Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

En todo caso, tal como sinalou a doutrina , aínda que o lexislador cualificou este precepto de básico, en realidade é competencia exclusiva do Estado por virtude do previsto no artigo 149.1.8º CE, ao tratarse de lexislación civil (hipotecaria), polo que o lexislador autonómico carece de competencias de desenvolvemento."

En consecuencia, recoméndase, ben eliminar o precepto, ben recoller a posibilidade de inscrición e cancelación da inscrición no Rexistro da Propiedade "de acordo co previsto na lexislación hipotecaria". E, no seu caso, pode reproducirse o contido do artigo 93.2 LPAAP, con cita expresa do artigo.

Artigo 83 Rescate das concesións

Apartado 4

No apartado establécese que a utilidade pública entenderase implícita coa aprobación dos plans directores e da DEUP recoméndase aclarar si tamén se entenderá implícita a necesidade de ocupación. Así mesmo, pode engadirse que ambas se entenderán implícitas coa aprobación definitiva dos proxectos de obras, de acordo co previsto no artigo 42.

Apartado 7

Letra a)

Nesta letra establécese o custo das obras rescatadas será actualizado co índice xeral de prezos ao consumo para o conxunto nacional total (IPC) ou referencia que eventualmente o substitúa.

Este concepto ten a consideración, de acordo co artigo 2 b) da Lei 2/2015, de 30 de marzo, de desindexación da economía española, de "revisión non periódica de valores monetarios".

A este respecto, o artigo 5 sinala:

"Artigo 5 Réxime aplicable á revisión periódica non predeterminada e á revisión non periódica de valores monetarios

1. Os valores monetarios referidos no artigo 3.1.a) poderán ser obxecto de revisión periódica non predeterminada ou de revisión non periódica sempre que se xustifique nunha memoria económica específica para este fin. O real decreto ao que se refire o artigo 4 establecerá o contido mínimo da memoria económica.

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

2. Esta revisión non poderá realizarse en función de índices de prezos ou fórmulas que os conteñan. Excepcionalmente, si estivese motivada pola evolución dos custos, a revisión poderá realizarse en función dos prezos individuais e índices específicos de prezos que mellor reflictan dita evolución dos custos, avaliados conforme ao principio de eficiencia económica e boa xestión empresarial. A memoria económica deberá, nestes casos, xustificar o cumprimento de tales condicións.

Estas revisións non incluirán a variación das amortizacións, os gastos xerais ou de estrutura e o beneficio industrial. Poderá incluírse a variación dos custos de man de obra e custos financeiros nos supostos e cos límites expresamente previstos no real decreto ao que se refire o artigo 4."

En consecuencia, recoméndase eliminar a referencia sinalada e prever a posibilidade de revisión de acordo co réxime de revisión previsto na Lei 2/2015, de 30 de marzo, de desindexación da economía española e normativa que desenvolvo. Tamén podería concretarse algo máis a fórmula de revisión, por exemplo, por referencia ao réxime de revisión previsto para os contratos de obras na lexislación básica de contratos do sector público, conforme a devandito conxunto normativo.

Artigo 84 Garantía provisional e garantía definitiva

Apartado 4

Respecto do inciso final "*De xeito motivado poderá establecerse unha garantía definitiva dun importe superior*", recoméndase acoutar o ámbito de exercicio desta potestade discrecional coa referencia a unha importe máximo.

Artigo 86 Disposicións comúns ás garantías

Apartado 1

Recoméndase concretar o órgano a disposición do cal deben constituírse as garantías, dado que esta previsión determina a atribución da competencia para ditar os actos administrativos referidos a esta, sen que poida atribuírse a competencia simultaneamente a dous órganos administrativos.

Artigo 87 Seguros

Recoméndase acoutar por referencia a algún criterio/s o ámbito de discrecionalidad da potestade de establecer a carga de contratación de seguros de responsabilidade civil.

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Artigo 88 Causas de extinción de autorizacións e concesións

Apartado 10

Debe corrixirse a referencia ao artigo 74, en que non se recolle ningún suposto de extinción por falecemento do titular (parece que o artigo ao que pretende aludirse é ao 77 do anteproxecto).

En todo caso, debe terse en conta que cabería acollerse a outras causas adicionais, recollidas no artigo 100 LPAAP, de carácter básico, tales como a desafectación do ben ou a incapacidade sobrevenida do titular, que poden incorporarse expresamente a este precepto.

Artigo 89 Revogación de autorizacións e concesións

Apartado 1

Remitímonos aos comentarios realizados ao artigo 65.2.

De acordo co sinalado neste, como suxestión de mellora, pode incluírse unha referencia ao suposto de forza maior.

Apartado 2

O artigo segue a liña do artigo 89.2 do TRLPMM, e prevé a posibilidade de revogación, sen dereito a indemnización, cando desaparecesen os supostos determinantes do seu outorgamento que impliquen a imposibilidade material ou xurídica de continuación no goce da concesión e nos casos de forza maior, cando non sexa posible a revisión do título.

Xunto cos supostos de revogación da concesión hai que aludir ao suposto de rescate da concesión, regulado no artigo 83, nos que resulta necesario a ocupación para a execución de obras, para a prestación de servizos portuarios ou para a execución de instrumentos aprobados de ordenación portuaria, en que se prevé o dereito a indemnización.

Neste punto séguese unha interpretación de intensidade moderada respecto do deber de indemnizar da administración no caso de revogación de concesións demaniais, dado que se admite supostos de revogación das concesións á marxe do mecanismo do rescate (que conlleva indemnización en todo caso), tal como permite o tenor literal do artigo 100 d) da LPAAP, que ten carácter básico.

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Artigo 90 Caducidade

Apartado 1

Letra a)

Recoméndase recoller os criterios por virtude dos cales poderá esixirse garantía para o arquivo do expediente de caducidade por impago de taxas e substituír a referencia "potestativo" por "discrecional".

Letra h)

Debe engadirse "da concesión" logo de "cesión a un terceiro do uso parcial" (xa que respecto das autorizacións non está permitida a cesión de uso nin total nin parcial: artigo 59.4, salvo no suposto recollido neste precepto). Tamén se recomenda referirse ao suposto de cesión de uso da autorización, salvo no suposto permitido no artigo 59.4.

Apartado 2

As referencias aos incumprimentos previstos neste apartado que poden determinar a caducidade recóllense de forma excesivamente xenérica, debendo eliminarse a referencia "Noutros supostos de incumprimentos" e respecto de "*os que afecten ás condicións que rexen a actividade ou prestación do servizo portuario*", debe concretarse a que tipo de incumprimentos refírese e os criterios que os cualifican para dar lugar á caducidade, de modo análogo ao apartado 1.

Artigo 92 O contrato de concesión de obras públicas portuarias

Apartado 9

"As concesións de obras públicas portuarias outorgaranse por un prazo que non poderá exceder de cincuenta anos."

Os prazos fixados nos pregos de condicións poderán ser prorrogados de forma expresa ata ou límite establecido non parágrafo anterior, e reducidos de acordo co previsto na lexislación xeral reguladora do contrato de concesión de obras públicas"

O artigo 91.4 da LPAAP establece o principio de accesoriedade das autorizacións e concesións demaniais respecto dos contratos administrativos:

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

"4. As autorizacións e concesións que habiliten para unha ocupación de bens de dominio público que sexa necesaria para a execución dun contrato administrativo deberán ser outorgadas pola Administración que sexa o seu titular, e considerararanse accesorias daquel. Estas autorizacións e concesións estarán vinculadas a devandito contrato a efectos de outorgamento, duración e vixencia e transmisibilidade, sen prexuízo da aprobación e informes a que se refiren os apartados anteriores deste artigo.

Non será necesario obter estas autorizacións ou concesións cando o contrato administrativo habilite para a ocupación dos bens de dominio público."

Esta accesoriedade prodúcese, en particular, respecto do prazo máximo de vixencia, que será o do correspondente contrato, tal como subliñou a doutrina.

O artigo 268 do TRLCSP establece o prazo máximo do contrato de concesión de obras públicas:

Artigo 268 Prazo das concesións

"1. As concesións de construción e explotación de obras públicas outorgaranse polo prazo que se acorde no prego de cláusulas administrativas particulares, que non poderá exceder de 40 anos.

2. Os prazos fixados nos pregos de condicións só poderán ser prorrogados polas causas previstas no artigo 258.3."

Interesa analizar neste punto se a Directiva 23/2014 de 26 febreiro de 2014 de concesións, ten xa valor xurídico dende a súa publicación no DOUE o 28 de marzo de 2014 ou se, pola contra, debe estarse en todo caso ao vencemento do prazo para a súa transposición (18 de abril de 2016).

Nunha primeira aproximación, e dende a doutrina fixada pola STJUE 4 de xullo de 2006, Adeneler e outros (Asunto C -212/04) resulta incuestionable que a obrigación xeral de interpretación conforme do Dereito interno (TRLCSP) de conformidade coa directiva nace unicamente a partir da expiración do prazo de transposición desta. Isto significaría que, con anterioridade ao transcurso do prazo de transposición non rexe, en puridade, este principio. Con todo, o certo é que, como recoñece a propia sentenza Adeneler , unha Directiva produce efectos xurídicos fronte ao Estado membro destinatario a partir da súa publicación (non en balde as Directivas despregan a súa eficacia desde que entran en vigor). E aquí é onde cabe preguntarse se ten forza interpretativa o novo paquete comunitario de Directivas do ano 2014 en tanto non se produce a súa transposición. A resposta, aínda que con matices, debería ser afirmativa, asumindo esta asesoría xurídica o criterio xurídico posta de manifesto pola doutrina no senso de

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

aafirmar que o dereito comunitario penetra nos ordenamentos nacionais e descualifica calquera opción interna que sexa incompatible coa normativa comunitaria a través da técnica da inaplicabilidade.

Desde esta perspectiva, as previsións das Directivas de contratación pública, ata o prazo de transposición (18 de abril de 2016) e ata que esta fose efectiva,deben despregar, cando menos, un efecto interpretativo que preserve o efecto útil da nova regulación (caracterizada polo principio de primacía do Dereito da Unión Europea), o que obriga a que se teñan que reinterpretar as normas nacionais aínda non modificadas ou adaptadas no sentido de rexeitar as que supoñen ir en contra do que agora se regula.Trataríase, en definitiva, dun deber xurídico de abstención de realizar interpretacións que poidan comprometer gravemente o éxito das Directivas xa en vigor. En todo caso, o principio de seguridade xurídica será un límite, pois a interpretación conforme non pode conducir a unha interpretación contra legem do vixente Real Decreto Lexislativo 3/2011, de 14 de novembro, polo que se aproba o Texto Refundido da Lei de Contratos do Sector Público (TRLCSP), pois neste caso xa non estamos ante unha mera interpretación senón ante outro escenario diferente de desprazamento, de forma indebida, de normas válidas.

Deste xeito, esta asesoría advirte que o artigo 268 do TRLCSP podería non comulgark co artigo 18 da Directiva 23/2014 de 26 febreiro de 2014 de concesións que establece:

> *"1. As concesións serán de duración limitada. O poder ou entidade adjudicador calculará a duración en función das obras ou os servizos solicitados.*
>
> *2. Para as concesións que duran máis de cinco anos, a duración máxima da concesión non poderá exceder o tempo que se calcule razoable para que o concesionario recupere os investimentos realizados para a explotación das obras ou servizos, xunto cun rendemento sobre o capital investido, tendo en conta os investimentos necesarios para alcanzar os obxectivos contractuales específicos.*
>
> *Os investimentos que se teñan en conta a efectos do cálculo incluirán tanto os investimentos iniciais como as realizadas durante a vida da concesión.*

Polo exposto deberá reconsiderar o órgano xestor o prazo máximo de cincuenta anos que se establece no artigo comentado. En consecuencia, recoméndase substituír a expresión "outorgarase por un prazo que non poderá exceder de cincuenta anos" por "*As concesións de construción e explotación de obras públicas portuarias outorgaranse polo prazo que se acorde no prego de cláusulas administrativas particulares, que se calculará en función das obras ou os*

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

servizos solicitados e o tempo que se calcule razoable para que o concesionario recupere os investimentos realizados para a explotación das obras ou servizos de acordo co previsto na lexislación básica de contratos do sector público para o contrato de concesión de obras públicas."

Respecto do paragrafo segundo, en que se alude á prórroga, remitímonos comentario ao apartado seguinte.

Apartado 10

"Os prazos fixados nos pregos de condicións poderán ser prorrogados de maneira potestativa, máis alá do límite establecido ata os sesenta anos, co único e exclusivo obxecto de restablecer ou equilibrio económico do contrato ou, excepcionalmente, para satisfacer os dereitos dous acredores non caso en que os Dereitos de crédito do concesionario fosen obxecto de titulización"

Enténdese que os supostos e termos en que se configura a posibilidade de prórroga infrinxe o previsto no artigo 268.2 en conexión co artigo 258.3 do TRLCSP.

O artigo 268.2 sinala que o prazo fixado no prego só poderá ser prorrogado polas causas previstas no artigo 258.3.

O artigo 258 Mantemento do equilibrio económico do contrato, nos seus apartados 2 e 3 sinala:

> *"2. A Administración deberá restablecer o equilibrio económico do contrato, en beneficio da parte que corresponda, nos seguintes supostos:*
>
> *a) Cando a Administración modifique, por razóns de interese público e de acordo co previsto no título V do libro I, as condicións de explotación da obra.*
>
> *b) Cando causas de forza maior ou actuacións da Administración determinasen de forma directa a ruptura substancial da economía da concesión. A estes efectos, entenderase por causa de forza maior as enumeradas no artigo 231.*
>
> *c) Cando se produzan os supostos que se establezan no propio contrato para o seu revisión, de acordo co previsto no apartado 4.º da letra c), e na letra d) do artigo 131.1.*
>
> *3. Nos supostos previstos no apartado anterior, o restablecimiento do equilibrio económico do contrato realizarase mediante a adopción das medidas que en cada caso procedan. Estas medidas poderán consistir na modificación das tarifas establecidas pola utilización da obra, a redución do prazo concesional, e, en*

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

xeral, en calquera modificación das cláusulas de contido económico incluídas no contrato. Así mesmo, nos casos previstos no apartado 2.b), e sempre que a retribución do concesionario proviñer en máis dun 50 por cento de tarifas abonadas polos usuarios, poderá prorrogarse o prazo da concesión por un período que non exceda dun 15 por cento da súa duración inicial. No suposto de forza maior previsto no apartado 2.b), a Administración concedente asegurará os rendementos mínimos acordados no contrato sempre que aquela non impedise por completo a realización das obras ou a continuidade da súa explotación."

É dicir, o TRLCSP só permite a prórroga para o restablecemento do equilibrio económico do contrato, cando o desequilibrio proveña de causas de forza maior ou actuacións da Administración que determinasen de forma directa a ruptura substancial da economía da concesión, sempre que a retribución do concesionario proviñer en máis dun 50 por cento de tarifas abonadas polos usuarios e por un período máximo que non exceda dun 15 por cento da súa duración inicial.

En consecuencia, recoméndase modificar a redacción deste apartado (e do segundo paragrafo do apartado anterior) e adaptala ao previsto nestes preceptos do TRLCSP, de carácter básico, ou remitirse en materia de prórroga ao previsto na lexislación básica de contratos do sector público para o contrato de concesión de obras públicas.

Apartado 12

En materia de concesión de obras públicas portuarias haberá que estar ao disposto nesta Lei, sen prexuízo de que en todo aquilo non previsto sexan de aplicación as prescricións contidas na lexislación xeral reguladora do contrato de concesión de obras públicas en canto non se opoña ao disposto na presente Lei.

A redacción do apartado establece a aplicación supletoria da lexislación xeral reguladora do contrato de concesión de obras públicas.

Debe modificase a súa redacción de modo que quede clara a aplicación prevalente da lexislación básica de contratos do sector público. Por exemplo, seguindo a liña do establecido no art. 101.10 do TRLPEMM, podería ter a seguinte redacción: *"O contrato de concesión de obras públicas portuarias rexerase polo disposto na lexislación básica de contratos do sector público para o contrato de concesión de obras públicas coas especialidades previstas nesta Lei "*

Apartado 2

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Neste apartado considéranse incompatibles co establecido nesta lei as concesións outorgadas por un prazo superior a 30 anos desde a entrada en vigor da Lei 27/1992, de 24 novembro, de portos do estado e da mariña mercante, sinalando que, en todos estes casos, as concesións vixentes entenderanse outorgadas por un prazo máximo de 30 anos a contar desde a entrada en vigor de devandita Lei, deixando a salvo a posibilidade contemplada no apartado 3 de aplicar a prórroga de acordo cos requisitos e os termos regulados no presente anteproxecto .

En versións anteriores do texto recollíase como prazo máximo de referencia non o de 30 anos, senón o de 35 anos.

Debe de terse en conta que de acordo coa normativa vixente, ata o momento resultaba de aplicación supletoria o previsto na lexislación estatal de portos, que resultaba aplicable neste punto ao non preverse ningún prazo a lexislación sectorial galega (esta remisión establecíase expresamente, en particular, no artigo 4 da Lei 5/1994, de 29 de novembro, de creación do Ente Público Portos de Galicia).

De acordo con esta lexislación, o prazo máximo das concesións administrativas era, desde a entrada en vigor da Lei 27/1992, de 35 anos, prazo que pasa a 50 anos por virtude da modificación operada pola Lei 18/2014, de 15 de outubro, de aprobación de medidas urxentes para o crecemento, a competitividade e a eficiencia no art. 82 do TRLPEMM (que entrou en vigor o 17/10/2014).

No entanto, respecto das concesións outorgadas en dominio público marítimo-terrestre adscrito, a LC establecía no seu artigo 49.1 que o prazo das concesións que se outorgasen nos bens adscritos non podía ser superior a trinta anos, prazo que foi ampliado "ao prazo máximo de vixencia establecido na lexislación estatal para as concesións sobre dominio público portuario nos portos de interese xeral" por virtude da modificación operada pola Lei 2/2013, de 29 de maio, de protección e uso sostenible do litoral e de modificación da Lei 22/1988, de 28 de xullo, de Costas, en vigor desde o 31/05/2013.

No caso de que non existan concesións outorgadas por prazo superior a 30 anos, a disposición sería correcta.

No entanto, no caso de que existan concesións outorgadas (enténdese, fóra de zona de dominio público marítimo-terrestre ou posteriores ao 31/05/2013) de prazo superior a 30 anos (ata 35 ou

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

e, o seu caso, desde o 17/10/2014, 50 anos), o establecemento dun prazo máximo de 30 anos constituiría un efecto desfavorable ou restritivo de dereitos, prohibido polo artigo 9.3 da CE.

En consecuencia, no caso de existir este segundo grupo de supostos, debe preverse un distinto réxime transitorio para eles, e adaptar a disposición aos prazos legais sucesivamente vixentes ata agora (35 anos e, si existe algunha concesión outorgada desde a entrada en vigor da Lei 18/2014, de 15 de outubro, 50 anos), debendo acudirse, no caso de que queira reducirse o seu prazo ao exercicio, en cada caso, á potestade de revisión pola Administración, tal como sinala o inciso final do apartado.

En todo caso, debería xustificarse na memoria do expediente a situación actual das concesións vixentes e o seu prazo de duración para a xustificación do seu respectivo réxime transitorio, nos termos sinalados.

Apartado 3

A referencia ao artigo 64 é incorrecta, debendo substituírse pola referencia ao artigo 67, que é no que se regula a prórroga das concesións.

Ademais, recoméndase engadir que en ningún caso poderán outorgarse prórrogas en condicións que se opoñan ao establecido nesta lei.

Apartado 6

Recoméndase integrar este apartado como un segundo paragrafo do apartado 5, xa que o seu ámbito de aplicación refírese exclusivamente a leste.

Sétima. Observacións ao título IV "Dos portos deportivos das zonas portuarias de uso náutico deportivo (artigos 93 a 110).

Respecto á competencia da comunidade autónoma para regular a materia dos portos deportivos e das das zonas portuarias de uso náutico deportivo, remitímonos á análise xurídica efectuada ao no apartado do informe relativo ao marco competencial.

Esta materia está regulada no Decreto 130/2013, do 1 de agosto, polo que se regula a explotación dos portos deportivos e das zonas portuarias de uso náutico deportivo de competencia da Comunidade Autónoma de Galicia, e no título que se analiza da norma

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

proxectada o que se fai é elevar parte do contido da norma regulamentaria a rango legal , aínda que como se adiantou no parte relativa ao procedemento de elaboración do anteproxecto, bótase en falta, sobre este en particular, a relación de preceptos que quedan tacitamente derrogados do Decreto 130/2013, de 1 de agosto, polo que se regula a explotación dos portos deportivos e das zonas portuarias de uso náutico-deportivo de competencia da Comunidade Autónoma de Galicia.

Artigo 93 Parámetros de protección, ordenación de xestións e condicións básicas.

O devandito artigo debería comezar cunha definición clara e inequívoca do réxime aplicable aos supostos de utilización e xestión dos portos deportivos e das zonas portuarias de uso náutico-deportivo, ben a través da súa regulación no anteproxecto que nos ocupa, ou ben a través dunha remisión á normativa estatal en materia de portos, de aplicación supletoria, co fin de que no texto quede previsto, de xeito completo e harmónico, o réxime de utilización e xestión do dominio público portuario correspondente aos portos deportivos e ás zonas portuarias de uso náutico-deportivo de competencia da Comunidade Autónoma de Galicia.

Apartado 3

Debería delimitarse o réxime legal das condicións básicas dos portos deportivos e das zonas portuarias de uso náutico deportivo, fuxindo na medida do posible de remisións regulamentarias en branco.

Artigo 94 Usos compartidos.

A previsión deste precepto resulta de difícil comprensión. Por unha banda, non semella compadecerse coa propia definición de porto deportivo e de zona e instalación portuaria de uso náutico-deportivo contidas no apartado de definición do anteproxecto (artigo 4.1 letra d). En todo caso, deberían precisarse máis os supostos excepcionais nos que poderá acordarse así como o significado e alcance do termo "compensacións" e do réxime xurídico que resultará de aplicación.

Artigo 95 Concesións

Apartado 1

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Deberían clarexarse os usos suxeitos a concesión. Neste sentido, a concesión demanial configúrase tradicionalmente como un título administrativo que habilita ao seu titular para un uso privativo do dominio público consistente na ocupación, con obras ou instalacións non desmontables ou usos por prazo superior a un determinado período de tempo.

Remitímonos ás observación que se fixeron ao analizar o artigo 70 e 71 do anteproxecto respecto ao principio xeral de concorrencia previsto no artigo 93.1 da LPAAP (que permite, no entanto, excepcional, ademais dos supostos previstos neste e noutros supostos establecidos nas leis") e no artigo 1 e concordantes do TRLCSP (cuxos principios deben aplicarse ás concesións demaniais)

Neste último caso debe terse presente que conforme ao artigo 83 do TRLPMM, o procedemento de outorgamento dunha concesión poderase iniciar a solicitude do interesado, incluíndo un trámite de competencia de proxectos, ou por concurso convocado para o efecto. Tamén se prevé a posibilidade de acordar o outorgamento directo de concesións demaniais a un solicitante, en determinados supostos. En consecuencia, de querer preverse unha remisión á normativa estatal en materia de portos, a dicción do precepto debe ser máis respectuosa co previsto no dito precepto do TRLPMM, de acordo co previsto no seu artigo 4.2).

Artigo 97 Condicións de outorgamento e concursos

Apartado 1

Deberán definirse legalmente as condicións de outorgamento, non sendo admisible unha remisión en branco aos desenvolvemento regulamentario.

En concreto, o TRLPEMM regula as condicións de outorgamento no artigo 87. Co fin de gañar en precisión e claridade, no caso de que se pretenda que o disposto en tal precepto sexa de aplicación, debería preverse así, de xeito que o resultado sexa un todo harmónico.

Non se entende o significado de " encomenda ao concesionario de actos cualificados de tramite dentro do procedemento de outorgamento de autorizacións temporais de postos de amarre".

Apartado 2

Remitimos ao indicado no artigo 71 do anteproxecto sobre a tramitación do concurso e prevaleza do principio de concorrencia competitiva.

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Os criterios de adxudicación deberán ser numerados en letras.

Recomendase que se regule no anteproxecto as causas de extinción e caducidade das concesións dos portos deportivos e das zonas portuarias de uso náutico deportivos ou a súa remisión a regulación xeral das concesións que se conteñen no anteproxecto, para o que nos remitinos ás observacións que se fan dos artigos 88,89 e 90 da norma proxectada.

Capítulo III.- Regulamentos de explotación dos portos e das zonas ou instalacións portuarias de uso náutico-deportivo.

Artigo 99 contido dos regulamentos

Tendo en conta o contido do precepto aconséllase completar a rúbrica do precepto nos seguintes termos ou similares: " Contido mínimo dos regulamentos".

Á vista do contido deste precepto aconséllase clarexar a regulación recollendo con precisión as normas legais do anteproxecto que deban ser de aplicación en todo caso (e que deberán incorporarse necesariamente ao regulamentos de explotación de cada porto ou zona portuaria de uso náutico-deportivo); aquelas materias que poden (ou deben) incorporarse aos regulamentos establecendo respecto delas no anteproxecto da lei uns principios ou criterios que deban ser observados e aquelas outras cuestións cuxa previsión nos correspondentes regulamentos é libre (sempre que se respecte a normativa vixente).

Apartado 2

Tal e como vimos informado non é recomendable a remisión desta materia a un desenvolvemento regulamentario en todo o réxime aplicable ás prohibición e ás obrigacións dos usuarios debendo delimitarse no anteproxecto un contido mínimo legal.

Artigo 100 réxime de responsabilidades

Resulta de difícil comprensión o réxime de responsabilidade contido no precepto. Insistimos de novo na necesidade de deslindar os supostos de prestación de servizos pola entidade concesionaria dos prestados pola entidade publica empresarial Portos de Galicia.

No caso de servizos prestados pola entidade concesionaria, recoméndase seguir a liña do artigo 113.8.b) do RD Lexislativo 2/2011, conforme ao cal:

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

> *"Será obriga do prestador indemnizar todos os danos e prexuízos que se causen a terceiros como consecuencia da prestación do servizo obxecto da licenza. Cando tales danos e prexuízos fosen ocasionados como consecuencia inmediata e directa dunha orde da Administración, será esta responsable dentro dos límites sinalados nas Leis."*

Para o caso de servizos prestados por Portos de Galicia, a redacción da Lei 6/2003, no seu anexo 3, é correcta a o establecer:

> *"Portos de Galicia non será responsable dos danos, prexuízos e danos debidos a paralizacións dos servizos, nin dos producidos por avarías, roturas fortuítas ou malas manobras.*
>
> *Naqueles casos de prestación de servizos con equipos de Portos de Galicia, o usuario destes deberá ter subscrito a correspondente póliza de seguros que cubra os posibles riscos.*
>
> *En calquera caso, suponse que os usuarios son coñecedores das condicións de prestación dos servizos e das características técnicas dos equipos e elementos que utilizan, e por iso serán responsables das lesións, danos e avarías que ocasionen a Portos de Galicia ou a terceiros, a consecuencia da súa intervención na utilización do servizo correspondente."*

Capítulo IV.- Outorgamento e réxime aplicable ás autorizacións temporais de amarre xestionadas directamente por Portos de Galicia.

Debería engadirse un artigo no anteproxecto no que se concrete o réxime aplicable ás autorizacións temporais de amarre xestionadas directamente por Portos de Galicia.

Artigo 102 solicitudes.

Bótase en falta unha referencia aos requisitos legais para ser titular da autorización.

Articulo 103 criterios de adxudicación.

Antes da resolución (artigo seguinte) debería regularse o trámite de audiencia (artigo 84 da Lei 30/1992), así como a elaboración da proposta de resolución.

Artigo 104. Resolución

Sería aconsellable a inclusión dunha referencia a cales serán as condicións básicas de outorgamento da resolución de autorización, aos prazos e o sentido do silencio tal e como se indica na observación do artigo 62 do anteproxecto.

Apartado 2

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Debería aclarase se só inclúen " os obrigas tributarias" co ente publico empresarial se Portos de Galicia ou en xeral a esixencia se estende as obrigas tributarias do Estado, Seguridade Social e da comunidade autónoma.

Artigo 105 listas de espera.

A redacción do primeiro inciso do apartado 1 debe mellorarse nos seguintes termos ou similares: "*Cando, reunindo a solicitude todos os requisitos, non poida outorgarse a autorización de uso por non existir un punto de amarre vacante, a solicitude incluirase na lista de espera.*"

Ademais, a inexistencia de posto de amarre vacante non se produce no momento de presentar a solicitude

Artigo 106 Carácter e prazo de vixencia das autorizacións.

Apartado 1

A redacción e confusa e non garda coherencia sistemática.

Apartado 3

A prol da seguridade xurídica, debería precisarse máis os supostos nos que poderá modificarse a autorización. Ademais, a renuncia á autorización. Remitímonos aos comentarios do artigo 73 do anteproxecto.

Oitava. Observacións ao Título V. Réxime xeral da prestación de servizos e do desenvolvemento de actividades comerciais, industrias e doutra natureza (artigos 11 a 125).

Artigo 111. Servizos prestados nos portos e instalacións marítimas de competencia da Comunidade Autónoma

En relación con este artigo cómpre destacar que bótase de menos unha referencia aos usuarios dos servizos, como ocorre tamén ao longo do resto do articulado contido neste Capítulo "Dos servizos". Dende esta perspectiva parece necesario facer algunha referencia, aínda que xeral, sobre este aspecto.

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Neste sentido, propoñemos que se inclúa un apartado 4 neste artigo no que se indique expresamente, ou con calquera outra redacción, o seguinte: " 4. *Os servizos prestados nos portos só poderán limitarse ou denegarse nos casos nos que os usuarios non reúnan as condicións establecidas nesta lei, nos pregos xerais dos servizos ou no título correspondente. A información sobre os servizos e as condicións de prestación realizarase de acordo coa lexislación que protexe aos consumidores e usuarios."*

Artigo 113. Concepto e enumeración dos servizos xerais

En relación co apartado 1 deste artigo, no que figura a definición legal dos servizos portuarios xerais, entendemos que sería necesario facer máis fincapé no feito de que estes servizos están reservados á Administración portuaria que os pode prestar directa ou indirectamente, fronte aos servizos portuarios especiais cuxa prestación corresponde en principio ao sector privado en réxime de competencia. Neste sentido, recomendamos introducir unha definición nos seguintes termos: "*1. Son servizos portuarios xerais aqueles servizos comúns que permiten a realización de operacións de tráfico portuario e cuxa titularidade e prestación resérvase con carácter xeral Portos de Galicia, e dos que se benefician os usuarios do porto sen necesidade de solicitude.*"

Por outra parte, respecto da enumeración dos concretos servizos portuarios que se consideran como servizos xerais ou comúns entendemos que o servizo recollido na letra f) do apartado 2 deste artigo ("Servizos de alumeado e limpeza nas zonas comúns do porto") debería escindirse en dous subpartados diferentes, por tratarse de dous servizos de diferentes características, xa que o servizo de alumeado de zonas comúns enténdese que sempre deberá prestarse pola Administración portuaria, mentres que o servizo de limpeza pode amosar un diferente tratamento (así, na lei estatal e nalgunhas leis autonómicas non se inclúen neste servizo a limpeza de múelles e explanadas como consecuencia das operacións de depósito e manipulación de mercancías) polo que debería introducirse un subapartado para cada un dos servizos enunciados.

Un subapartado nos seguintes termos: "*Servizos de alumeado nas zonas comúns do porto*".

Outro subpartado referido aos servizos de limpeza no que se tería en conta a observación anterior e además debería tamén referirse expresamente ás zonas comúns de terra e auga, como se expresan a maioría das leis autonómicas e estatal, e que entendemos que aclara mellor a

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

natureza deste servizo. Podería redactarse do seguinte xeito: "*Os servizos de limpeza habitual das zonas comúns de terra e de auga.*"

Artigo 114. Prestación de servizos portuarios xerais

No apartado 2 faise referencia ao suposto de xestión indirecta destes servizos que con carácter xeral son xestionados directamente por Portos de Galicia. Propoñemos, a este respecto, que se inclúa un inciso final no que se exprese que o terceiro prestador do servizo debe contar co correspondente título habilítante. Neste sentido, podería redactarse deste xeito: "*...poida excepcionalmente ser encomendada a terceiros cando non se poña en risco a seguridade, nin impliquen o exercicio de autoridade, e o prestador do servizo obtivese o correspondente título habilítante que lle faculte para elo*". Ademais, entendemos que debería engadirse un inciso final neste apartado no que debería sinalarse que os contratos que realice Portos de Galicia para a prestación por xestión indirecta dos servizos portuarios xerais regularanse polo Dereito privado, agás os aspectos que garantan a publicidade e a concorrencia na preparación e a adxudicación, que se axustarán ao que dispoña a lexislación vixente en materia de contratos públicos.

Por outra parte, pódese engadir outra excepción á regra xeral de xestión directa por parte de Portos de Galicia, xa que entendemos que debería terse en conta a existencia de espazos ou instalacións portuarias que estarían xestionadas en réxime de concesión administrativa. Desde esta perspectiva, entendemos que podería engadirse outro apartado nos seguintes termos: "*Nos espazos ou instalación portuarias xestionadas en réxime de concesión administrativa, os servizos xerais poden ser prestados polo concesionario, cando así conste no título correspondente*".

Finalmente, propoñemos que tamén se faga constar neste artigo do anteproxecto outra posibilidade de prestación dos servizos portuarios xerais que ven implicitamente recollida no artigo 9.3 deste anteproxecto, no sentido de que os servizos indicados poderían ser prestados por outras Administracións públicas ou outras entidades públicas. Así, podería engadirse outro apartado con esta redacción ou similar: "*Portos de Galicia, sen prexuízo de manter a titularidade do dominio público portuario e dos servizos portuarios, pode concertar Convenios con outras Administracións ou outras entidades públicas coa finalidade de xestionar os servizos portuarios xerais*"

Edificio administrativo de San Caetano, s/n
15781 Santiago de Compostela
A Coruña
Tfno.: 981 545 898 Fax: 981 545 896
asesoria.xuridica.xeral@xunta.es

Artigo 115. Concepto e clases de servizos portuarios especiais

En paralelo coa observación que se fixo no apartado 1 do artigo 113, no que figura a definición legal dos servizos portuarios xerais, entendemos que no apartado 1 do presente artigo, e respecto da definición dos servizos portuarios especiais sería necesario indicar que estes servizos están configurados para prestarse en principio polo sector privado en réxime de competencia. Neste sentido, recomendamos introducir unha definición nos seguintes termos: "1. *Son servizos portuarios especiais as actividades de prestación que contribúen e facilitan a realización das operacións portuarias, e nos que a súa prestación corresponde ao sector privado en réxime de competencia, e requiren a previa solicitude do interesado*"

Por outra parte, entendemos que tamén deben facerse algunha observacións sobre a enumeración de servizos especiais que figura no apartado 2. Así na maioría das lexislacións autonómicas e estatal trátase dunha enumeración enunciativa xa que contan cun subapartado final no que se introduce unha cláusula aberta. Ademais, este tipo de subapartado parécenos especialmente necesario neste anteproxecto na medida en que contén unha enumeración máis ben curta dos servizos especiais. A este respecto, hai determinados servizos que constan en outros textos legais e que non figuran no artigo 115. Así, a modo de exemplo, o depósito e transporte horizontal de mercancías, o subministro de auga e de enerxía eléctrica ás embarcacións, ou o servizo de telecomunicacións e meteorolóxico.

En consecuencia, recomendamos que se introduza un último subapartado nos seguintes termos: "*Outros servizos non enumerados anteriormente, sempre que se recollan nos pregos xerais reguladores dos servizos portuarios*"

Finalmente, ademais de engadir este subapartado final, consideramos que no subapartado c) referido aos servizos técnico-naúticos , debería figurar en primeiro lugar a practicaxe e logo o remolque portuario, pola propia secuencia temporal de ámbolos dous servizos.

Artigo 116. Prestación de servizos portuarios especiais

No apartado 4 (en realidade sería o apartado 5, pois hai un erro na numeración dos apartados) faise unha declaración xeral ("A entidade pública empresarial Portos de Galicia deberá adoptar as medidas precisas para garantir unha axeitada cobertura das necesidades de servizos especiais nos portos") e logo complétase esta declaración cunha consecuencia lóxica da mesma descrita