



GERÈNCIA DE RECURSOS
Direcció dels Serveis Jurídics
Direcció de l'Àrea de Règim Jurídic

Pl. Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta
08002 Barcelona
Tel. 93 402 33 92
Fax 93 402 34 67

AIN-2019/2047

Assumpte: Vigència de les Ordenacions Singulares a partir de la modificació de l'Ordenança municipal de Terrasses aprovada per acord del Plenari el 29 de juny de 2018

Sol·licitant: Direcció de Serveis de Llicències i Espai Públic del Districte de Sant Martí

Lletrada: Anna Cugat Perpinyà

Data: 19 de desembre de 2019

I. Objecte i antecedents

Es objecte del present informe determinar en quina data cal entendre derogades les Ordenacions Singulares (OS) i les Distribucions Prèvies (DP), d'acord amb el previst a la disposició derogatòria i la disposició transitòria 5a de l'Ordenança de Terrasses, introduïdes per la modificació de l'Ordenança aprovada per acord del Plenari del Consell Municipal de data 29 de juny de 2019.

Les OS com les DP estaven regulades pels articles 75 i següents de l'Ordenança de Terrasses, segons la redacció aprovada per acord del Plenari del Consell Municipal de 20 de desembre de 2013, i tenien com a finalitat establir la regulació de determinats aspectes de les terrasses, tals com, entre d'altres, el percentatge d'ocupació, els criteris d'ocupació o els criteris d'homogeneïtzació, i estaven referides a espais territorials concrets.

La modificació de l'Ordenança de Terrasses aprovada el 29 de juny de 2018, va suprimir la regulació d'aquestes disposicions i va preveure la derogació de les que ja havien entrat en vigor, però va mantenir la possibilitat de regular de forma excepcional *criteris territorials* per a determinats espais públics, *amb la finalitat d'adequar l'aplicació de l'ordenança a les singularitats i usos de l'espai públic* (article 81 bis).

La consulta ve motivada per la confusió que produeix l'expressió *a partir de l'entrada en vigor de la norma*, prevista a la disposició transitòria 5a, que permetria interpretar que el *dies a quo* del termini de derogació previst es computa bé des de la data d'entrada en vigor de les pròpies OS i DP, bé des de la data d'entrada en vigor de la modificació de l'Ordenança de Terrasses aprovada el 29 de juny de 2018.

II) Consideracions jurídiques



GERÈNCIA DE RECURSOS
Direcció dels Serveis Jurídics
Direcció de l'Àrea de Règim Jurídic

Pl. Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta
08002 Barcelona
Tel. 93 402 33 92
Fax 93 402 34 67

Com a qüestió prèvia, cal determinar en quina data va entrar en vigor la modificació de l'Ordenança de Terrasses aprovada el 29 de juny de 2018, ja que, com hem vist anteriorment, tant l'apartat tercer de la disposició derogatòria, com la disposició transitòria cinquena que estableixen i regulen la derogació normativa, van ser introduïts en virtut de la modificació esmentada. En concret, la disposició final setena va preveure que l'entrada en vigor es produiria a l'endemà d'haver estat publicada. Com que la publicació en el Butlletí Oficial de la Província va efectuar-se el 27 de juliol de 2018¹, cal considerar que l'entrada en vigor va produir-se el 28 de juliol de 2018.

Els preceptes normatius relatius a la derogació de les OS i DP que han generat aquesta confusió interpretativa estableixen el següent:

Disposició derogatòria

.../...

3. ***Sens perjudici d'allò previst per la DT 5a, queden derogats els decrets de distribucions prèvies i ordenacions singulars inclosos a l'Annex II.***

Disposició transitòria cinquena. Vigència dels Decrets de Distribucions Prèvies o Ordenacions Singulars.

1. *Les previsions efectuades en els decrets d'aprovació de Distribucions Prèvies i Ordenacions Singulars aprovats a l'empara de l'Ordenança de Terrasses per acord del Plenari del Consell Municipal de 20 de desembre de 2013 referents a les ubicacions de les terrasses, elements permesos, nombre màxim de mòduls, percentatge d'ocupació, obligació de retirada dels elements en finalitzar l'activitat diària i supòsits de concurrència al mateix espai, **són vigents fins transcorregut el termini de dos anys** llevat que tinguin previst una vigència inferior. Les referències que efectuïn a l'Ordenança de Terrasses respecte aquests aspectes cal entendre-les efectuades a l'Ordenança de Terrasses aprovada el 20 de desembre de 2013. Contràriament, les previsions efectuades a les condicions i calendari d'adaptació del sanitaris, cal entendre-les efectuades a l'Ordenança de Terrasses vigent.*
2. *Durant la vigència dels Decrets de Distribució Prèvia i d'Ordenació Singular, l'Ajuntament pot modificar-los, d'acord amb el procediment previst per l'Ordenança de Terrasses aprovada pel Plenari del Consell Municipal de 20 de desembre de 2013.*

¹ Cal aclarir que fixem com a data de publicació, la del 27 de juliol de 2018 i, descartem la l'anterior produïa el 12 de juliol pels errors rellevants de redacció amb que fou publicada, els quals foren corregits en la publicació posterior.

GERÈNCIA DE RECURSOS
Direcció dels Serveis Jurídics
Direcció de l'Àrea de Règim Jurídic

Pl. Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta
08002 Barcelona
Tel. 93 402 33 92
Fax 93 402 34 67

Així doncs, per fixar la data en què cal entendre derogades les OS i les DP, abans cal procedir a determinar quin és el *dies a quo* a partir del qual cal computar el termini de 2 anys previst a la transitòria i, per tant, és necessari aclarir a *quina norma* es refereix l'expressió controvertida: si es refereix a l'entrada en vigor de la modificació de l'OT o bé, a l'entrada en vigor de les pròpies OS i DP.

Cal assenyalar que la derogació, -segons el tenor literal de la disposició-, abasta les OS i DP incloses a l'Annex II, el qual inclou un total de 38 disposicions amb dates d'aprovació definitiva compreses entre el maig de 2015 i l'octubre del 2017. En el cas de les OS amb data d'entrada en vigor més antiga², acceptar una interpretació conforme la qual l'expressió *a partir de l'entrada en vigor de la norma* es refereix a la seva pròpia entrada en vigor, comportaria aplicar la derogació normativa amb efectes retroactius, ja a l'entrada en vigor de la pròpia disposició derogatòria, com hem vist, es va produir el 28 de juliol de 2018.

Tanmateix cal efectuar objeccions rellevants a aquesta interpretació que ens condueixen a descartar-la com a interpretació vàlida, ja que l'article 2.3 del Codi Civil estableix que *les lleis no tenen efecte retroactiu si no disposen el contrari* i, precisament, ni l'exposició de motius que acompanyava la modificació normativa de l'OT, (publicada en el BOP de 12 de juliol de 2018), ni cap dels preceptes introduïts o afectats per la modificació normativa, no fan referència expressa als efectes retroactius de la derogació, és més, tampoc regulen cap règim de transitorietat per tal de salvar la situació de buit normatiu que es produiria davant l'eventual derogació retroactiva d'aquestes disposicions, ni tampoc introdueixen una disposició final per a preveure l'exigència d'aprovació dels criteris territorials previstos a l'article 81 bis de l'OT.

Finalment, cal afegir la constatació que la mateixa expressió, *-a partir de l'entrada en vigor de la norma-*, està utilitzada en el redactat de la disposició transitòria quarta, també introduïda per la modificació de l'OT aprovada el 29 de juny de 2018. Aquest precepte estableix el següent:

Disposició transitòria quarta

1. ***A partir de l'entrada en vigor de la norma***, l'Ajuntament, en el marc del procediment de renovació automàtic anual, ha d'atorgar les noves llicències en les mateixes condicions d'ocupació que les anteriors, sempre que aquestes respectin l'Ordenança de Terrasses. Tanmateix, els titulars poden sol·licitar la modificació de la llicència amb les noves condicions aprovades. S'entén per condicions d'ocupació el nombre de taules i cadires autoritzats per la llicència.

2. En el termini de dos anys ***a partir de l'entrada en vigor de la norma***, l'Ajuntament ha de comunicar als titulars de llicències que hagin patit una reducció del nombre de

² Entre els acords d'aprovacions definitives més antics, entre d'altres, hi ha els adoptats el 20 de maig i 21 d'octubre de 2015, que foren publicats al BOP de les següents dates: l'Ordenació Singular de l'Avinguda Gaudí, el 22 de juny de 2015, i la del Passeig de Sant Joan, i de l'Avinguda Mistral, el 18 de novembre de 2015.



GERÈNCIA DE RECURSOS
Direcció dels Serveis Jurídics
Direcció de l'Àrea de Règim Jurídic

Pl. Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta
08002 Barcelona
Tel. 93 402 33 92
Fax 93 402 34 67

taules i cadires per l'entrada en vigor de l'Ordenança de Terrasses aprovada per acord del Plenari del Consell Municipal el 20 de desembre de 2013, la possibilitat d'incrementar les taules i cadires de la terrassa, cas que els titulars no hagin sol·licitat l'ampliació a l'empara d'allò previst a l'apartat 1r.

La utilització de l'expressió *a partir de l'entrada en vigor de la norma* en aquest precepte no concret no resulta controvertida, atès que no presenta dubtes interpretatius: es refereix a l'entrada en vigor de la modificació de l'OT aprovada el 29 de juny de 2018, de manera que cal entendre que la utilització de la mateixa expressió en la disposició transitòria 5a es refereix al mateix *dies a quo* ja que, com hem vist, ambdues disposicions transitòries van ser introduïdes pel mateix acord de modificació.

CONCLUSIÓ

El *dies a quo* per al còmput del termini de dos anys previst a la disposició transitòria cinquena de l'Ordenança de Terrasses és l'entrada en vigor de la modificació de l'OT aprovada per acord del Plenari del Consell Municipal de 29 de juny de 2018, és a dir, el 28 de juliol de 2018, de manera que cal entendre derogades les Ordenacions Singulares i les Distribucions Prèvies el 28 de juliol de 2020.

Vist i plau

Anna Cugat
Lletrada

Joan-Anton Rodríguez
Director de l'Àrea de Règim Jurídic