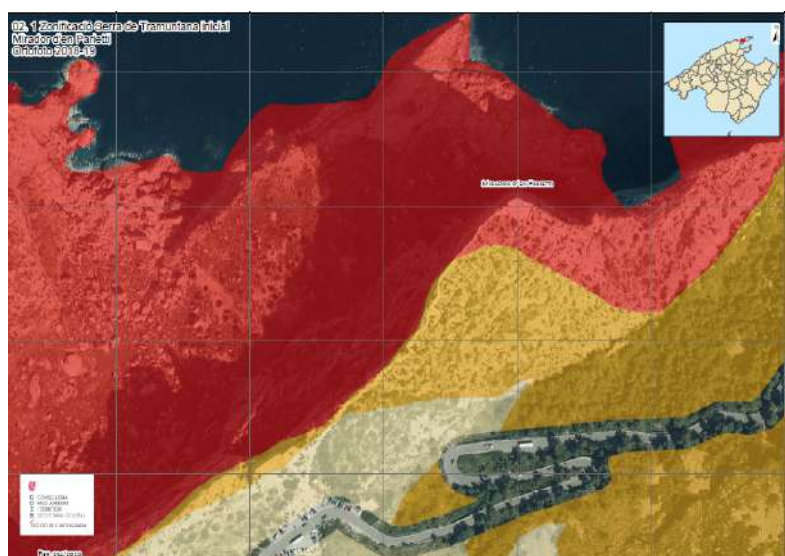
1. El castell de Rei és una atalaia coneguda dins la finca de Ternelles al TM de Pollença. Està inclòs dins una zona d'exclusió que inclou la major part de la zona de costa de l'oest del litoral mallorquí.
2. La zona d'exclusió que ens afecta compren la part final del camí d'accés a l'atalaia i els penya segats que l'envolten. La resta del camí està en zones d'ús limitat i compatible.



3. Una vegada consultat el bioatles del Servei d'espècies de la Conselleria de Medi Ambient i Territori, és constata la presència de voltor negre i àguila calçada, a més de diferents espècies d'ortòpters, coleòpters, aràcnids i hymenòpters, a més de possible presència de falzies i altres espècies d'aus migratòries. També podem trobar endemismes vegetals com l'herba pudenta (*Pastinaca lucida*), l'estepa joana (*Hypericum balearicum*), la maçanella (*Helichrysum crassifolium*) o el boix (*Buxus balearica*).
4. La possibilitat de visitar aquesta atalaia té un atractiu molt gran per a totes les persones que realitzen activitats de senderisme per la Serra de Tramuntana, degut a la seva localització. Encara que els desplaçaments per accedir al castell del Rei es facin per un camí, es considera que la presència de persones de manera continuada en aquesta zona, pot posar en perill la supervivència dels nius dels voltants, ja que es tracta d'una zona de nidificació d'espècies molt sensibles a la presència humana.
5. Atès tot el que s'ha exposat i prioritant la conservació de les espècies que nidifiquen als voltants del Castell de Rei, consideram que aquesta zona d'exclusió s'ha de mantenir com està actualment. Es considera que l'accés a dita atalaia, prèvia autorització de l'espai protegit i de la propietat de la finca, ha de ser exclusivament per motius d'investigació i seguiment dels valors naturals de l'espai protegit o per tasques de manteniment de patrimoni o gestió de la pròpia finca.

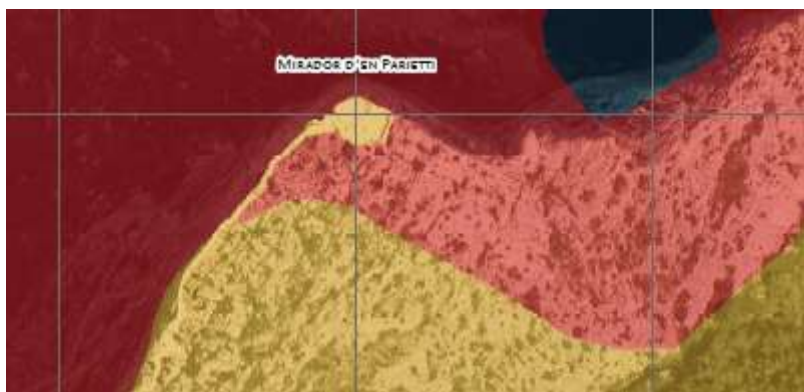
Zona des Mirador d'en Parietti o des Colomer, al TM de Pollença

1. Aquesta zona d'exclusió inclou els penya segats, els terrenys que envolten el mirador d'en Parietti (més conegut com mirador des Colomer) i el darrer tram del camí d'accés al mirador (imatge 3).



Imatge 3: Zona d'exclusió del Mirador d'en Parietti (font: IDEIB).

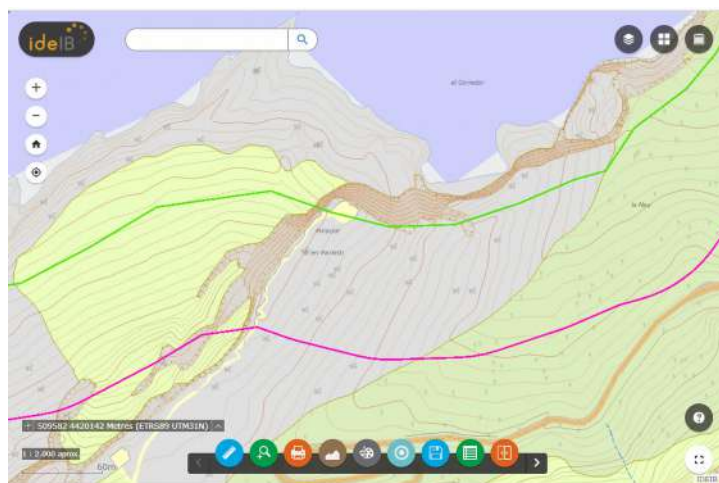
2. Es tracta d'una zona molt visitada pels turistes, ja que té un alt valor paisatgístic i proporciona unes vistes espectaculars de la costa nord de Mallorca.
3. Als penya segats podem trobar espècies i hàbitats de gran valor naturalístic. Segons les dades del Bioatles del Servei d'Espècies de la Conselleria de Medi Ambient i Territori, la zona conté endemismes animals (coleòpters, mol·luscs i aràcnids) a més de comptar amb la presència d'espècies d'aus migradores com la falzia pàl·lida i aucells marins (a la zona més litoral) com el Corb marí.
4. Als voltants del camí podem trobar hàbitats de vegetació pròpia de penyals calcaris, que viuen en fissures i amb petits arbusts alguns d'elles endèmics. Zones amb càrritx i aritges que poden contenir espècies endèmiques com l'estepa joana.
5. En aquest cas es considera que la inclusió d'un tros de la zona encimentada que dona accés al mirador dins la zona d'exclusió, va ser una errada de grafia en el moment de realitzar la cartografia associada al PORN de la Serra de Tramuntana.
6. Per tant, es proposa modificar aquesta zona d'exclusió, canviant la categoria del darrer tram del camí d'accés al mirador, que passaria a ser zona d'ús compatible. Es manté la categoria de zona d'exclusió a la resta de terrenys circumdants classificats com a tal (imatge 4).



Imatge 4: Modificació zonificació camí accés Mirador d'en Parietti

7. Es considera que canviar la categoria de zonificació del tram final del camí i de la zona de mirador pròpiament dita, passant de zona d'exclusió a zona d'ús compatible, no implicarà impactes ambientals significatius a les espècies i els hàbitats de la zona ja que es tracta d'un accés ben delimitat, on no hi ha possibilitat de sortir-ne i totalment antropitzat, i donarà compliment

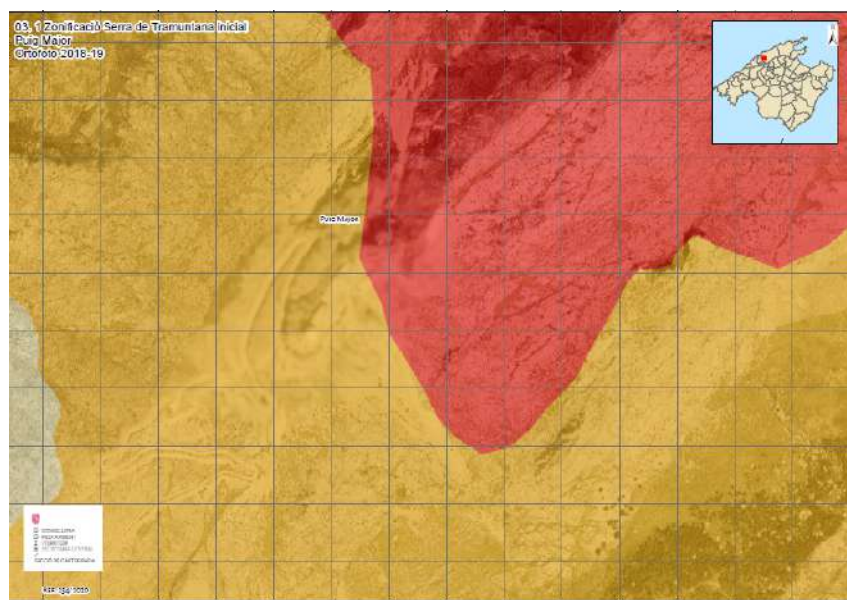
al nou redactat de l'article 22.a) de la LECO, ja que el mirador es troba dins DPMT (imatge 5),



Imatge 5: Límit del DPMT (font IDEIB)

Zona d'exclusió del Puig Major

1. Aquesta zona d'exclusió compren els penya segats que envolten el Puig Major i el tram final de la carretera d'accés al cim. Està inclosa dins terrenys de propietat del Ministeri de Defensa (Imatge 6).

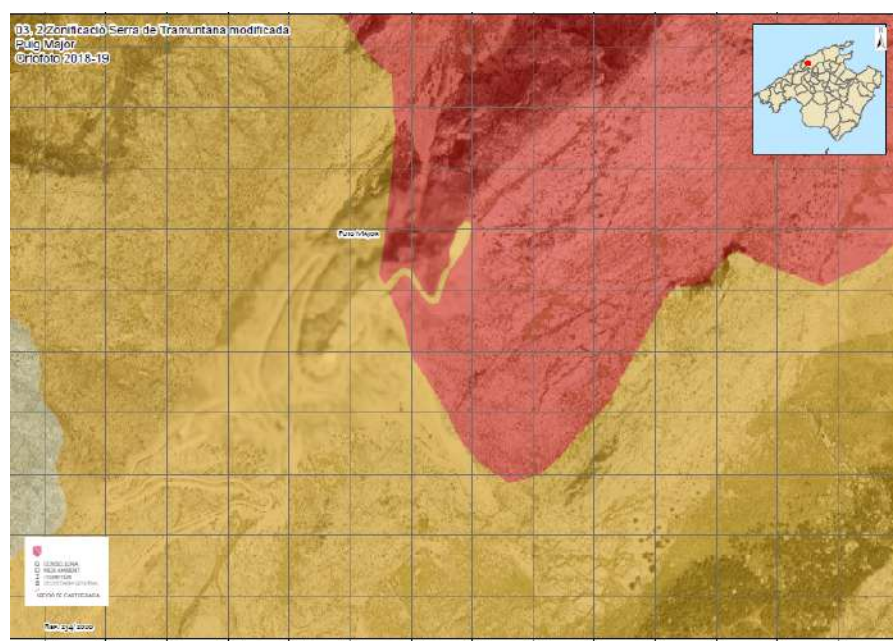


Imatge 6: Zona d'exclusió del Puig Major

2. Consultades les dades del Bioatles del Servei de Protecció d'espècies de la Conselleria de Medi Ambient i Territori, es constata que la zona conté

espècies endèmiques d'aràcnids, d'himenòpters, de mol·luscs així com d'ocells com és el cas del Busqueret coallarg (*Sylvia balearica*). I un alt nombre d'espècies vegetals endèmiques, com l'herba pudenta, la panconia de penyal o amenaçades com és el cas del túrbit del Puig Major (*Ligusticum huteri*) o de l'Agulloses (*Scandix australlis*).

3. Es considera que el fet d'haver inclòs la part final de la carretera d'accés al cim, apart de per qüestions de seguretat, va ser una errada gràfica de la cartografia associada al PORN de Tramuntana.
4. Es proposa canviar la zonificació del tram de la carretera i l'explanada final (cim) de zona d'exclusió a zona d'ús limitat, i deixar la resta del terreny amb la categoria d'exclusió.(imatge 7)



Imatge 7: Proposta de modificació de la zona d'exclusió

5. Es considera que canviar aquesta categoria de zonificació no afectarà de manera substancial als hàbitats i a les espècies de la zona, ja que es tracta d'un accés antropitzat i gestionat pel Ministerio de Defensa, de manera que l'accés a la zona es farà de manera regulada. Així i tot cal recordar que els desplaçaments s'han de fer pel camí/carretera en tot moment, evitant fer drecceres i que s'hauria de procurar que el trànsit de vehicles fos l'estrictament necessari per a la gestió de les instal·lacions o per tasques d'investigació i gestió dels hàbitats i de les espècies dels voltants.

Conclusions

1. Atesa la necessitat d'adaptar el PORN de Tramuntana a la modificació del article 22.a) de la LECO per la Llei 12/2016 d'avaluació ambiental de les Illes Balears, l'equip gestor del Paratge natural proposa que es tenguin en compte les consideracions tècniques exposades en aquest article, a fi d'incorporar-les a la modificació del PORN sol·licitada pel l'Ajuntament de Pollença.
2. Es proposa la modificació de les zones d'exclusió de Cala Castell, del mirador d'en Parietti i del Puig Major segons les especificacions detallades en els paràgrafs anteriors d'aquest informe, així com mantenir la mateixa zonificació per a la zona del Castell del Rei.
3. Aquest és el parer de la tècnica que subscriu, sense perjudici de millor criteri fonamentat.

Palma, 5 de novembre de 2020

La directora del Paratge natural de la
Serra de Tramuntana

Susana Llobet Brossa

ASSUMPTE: Informe per al Cap de Departament de Medi Natural de la Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat en relació a la sol·licitud de l'ajuntament de Pollença sobre la modificació puntual del PORN del Paratge Natural de la Serra de Tramuntana i per fer proposta d'una nova zona d'exclusió.

INFORME:

El cap de departament sol·licita al Servei de Protecció d'Espècies, per nota interna el 30 de setembre de 2020, informació en relació als valors de biodiversitat de la finca de Ternelles i sobre la possibilitat de modificació de les zones d'exclusió establertes al PORN del Paratge de la Serra de Tramuntana (PNST d'ara endavant) presents a l'esmentada finca, així com la possibilitat de proposar noves zones d'exclusió del PNST per motiu dels seus valors de conservació.

Antecedents:

El Castell del Rei i Cala Castell estan inclosos dins una zona d'exclusió del PNST. Aquesta és una circumstància anòmla atès que l'accés a platges (com la de Cala Castell), al DPMT, és un dret que tenen tots els ciutadans. La qüestió es complica atès que l'única manera d'arribar-hi és mitjançant el camí de Ternelles, en litigi des de fa molts anys entre ajuntament de Pollença i la propietat per si es tracta d'un camí públic o privat, i la seva servitud. La propietat ha estat, aquests darrers anys, facilitant l'accés a un nombre reduït de persones, proporcionant guia de visita i material per posar en valor el medi natural de Ternelles. La servitud de pas ha estat judicialment suspesa, per la qual cosa l'ajuntament de Pollença no pot autoritzar l'accés al camí de Ternelles. Igualment, l'adaptació del PGOU al PORN del PNST proposada per l'ajuntament (amb el manteniment de la servitud de pas) ha quedat suspesa per la mateixa raó. La sentència del TSJB de 9 de gener ha obert la possibilitat de modificar puntualment el PORN per adaptar-lo a l'article 22 i a la disposició transitòria tercera de la LECO. En el moment actual, per tant, és possible accedir a la part marítima de Cala Castell en embarcació però no desembarcar-hi a la platja, llevat de les persones autoritzades segons la normativa vigent del PNST.

Desenvolupament:

La finca de Ternelles, situada al terme municipal de Pollença, té una superfície d'unes 1200 Ha. Està inclosa dins el Paratge de la Serra de Tramuntana, i és LIC i ZEPA. Comprèn una de les zones més agrestes i millor conservades de tota la geografia mallorquina. El fet de ser una finca privada, que ha limitat el nombre de visites i que ha vetllat per la conservació sostenible dels hàbitats i les espècies ha determinat que en aquest indret es concentri bona part dels elements biològics més rellevants de Balears. Aproximadament la quarta part de la seva superfície està zonificada com a zona d'exclusió. El procés urbanístic gairebé no li ha afectat (el 95% de la finca està constituïda per hàbitats naturals).

El LIC i ZEPA Costa Brava de Tramuntana inclou el 67% de la superfície de la finca, especialment en la seva zona litoral. Hi són presents 16 hàbitats de la Directiva 92/43/CEE, quatre d'ells prioritaris.

D'altra banda, cal destacar que, des de 2002 hi ha un acord entre la propietat y la FVSM (originalment BVCF) de custòdia del territori, que té com a principals objectius el manteniment del bon estat de conservació de la fauna, la flora i el manteniment dels usos tradicionals. Una de les principals activitats de l'ONG es informar a possibles excursionistes de la presència de nius de voltor negre a zones sensibles per evitar molèsties, i derivar-los cap a rutes alternatives. FVSM també té acords amb altres propietats privades de la zona que igualment gaudeixen d'importants valors naturalístics, com ara Ariant, Cosconar, Moncaire i Mossa.

Entre la informació que consta a l'expedient, hi ha el treball «*Valores ambientales destacados. Inventario florístico y faunístico detallado de Ternelles (Pollença, Mallorca)*». Es tracta d'un treball realitzat per investigadors de la Universitat d'Alcalà, de data novembre de 2019, fonamentat en treballs bibliogràfics i de camp que abasten el període 2016-2019. Una de les referències que, recurrentment, apareix al seu contingut, és l'ús del SIG de distribució d'espècies de la Conselleria de Medi Ambient anomenat Bioatles, on s'hi bolca la informació georeferenciada disponible d'espècies des de l'administració. Si bé es tracta d'una informació sense valor normatiu, també és cert que són dades

oficials, generades per l'administració. L'informe està ben fonamentat. Les fonts són les adequades i la categoria dels autors sembla contrastada.

Pel que fa a les espècies, competència del Servei que represent, a la finca de Ternelles s'han citat 135 tàxons de fauna dels quals 22 figuren al LESPE (RD 139/2011) i 10 al Catàleg Estatal (set en la categoria de Vulnerable i tres en la d'En perill d'extinció). Possiblement el grup faunístic millor representat és el dels rapinyaires, dels quals hi són presents gairebé tots els sedentaris tant en vol com nidificants. El ferreret també és un element biològic present de primer ordre. Allà va ser introduït enguany al vessant sud del Puig de Ternelles al si del Pla de recuperació de l'espècie.

Tornant als rapinyaires, el voltor negre, emblema de la conservació de la fauna a Mallorca, que alberga l'única població insular del món, i que va estar a punt d'extingir-se els anys 80, gaudeix a Ternelles del major nucli poblacional. L'any 2019 hi eren presents 13 parelles. Segons el cens realitzat pels AMAs el 2020, hi havia 9 nius ocupats. Gairebé tots els nius a la zona d'exclusió, als penya-segats situats més al sud del Castell del Rei, sobre pins exposats a la mar.

L'altre voltor gran, el lleonat, hi és present en la zona de campeig. Hi va sovint alimentar-se a la finca de Ternelles. La colònia ocupa un llarg penya-segat que inclou les propietats de Cosconar, Can Pontico i Mossa.

El darrer carronyaire present és la miloca (*Neophron percnopterus*). Aquesta espècie, molt abundant a Menorca, mai ha gaudit de poblacions consolidades a Mallorca, tot i la presència d'hàbitat favorable. S'han vist parelles intermitentment durant els darrers decennis a Llevant i a Pollença. Com a màxim, almenys els darrers anys, només hi ha hagut dues parelles simultàniament a Mallorca. És una espècie extraordinàriament esquiva, molt sensible a les molèsties. Un dels objectius prioritaris del Pla Terrasse de rapinyaires diürns és aconseguir una població estable de miloca a Mallorca. Des de 2017 es coneix de la presència d'una parella a la zona de Cala Castell i enguany ha estat possible detectar la ubicació exacta del niu (Rubén Casas com. pers.) a una zona recòndita del penya-segat. Segons sembla, han tengut un poll.

Respecte a l'àguila peixatera, nidifica als penya-segats de Ternelles. Enguany el niu de Castell del Rei ha tret tres polls. I hi ha altres quatre nius a les rodalies

que són revisats pels AMAs cada any perquè han estat ocupats altres temporades. Sens dubte, les aigües poc fondes i transparents de Cala Castell són un lloc apropiat per a l'alimentació.

L'àguila de Bonelli té territoris a finques de la vora, com Mortitx. També sovintreja Ternelles, com es pot observar amb les dades proporcionades pels emissors satel·litals.

Pel que fa a l'àguila calçada (*Hieraaetus pennatus*), enguany s'ha fet el cens de la població mallorquina. L'anterior era de 2009. Els resultats indiquen la presència de dos nius segurs i dos possibles a la finca, amb una densitat important.

El milà reial (*Milvus milvus*) té presència habitual a Ternelles. Tot i que no hi nidifica, sí que visita freqüentment la menjadora que està situada a les rodalies del Castell del Rei.

El falcó marí (*Falco eleonora*) nidifica durant la tardor als penya-segats de Ternelles. El darrer cens realitzat a la zona, de 2010, va donar unes xifres d'uns 50 exemplars distribuïts en dues colònies (Castell del Rei (43 exemplars) i punta de s'Àguila (7 exemplars)).

Pel que fa al corb marí, també consta als arxius del Servei de Protecció d'Espècie la seva nidificació a la zona costanera en data 2006, quan es va fer el darrer cens complet de l'espècie a Balears. Aquests nius, amb tota seguretat, es mantenen.

Entre els mamífers també s'han citat diferents espècies de quiròpters. A Ternelles, un indret amb gran presència de carst, no es pot descartar la presència de cavitats que puguin ser usades per ratapinyades com a lloc d'hivernada, cria o descans.

Tot plegat, posa en rellevància la importància biològica que té la finca de Ternelles.

En la visita realitzada pel signant d'aquest informe en la primavera de 2020 fou possible observar 5-6 exemplars de voltor negre posats (a la zona del Castell del Rei), i també la miloca pel penya-segat de Punta Topina. Igualment, quan vaig

visitar Cala Castell, vaig veure sortir una àguila peixatera que estava posada a la mateixa platja.

A la zona est de Cala Castell, prop d'El Blanquer, vaig poder comprovar la presència d'un hàbitat molt interessant i prioritari de la Directiva Hàbitats: el 7220, Manantials petrificants amb formació de turf (Cratoneurion). Es tracta d'una zona que regalima aigua durant tot l'any i que gaudeix d'una flora exclusiva. Destacables els líquens, molt específics. A la platja, també, la presència d'una planta singular: l'alís (*Vitex agnus-castus*), integrat al catàleg balear en la categoria d'Especial Protecció, grup A.

Dins la mar, i segons la cartografia de posidònia que s'està enllestit com un dels objectius cabdals del Decret posidònia, s'ha identificat la comunitat vegetal en un estat prou saludable. Entre la fauna present, s'han vist nudibranquis, cavallets de mar, peixos singulars (*Zu cristatus*), etc.

Com a resum, i tenint en compte que el que es pretén es valorar la possibilitat d'excloure de les zones d'exclusió el Castell del Rei i Cala Castell de la finca de Ternelles, parlarem de les dues zones per separat:

Castell del Rei: La zona d'exclusió que abasta el Castell del Rei té importants valors de conservació. Hi ha una important concentració de nius de voltor negre als penya-segats situats més al sud del castell. La presència de voltors en vol (de les dues espècies), per ser també àrea de campeig, és habitual. Hi ha la menjadora situada a les rodalies que, també, atreu els voltors. Aquesta menjadora, gestionada per la propietat, es troba a un indret privilegiat, coneixent el comportament i gustos dels voltors. Es tracta d'una zona amb excel·lent visibilitat, i amb una suau inclinació cap a la mar, la qual cosa facilita l'enlairament i aterrament d'aquestes aus planejadores, aprofitant les corrents tèrmiques. Per tant, aquí es produeix un aport d'aliment que, amb tota probabilitat, està fent que els nius que hi ha prop tenguin una elevada productivitat de polls. La creació d'una menjadora és un procés lent i costós. S'ha de trobar el lloc que reuneixi les condicions adequades i, a més, ha de ser acceptat pels voltors. Aquests animals són esquius. Si es permetés una aflluència major de persones, la menjadora seria abandonada i se'n veuria afectada tota la població local de voltors. Aquesta menjadora també és visitada per milanes i la parella de miloca.

Des de la posició privilegiada del Castell del Rei, és possible tenir una perspectiva molt ampla de tot l'indret. Les molèsties generades per persones que hi pujassin farien que les poblacions d'espècies amenaçades relacionades haguessin de cercar nous indrets més tranquils, els quals són de cada vegada més escassos al nostre territori.

D'altra banda, i ja deixant de banda les qüestions de biodiversitat, el Castell del Rei presenta actualment un aspecte ruïnós. És gairebé impossible circular pel seu interior amb facilitat. Hi ha nombrosos enderrocs i no existeix cap element de seguretat de les persones (tipus barana, per exemple) que impedeixi a la gent acostar-se a les zones més exposades dels penya-segats de la zona. El risc de caiguda és evident.

Per tant, la postura del Servei de Protecció d'Espècies és mantenir la zona d'exclusió del Castell del Rei.

Cala Castell: Cala Castell està inclosa dins una zona d'exclusió. Com ja s'ha esmentat als antecedents, és una situació irregular per les limitacions que suposa a l'accés a una zona de DPMT. Igualment, tal i com s'ha explicat al cos del present informe, la mateixa cala presenta importants valors de conservació. Entre els principals hi ha la de l'est de la cala, on s'hi troba l'hàbitat 7220, Manantials petrificants amb formació de turf (Cratoneurion). Aquest hàbitat és molt singular, amb espècies exclusives, i escàs a les Illes. Dins Ternelles també es troba a la cala contigua: Cala Estremer. Existeix un costum arrelat entre algunes persones, de difícil justificació, consistent en agafar la terra d'aquests regalims i cobrir-se la pell amb ella per uns suposats efectes beneficiosos cutanis. Això ja es fa a altres zones com Lluçalcari (Mallorca) o s'Espalmador (Formentera). Per tant, si es permetès l'accés de les persones a la platja, hi hauria aquesta amenaça.

D'altra banda, com s'ha comentat, a la visita realitzada pel sotasignat a Cala Castell durant la primavera, va ser possible veure un exemplar d'àguila peixatera posat a la platja, possiblement del niu de Punta Topina. La platja deu ésser zona de descans i fan servir les roques com a talaia. També es va veure l'exemplar sobrevolant la zona, i la zona marina reuneix les condicions necessàries per a la seva activitat predadora.

També hi ha el niu de miloca a la zona indicada amb el topònim Can Canten-i-dormen. El dia de la visita es va veure un exemplar posat a la part superior del penya-segat on hi ha el niu. I ha estat possible confirmar la seva presència a la zona amb càmeres de fototrampeig. Com s'ha comentat anteriorment, aquesta espècie és molt esquiva i sensible a les molèsties. La presència de gent a la zona de la cala, més freqüent d'altra banda a la primavera i estiu (quan es produeix la nidificació de l'espècie), podria provocar que la parella abandonés l'indret.

D'altra banda, i considerant que actualment no és possible accedir al camí de Ternelles llevat de disposar de l'autorització de la propietat, excloure la platja de Cala Castell de la zona d'exclusió suposaria permetre l'accés a la platja d'un nombre indeterminat de persones procedents d'embarcacions en una època molt sensible per a les aus amenaçades que hi són presents. A més, es podria produir en l'època estival el problema esmentat d'afectació a l'hàbitat Cratoneurion.

La presència de persones a la platja podria anar lligada a una major circulació de persones pels camins, tot i que s'assenyalés adequadament l'existència d'una zona d'exclusió. Aquest perill es veuria incrementat en cas que aquests usuaris de la platja sortissin dels camins, circulessin per dins la zona d'exclusió sense autorització i anessin a llocs encara més sensibles des del punt de vista ambiental.

Tota la zona acull valors ambientals molt importants que s'han resumit al llarg de l'informe. Tanmateix, els més destacables són, sens dubte, els ornitològics. El moment més sensible per a les aus és sempre la de la nidificació. Molésties durant aquesta època poden determinar l'abandonament de la posta o, fins i tot, que els animals parteixin de l'indret a la cerca d'un lloc més tranquil.

El Pla Terrasse, de recuperació, conservació i seguiment de rapinyaires diürns de les Illes Balears indica al seu apartat 14. Altres obligacions administratives (Prevenició de riscos), apartat c, el següent:

c) Assegurar que mesures favorables per a les espècies de rapinyaires diürns, en desplegament de l'actual pla, siguin contemplades als PORN i PRUG dels espais protegits (Autoritats de parcs i reserves).

I, tot seguit, apareix el llistat de les espècies objectes del pla juntament amb les distàncies de seguretat recomanades per mantenir la tranquil·litat dels nius.

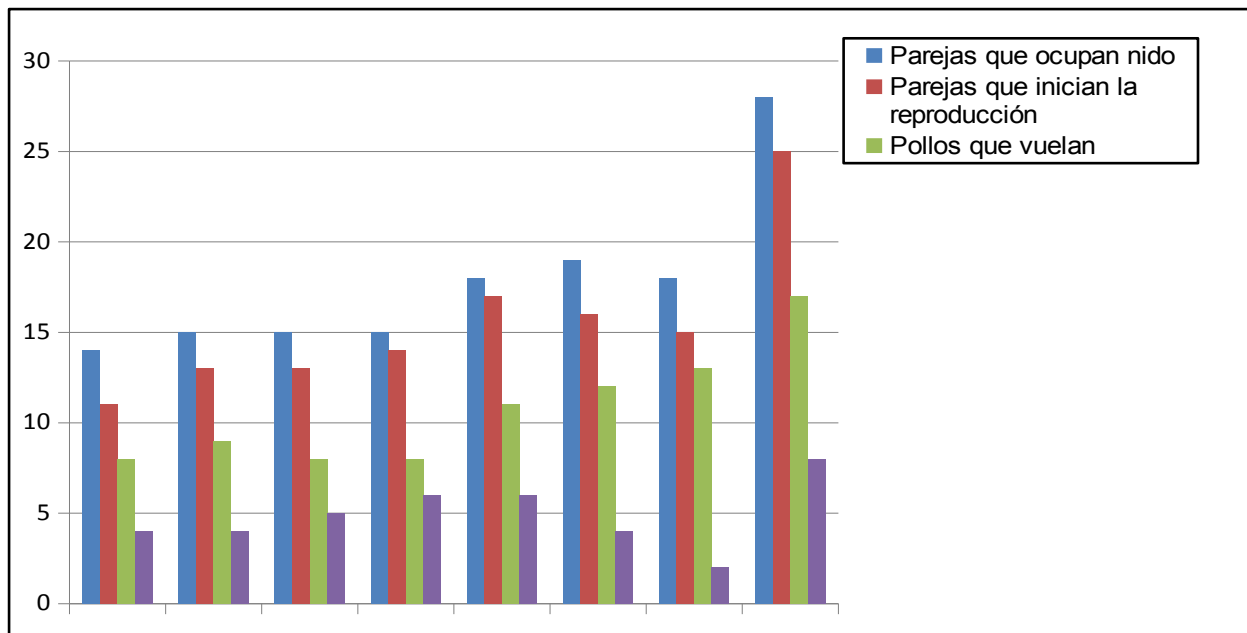
Els nius situats més aprop de Cala Castell són els de la miloca (*Neophron percnopterus*) i de l'àguila peixatera (*Pandion haliaetus*). Ambdós es troben a menys de 500 metres de la platja i, per tant, dins el rang de distància de seguretat recomanat per a ambdues espècies. El Pla recomana evitar les interferències dins aquest buffer durant uns mesos determinats, establits en funció de l'època de nidificació de cada espècie. Per a la miloca aquest període abasta des de març a agost, i per a l'àguila peixatera des de febrer a agost.

Per tant, el Servei de Protecció d'Espècies considera que actualment Cala Castell constitueix un santuari per a algunes de les espècies més emblemàtiques de Balears i també acull un hàbitat molt important. L'estat de la biodiversitat allà es pot considerar gairebé immillorable. Segons el nostre saber i entendre, la platja de Cala Castell hauria de veure limitat en la seva totalitat el nombre d'usuaris, almenys, durant les èpoques més sensibles per a les espècies de rapinyaires més amenaçades i que són presents a la zona. Per tant, l'ús de la platja podria ser permès entre els mesos de setembre i gener, ambdós inclosos, atès que durant aquest període no s'afectaria l'època de nidificació, la més sensible per a aquestes aus. Tanmateix, és recomanable que no es permeti la massificació, de tal manera que no en resultin afectats els hàbitats presents, tant terrestres com marins. En aquest sentit, tot i el temps transcorregut, sembla adient aplicar les conclusions de l'estudi¹ realitzat per la UIB l'any 2002, coordinat Miquel Morey i Maurici Ruiz, en què s'establí una capacitat de càrrega màxima de Cala Castell de 20 persones diàries. Igualment, cal que aparegui delimitat i ben visible per als banyistes mijançant cartelleria les zones on poden transitar, i prohibir l'accés a la zona d'exclusió si no es compta amb la pertinent autorització administrativa, així com transitar fora dels camins. Per últim, i atès que l'indret ho paga, que es faci un esforç de vigilància extra per part dels AMAs per assegurar que es respectin les condicions del present informe.

1 Morey, Miquel i Ruiz, Maurici. *Estudi tècnic sobre l'accessibilitat a la mar de les finques d'Ariant i Ternelles (Pollença). Criteris de preservació dels seus valors naturalístics i culturals*. Desembre 2002,

Proposta de nova zona d'exclusió:

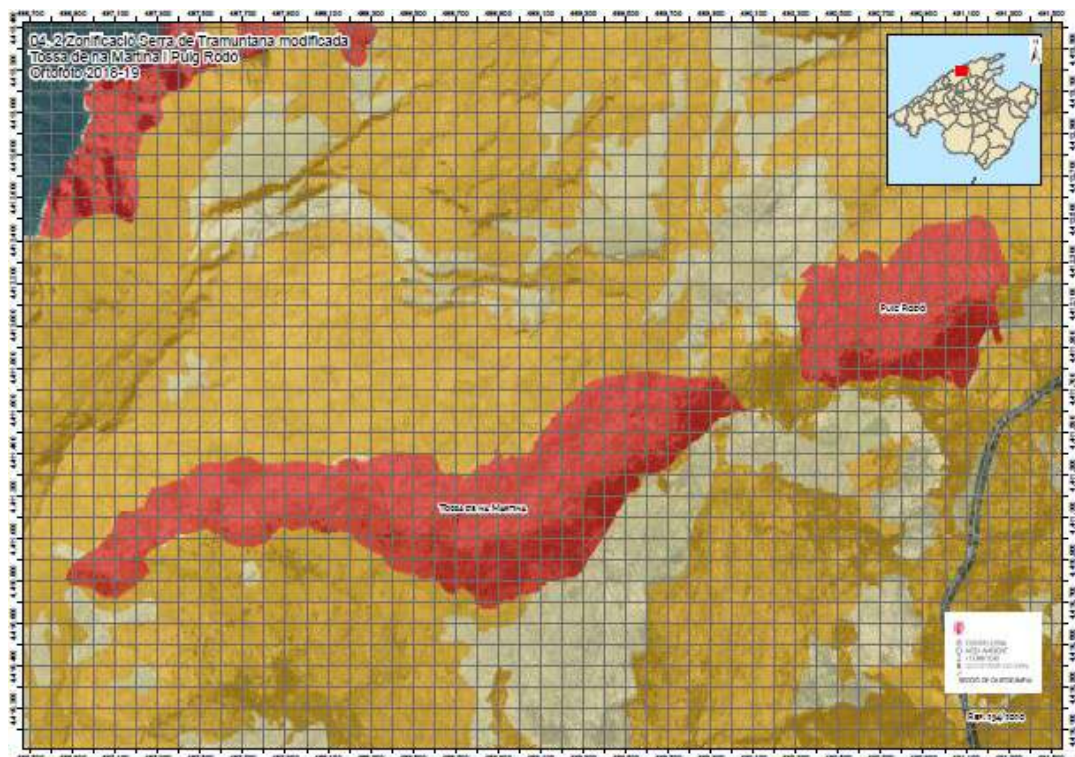
Al vessant sud del Puig Roig (zona de Mossa) hi ha uns penya-segats que han servit com a zona de nidificació de la colònia de voltor lleonat (*Gyps fulvus*). Aquesta espècie no havia estat mai present a les Illes com a reproductora en la història recent. Tanmateix, el novembre de 2008 un temporal de Llevant va arrossegar una cinquantena d'exemplars juvenils que es trobaven a la costa valenciana i que, en la seva migració postnupcial, es dirigien cap a l'estret de Gibraltar per continuar el seu viatge cap a Àfrica. Aquests animals es varen veure a Eivissa, Menorca i Mallorca, però finalment varen quedar a Mallorca, que disposa de millor hàbitat per a l'espècie. Igualment, s'hi presentava per a aquests exemplars la dificultat de poder tornar a travessar la mar fins arribar a la Península. El primer episodi de reproducció es va confirmar l'any 2012. De llavors ençà, la població del voltor lleonat s'ha anat incrementant progressivament. Es tracta d'una espècie que figura al LESPE (RD 139/2011) i que, a la quarta edició del Llibre de Vertebrats amenaçat de les Illes Balears, actualment pendent de publicació, figura amb la categoria d'amenaça de Vulnerable.



Tendència poblacional de la colònia de voltor lleonat a Mallorca

La colònia es troba dividida en quatre nuclis principals que quedarien abastats per les dues zones proposades com a d'exclusió. Estarien incloses dins l'AIRIB-38. Les AIRIBs són les Àrees d'Importància per a Rapinyaires de les Illes Balears, i que apareixien reflectides al Pla Terrasse de recuperació, conservació i seguiment dels rapinyaires diüns de les Illes Balears (objectiu 7.5 del Pla). Pel que fa a aquesta AIRIB, a més de la importància pel que fa al voltor lleonat, també s'ha definit per incloure un niu de milà reial (*Milvus milvus*) i quatre territoris segurs d'àguila calçada (*Hieraetus pennatus*). La primera és espècie En perill d'extinció i la segona és LESPE.

En ser dues zones amb uns valors de biodiversitat tan importants, es recomana la seva designació com a zona d'exclusió del PNST: la situada a llevant, amb el topònim de Puig Rodó (59,27 Ha) i la de ponent, anomenada Tossa de sa Martina (142,13 Ha).



Palma, 4 de desembre de 2020

El cap del Servei de Protecció d'Espècies

Ivan Ramos Torrens



Informe sobre la sol·licitud de l'Ajuntament de Pollença de modificació del Pla d'ordenació dels recursos naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana en relació amb les zones d'exclusió (Cala Castell i Castell del Rei)

El 15 de maig de 2020 va tenir entrada en el registre de la Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat un escrit de l'Ajuntament de Pollença mitjançant el qual adjunta un acord del Ple de 28 de novembre de 2019, la part dispositiva del qual és la següent:

«Primer.- Sol·licitar formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la modificació del Pla d'Ordenació dels Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm. 54 Ext de 11.04.2017), amb la finalitat de que l'esmentat instrument incorpori com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3^a de la Llei 5/2005 (L.E.C.O.), i això sobre la base dels arguments reproduïts en el cos de l'informe emès en data 12.09.2019 per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, el qual forma part integrant del present acord a efectes de la seva motivació, i dels que legalment pertoquin.

Segon.- Donar trasllat del present acord a la Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, tot instant de la mateixa una efectiva i presta complementació dels tràmits de rigor per atendre la sol·licitud formulada en l'ordinal anterior.»

L'informe al qual fa referència, de 12 de setembre de 2019, assenyala, en essència i pel que fa a la part relacionada amb la qüestió que ara ens ocupa, el següent:

- La servitud de pas pel camí de Ternelles contemplada en el PGOU de Pollença resta suspesa i l'Ajuntament no pot concedir cap autorització a ningú per anar pel camí de Ternelles.
- L'adaptació del PGOU al PORN de la Serra de Tramuntana en la forma proposada per l'Ajuntament de Pollença (mateniment de la servitud, amb algunes variacions respecte a com estava abans) resta també suspesa fins

que l'Administració autonòmica modifiqui el PORN per recollir i/o concretar com a usos autoritzables o autoritzats els que diu l'article 22 *a* de la LECO i la seva disposició addicional tercera. I literalment diu que «Mentre no es produeixi una modificació del PORN en aquest sentit, tramitada conforme al procediment establert a l'efecte, no hi ha servitud pública de pas que valgui per anar a Cala Castell i al Castell del Rei pel camí de Ternelles».

- La interlocutòria del TSJ de les Illes Balears de 9 de gener de 2019 citada en l'informe del lletrat, dona peu a fer una modificació puntual del PORN de la Serra de Tramuntana als efectes d'adaptar-lo a l'article 22 *a* i disposició transitòria tercera de la LECO.
- Hi podria haver una errada en la delimitació de la zona d'exclusió de Cala Castell, per l'explicació donada en la pàg. 6 i següents de l'informe.

En definitiva, després d'analitzar la situació legal i judicial de la modificació del PGOU en relació amb el camí de Ternelles per accedir al Castell del Rei i a Cala Castell, fa una proposta d'actuació que s'ha plasmat en la sol·licitud cap a la Conselleria de Medi Ambient i Territori de modificar el PORN de la Serra de Tramuntana.

Per altra banda, l'article 22 *a* i la disposició transitòria tercera de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO) a què fa referència estableixen el següent:

«Article 22. Zonificació dels espais naturals protegits:

[...]

a) Zones d'exclusió. Estan constituïdes per aquelles àrees amb major qualitat biològica o que contenguin els elements biòtics o abiòtics més fràgils, amenaçats o representatius.

L'accés i l'estada de persones en aquestes zones ha de ser regulat en els instruments de planificació i gestió atenent prioritàriament a la seva conservació, tot procurant, alhora, satisfer les finalitats científiques, educatives i de gaudi dels béns de domini públic i dels integrants del patrimoni cultural, en les condicions escaients per a la conservació de l'espai natural.»

«Disposició transitòria tercera. Usos autoritzables a les zones d'exclusió

Fins que s'aprovin els instruments de planificació i gestió dels espais de rellevància ambiental, o s'aprovi l'adaptació dels vigents a les previsions de l'article 22.a) d'aquesta llei, es consideren usos autoritzables el trànsit a peu per camins i

senders existents, la utilització del domini públic marítim-terrestre per als usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als béns d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial.»

Amb anterioritat a la sessió del Ple de l'Ajuntament de Pollença de 28 de novembre de 2019 -el 27 de novembre de 2019- va tenir entrada en el registre de la Conselleria de Medi Ambient i Territori un escrit de la Universidad de Alcalá -concretament, del director de la Càtedra de Medi Ambient de la Fundació General de la Universidad de Alcalá- en el qual assenyala que «Dadas las noticias que han llegado a nuestro conocimiento sobre la propuesta de una posible modificación del PORN del Paraje Natural de la Sierra de Tramuntana [sic.], les hacemos llegar los datos que hemos ido recopilando de la zona de la finca de Ternelles en estudios de campos y bibliográficos en los años 2016, 2017, 2018 y 2019. [...] Estos datos e inventarios pueden ser de interés con vistas a la preservación de la zona, que sin duda es una de las más importantes desde el punto de vista ambiental de todas las Baleares. También hacen referencia al necesario mantenimiento de condiciones de control de visitas y de molestias para la fauna que se requieren para una correcta conservación de estos espacios, sobre todo por la existencia de las especies de fauna más sensibles de la isla. Esperando que estos estudios les sirvan de ayuda para mantener una gestión que permita la conservación de estos parajes tan importantes para la biodiversidad.». Amb l'escrit adjunta el document titulat «Valores ambientales destacados. Inventario florístico y faunístico detallado de Ternelles (Pollença, Mallorca).

En l'estudi es fa èmfasi en que «Se han empleado tanto datos del Bioatles del Gobierno Balear como datos propios, para la elaboración de mapas que contienen, por tanto, es informacion confidencial, no APTA para su publicación».

Amb la finalitat de valorar la petició de l'Ajuntament de Pollença es va sol·licitar informe al Servei d'Espais Naturals (Paratge natural de la Serra de Tramuntana) i al Servei de Protecció d'Espècies, ambdós de la Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat, -mitjançant nota interna de 30 de setembre de 2020-, els quals han emès els informes següents:

- Informe del Paratge natural de la Serra de Tramuntana de 5 de novembre de 2020, sobre la modificació del Pla d'Ordenació dels Recursos Naturals (PORN) de Tramuntana segons la nova redacció de l'article 22 a de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental de les Illes Balears (LECO), atesa la disposició final segona de la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears, arrel de la sol·licitud formulada per l'Ajuntament de Pollença i la petició del cap de Departament de Medi Natural.



- Informe del Servei de Protecció d'Espècies 4 de desembre de 2020 en relació amb la sol·licitud de l'Ajuntament de Pollença sobre la modificació puntual del PORN del Paratge natural de la Serra de Tramuntana i per fer la proposta d'una nova zona d'exclusió.

De l'anàlisi d'aquesta documentació es desprenen tota una sèrie de consideracions, la primera de les quals, segons el nostre parer, és que no s'ha d'accedir estrictament en els termes de la petició de l'Ajuntament de Pollença en el sentit d'incorporar «com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) - el que vendria a ser un ús permès amb condicionants des de l'òptica de la LECO- en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitoria 3^a de la Llei 5/2005 [...]», atesos precisament els valors ambientals de la zona, tal com es desprèn de l'estudi de la Universidad de Alcalá, l'informe del Paratge natural de la Serra de Tramuntana i l'informe del Servei de Protecció d'Espècies.

Per tant, en base a aquesta documentació, no sembla que un ús que ara mateix està regulat com a autoritzable -tal com estableix la disposició transitòria tercera de la LECO- passi a ser un ús permès amb condicionants.

Això no obstant, i atès el mandat de l'article 22 *a* de la Llei 5/2005 -en relació amb la disposició transitòria tercera de la mateixa-, relatiu a «regular en els instruments de planificació i gestió atenent prioritàriament a la seva conservació, tot procurant, alhora, satisfer les finalitats científiques, educatives i de gaudi dels béns de domini públic i dels integrants del patrimoni cultural, en les condicions escaients per a la conservació de l'espai natural», cal ponderar adequadament aquests interessos, mandat que també n'ha fet ressó la Interlocutòria de 9 de gener de 2019, la qual va denegar l'avanç de la modificació del PGOU al PORN proposat per l'Ajuntament de Pollença (que mantenia la servitud de pas), «En espera de que la Administración autonómica medio ambiental autorice esos usos», modificació que segons afirma «puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a esos efectos» (extracte de l'informe de la Direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença de 12 de setembre de 2019).

D'acord amb el que estableix la Llei 5/2005, l'ús i l'aprofitament dels béns i recursos inclosos en l'àmbit d'un espai natural protegit s'ha de realitzar de manera que resulti compatible amb la conservació dels valors que fonamenten la seva declaració (article 18.1), i que dins l'àmbit d'un espai natural protegit els usos poden ser permesos, autoritzables o prohibits (art. 18.2).

L'Ajuntament de Pollença ha sol·licitat que s'incorporin com a autoritzats en les zones d'exclusió (amb les limitacions que es considerin adients) els usos recollits a l'article 22 *a* de la Llei 5/2005, però ponderada aquesta postura amb els informes i l'estudi sembla més adient configurar aquests usos com un ús autoritzable -de

manera que l'òrgan gestor de l'espai natural, directament o amb col·laboració amb tercers, en pugui controlar l'ús públic i actuar en conseqüència- i fins i tot en determinades zones com a prohibit, tal com es proposa en algunes zones als informes esmentats.

Cal remarcar que el caràcter autoritzable no significa que sigui un ús autoritzat [*permès*, en terminologia de la LECO] tal com remarcà la interlocutòria del TSJ Illes Balears de 9 de gener de 2019:

«**QUINTO:** En primer lugar el artículo 21 detalla cuáles son los usos autorizables, que nos dice serán aquellos que el planeamiento medioambiental establezca por ser, bajo determinadas condiciones, compatibles con la protección del medio natural sin deterioro de sus valores, así como todos los usos no definidos como permitidos o prohibidos.

Por eso y en espera de que se aprueben los instrumentos de planificación y gestión de los espacios de relevancia ambiental o se apruebe la adaptación de los vigentes a las previsiones del artículo 22.a) de la ley 5/2005, lo que la DT Tercera introducida por la ley 12/2016 de 17 de agosto acepta como "uso autorizable" es el tráfico a pie por caminos y senderos existentes, la utilización del dominio público marítimo-terrestre para los usos comunes públicos y gratuitos contemplados en su normativa reguladora y el acceso a los bienes de interés cultural de acuerdo con la legislación sectorial. Y un uso autorizable, no equivale ni significa que sea un "uso autorizado". Como su forma verbal revela, esa expresión permite que pueda ser autorizado ese uso, claro está, cuando así lo acuerde o autorice la Administración competente que no es otra que la autonómica.

[...]

Sea como fuere, lo que aquí importa es que la Disposición Transitoria Tercera no dice que durante esa fase de ultimación de los instrumentos de planeamiento medio ambientales tales usos sean "usos autorizados", sino solamente autorizables, y esa autorización debe concretarse en los instrumentos de planeamiento medio ambiental.»

Per altra banda, tant l'Ajuntament de Pollença com les interlocutòries judicials de 09/01/2019 i de 04/09/2019 citades a l'informe del Lletat de 12 de setembre de 2019 donen peu a què es modifiqui puntualment el PORN de la Serra de Tramuntana, la qual cosa es comparteix.

Cal recordar que la necessitat de modificar el PORN s'ha fet palesa en el marc del procés judicial existent. Concretament, la interlocutòria de la sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 4 de setembre de 2019 s'hi referia en els termes següents:

«[...] Es una evidencia que esa Disposición Transitoria Tercera señala que el tráfico a pie por caminos y senderos, o la utilización del dominio público marítimo terrestre para usos comunes y gratuitos es un uso «autorizable» mientras se aprueben los instrumentos de planificación y gestión de los espacios de relevancia medio ambiental o se aprueben las adaptaciones de los vigentes a las previsiones del artículo 22 a) de la Ley 5/2005. Si es autorizable, o sea susceptible de ser autorizado, significa que no es un uso directamente autorizado por la ley. Ello exige, y eso es lo que permite esa disposición, que el planeamiento medio ambiental y la Administración competente, que es la autonómica, autorice expresamente ese uso en el planeamiento medio ambiental. Por lo tanto, no es a través del planeamiento municipal que se autorizará ese uso, sino al revés, es el PORN, al que el PGOU de Pollença se debe adaptar, el que deberá autorizar previamente ese uso en ese determinado camino o la utilización del dominio público marítimo terrestre en un concreto lugar, reflejando el planeamiento municipal lo que el PORN expresamente autoriza.

Por ello, y a la vista de que la ejecución de la sentencia para porque el PGOU se adapte al PORN y no puede obviar el Ayuntamiento esa exigencia, ni utilizar vías que obvien ese proceder es por lo que debe estarse a la espera de que se concrete la autorización de esos usos por parte de la Administración autonómica y después pueda continuarse con la ejecución de la sentencia, tal y como refiere el auto recurrido.

Llegados a este punto desestimamos la reposición y confirmamos el auto recurrido.»

I amb anterioritat, la interlocutòria del TSJ Illes Balears de 9 de gener de 2019 ja havia remarcat la possibilitat de fer una modificació puntual:

“[...] Dónde se ha de plasmar esa autorización debe ser en el planeamiento medio ambiental correspondiente. Y claro está, si la disposición Transitoria que nos ocupa tiene como finalidad que esos usos autorizables tengan esa consideración mientras se tramitan y se aprueban aquellos instrumentos de planeamiento de los recursos naturales, podrá decirse que ninguna utilidad ha de tener esa Disposición Transitoria, o también que esa interpretación conduce al absurdo. Pero ello no es así porque puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a esos efectos. [...]”

Per tot això, s'emeten les observacions següents a tall de conclusió:

1. A les zones d'exclusió, el trànsit a peu per camins i senders existents, la utilització del domini públic marítim terrestre per als usos comuns públics i gratuïts contemplats en la seva normativa reguladora i l'accés als béns

d'interès cultural d'acord amb la legislació sectorial actualment és un ús autoritzable, tal com estableix la disposició transitòria tercera de la LECO.

2. La regulació que fa la disposició transitòria tercera de la LECO és, com bé indica la seva denominació i naturalesa, transitòria, fins que s'aprovin els instruments de planificació i gestió dels espais de rellevància ambiental, o s'aprovi l'adaptació dels vigents a les previsions de l'article 22 *a* de la LECO.
3. La sol·licitud de l'Ajuntament de Pollença dona peu a fer una modificació del PORN de la Serra de Tramuntana, a fi de regular l'accés i l'estada a la zona de Cala Castell i Castell del Rei.
4. La modificació proposada podria ser una modificació puntual, d'acord amb l'informe aportat per l'Ajuntament de Pollença i les interlocutòries del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 9 de gener de 2019 i de 4 de setembre de 2019.

Palma, 18 de gener de 2021

El cap del Departament del Medi Natural

Andreu Fuster Amer



Informe sobre el caràcter puntual de la proposta inicial de modificació del Pla d'ordenació dels recursos naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana de 22 de desembre de 2020

L'article 9.2 de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO) estableix que els plans d'ordenació dels recursos naturals s'han d'aprovar per decret del Govern de les Illes Balears i s'han de tramitar d'acord amb el procediment específic conformat pels tràmits que hi preveu.

Per modificar aquests plans s'ha de seguir el mateix procediment que per a la seva aprovació (art. 9.3), llevat de quan es tracti d'una modificació puntual, cas en què es pot seguir la tramitació simplificada prevista a l'article 9.4. Aquest mateix apartat preveu que «S'entenen per modificacions puntuals les que, atenent el caràcter quantitatiu i qualitatiu de la modificació, no constitueixen un canvi substancial o essencial del pla».

La tramitació simplificada de les modificacions puntuals és la següent (paràgraf tercer de l'article 9.4):

- a) L'inici del procediment correspon al conseller de Medi Ambient i Territori, el qual ha de justificar el caràcter puntual de la modificació i contenir una proposta inicial de modificació.

La resolució d'inici s'ha de publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* mitjançant un anunci que contengui un extracte del contingut i que indiqui el lloc web en què es pot accedir a la documentació. També s'ha de posar a disposició de la ciutadania a través dels mitjans telemàtics.

- b) La proposta inicial de modificació s'ha de sotmetre als tràmits següents:

- i) Audiència de les persones interessades, directament o per mitjà de les entitats que les agrupin o les representin, per un termini de vint dies hàbils.
- ii) Consulta de les administracions territorials que es puguin veure afectades per la iniciativa, que s'han de pronunciar en el termini de vint dies hàbils.

iii) Informació pública per un termini de vint dies hàbils. A aquest efecte, s'ha de publicar un anunci en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*, com també i com a mínim, a dos diaris de major tirada de l'illa corresponent, que indiqui el termini per fer suggeriments i el lloc web en què es pot accedir a la documentació.

Si, com a resultat dels tràmits anteriors, es modifica substancialment la proposta inicial, aquesta se sotmetrà de nou a aquests tràmits.

Les alegacions rebudes poden no ser tingudes en compte si s'emeten fora del termini previst o no tenen relació directa amb l'objecte de la modificació.

- c) La proposta de modificació s'ha de sotmetre a l'informe jurídic de la Secretaria General.
- d) L'aprovació de la modificació s'ha de fer per decret del Consell de Govern. El decret ha d'incloure la denominació modificació puntual en el títol de la disposició i s'ha de publicar en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

El 19 de gener de 2021 el director general d'Espais Naturals i Biodiversitat ha formulat una proposta inicial de modificació del Pla d'ordenació dels recursos naturals de la Serra de Tramuntana.

Aquesta proposta de modificació consisteix, en essència, en el següent:

- Afegir un paràgraf segon a l'article 8.1 del PORN, a fi d'incorporar la nova redacció de l'article 22 *a* de la Llei 5/2005.
- Afegir un paràgraf segon a l'article 61.2 del PORN, relatiu al trànsit a peu per les zones d'exclusió respecte de les activitats recreatives, i la conseqüent modificació de la lletra *a* de l'article 62, atès la seva relació.
- Afegir un paràgraf segon a la lletra c de l'article 62, relatiu a l'accés a les platges i, específicament, l'accés a Cala Castell, juntament amb la modificació del plànol cartogràfic corresponent.
- Afegir un paràgraf segon a l'article 71, sobre els projectes d'investigació en zones d'exclusió.
- Modificar unes errades cartogràfiques dels plànols 644-6 i 670-3 del Pla.
- Delimitar una zona d'exclusió a la zona del Puig Roig, que comprès dues àrees (Puig Roig i Tossa de sa Martina).

L'article 9.4 de la Llei 5/2005 entén per modificació puntual la que, atenent el caràcter quantitatiu i qualitatiu de la modificació, no constitueix un canvi substancial o essencial del pla.

El PORN de la Serra de Tramuntana és un instrument de planificació aprovat pel Decret 19/2007, de 16 de març i estructurat en tres parts: a) Memòria ambiental i diagnosi, b) Estudi socioeconòmic i estratègia de comunicacions i c) Règim de protecció i normativa.

Aquest darrer apartat està constituït per un text articulat de 102 articles, una disposició addicional i dues disposicions transitòries. Aquest s'estructura en els següents títols i capítols:

Títol primer: disposicions generals

Títol segon: normes generals per a les diferents zones delimitades

Capítol I: disposicions comunes

Capítol II: Zones d'exclusió

Capítol III: Zones d'ús limitat

Capítol IV: Zones d'ús compatible

Capítol V: Zones d'ús general

Capítol VI: Àrea d'influència socioeconòmica

Títol tercer: de l'ordenació de l'ús i de la gestió dels recursos naturals i de les activitats lligades al medi natural

Secció I: àmbit terrestre

Capítol I: de la protecció del medi físic

Capítol II: dels recursos hídrics

Capítol III: de la flora, la vegetació natural i els seus aprofitaments

Capítol IV: de la fauna terrestre

Capítol V: recursos i incendis forestals

Capítol VI: de l'activitat agrícola i ramadera

Capítol VII: de la caça

Capítol VIII: de les activitats de lleure

Secció II: disposicions comunes a l'àmbit terrestre i al marí

Capítol I: de la preservació del patrimoni històric, arqueològic, etnològic i cultural

Capítol II: investigació i educació ambiental

Capítol III: de l'activitat turística

Secció III: àmbit marí

Títol quart: d'altres actuacions amb incidència en el medi

Títol cinquè: promoció socioeconòmica

Títol sisè: actuacions que s'hauran de sotmetre al procediment d'avaluació d'impacte ambiental. Avaluació de repercussions a la xarxa ecològica europea Natura 2000

La proposta de modificació plantejada té per finalitat essencial donar resposta a la qüestió plantejada i tractada per l'Ajuntament de Pollença i les instàncies judicials succeïdes arran del litigi existent sobre el PGOU de Pollença i les previsions que aquest fa en relació amb la servitud de pas pel camí de Ternelles per accedir a Cala Castell i el Castell del Rei i de la necessitat que el PORN de la Serra de Tramuntana es modifiqui. La proposta de modificació només es refereix, per tant, a les zones d'exclusió del Paratge, per la qual cosa des del punt de vista qualitatiu només s'afecta a una matèria molt concreta del Pla, com ho és una part molt concreta de l'ús públic, específicament l'accés de persones a les zones d'exclusió. No s'aborda cap altra matèria de les regulades en el PORN.

De fet, el caràcter puntual de la modificació s'ha donat a entendre en les mateixes actuacions judicials, en concret per part de la interlocutòria de 9 de gener de 2019 de la sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears (fonament de dret cinquè):

«**QUINTO:** En primer lugar el artículo 21 detalla cuáles son los usos autorizables, que nos dice serán aquellos que el planeamiento medioambiental establezca por ser, bajo determinadas condiciones, compatibles con la protección del medio natural sin deterioro de sus valores, así como todos los usos no definidos como permitidos o prohibidos.

Por eso y en espera de que se aprueben los instrumentos de planificación y gestión de los espacios de relevancia ambiental o se apruebe la adaptación de los vigentes a las previsions del artículo 22.a) de la ley 5/2005, lo que la DT Tercera introducida por la ley 12/2016 de 17 de agosto acepta como "uso autorizable" es el tráfico a pie por caminos y senderos existentes, la utilización del dominio público marítimo-terrestre para los usos comunes públicos y gratuitos contemplados en su normativa reguladora y el acceso a los bienes de interés cultural de acuerdo con la legislación sectorial. Y un uso autorizable, no equivale ni significa que sea un "uso autorizado". Como su forma verbal revela, esa expresión permite que pueda ser autorizado ese uso, claro está, cuando así lo acuerde o autorice la Administración competente que no es otra que la autonómica.

Dónde se ha de plasmar esa autorización debe ser en el planeamiento medio ambiental correspondiente. Y claro está, si la disposición Transitoria que nos ocupa tiene como finalidad que esos usos autorizables tengan esa consideración mientras se tramitan y se aprueban aquellos instrumentos de planeamiento de los recursos naturales, podrá decirse que ninguna utilidad ha de tener esa Disposición Transitoria, o también que esa interpretación conduce al absurdo.

Pero ello no es así porque puede realizarse una modificación puntual del PORN solamente a esos efectos.»

La proposta de modificació pretén regular, per tant, una qüestió molt puntual plantejada per l'Ajuntament de Pollença i que es tradueix, des del punt de vista de la tècnica legislativa, en la modificació -mitjançant l'addició de paràgrafs- de 4 articles del PORN, juntament amb la modificació de 4 plànols de l'annex cartogràfic, la qual cosa, des del punt de vista quantitatiu, és una modificació menor del Pla. En aquest sentit, el Pla consta de 102 articles i conté aproximadament 130 plànols.

Dins aquesta proposta de modificació s'hi inclouen la correcció de dos errors cartogràfics i es delimita una nova zona d'exclusió de 201,4 hectàrees, la qual cosa representa un 0,32% de la superfície terrestre del Paratge.

Per tot això, es considera de caràcter puntual la proposta de modificació del Pla d'ordenació dels recursos naturals de la Serra de Tramuntana de 19 de gener de 2021, als efectes del previst a l'article 9.4 de la Llei 5/2005.

Palma, 19 de gener de 2021

El cap del Departament de Medi Natural

Andreu Fuster Amer



Resolució per la qual s'inicia el procediment de modificació puntual del Pla d'ordenació dels recursos naturals de la Serra de Tramuntana, aprovat pel Decret 19/2007, de 16 de març

Fets

La Serra de Tramuntana és un dels espais més valuosos i emblemàtics de les Illes Balears. Una alineació muntanyosa d'uns noranta quilòmetres de llargària que s'estén al nord de l'illa de Mallorca. Es caracteritza per la diversitat de paisatges: espais forestals formats per alzinars, pinars, carritxars i d'altres espècies, s'alternen amb els agrícoles com són els oliverars. A més, cal destacar la gran quantitat d'espècies endèmiques de flora i fauna. Els valors naturals i ambientals d'aquest indret motivaren la seva declaració l'any 2007 com a espai natural protegit, sota la figura de Paratge natural.

El Paratge natural de la Serra de Tramuntana comprén una superfície de 63.084 hectàrees, de les quals 1.123 ha són marines i les 61.961 ha restants són terrestres, superfície que ocupa nombrosos municipis (Alaró, Andratx, Banyalbufar, Bunyola, Calvià, Campanet, Deià, Escorca, Esporles, Estellencs, Fornalutx, Lloseta, Mancor de la Vall, Palma, Pollença, Puigpunyent, Santa Maria, Selva, Sóller i Valldemossa). És un espai, per tant, en el qual hi coexisteixen activitats agrícoles, ramaderes o pesqueres, de transformació agrària i activitats d'altres sectors econòmics que fan compatible la conservació amb el seu desenvolupament sostenible, configurant un paratge de gran interès ecocultural.

Paral·lelament a la seva declaració com a espai natural protegit -mitjançant acord del Consell de Govern de 16 de març de 2007 (BOIB núm. 54 Ext., d'11 d'abril)-, s'aprovà el Pla d'ordenació dels recursos naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, mitjançant el Decret 19/2007, de 16 de març.

El Paratge natural de la Serra de Tramuntana ha estat el primer espai natural protegit declarat arran de la promulgació de la Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO). La zonificació d'aquest espai obeeix, per tant, a la zonificació establerta per la Llei 5/2005 en funció de les seves característiques, en zones d'exclusió, zones d'ús limitat, zones d'ús compatible i zones d'ús general.

La trajectòria seguida des de la seva declaració com a espai natural protegit sempre ha intentat trobar un equilibri entre la necessària conservació d'aquest indret únic amb les diferents activitats humanes existents.

L'any 2016 es va modificar la Llei 5/2005 per part de la Llei 12/2016, de 17 d'agost, d'avaluació ambiental de les Illes Balears, modificació que suposà una redefinició de les zones d'exclusió, amb la finalitat de preveure que l'accés i l'estada de persones en aquestes àrees -que són les de major qualitat biològica o contenen els elements biòtics o abiòtics més fràgils, amenaçats o representatius- es reguli en els instruments de planificació i gestió atenent prioritàriament a la seva conservació, tot procurant, alhora, satisfer les finalitats científiques, educatives i de gaudi dels béns de domini públic i dels integrants del patrimoni cultural, en les condicions escaients per a la conservació de l'espai natural.

En relació amb aquesta modificació, l'Ajuntament de Pollença ha posat sobre la taula el debat entorn a l'ús públic que hi ha d'haver a les zones d'exclusió del Paratge i, específicament, a la zona de Ternelles. Concretament, el 14 de maig de 2020 va traslladar a la Conselleria de Medi Ambient i Territori l'acord plenari de 28 de novembre de 2019 mitjançant el qual s'instava a la Conselleria que modifiqués el PORN de la Serra de Tramuntana, amb la finalitat que l'esmentat instrument de planificació incorporés com a autoritzats (amb les limitacions que es considerin adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22 a i la disposició transitòria tercera, ambdós de la Llei 5/2005.

La sol·licitud de l'Ajuntament de Pollença posa de manifest la necessitat d'abordar aquesta regulació, relacionada com hom sap amb la problemàtica entorn la servitud de pas pel camí de Ternelles contemplada en el Pla general d'ordenació urbana (PGOU), que ha estat objecte de llargs processos judicials, tal com s'exposa en la documentació tramesa per l'Ajuntament. Per tant, es fa necessari que el Govern de les Illes Balears modifiqui el PORN en relació amb les zones d'exclusió a aquella zona del Paratge, per tal de regular l'accés i l'estada a Cala Castell i al Castell del Rei.

Aquesta necessitat també s'ha fet palesa en el marc del procés judicial existent. Concretament, la interlocutòria de la sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 4 de setembre de 2019 s'hi referia en els termes següents:

«[...] Es una evidencia que esa Disposición Transitoria Tercera señala que el tráfico a pie por caminos y senderos, o la utilización del dominio público marítimo terrestre para usos comunes y gratuitos es un uso «autorizable» mientras se aprueben los instrumentos de planificación y gestión de los espacios de relevancia medio ambiental o se aprueben las adaptaciones de los vigentes a las previsiones del artículo 22 a) de la Ley 5/2005. Si es autorizable, o sea susceptible de ser autorizado, significa que no es un uso directamente autorizado por la ley.



Ello exige, y eso es lo que permite esa disposición, que el planeamiento medio ambiental y la Administración competente, que es la autonómica, autorice expresamente ese uso en el planeamiento medio ambiental. Por lo tanto, no es a través del planeamiento municipal que se autorizará ese uso, sino al revés, es el PORN, al que el PGOU de Pollença se debe adaptar, el que deberá autorizar previamente ese uso en ese determinado camino o la utilización del dominio público marítimo terrestre en un concreto lugar, reflejando el planeamiento municipal lo que el PORN expresamente autoriza.

Por ello, y a la vista de que la ejecución de la sentencia para porque el PGOU se adapte al PORN y no puede obviar el Ayuntamiento esa exigencia, ni utilizar vías que obvien ese proceder es por lo que debe estarse a la espera de que se concrete la autorización de esos usos por parte de la Administración autonómica y después pueda continuarse con la ejecución de la sentencia, tal y como refiere el auto recurrido.

Llegados a este punto desestimamos la reposición y confirmamos el auto recurrido.»

L'Ajuntament de Pollença sol·licita «formalment a l'administració autonòmica ambiental competent, Conselleria de Medi Ambient de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la modificació del Pla d'Ordenació dels Recursos Naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat per Decret 19/2007, de 16 de març (BOIB núm.: 54 Ext de 11.04.2017), amb la finalitat de que l'esmentat instrument incorpori com a autoritzats (amb les limitacions que consideri adients) en les zones d'exclusió els usos que permeten l'article 22.a) i la Disposició Transitòria 3^a de la Llei 5/2005 (L.E.C.O.), i això sobre la base dels arguments reproduïts en el cos de l'informe emès en data 12.09.2019 per la direcció lletrada de l'Ajuntament de Pollença en les avantdites actuacions judicials, el qual forma part integrant del present acord a efectes de la seva motivació, i dels que legalment pertoquin.»

A efectes de valorar la sol·licitud de l'Ajuntament, aquesta ha estat objecte de diferents informes de la Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat: informe del Paratge natural de la Serra de Tramuntana de 5 de novembre de 2020, informe del Servei de Protecció d'Espècies de 4 de desembre de 2020 i informe del Departament de Medi Natural de 18 de gener de 2021.

La Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat ha formulat, amb data de 19 de gener de 2021, una proposta inicial de modificació puntual del Pla d'ordenació dels recursos naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat pel Decret 19/2007, de 16 de març.

L'article 9.4 de la Llei 5/2005 regula un procediment simplificat a seguir per modificar puntualment els plans d'ordenació dels recursos naturals.

L'objecte de la modificació que ara es pretén del PORN de la Serra de Tramuntana és bàsicament per donar resposta a la petició de l'Ajuntament de Pollença que, com s'ha dit, també es troba bren present en el procés judicial existent, a l'espera «de que se concrete la autorización de esos usos por parte de la Administración autonómica» (Interlocutòria del TSJIB de 4 de setembre de 2019), considerant possible que pugui «realizarse una modificación puntual del PORN solamente a esos efectos» (interlocutòria del TSJIB de 4 de gener de 2019).

Així mateix, s'aborda també de manera puntual les qüestions següents: per una banda, la correcció del que es consideren dues errades cartogràfiques a les zones del Puig Major i de la zona des Mirador de'n Parietti o des Colomer. Per l'altra, la proposta de delimitar una nova zona d'exclusió al vessant sud del Puig Roig (zona de Mossa), concretament dues àrees: una situada al Puig Rodó, de 59,27 hectàrees i una a l'anomenada Tossa de sa Martina, de 142,13 hectàrees. Es tracta d'una zona que ja és Paratge natural des del 2007 però que mereix la qualificació com a zona d'exclusió degut a uns valors que en el moment de la declaració del Paratge no hi eren presents. Concretament, a la zona del Puig Roig hi ha uns penya-segats que han servit com a zona de nidificació de la colònia del voltor lleonat (*Gyps fulvus*), espècie que no havia estat mai present a les Illes Balears com a reproductora en la història recent. En aquesta zona també hi ha present un niu de milà reial (*Milvus milvus*) i quatre territoris d'àguila calçada (*Hieraetus pennatus*). En definitiva, aquest canvi de zonificació suposaria incrementar les zones d'exclusió del Paratge en 201,4 hectàrees.

Amb tot, es considera que, atenent al caràcter quantitatiu i qualitatiu de la modificació i d'acord amb l'informe de 19 de gener de 2021, aquesta no constitueix un canvi substancial o essencial del PORN, atès que únicament s'aborda una qüestió molt puntual plantejada per l'Ajuntament de Pollença i es delimita una nova zona d'exclusió -que representa un 0,32% de la superfície terrestre del Paratge. Aquests canvis es tradueixen en la modificació de quatre articles del PORN (dels 102 articles que actualment té) i de quatre plànols de l'annex cartogràfic (dels aproximadament 130 plànols que conté el Pla), i tot això únicament en relació amb una matèria -l'accés i l'estada en zones d'exclusió.

Fonaments de dret

1. Llei 5/2005, de 26 de maig, per a la conservació dels espais de rellevància ambiental (LECO).
2. Acord del Consell de Govern de 16 de març de 2007 pel qual es declara paratge natural la Serra de Tramuntana.

3. Decret 19/2007, de 16 de març, pel qual s'aprova el Pla d'ordenació dels recursos naturals de la Serra de Tramuntana.
4. Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.
5. Decret 21/2019, de 2 d'agost, de la presidenta de les Illes Balears, pel qual s'estableixen les competències i l'estructura orgànica bàsica de les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Per tot això, d'acord amb l'article 9.4 de la Llei 5/2005, dict la següent:

Resolució

1. Iniciar el procediment de modificació puntual del Pla d'ordenació dels recursos naturals (PORN) de la Serra de Tramuntana, aprovat pel Decret 19/2007, de 16 de març.
2. Adoptar la proposta inicial de modificació puntual del Pla d'ordenació dels recursos naturals de la Serra (PORN) de Tramuntana de 19 de gener de 2021.
3. Designar la Direcció General d'Espais Naturals i Biodiversitat com a òrgan encarregat de la instrucció del procediment i, en particular, ordenar-li que substanciï els tràmits d'audiència, de consulta a les administracions territorials i d'informació pública prevists a l'article 9.4 de la Llei 5/2005.
4. Ordenar la publicació en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* d'un anunci amb un extracte del contingut d'aquesta Resolució i la indicació del lloc web on es pot accedir a la documentació.

Palma, 19 de gener de 2021

El conseller de Medi Ambient i Territori

Miquel Mir Gual