

## RESOLUCIÓ DE LA SINDICATURA DE GREUGES

### QUEIXA RELATIVA AL DRET A UNA BONA ADMINISTRACIÓ (DISCIPLINA URBANÍSTICA)

#### ANTECEDENTS

##### Descripció dels fets objecte de la queixa

En data 24 de gener de 2023, la ciutadana va presentar una queixa en aquesta Sindicatura en què exposava el següent:

- En data 10 de gener de 2023, havia rebut una notificació d'un expedient d'inspecció en què s'assegurava que en el seu habitatge es desenvolupava una activitat turística.
- Era la primera notificació que rebia en relació amb aquest assumpte. A la notificació se li ratificava l'ordre de cessament de l'activitat sense llicència i se l'advertia de la imposició de multes coercitives reiterades si no donava compliment a l'ordre.
- Ella mai no havia dut a terme una activitat turística en el seu habitatge, per la qual cosa creia que hi havia hagut una equivocació en la tramitació de l'expedient.

##### Actuacions fetes

Admesa a tràmit la queixa, la Sindicatura va iniciar la instrucció de l'expedient. Va estudiar els fets i la legislació aplicable, amb la finalitat de valorar si s'havien aplicat els **principis de bona administració** per a la salvaguarda dels drets fonamentals a la ciutat.

Després d'examinar el contingut de la queixa, i tenint en compte la documentació aportada, es va considerar convenient dirigir-se **al Districte de Ciutat Vella** per tal de conèixer el tractament motivat que es volia donar al recurs presentat per la persona interessada i també es va sol·licitar una còpia de l'expedient administratiu.

El dia 30 de gener de 2023, es va sol·licitar a aquest organisme la informació necessària per a l'estudi de la queixa.

## **Resposta dels òrgans afectats**

El dia 27 d'abril de 2023, aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada.

En l'escrit s'adjunta una còpia de l'expedient d'inspecció, en el qual consta la resolució de data 13 de març de 2023, notificada el 6 d'abril de 2023, en què s'estima el recurs d'alçada presentat per la interessada.

## **CONSIDERACIONS**

### **1. La tramitació de l'expedient**

De la revisió de l'expedient de disciplina urbanística iniciat amb l'informe d'inspecció de data 20 de setembre de 2022 en el qual s'atribueix a la interessada la realització d'una activitat turística sense llicència, s'observa que **la identificació del seu pis es va fer a partir d'un anunci publicat a la pàgina web d'una empresa turística**, en aquest cas Airbnb, en el qual no constaven ni l'autorització ni la inscripció exigible a aquest tipus d'activitats, segons l'art. 36 de la Llei 13/2002, de turisme de Catalunya (LTC).

Efectivament s'anunciava una habitació per llogar per un període inferior a 31 dies i amb una contraprestació econòmica, que s'ajustava a la descripció d'una llar compartida, segons l'art. 241.1 del Decret 75/2020, de turisme de Catalunya, ja que s'indicava també en l'anunci que es compartia l'habitatge amb la persona titular i s'adjuntaven fotografies tant de l'interior de l'habitatge on es trobava l'habitació com de les vistes exteriors, a partir de les quals es va dur a terme la identificació del pis.

L'Ajuntament va incórrer en un error en la identificació de l'habitatge, que va reconèixer, i que va motivar que s'estimés el recurs presentat per la interessada.

En aquest punt, considerem rellevant fer menció del deure de les empreses turístiques que comercialitzen aquest tipus d'allotjaments de formalitzar amb dades certes i fidedignes les comunicacions i les declaracions responsables requerides, així com disposar en els anuncis de les autoritzacions i les inscripcions que els siguin exigibles (art. 36.a de la LTC).

**Les administracions públiques són les encarregades de controlar i verificar el compliment de les obligacions legals dels subjectes turístics.** D'una banda, la competència municipal consisteix en l'exercici de la funció inspectora de les activitats turístiques que es duguin a terme dins de llur terme municipal (s'inclouen els serveis de comercialització presencial o telemàtica). I, d'una altra, l'exercici de la potestat

sancionadora en cas d'incompliment de les obligacions establertes (art. 68 LTC). En ambdós casos, els municipis s'hauran de coordinar amb la Generalitat.

**La Sindicatura de Greuges considera que cal que els municipis siguin més estrictes i perseverants a l'hora de fer complir les obligacions als agents turístics per poder fer més efectiva la persecució de les actuacions d'intrusisme empresarial i professional dins del sector.** Recordem que l'art. 35 de la LTC preveu com un dret de les empreses turístiques el fet de ser protegides per l'Administració.

A més, considerem del tot apropiat que quan s'anunciïn allotjaments de tipus turístic sense facilitar les dades d'identificació necessàries, es responsabilitzi, en primer lloc, l'empresa comercialitzadora d'aquesta activitat.

## **2. La notificació edictal**

Aquesta Sindicatura vol recordar que és doctrina reiterada del Tribunal Constitucional (entre d'altres, SSTC 157/2007, de 2 de juliol; 54/2003, de 24 de març, i 145/2004, de 13 de setembre) que **cal garantir el dret de defensa i el dret de ser informat de la infracció corresponent en els procediments administratius sancionadors**, d'acord amb l'article 24 de la Constitució Espanyola.

L'exercici d'aquests drets pressuposa que cal notificar degudament la persona implicada sobre la incoació del procediment, perquè només així podrà exercir l'efectiva possibilitat de defensa davant de la infracció que se li imputa abans que l'Administració prengui una decisió definitiva.

Així, la jurisprudència declara obertament que **existeix indefensió, tant en els procediments sancionadors com disciplinaris, per la no-intervenció de la persona interessada en el procediment des de la seva fase inicial**, quan es produeix una privació de les facultats d'al·legació, prova i contradicció que desequilibri la posició de la persona imputada.

En aquest cas objecte de queixa, la primera notificació de requeriment de cessament voluntari, en el termini d'un mes, es va publicar al BOE en data 21 de novembre de 2022. Però la interessada no va tenir coneixement del procediment iniciat, de protecció de la legalitat urbanística vulnerada, fins al 10 de gener de 2023, quan ja va rebre la resolució de cessament de l'activitat turística amb l'advertiment de la possibilitat d'incoar un procediment sancionador.

Des d'aquesta institució **es recomana que sempre que sigui possible es practiqui la notificació en el domicili de la persona interessada i, només en darrer terme, recórrer a la notificació edictal**, ja que es considera que és exigible a l'Administració una diligència especial per garantir a la ciutadania l'exercici dels seus drets, de la mateixa manera que se li exigeix el compliment de les seves obligacions.

## **DECISIÓ**

D'acord amb el que disposen l'article 143 de la Carta municipal de Barcelona i el reglament que regula la Sindicatura de Greuges de Barcelona, aquesta institució té com a missió valorar si s'ha produït un greuge. Considerats els fets i les normes aplicables, conclou que, en aquest cas, **l'actuació municipal ha estat adequada quant a l'estimació de les al·legacions presentades per la interessada, però hauria pogut ser més adient si s'hagués efectuat la notificació corresponent al seu domicili.**

Aquesta resolució es comunicarà a l'òrgan municipal competent, se'n donarà compte al Plenari del Consell Municipal en l'informe anual reglamentari i s'informarà la persona interessada del seu contingut.