



Área de Agua
Confederación de Ecologistas en Acción

C/ Marqués de Leganés 12 - 28004 Madrid
Teléfono: 915 31 27 39 Fax: 915 31 26 11

agua@ecologistasenaccion.org
www.ecologistasenaccion.org/agua

L'ESTABLIMENT DE CABALS AMBIENTALS DE MANTENIMENT I LES CONCESSIONS PREEXISTENTS.

Febrer de 2014



L'establiment d'uns cabals ambientals adequats en les diverses lleres fluvials de l'Estat espanyol, és totalment necessari per a la preservació dels ecosistemes fluvials, per la qual cosa se li ha de donar la màxima prioritat. De fet, l'obligatorietat de la seva determinació i aplicació apareix recollida en la legislació bàsica vigent, concretament en la "Ley de Aguas", on s'indica que es fixaran en els Plans Hidrològics de Conca (Article 59, apartat 7).

A més a més, en l'article 42, apartat 1, b.c de la mateixa llei, els cabals ecològics es defineixen com els que mantenen la vida piscícola que de manera natural habitaria o pogués habitar en el riu, així com la seva vegetació de ribera.

Tanmateix, l'aplicació de cabals ambientals definits en els Plans Hidrològics solen trobar-se amb alguns obstacles, sent un dels principals esculls l'existència de concessions prèvies per a diferents usos productius, que necessiten d'aquests cabals per al desenvolupament de la seva activitat, com per exemple succeeix amb les centrals hidroelèctriques o les derivacions per a regadius.

De fet, segons els gestors de l'aigua, aquestes possibles indemnitzacions constitueixen el principal impediment per a l'aplicació dels cabals ambientals, recorrent les administracions hidràuliques a llargs processos de concertació amb els titulars de les concessions preexistents, que en molts casos porten a la implantació d'un cabal inferior al que es considera ambientalment adequat, o a una compensació als titulars de les concessions, consistents en l'allargament del termini de les mateixes.

Normalment, quan es pretenen aplicar els cabals ambientals determinats per l'administració hidràulica, els titulars de les concessions sempre solen apel·lar a un suposat dret d'indemnització, que segons ells ve definit i regulat per la vigent Llei d'Aigües.



Efectivament, en la Llei d'Aigües s'esmenta aquest dret, concretament en l'article 65, apartats 1 i 3:

Article 65. *“Revisión de las concesiones.*

1. Las concesiones podrán ser revisadas:

- a) Cuando de forma comprobada se hayan modificado los supuestos determinantes de su otorgamiento.*
- b) En casos de fuerza mayor, a petición del concesionario.*
- c) Cuando lo exija su adecuación a los Planes Hidrológicos.*

2. Asimismo, las concesiones para el abastecimiento de poblaciones y regadíos podrán revisarse en los supuestos en los que se acredite que el objeto de la concesión puede cumplirse con una menor dotación o una mejora de la técnica de utilización del recurso, que contribuya a un ahorro del mismo.

A estos efectos, las Confederaciones Hidrográficas realizarán auditorías y controles de las concesiones, a fin de comprobar la eficiencia de la gestión y utilización de los recursos hídricos objeto de la concesión.

3. Sólo en el caso señalado en el párrafo c) del apartado 1, el concesionario perjudicado tendrá derecho a indemnización, de conformidad con lo dispuesto en la legislación general de expropiación forzosa.

4. La modificación de las condiciones concesionales en los supuestos del apartado 2 no otorgará al concesionario derecho a compensación económica alguna. Sin perjuicio de ello, reglamentariamente podrán establecerse ayudas a favor de los concesionarios para ajustar sus instalaciones a las nuevas condiciones concesionales”

Com podem comprovar, un dels supòsits pel que es permet la modificació de les concessions és quan ho exigeixi la seva adequació als Plans Hidrològics, i en l'apartat 3 s'indica que en aquest cas el concessionari perjudicat tindrà dret a indemnització.

Tanmateix, des d'Ecologistes en Acció considerem que concretament pel cas dels cabals ambientals no seria aplicable aquest dret d'indemnització.



Segons l'article 26 del Pla Hidrològic Nacional, els cabals ambientals que es fixin als Plans Hidrològics de conca tindran la consideració d'una limitació prèvia als fluxos del sistema d'explotació, que operarà amb caràcter preferent als usos contemplats al sistema.

D'altra banda, en l'Article 59, apartat 7 de la Llei d'Aigües s'indica:

“7. Los caudales ecológicos o demandas ambientales no tendrán el carácter de uso a efectos de lo previsto en este artículo y siguientes, debiendo considerarse como una restricción que se impone con carácter general a los sistemas de explotación. En todo caso, se aplicará también a los caudales medioambientales la regla sobre supremacía del uso para abastecimiento de poblaciones recogida en el párrafo final del apartado 3 del artículo 60. Los caudales ecológicos se fijarán en los Planes Hidrológicos de cuenca. Para su establecimiento, los organismos de cuenca realizarán estudios específicos para cada tramo de río”.

*És a dir, els cabals ecològics no es consideren un ús més, sinó una restricció prèvia que s'imposa amb caràcter general als sistemes d'explotació. **Per tant, d'igual manera que quan es disposa d'una concessió per a derivar un cert volum d'aigua i per motius climatològics pel riu no discórrer aquest cabal, no existeix dret d'indemnització de cap tipus, tampoc succeeix amb els cabals ambientals. Atès que no es tracta d'un ús, sinó d'una restricció prèvia, un condicionant de caràcter natural, com són les condicions climatològiques.***

D'igual manera ho interpreta el “Consejo de Estado”. En concret, en un dictamen emès per aquest organisme el 15 d'abril de 2013 a sol·licitud del Ministeri d'Agricultura, Alimentació i Medi Ambient, relatiu al projecte de Reial Decret pel qual s'aprova el Pla Hidrològic de la “Demarcación Hidrográfica del Miño-Sil”. Al final del present document incloem les pàgines 29 i 30 de l'esmentat dictamen, on s'hi fa referència.

Per tot plegat, podem concloure que la determinació dels cabals ambientals no comporta dret d'indemnització de cap tipus per als titulars de concessions preexistents per al desenvolupament d'activitats productives.



Área de Agua Confederación de Ecologistas en Acción

C/ Marqués de Leganés 12 - 28004 Madrid
Teléfono: 915 31 27 39 Fax: 915 31 26 11

agua@ecologistasenaccion.org
www.ecologistasenaccion.org/agua

En aquest sentit, i aprofitant el nou cicle de planificació hidrològica que recentment s'ha endegat, des d'Ecologistes en Acció reclamem a l'Agència Catalana de l'Aigua que procedeixi a aplicar els cabals de manteniment de tots els rius de les Conques Internes de Catalunya aprovats exclusivament amb aspectes tècnico-ambientals pel Parlament de Catalunya en el Pla Sectorial de Cabals de Manteniment mitjançant l'aprovació de tots els Plans Zonals d'Implantació de Cabals de Manteniment, sense la necessitat de cap tipus de concertació amb els titulars de les concessions preexistents que tinguin com finalitat les activitats productives. Ens referim especialment als aprofitaments hidroelèctrics i les derivacions per als regadius.

Annex:

- Pàgines 29 i 30 del dictamen emès pel "Consejo de Estado" relatiu al projecte de Reial Decret pel qual s'aprova el Pla Hidrològic de la parte española de la Demarcación Hidrográfica del Miño-Sil.



CONSEJO DE ESTADO

merma de las garantías de participación y consultas de los agentes afectados, por lo que este Consejo de Estado considera oportuno destacar este extremo.

Ahora bien, ha sido el retraso en la planificación presente lo que ciertamente produce ese efecto (de hecho el citado apartado 6 disponía que "la revisión de los planes hidrológicos de cuenca deberá entrar en vigor el 31 de diciembre de 2009, debiendo desde esa fecha revisarse cada seis años"). Entre la opción de trasladar ese retraso indefinidamente hacia el futuro o recuperar el calendario de la Ley (y de la Directiva) la opción no es tal en realidad, como acertadamente hace el proyecto, por lo que este Consejo de Estado informa favorablemente esta disposición.

V.1.4.- El régimen de los caudales ecológicos

Como ha puesto de relieve el expediente, parte del sector especializado en los usos energéticos (embalses para producción eléctrica) de las aguas cuestiona la legalidad del régimen de caudales.

En el artículo 20.5 se dispone que "la inexistencia de obligación expresa en relación con el mantenimiento del régimen de caudales ecológicos en las autorizaciones y concesiones otorgadas por la Confederación Hidrográfica del Miño-Sil, entendiéndose como tal la simple cláusula que impone su mantenimiento aunque no precise cifras, no exonerará al concesionario del cumplimiento de las obligaciones generales que, respecto a tales caudales, quedan establecidas en este plan hidrológico".

El artículo 65.1.c) del texto refundido establece la revisión concesional para adaptar las concesiones al nuevo plan hidrológico, pero el artículo 20.5 citado ordena *ex re* el cumplimiento de los nuevos caudales ecológicos. La seguridad jurídica resulta aquí menoscabada por cuanto que se obligará a realizar inversiones adicionales en concesiones existentes para suministrar los nuevos caudales ecológicos sin seguir el procedimiento de modificación concesional y, asimismo, desconociendo también la posibilidad de



CONSEJO DE ESTADO

indemnización que reconoce el artículo 65.3 del texto refundido en el seno de dicha modificación concesional.

Ello supone un cierto riesgo que no resulta debidamente evaluado en la memoria económica.

Sin embargo, en primer lugar, nada impide a los planes imponer nuevos requisitos y las consecuencias de ello serán o no la indemnización pero no la nulidad de la norma. Además, como ha puesto de relieve el Consejo de Estado en numerosos dictámenes, caso por caso, en realidad la casi totalidad de las concesiones no consagran, sin embargo, derechos consolidados a determinado caudal que imponga a los organismos de cuenca tales obligaciones de mantener un caudal por encima de otros usos o por encima de la más relevante, consistente en el mantenimiento de la calidad ambiental de los ecosistemas fluviales. Por tanto, el que deban o no indemnizarse las modificaciones de las concesiones dependerá de cada caso, siendo lo más probable que ello no sea así porque por mucho que el artículo 65.3 (en relación con el 65.1.c) imponga la obligación de indemnizar las modificaciones de concesiones derivadas de necesidades de adecuación a los planes hidrológicos, resulta obvio que ello presupone que se goza de tal derecho en la concesión, lo que en materia de caudales ha resultado no ser así.

Además, el artículo 59.7 del texto refundido señala: "7. Los caudales ecológicos o demandas ambientales no tendrán el carácter de uso a efectos de lo previsto en este artículo y siguientes, debiendo considerarse como una restricción que se impone con carácter general a los sistemas de explotación. En todo caso, se aplicará también a los caudales medioambientales la regla sobre supremacía del uso para abastecimiento de poblaciones recogida en el párrafo final del apartado 3 del artículo 60. Los caudales ecológicos se fijarán en los Planes Hidrológicos de cuenca. Para su establecimiento, los organismos de cuenca realizarán estudios específicos para cada tramo de río".

Se estima también, pues, acertada la regulación del artículo 20.