



A L'AJUNTAMENT DE BARCELONA

[REDACTED], major d'edat, de nacionalitat espanyola, amb DNI número [REDACTED], actuant en nom i representació d'ALTIMA SERVEIS FUNERARIS, S.L. ("ALTIMA" o "aquesta part"), tal i com consta degudament acreditat a aquesta Administració, i amb domicili a efectes de notificacions al carrer Saragossa número 6, Pol. Ind. Las Salinas, 08830, del municipi de Sant Boi de Llobregat davant d'aquest Ajuntament compareix i com millor procedeixi en Dret,

EXPOSA

- I. Que, en data 24 de març de 2017, es va publicar al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona ("BOPB") Acord d'aprovació inicial de l'Ordenança de Cementiris de l'Ajuntament de Barcelona adoptat per la Comissió de Presidència, Drets de Ciutadania Participació i Seguretat i Prevenció, en sessió de data 22 de març de 2017 ("l'Acord").
- II. Que, l'esmentat Acord sotmetia l'aprovació inicial a informació pública per un període de trenta dies hàbils, a comptar des del següent al de la publicació del corresponent anunci en el BOPB, per tal de que tots els interessats poguessin presentar les alegacions que consideressin convenientes.
- III. Que, un cop analitzat el contingut de l'Ordenança de Cementiris aprovada inicialment, i dins del període conferit a aquest efecte, ALTIMA procedeix a presentar les següents

Num:	1-2017-0300549-1
Data:	12/05/2017 11:58:39
Unitat:	RG - REGISTRE GENERAL
ENTRADA:	2

Ajuntament de Barcelona

294

AL·LEGACIONS

PRIMERA.- SOBRE EL SERVEI DE CREMATORI.

L'Ordenança de Cementiris aprovada inicialment regula els serveis de Cementiri i Crematori, donat que –aparentment- considera que els mateixos no formen part dels serveis funeraris sinó que són matèries que competeixen en exclusiva a l'Ajuntament, en virtut de l'article 25.2 k) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local (“LRBRL”). La veritat, no obstant això, és que aquest article només assigna la competència exclusiva als Municipis en matèria de cementiris, sense fer cap referència en canvi als crematoris.

Les diferents Ordenances municipals havien vingut assimilant el servei de crematori al de cementiri, reservant el seu exercici als propis Ajuntaments com si el servei de crematori fos part del servei de cementiri. Aquesta concepció, no obstant això, es troba ja àmpliament superada i avui dia el servei de crematori és considerat un servei funerari pròpiament dit o com a mínim un servei complementari d'aquests, que en qualsevol cas pot ser prestat lliurement per empreses privades, sempre que hagin obtingut prèviament la corresponent autorització per a l'obertura de les instal·lacions en qüestió.

En aquest sentit s'han pronunciat, entre d'altres, la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya de data 19 de maig de 2011, que conclouïa sobre aquest tema el següent:

“No hay base legal o reglamentaria alguna que obligue a realizar forzosamente las incineraciones en cementerios o en equipamientos municipales (...)

El propio ayuntamiento apelado admite la existencia, como por demás se ha acreditado documentalmente en autos, de algunos hornos crematorios instalados en tanatorios privados, pero se muestra convencido de que la actividad de incineración no forma parte de los servicios funerarios, por cuya razón no podría

ser practicada en un tanatorio privado, señalando haber ya aprobado el proyecto para la construcción de un crematorio en uno de sus cementerios municipales. Siendo así que la incineración, ya se considere un servicio funerario propiamente dicho o meramente complementario, puede realizarse en todo caso, como se ha visto, por empresas privadas, previa la autorización del correspondiente proyecto ajustado a las determinaciones legales y reglamentarias sobre la materia y no necesariamente en las dependencias de un cementerio.

El hecho de que la legislación en materia de régimen local atribuya competencias a los ayuntamientos sobre cementerios y servicios funerarios, ni permite asimilar aquellos a los crematorios ni impide la prestación de estos en régimen de concurrencia, como se ha visto, por empresas privadas, incluida la incineración. Y la pretensión del ayuntamiento de que la incineración no constituiría un servicio funerario contrasta con su persistencia, ello no obstante, en su prestación en exclusiva cuando, aceptando su propio argumento, no le vendría así asignada por aquella normativa” (el subratllat es nostre).

En altres paraules, el servei de crematori no es troba inclòs dins del concepte de “Cementiri” la competència sobre el qual la LBRL atribueix als Municipis de forma exclusiva, podent-se per tant prestar per qualsevol operador en règim de total i absoluta lliure concurrència, sense que es pugui reservar aquest servei en cap cas a favor de l'Administració, ja que no existeix cap empara normativa que així ho justifiqui.

Estant doncs el servei de Crematori reconegut com un servei funerari més o, com a mínim, com un servei complementari accessible a totes les empreses, resulta evident que el mateix ha de regular-se en l'Ordenança de Serveis Funeraris, i no en l'Ordenança de Cementiris tal com succeeix en el present cas. Ha de modificar-se per tant l'Ordenança de Cementiris, passant a indicar de forma expressa que el servei de crematori es pot prestar lliurement per qualsevol operador i que quan es presti per l'Ajuntament es farà sempre en regim de lliure concurrència i en igualtat de condicions amb els restants operadors.

En el supòsit en el que l'Ajuntament continués reservant-se per si mateix el servei de crematori, estaria vulnerant clarament, entre d'altres, l'article 2 de la Llei de Defensa de la Competència en la mesura en la que estaria abusant d'una indubtable posició de

domini en aquest tipus de serveis, derivada d'una falsa reserva de llei que en cap cas es subsumiria dins l'excepció de l'article 4.1 de la mateixa Llei. Addicionalment i en tot cas, la reserva exclusiva de la prestació del servei de crematori seria contrària també a tots els principis liberalitzadors aplicables a l'exercici d'activitats i serveis, recollits a les normes de transposició de la Directiva de Serveis i a la Llei de Garantia d'Unitat de Mercat.

Finalment, l'apropiació del servei de crematori per part de l'Ajuntament com a part del servei de cementiri, vulnera flagrantment allò disposat a l'article 128.2 de la pròpia Constitució Espanyola ("CE"), que exigeix que la declaració d'una activitat com a servei públic vingui precedida per la "*publicatio*" o reserva de llei. És més que evident que en relació als serveis de crematori no hi ha cap llei que consideri que els mateixos són serveis públics i per tant la reserva a favor de l'Ajuntament d'aquests serveis és inequívocament contrària a l'article 128.2 de la CE.

Mostra de l'anterior es que no només els Tribunals han afirmat clarament que l'activitat de crematori és una activitat liberalitzada (veure sentència reproduïda), sinó que en l'actualitat molts operadors privats gestionen per si mateixos, o han sol·licitat llicència per dur a terme, aquestes serveis en altres localitats.

SEGONA.- DE LES INSTAL·LACIONS AUXILIARS

El capítol II de l'Ordenança regula les instal·lacions auxiliars que es podran implantar als Cementiris. Aquestes instal·lacions auxiliars, donat que no formen part integrant del servei de cementiri, són però de prestació lliure per part de qualsevol operador i per tant la seva instal·lació s'haurà de licitar per l'Ajuntament en les condicions normals.

Recordi's en aquest sentit, que en aquest cas estaríem davant una activitat econòmica desvinculada de la reserva municipal del servei de cementiri i en la qual per tant la iniciativa municipal s'hauria d'exercir sempre en règim de lliure concurrència i en el marc dels principis de llibertat d'empresa i economia de mercat, reconeguts per l'article

38 de la Constitució, els articles 101, 102, 105 i 106 del Tractat de Funcionament de la Unió Europea, els articles 1 i 2 de la Llei de Defensa de la Competència, i l'article 87.2 de la Llei 22/1998, de 30 de desembre, de la Carta municipal de Barcelona ("CMB"). Per respectar aquests principis seria necessari que qualsevol prestació d'activitats en instal·lacions auxiliars es vehiculés a través d'un procés competitiu que permetés participar en règim de lliure concurrència a tots els operadors del mercat.

En aquest sentit, aquesta part considera que s'hauria d'afegir una consideració genèrica al Capítol II al respecte de la necessitat de licitar qualsevol implantació i gestió d'una instal·lació auxiliar als Cementiris de titularitat municipal.

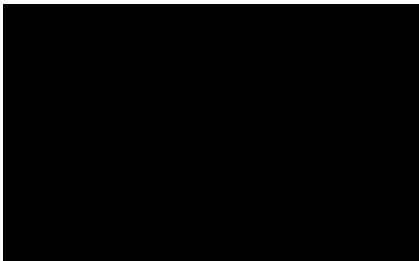
I, és per tot l'anterior que

SOL·LICITA

Que tenint per presentat aquest escrit en el degut temps i forma, s'admeti, es tinguin per formulades al·legacions a l'aprovació inicial de l'Ordenança de Cementiris i, en els seus mèrits, s'acordi modificar el text de la mateixa en el sentit indicat en el present escrit d'al·legacions.

Barcelona, a 10 de març de 2017.

ÀLTIMA Serveis Funeraris SL



En nom i representació d'Àltima Serveis Funeraris, S.L.