

## RESOLUCIÓ DE LA SINDICATURA DE GREUGES

### QUEIXA RELATIVA AL DRET AL DESCANS (LLICÈNCIES D'ACTIVITATS)

#### ANTECEDENTS

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

En data 16 de juny de 2022, el ciutadà va presentar una queixa en aquesta Sindicatura en què exposava el següent:

- Hi havia hagut una manca de resposta municipal a les denúncies presentades en representació de la comunitat de propietaris de la finca del carrer del Districte de Les Corts, sobre les molèsties que produïa l'activitat de cuina tancada al públic que tenia lloc en el local dels baixos de la mateixa finca.
- L'activitat de cuina per a repartiment a domicili disposava d'una cambra frigorífica de tipus industrial que produïa molèsties de soroll durant les 24 hores del dia i, per aquest motiu, s'havien presentat instàncies en dates 7 de setembre i 17 de novembre de 2021.
- També s'havia requerit la presència de la Guàrdia Urbana de Barcelona en data 14 de desembre de 2021 per les molèsties generades.
- D'altra banda, s'adjuntava una instància, sense data de registre, en la qual es demanava que els serveis municipals revisessin la subjecció de la part superior de la xemeneia d'extracció de fums de l'establiment, ja que es creia que podia suposar un risc en situació de vent fort.

#### 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 la documentació aportada per la persona interessada, es va considerar convenient dirigir-se **al Districte de les Corts** per tal de conèixer les intervencions realitzades en relació amb la queixa presentada.

El dia 21 de juny de 2022, es va sol·licitar a aquest organisme la informació necessària per a l'estudi de la queixa.

## **Resposta dels òrgans afectats**

El dia 1 de desembre de 2022, aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada. L'escrit exposa les actuacions dutes a terme en relació amb els fets denunciats.

## **CONSIDERACIONS**

### **1. Manca de llicència adequada per part del local**

Arran de la primera denúncia presentada el 7 de setembre de 2021 pel president i el vicepresident de la comunitat de veïns de la finca on té lloc l'activitat de cuina per a repartiment a domicili, es va iniciar la tramitació de l'expedient d'inspecció en el qual consta que, en data 26 d'octubre de 2021, es va fer una inspecció al local per comprovar si l'activitat s'ajustava a la llicència que tenia.

La llicència vigent en el moment de la inspecció era la de restauració mixta C3, per la qual cosa, i tenint en compte que l'activitat principal que s'hi feia era la d'elaborar plats preparats per repartir mitjançant un servei de repartidors, **es va requerir a la titularitat de l'establiment la presentació d'una nova llicència que recollís l'activitat que s'estava duent a terme.**

En data 13 de desembre de 2021, la titularitat de l'establiment va presentar unes al·legacions contra l'expedient en les quals es defensava que l'activitat principal del local no havia estat modificada i que continuava sent la de restauració mixta, és a dir, la de bar-restaurant.

Les al·legacions es van desestimar perquè **en la inspecció s'havia comprovat que en el local s'hi havien fet diverses modificacions substancials**: concretament la cuina s'havia traslladat on anteriorment hi havia el menjador i s'hi havien instal·lat dues cambres frigorífiques de grans dimensions, a més d'altres neveres i congeladors. Tot i que constava un permís d'obres presentat, aquest no legalitzava les modificacions de la llicència d'activitats.

El dia en què es va fer la inspecció també es va comprovar que, a les 22.00 hores, no hi havia ningú consumint a l'establiment, ni en l'única taula que hi havia a l'interior, des d'on es lliuraven les comandes als repartidors, ni en cap de les dues taules de la terrassa instal·lada a l'exterior. En canvi, la cuina en aquell moment funcionava a ple rendiment.

Així, el mes de gener del 2022 es va ordenar el cessament de l'activitat, un cessament que la titularitat va recórrer dins del termini i en la forma escaient, en data 28 de febrer de 2022.

## 2. El deure municipal de protecció de la legalitat urbanística

Aquesta Sindicatura desconeix si finalment es va desestimar el recurs presentat i si es van imposar multes coercitives o bé es va dictar ordre de precintament de l'activitat, tal com valorava el Districte en el moment de redactar l'informe.

Recordem que la protecció de la legalitat urbanística està regulada en el títol setè del Decret legislatiu 1/2010, de 3 d'agost, pel qual s'aprova el text refós de la Llei d'urbanisme (TRLUC). Els articles 110 a 119 del Decret 64/2014, de 13 de maig, regulen el procediment de protecció de la legalitat urbanística vulnerada. Aquest procediment pretén **restituir la situació il·lícita creada per l'acció d'una persona particular, com ara l'incompliment de les condicions de la llicència atorgada.**

D'acord amb els articles 199 i següents del TRLUC, la potestat de protecció de la legalitat urbanística és d'exercici preceptiu de l'Administració competent. Per tant, quan l'Ajuntament té coneixement d'una situació de vulneració de l'ordenament urbanístic, ha d'activar els mecanismes de restauració de l'ordre jurídic vulnerat i de la realitat física alterada, com va passar en aquest cas.

En aquest cas, l'activitat denunciada és la de cuina per a preparació d'aliments, sense consumició ni venda al públic a l'establiment. Aquest tipus d'activitat està regulada, des del 13 de març de 2023, en el **Pla especial d'usos d'activitats vinculades al repartiment a domicili**, i anteriorment, des del març del 2022, ja s'havia decretat la suspensió d'aquestes llicències a Barcelona.

Així, segons aquest pla especial que regula els usos del sòl i estableix les condicions d'implantació i urbanístiques que han de complir les activitats vinculades al repartiment a domicili, **l'activitat consta classificada com a cuina industrial** (art. 4) i només se'n permet la implantació en les parcel·les ubicades en la clau 22a del Pla general metropolità (zona industrial) i dins l'àmbit de la Zona Franca, si no és que s'ha pogut acollir a alguna de les disposicions transitòries que recull el pla esmentat.

## 3. Les molèsties denunciades

En l'escrit de queixa el ciutadà feia referència, principalment, a les molèsties de soroll que generava el funcionament de les cambres frigorífiques que tenia l'establiment, però l'informe municipal exposava certes dificultats per poder fer les mesures sonomètriques per comprovar objectivament les molèsties des d'algun dels habitatges més afectats.

En aquest sentit, des d'aquesta institució es vol informar les persones afectades que, sense la seva col·laboració, difícilment l'Ajuntament podrà garantir els seus drets.

**La normativa mediambiental recull la necessitat de prevenir, evitar o reduir amb caràcter prioritari els efectes nocius (incloses les molèsties) i els danys per a la salut humana o el medi ambient derivats de l'exposició al soroll ambiental.** En l'àmbit europeu, trobem la Directiva 2002/49/CE; en l'àmbit estatal, la Llei 37/2003 del soroll i els reials decrets 1513/2005 i 1367/2007, i, en l'àmbit autonòmic, la Llei 16/2002 i el Decret 176/2009 pel qual s'aprova el reglament de la Llei 16/2002.

Així mateix, el Tribunal Europeu dels Drets Humans (la jurisprudència del qual ha de ser un referent, atès el que disposa l'article 10.2 de la Constitució) ha afirmat reiteradament que **les autoritats han de protegir els drets humans i les llibertats fonamentals.** Per aquest motiu, correspon als poders públics adoptar les mesures necessàries per garantir aquests drets. **Ara bé, sense la col·laboració de les persones interessades aquesta protecció possiblement no serà efectiva.**

D'altra banda, en referència a l'altre motiu de queixa sobre les condicions de subjecció de la xemeneia de l'establiment i la possibilitat de risc de caiguda manifestada per l'interessat, el Districte ens informa que consta una denúncia presentada per una altra persona veïna de la mateixa finca en data 4 de març de 2022 per aquest assumpte.

Així mateix, s'indica que s'ha acordat amb la persona denunciant que contacti amb els serveis tècnics del Districte quan es doni una situació de vent per tal que es puguin comprovar els fets exposats, ja que amb les circumstàncies normals de climatologia no s'ha constatat cap anomalia en la dita instal·lació.

Sobre aquesta qüestió, i tenint en compte que és obligatori el manteniment permanent i continuat de tots els elements i paraments exteriors dels edificis, incloses les instal·lacions complementàries, com ara les xemeneies d'extracció de fums (art. 41 de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà), la Sindicatura considera que, per extremar les precaucions i evitar qualsevol possible situació de perill, **el consistori ha de requerir a la titularitat de l'activitat que presenti el certificat tècnic corresponent que justifiqui l'estabilitat de la xemeneia instal·lada.**

Per tot el que s'ha exposat, cal recordar **el principi d'eficàcia i eficiència al qual es troben subjectes les administracions públiques**, tal com estableix l'article 31 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.

Aquests **principis de bona administració** també es troben recollits en l'article XXIII de la Carta europea dels drets humans a la ciutat i en l'article 5.2 de la "Carta de ciutadania. Carta de drets i deures de Barcelona", que inclouen que cal disposar d'una administració eficaç i que presti amb qualitat el nombre més gran de serveis, respectant els drets i els interessos legítims de la ciutadania; i que els procediments es tramitin de manera àgil, d'acord amb els criteris d'eficàcia, eficiència i servei a la ciutadania, i acabin amb una resolució expressa i motivada en els terminis previstos legalment.

## 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 del Districte de les Corts no ha estat suficientment eficaç per garantir els drets fonamentals de la ciutadania.**

Per tot el que s'ha exposat, aquesta Sindicatura emet la decisió següent:

- **Recomanar al Districte de les Corts** que prengui les mesures cautelars necessàries per fer complir l'ordenament jurídic a la titularitat de l'activitat de cuina industrial.
- **Recomanar al Districte de les Corts** que requereixi el certificat tècnic que justifiqui la solidesa i l'estabilitat de la xemeneia de l'establiment.

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.