

RESOLUCIÓ DE LA SINDICATURA DE GREUGES

QUEIXA RELATIVA AL DRET A UNA BONA ADMINISTRACIÓ (LLICÈNCIES D'ACTIVITAT)

ANTECEDENTS

Descripció dels fets objecte de la queixa

En data 22 de novembre de 2022, el ciutadà va presentar una queixa en aquesta Sindicatura en què manifestava la seva disconformitat amb la manca d'actuació municipal per fer cessar una activitat de club de fumadors de cànnabis que es duia a terme sense disposar de la llicència al seu nom.

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 Gràcia** per tal de conèixer les intervencions fetes en relació amb la queixa presentada.

El dia 30 de novembre 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 23 de juny de 2023, aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada. L'escrit exposa les actuacions que va dur a terme l'Ajuntament.

CONSIDERACIONS

1. Retard en la resposta municipal

En primer lloc, des d'aquesta Sindicatura es vol manifestar que, a banda que **l'Ajuntament va trigar set mesos** a facilitar la informació que es va sol·licitar per resoldre la queixa, **en la informació facilitada en l'informe de resposta mancava**

informació. No es concretava sobre el sentit de la resolució del recurs presentat en data 28 de febrer de 2022, sinó que únicament s'informava que s'havia elevat la proposta de resolució. Per aquest motiu, la Sindicatura esperava rebre més informació sobre el resultat final de les actuacions en relació amb l'activitat denunciada.

En conseqüència, es resol aquesta queixa només amb la informació parcial de què es disposa i es recorda al **Districte de Gràcia** l'obligació dels òrgans municipals, d'acord amb el que estableix la base III, apartat 3 del Reglament de funcionament de la Sindicatura de Greuges de Barcelona, d'aportar dades, expedients i, en general, tota la documentació necessària perquè aquesta Sindicatura pugui desenvolupar adequadament la seva tasca de supervisió dels serveis municipals i alhora vetllar pels drets de la ciutadania.

2. La sol·licitud de l'interessat

El ciutadà, que actua en nom de l'associació cannàbica 1, va presentar en data 3 d'octubre de 2022 una instància al districte de Gràcia en què **demanava l'execució de la resolució de deixar sense efecte el canvi de nom** del títol habilitant de club social privat al local del carrer de Jesús, que s'havia dictat en data 4 d'agost de 2021.

Segons exposava l'interessat, l'associació cannàbica 2, a qui anteriorment s'havia transmès el títol habilitant o llicència que habilitava per exercir l'activitat de club de fumadors de cànnabis, continuava desenvolupant l'activitat al local del carrer de Jesús, tot i que el Districte n'havia deixat sense efecte la transmissió de la llicència.

Resulta que la transmissió de la llicència d'activitat a nom de l'associació cannàbica 2 s'havia presentat l'any 2016, i així ho havia verificat l'Ajuntament en data 2 de juny de 2016. Posteriorment, es va deixar sense efecte aquesta transmissió arran de la petició presentada per l'interessat, en data 3 de juny de 2019, i a partir d'una sentència de l'any 2018 que declarava la nul·litat dels negocis jurídics vinculats a l'associació cannàbica 1, qui n'ostentava anteriorment la titularitat.

Ara bé, segons ens va informar el Districte, en data 28 de febrer de 2022, l'associació cannàbica 2 va presentar un recurs d'alçada contra la resolució de deixar sense efecte la transmissió de la llicència i en va sol·licitar la suspensió. Per aquest motiu, **en data 17 d'abril de 2023, el consistori va requerir ambdues associacions per tal que acreditessin quina estava exercint l'activitat.**

Així, els dies 9 i 15 de maig de 2023 es van rebre les informacions requerides a les associacions implicades en què es constata que qui desenvolupava l'activitat al local del carrer de Jesús era l'associació cannàbica 2. Posteriorment, el Districte va elevar la proposta de resolució del recurs a l'òrgan competent.

Tot i que des d'aquesta Sindicatura no es disposa de més informació en relació amb els fets, es vol posar de manifest, en relació amb les transmissions de les llicències o títols habilitants per exercir una activitat, que la titularitat administrativa de l'activitat no pressuposa cap pronunciament pel que fa a les relacions civils o mercantils entre els particulars o a llurs drets sobre l'establiment on s'exerceix. **Si hi ha dubtes o discrepàncies que no hagin estat resolts per la jurisdicció competent, es presumeix que les persones que acreditin la titularitat de la possessió de l'establiment on s'exerceix l'activitat en són les titulars administratives**, segons ho assenyalava l'article 34 de la Llei 18/2020 de facilitació de l'activitat econòmica.

3. L'activitat de club de fumadors de cànnabis

L'any 2013, quan es va legalitzar l'activitat objecte d'aquesta queixa, l'activitat d'associació de consumidors de cànnabis es tramitava amb el règim de comunicació amb certificació tècnica, segons la Instrucció per a l'aplicació de l'Ordenança municipal d'activitats i d'intervenció integral de l'Administració ambiental de Barcelona (OMAIIAA), a partir de l'entrada en vigor de la Llei 20/2009, de prevenció i control ambiental d'activitats.

La tramitació de la comunicació prèvia es detallava als articles 14-18 de l'OMAIIAA i implicava la presentació d'un projecte tècnic i una certificació tècnica favorable emesa per una Entitat Ambiental de Control. Un cop presentada la comunicació amb la seva certificació favorable, l'activitat podia començar, sempre que es complís tota la normativa vigent, incloent-hi l'Ordenança de medi ambient de Barcelona, que regula les molèsties d'olors i soroll, entre d'altres.

Posteriorment, el 10 de juny de 2016 es va aprovar el Pla Especial Urbanístic (PEU) per a l'ordenació territorial dels clubs i associacions de consumidors de cànnabis. D'acord amb el PEU, l'activitat només s'admetia si complia amb els paràmetres establerts sobre condicions d'emplaçament del Pla esmentat, que establia unes distàncies mínimes, segons la zona, entre clubs i altres usos col·lectius protegits. Corresponia, per tant, que els clubs que ja estaven implantats a la ciutat s'hi adaptessin a les condicions tècniques d'implantació que establia el PEU.

Els usos col·lectius protegits eren tots els centres docents d'educació obligatòria, els centres d'atenció i seguiment de drogodependències existents en el moment de l'aprovació del PEU, i tots els sòls qualificats d'equipaments comunitaris i dotacions o d'habitatge dotacional. Cal recordar que, com que només s'inclouien els centres d'educació obligatòria, al mes de febrer de 2020, aquesta Sindicatura va iniciar una actuació d'ofici per allunyar-los també de qualsevol centre educatiu reglat, ja que el PEU no tenia en compte, per exemple, els centres de formació professional, els que eren només de batxillerat, les escoles bressol o les llars d'infants.

Però, de resultes de l'aprovació del PEU, tretze associacions cannàbiques van interposar recursos al Tribunal Superior de Justícia de Catalunya contra determinats articles, amb l'objectiu d'anul·lar aspectes restrictius del Pla. A més, la Delegació del Govern de l'Estat a Catalunya va promoure una impugnació a la totalitat, per considerar que l'Ajuntament de Barcelona no podia regular aquesta qüestió perquè envaïa les competències exclusives estatals en matèria penal.

Així, la sentència del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya 1627/2020, de 2 de juny, va declarar nul de ple dret el Pla especial urbanístic per a l'ordenació territorial dels Clubs i Associacions de Consumidors de Cànnabis a la ciutat de Barcelona per invasió de competències estatals.

Finalment, el recurs de cassació interposat per l'Ajuntament de Barcelona davant del Tribunal Suprem contra aquesta sentència va acordar-ne, en auto de 22 d'abril de 2021 (JUR/2021/134921), la inadmissió a tràmit, i va al·legar manca de fonamentació de la transcendència i la rellevància social i jurídica del Pla especial urbanístic anul·lat.

Atenent, doncs, als pronunciaments judicials, els clubs de fumadors de cànnabis passen a tenir habilitació únicament com a club socials privats, i són els cossos policials els qui han d'obrir diligències penals si es detecta possible tràfic de cànnabis en els locals de club social privat que encara duguin a terme aquesta activitat.

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, **tot i que l'actuació del Districte de Gràcia no ha estat ajustada a dret i suficient quant a la informació facilitada, no s'observen indicis d'actuació municipal irregular que puguin conculcar els drets de la ciutadania quant a la tramitació donada a l'expedient.**

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.