

Referència	<b>AIN-2019/20</b>
Objecte	<b>Informe sobre plec de condicions i procediment per a l'atorgament de les llicències temporals d'ús comú especial per a l'estacionament de bicicletes i motocicletes d'ús compartit</b>
Sol·licitant	Gerència d'Ecologia Urbana

### **1. Objecte**

Se sotmet a informe la proposta de decret de regulació del nombre i condicions d'atorgament de llicències temporals d'ús comú especial del domini públic per a l'estacionament de bicicletes, ciclomotors i motocicletes d'ús compartit en règim d'explotació econòmica, al terme municipal de Barcelona.

### **2. Consideracions jurídiques**

Pel que fa a la normativa aplicable, el règim jurídic de les llicències d'ús comú especial del domini públic està regulat a la Llei 33/2003, de 3 de novembre, del Patrimoni de les Administracions Públiques, el Decret 336/1988, de 17 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament del patrimoni dels ens locals i, en el cas de Barcelona, a l'Ordenança sobre l'ús de les vies i els espais públics.

En relació al procediment d'aprovació del decret, s'apliquen les Directrius per a l'elaboració de les normes municipals, aprovades per la Comissió de Govern de 15 d'abril de 2015.

També cal tenir en compte que el plenari del Consell Municipal de 22 de febrer de 2019 va aprovar definitivament la modificació de l'Ordenança Fiscal núm. 3.10 relativa a les taxes per la utilització privativa del domini públic municipal i la prestació d'altres serveis, que fixa una taxa

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

Plaça Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta  
08002 Barcelona  
Tel. 93 402 33 92  
Fax 93 402 79 51

per a l'ocupació del domini públic local per la utilització de cada bicicleta i motocicleta d'ús compartit en règim d'explotació econòmica.

Concretament el Decret que es proposa es dicta en desenvolupament de l'Ordenança sobre l'ús de les vies i els espais públics, que a l'article 46 estableix que l'atorgament de llicències d'ocupació del domini públic correspon ordinàriament a l'Alcaldia i l'article 48 autoritza a l'Alcaldia a limitar el nombre de llicències a concedir per determinats usos d'acord amb les necessitats ciutadanes i la previsió d'usos que hi puguin concórrer.

La proposta de decret té l'objectiu de limitar l'ús de l'espai públic que fan les empreses d'arrendament de bicicletes, ciclomotors i motocicletes d'ús compartit sense espais fixes d'estacionament, activitats anomenades "bicisharing" i "motosharing".

Tenint en compte aquest objectiu cal tenir present el principi de llibertat d'empresa establert a l'article 38 de la Constitució Espanyola, que consisteix en «*el derecho a iniciar y sostener una actividad empresarial (STC 83/1984, de 24 de juliol, FJ 3) y a hacerlo en libre competencia (SSTC 88/1986, de 1 de juliol, FJ 4; y 135/1992, de 5 de octubre, FJ 8), lo que exige, entre otras cosas, la defensa de los empresarios contra prácticas, acuerdos, conductas o actuaciones atentatorias de esa libertad (STC 71/1982, de 30 de noviembre, FJ 15)*» (STC 96/2002, de 25 d'abril, FJ 11)».

Ara bé, la llibertat d'empresa no és un dret absolut ni incondicionat, sinó que es troba sotmès a límits que es deriven de la «*regulación que, de las distintas actividades empresariales en concreto, puedan establecer los poderes públicos*» (entre moltes d'altres, STC 103/2018, de 4 d'octubre, FJ 8).

El Tribunal Constitucional permet les regulacions dels poders públics que afectin a l'exercici d'una activitat empresarial sempre que siguin «*adecuadas para promover un objetivo*

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

Plaça Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta  
08002 Barcelona  
Tel. 93 402 33 92  
Fax 93 402 79 51

*considerado constitucionalmente legítimo y que las limitaciones que tales regulaciones impongan sobre el libre ejercicio de una actividad económica no conlleven, debido a su intensidad, una privación del referido derecho» (STC 89/2017, de 4 de juliol, FJ 14).*

Així, el Tribunal Constitucional ha establert que «*“la libertad de empresa reconocida en el art. 38 CE exige que las regulaciones públicas que afectan al ejercicio de una actividad empresarial, sin afectar al propio acceso a la misma, sean constitucionalmente adecuadas”, es decir “no sean en sí mismas irracionales o arbitrarias” y garanticen “la igualdad de limitaciones de la actividad económica para las empresas de una misma clase ante cada ordenamiento individualmente considerado” (STC 53/2014, de 10 de abril, FJ 7)» (STC 30/2016, de 18 de febrer, FJ 6).*

Per tant, d'acord amb la doctrina del Tribunal Constitucional cal valorar si les regulacions que afecten a l'exercici d'activitats empresarials i que en definitiva afecten a la llibertat d'empresa i de competència, tenen una finalitat legítima, és a dir, que no són arbitràries, permeten l'accés a l'exercici de l'activitat empresarial sense arribar a impedir-lo i garanteixen la igualtat de limitacions per l'exercici de l'activitat a les empreses d'una mateixa classe.

En el cas que ens ocupa la regulació que s'estableix persegueix una finalitat legítima com és la protecció de l'espai públic i la preservació de la mobilitat urbana, donant prioritat a l'ús comú general que fa de l'espai públic la ciutadania, front l'ús comú especial que fan les empreses de bicisharing i motosharing, també garanteix l'accés a l'exercici de l'activitat empresarial sense arribar a impedir-lo i la igualtat de limitacions per a totes les empreses, en aquest sentit, el procediment d'adjudicació de les llicències que s'estableix és el sorteig, en el qual es garanteixen els principis d'igualtat, objectivitat, publicitat i concurrència, a banda, s'estableix un límit màxim de llicències per empresa per tal de garantir la competència, a més el nombre total de llicències es revisarà anualment podent-se incrementar en el cas de què es donin les

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

Plaça Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta  
08002 Barcelona  
Tel. 93 402 33 92  
Fax 93 402 79 51

condicions necessàries d'ocupació de la via pública i, per tant, donant accés al mercat a noves empreses i, per últim, el fet de què les llicències siguin temporals, concretament tenen una durada de tres anys prorrogable per un any més, i intransmissibles, fa que la regulació sigui pro-competitiva i evita la creació de rendes regulatòries.

En relació la naturalesa jurídica de la proposta de decret, ens trobem davant una disposició de caràcter general, en tant que té alteritat, crea obligacions i és susceptible de compliment reiterat. Es dicta en ús de les previsions esmentades de l'Ordenança sobre l'ús de les vies i espais públics i també de l'article 26.2 d) de la Carta Municipal. A més, cal tenir present que una part essencial del seu contingut s'insereix en les relacions d'especial subjecció que es deriven de l'atorgament de llicències per a l'ús comú especial del domini públic; llicències que tenen caràcter discrecional i que justifiquen la imposició de condicions a les persones que les sol·liciten; condicions que, atesa la memòria inclosa a l'expedient, es consideren proporcionades i motivades.

Pel que fa al contingut de la proposta de decret es considera ajustat a dret i compleix amb els requisits fixats en les Directrius per a l'elaboració de les normes municipals, es fixen el nombre de llicències, la durada, les característiques de les llicències, les obligacions dels titulars, les facultats de l'ajuntament, els incompliments i sancions, els supòsits de revocació de les llicències i d'extinció de les mateixes, les condicions que s'han de complir per poder sol·licitar les llicències, el procediment d'adjudicació de les mateixes, els requisits que haurà de complir la convocatòria del procediment d'atorgament de les llicències i el procediment de revisió del nombre de llicències.

Tal i com exigeixen les Directrius per a l'elaboració de les normes municipals la proposta de decret va acompanyada de la memòria que justifica la necessitat de la disposició i l'adequació d'aquesta als fins que es persegueixen, el marc normatiu en què s'insereix el projecte de

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

Plaça Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta  
08002 Barcelona  
Tel. 93 402 33 92  
Fax 93 402 79 51

disposició i la competència de l'Ajuntament de Barcelona sobre la matèria, i consta de l'anàlisi de l'impacte normatiu, d'impacte de gènere, d'impacte socioeconòmic i pressupostari i fiscal. Així mateix, també es justifica en la memòria el límit del nombre total de llicències a adjudicar.

Sobre l'òrgan competent per aprovar aquesta regulació, com ja s'ha dit és l'Alcaldia de conformitat amb els articles 7, 46 i 48 de l'Ordenança sobre l'ús de les vies i els espais públics, aprovada pel plenari del Consell Municipal de 27 de novembre de 1998 i amb l'article 26 de la Llei 22/1998, de 30 de desembre, de la Carta municipal de Barcelona.

Pel que fa a la publicitat, l'article 131 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, estableix: *"Les normes amb rang de llei, els reglaments i les disposicions administratives s'han de publicar al diari oficial corresponent perquè entrin en vigor i produeixin efectes jurídics."*, i l'article 24 del Reglament Orgànic de l'Ajuntament de Barcelona estableix: *"Les disposicions de caràcter general dictades per l'Alcaldia d'acord amb l'article 26.2.d) de la Carta de Barcelona s'han de publicar en el Butlletí Oficial de la Província."*

Amb relació a aquesta publicació i a la data d'entrada en vigor, cal tenir present, atès que la seva eficàcia es fixa a l'endemà de la seva publicació, que prèviament s'ha de donar compliment a l'article 70 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local.

S'ha de tenir en compte que les Directrius per a l'elaboració de les normes municipals aprovades per acord de la Comissió de Govern de 15 d'abril de 2015 que estableixen, per a l'aprovació de Decrets d'Alcaldia, que un cop aprovat inicialment el decret, s'ha de sotmetre a informació pública i audiència, per tal de què es puguin presentar al·legacions i suggeriments, i un cop analitzades les al·legacions o els suggeriments que s'han presentat, i traslladades les

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

Plaça Carles Pi i Sunyer, 8-10, 1a planta  
 08002 Barcelona  
 Tel. 93 402 33 92  
 Fax 93 402 79 51

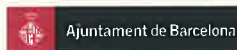
conseqüències al text íntegre, s'ha de procedir a l'aprovació definitiva del decret, que pot ser implícita si així es preveu a la resolució d'aprovació inicial.

El període d'informació pública ha de ser per un termini mínim de 30 dies, d'acord amb d'acord amb la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local i amb el Decret legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya.

### **3. Conclusions**

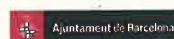
Per tot l'exposat, s'informa favorablement la proposta de decret de regulació del nombre i condicions d'atorgament de llicències temporals d'ús comú especial del domini públic per a l'estacionament de bicicletes, ciclomotors i motocicletes d'ús compartit en règim d'explotació econòmica, al terme municipal de Barcelona.

Vist i plau,



CPISR-1 C Aina  
 Galan Querol  
 2019.03.07  
 21:19:47 +01'00'

Lletrada consistorial



CPISR-1 C  
 Manuel Mallo  
 Gomez  
 2019.03.07  
 21:22:13  
 +01'00'

Director dels Serveis Jurídics