



Referència	AIN-2015/1289
Objecte	Informe sobre la proposta de restricció de l'horari comercial, entre les 22h i les 7h, els dies de la Festa Major de Sarrià que es celebren cada any a l'octubre, dels locals de venda d'alimentació de menys de 300 m2 que incloguin venda d'alcohol, ubicats dins l'àmbit territorial delimitat pel carrer Ramon Miquel i Planes, Avinguda J. V. Foix, carrers Eduard Conde i Manuel Girona, Passeig de Sant Joan Bosco, carrer Vergós i la Via Augusta fins al carrer de Dolors Monserdà.
Sol·licitant	Districte de Sarrià - Sant Gervasi – Serveis Jurídics - Secretaria
Lletrat	Xavier Silvestre i Castejon
Data	31 de juliol de 2015

1. Antecedents

S'emet el present informe a la vista de l'expedient tramitat per aprovar la proposta de restricció de l'horari comercial, entre les 22h i les 7h, els dies de la Festa Major de Sarrià que es celebren cada any a l'octubre, dels locals de venda d'alimentació de menys de 300 m2 que incloguin venda d'alcohol, ubicats dins l'àmbit territorial delimitat pel carrer Ramon Miquel i Planes, Avinguda J. V. Foix, carrers Eduard Conde i Manuel Girona, Passeig de Sant Joan Bosco, carrer Vergós i la Via Augusta fins al carrer de Dolors Monserdà.

2. Consideracions jurídiques

La proposta objecte d'aquest informe s'empara en l'article 2.4 de la Llei de Catalunya 3/2014, del 19 de febrer, d'horaris comercials i de mesures per a determinades activitats de promoció, segons el qual *"per raons d'ordre públic, els ajuntaments poden acordar l'obligatorietat de tancament en horari nocturn d'establiments que pretenguin acollir-se a qualsevol de les causes d'exclusió de l'horari general establertes per aquest article, amb la comunicació corresponent al departament competent en matèria de comerç"*.

Aquest article no està afectat per la suspensió dictada pel Tribunal Constitucional (BOE 4/12/2014, parcialment aixecada en BOE 21/4/2015); i si bé els establiments afectats per la mesura estan inclosos en l'àmbit dels articles suspesos (concretament, a l'article 2.1.i), en aplicació de la Llei estatal 1/2004, de 21 de desembre, d'horaris comercials estan exclosos de l'horari general doncs gaudeixen de llibertat horària i, per tant, els seria igualment aplicable l'article que dona cobertura jurídica a la proposta.



Tal i com consta a l'informe-proposta, la documentació que compon l'expedient acredita la justificació de la mesura proposada; tant pel que fa al seu àmbit temporal com la delimitació dels establiments afectats per la mateixa, així com pel que fa a l'oportunitat de la mesura adoptada. En aquest últim sentit és especialment rellevant l'informe emès per la intendenta cap de la Unitat Territorial 5 de la Guàrdia Urbana el dia 17 de juliol de 2015, en el qual es proposa l'adopció d'aquesta mesura tot detallant els motius d'ordre públic que l'aconsellen, en l'àmbit territorial que s'hi indica.

Pel que fa a l'àmbit temporal, cal posar de manifest que a diferència d'anys anteriors, en aquesta ocasió es vol fer extensiva la restricció als dies de la celebració de la festa major dels propers anys, en les quals hem de presumir que s'haurà pogut produir l'obertura de nous establiments afectats per la mesura. Per tant, aquesta restricció en edicions futures afecta una pluralitat indeterminada d'establiments, i és per això que hem d'entendre aplicable el que disposa l'article 59.6 de la Llei 30/1992, segons el qual la publicació al Butlletí Oficial de la Província produirà els efectes de la seva notificació; si bé segueix essent aconsellable la notificació individual quan sigui possible per tal de garantir un millor compliment de la mesura (per exemple, durant el tràmit d'obertura dels establiments).

En el mateix sentit, cal tenir present la necessitat de garantir que els establiments afectats tinguin coneixement de les dates de futures edicions de la festa major; també mitjançant la seva publicació, difusió i/o comunicació individual si escau.

La necessitat d'extremar les garanties pel que fa a la posada del Decret en coneixement dels afectats és una conseqüència del caràcter d'aquesta resolució, que en no constituir una disposició general no està sotmesa als procediments previstos per a aquest tipus de disposicions però ha d'evitar causar situacions d'indefensió. En aquest sentit ens remetem, per exemple, a la sentència 117/13 del Jutjat Contenciós Administratiu número 10 de Barcelona, que desestimava el recurs formulat contra el Decret d'Alcaldia de 23/07/2009 de restricció d'horaris al Districte de Ciutat Vella, segons la qual "*no se produce dicha indefensión material y efectiva cuando, pese a la falta de trámite de audiencia previo a la adopción de un acto administrativo, el interesado ha podido alegar y aportar cuanto ha estimado oportuno*".

A banda d'aquestes precisions, qualsevol modificació en l'àmbit subjectiu (tipus d'establiments afectats), territorial o temporal òbviament requerirà una modificació formal del Decret o l'aprovació d'una nova resolució.

Finalment, coincidim amb l'informe proposat pel que fa a la compatibilitat d'aquesta obligació de tancament amb la prohibició de venda i consum de begudes alcohòliques de més de vint graus centesimal entre les 23 hores i les 8 hores, establerta a l'article 18.2.e de la Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència i la disposició addicional tercera, apartat 1r a i de l'Ordenança d'activitats i establiments de concurrència pública; de manera que entre les 7h i les 8h els establiments afectats per aquesta mesura podran



desenvolupar la seva activitat però no podran vendre ni facilitar o permetre el consum de begudes alcohòliques.

Òrgan competent i procediment

Donat que la Llei 3/2014 no determina l'òrgan competent per adoptar aquesta resolució, la competència correspon a l'Alcaldia, en aplicació del que disposen l'article 13 de la Carta municipal de Barcelona i l'article 22.34 del Reglament d'organització municipal; la qual no l'ha delegada en cap altre òrgan.

Atès que la resolució objecte del present informe no constitueix una disposició de naturalesa normativa sinó un acte administratiu en exercici de la potestat atorgada a l'Ajuntament per obligar determinats establiments a tancar en horari nocturn, el procediment per a la seva adopció és l'ordinari previst a la legislació de procediment administratiu comú (Llei de Catalunya 26/2010 i Llei estatal 30/1992); tot incorporant la necessitat de comunicar el Decret d'Alcaldia un cop aprovat al departament de la Generalitat competent en matèria de comerç, d'acord amb el que preveu l'article 2.4 de la Llei 3/2014.

3. Conclusions

Per tot això, s'informa favorablement la proposta de referència, amb les observacions següents:

- 1. Es recomana adoptar les mesures necessàries per garantir que futurs establiments afectats per la mesura, tinguin efectiu coneixement de la mateixa.**
- 2. Caldrà adoptar les mesures necessàries per garantir que els establiments afectats per aquesta mesura, tinguin coneixement de les dates concretes en què aquesta s'aplicarà en anys posteriors al 2015.**

Vist i plau,

Xavier Silvestre i Castejon
Lletrat consistorial

Manuel Mallo Gómez
Director de l'Àrea de Règim Jurídic