



**Referència** AIN-2019/185

**Objecte** Informe sobre el projecte normatiu de la modificació de l'Ordenança municipal de les activitats i dels establiments de pública concurrència de Barcelona, per a la creació de la nova categoria "Espais de cultura viva"

**Sol·licitant** Institut de Cultura de Barcelona

## **1. Antecedents**

L'Institut de Cultura de Barcelona ha tramès a aquesta Direcció dels Serveis Jurídics el text articulat de proposta de modificació de l'Ordenança municipal de les activitats i dels establiments de pública concurrència de Barcelona, per a la creació de la nova categoria "Espais de cultura viva" per tal que s'emeti l'informe jurídic previst a l'article 110 del Reglament orgànic municipal als efectes de l'aprovació del projecte normatiu per part de la Comissió de Govern.

## **2. Consideracions jurídiques**

### **a. Marc normatiu i competència de l'Ajuntament de Barcelona**

La proposta de text articulat objecte del present informe constitueix una modificació de la vigent Ordenança municipal de les activitats i dels establiments de pública concurrència de Barcelona, consistent en l'addició d'una nova activitat a l'annex I, apartat 2.8, denominada "Espais de cultura viva", i en l'addició d'un nou annex VI on es desplegui la regulació d'aquesta nova activitat.

Aquesta modificació s'empara en les competències municipals que donen cobertura jurídica a la mateixa ordenança que es pretén modificar. La Llei 11/2009, del 6 de juliol, de regulació administrativa dels espectacles públics i les activitats recreatives preveu al seu article 13.1.a l'atribució de competències als ajuntaments per aprovar ordenances en matèria d'establiments



oberts al públic, d'espectacles públics i d'activitats recreatives en el marc establert per aquesta llei, que desenvolupa aquesta previsió a l'article 26 segons el qual *"els ajuntaments, per mitjà d'ordenances o de reglaments, poden sotmetre els espectacles públics, les activitats recreatives i els establiments oberts al públic a requisits i condicions addicionals als establerts amb caràcter general"*, ordenances que poden establir: *"a) Prohibicions, limitacions o restriccions per a evitar la concentració excessiva d'establiments oberts al públic i d'activitats recreatives o per a garantir-ne la coexistència amb altres activitats humanes o socials. b) Requisits constructius especials per a assegurar les millors condicions possibles de seguretat, accessibilitat, salubritat, respecte pel medi ambient i comoditat per a afavorir el desenvolupament de la creativitat artística. c) L'exigència de serveis de seguretat, d'emergències o sanitaris per a assegurar la protecció de la integritat i la salut de les persones que participen en els espectacles públics i les activitats recreatives. d) Els requisits i les condicions especials que exigeixen per a atorgar les llicències."*

Per la seva part, el Decret 112/2010, de 31 d'agost, pel qual s'aprova el Reglament d'espectacles públics i activitats recreatives (REPAR), a més d'establir que els articles enumerats a la disposició final primera tenen caràcter supletori de les ordenances municipals, preveu a la disposició final segona que l'Ajuntament de Barcelona *"pot regular mitjançant les ordenances municipals tots els aspectes del present Reglament que siguin propis de la competència municipal, tot desenvolupant-ne les seves previsions, així com també per inspeccionar i sancionar els establiments, activitats o espectacles que autoritza"* a l'empara de les competències que li atorga l'article 71 de la Llei 22/1998, de 30 de desembre, de la Carta municipal de Barcelona.

La potestat normativa de l'Ajuntament de Barcelona està prevista, amb caràcter general, als articles 84 i 86 de l'Estatut d'Autonomia i a l'article 26 de la Carta municipal de Barcelona.

#### **b. Contingut del projecte normatiu**

El projecte de modificació de l'ordenança consta, com s'ha dit, d'un article afegint una nova categoria denominada "Espais de cultura viva" i d'un annex que consta de sis apartats.

Pel que fa a la nova categoria d'activitat, constitueix un subtipus de l'activitat de "Sala de concert" que, segons l'apartat II.a).6) del Catàleg d'espectacles públics, activitats recreatives i dels establiments i espais oberts al públic on aquests es duen a terme contingut a l'annex I del REPAR, consisteix en una *"activitat que es realitza en un local, que pot disposar de servei de bar i que té per objecte oferir al públic actuacions de música en directe, i altres activitats culturals."*



*La sala de concerts ha de disposar d'un escenari o espai habilitat i destinat a l'ofertament de concerts i d'equipament tècnic adequat per a la realització d'aquests, i pot disposar també de vestidor per als actuants".*

La nova categoria especifica determinades característiques respecte a la regulació general aplicable a les sales de concert segons el REPAR i la mateixa ordenança, de manera que en cas de donar-s'hi compliment l'activitat es regiria per les determinacions contingudes a l'annex VI, sense perjudici de l'aplicació supletòria de la resta de la normativa que li és d'aplicació com a activitat recreativa de caràcter musical.

Així, només podran ser considerats "espais de cultura viva" les sales de concert amb un aforament màxim de 150 persones, que és el que el REPAR considera com a "baix aforament" a l'apartat VII de l'annex I. Dins d'aquest límit màxim, l'aforament autoritzat a cada establiment podrà ser variable segons preveu l'apartat 6.2, a partir de la disposició de l'espai i en funció del tipus d'activitat. La possibilitat d'establir aforaments variables en funció de l'activitat desenvolupada en un mateix establiment en cada moment fou admesa per la Direcció General d'Administració de Seguretat de la Generalitat en el seu "Informe en relació a les modificacions substancials i no substancials dels establiments respecte a l'augment o reducció dels seus aforaments", de 27 de novembre de 2015, en el qual diferenciava nítidament entre l'ocupació permesa en un local als efectes d'establir elements d'evacuació i les condicions de prevenció i seguretat en cas d'incendi, i l'aforament màxim autoritzat que no haurà de superar en cap cas l'ocupació permesa. En qualsevol cas, però, caldrà donar compliment a la normativa aplicable per a la determinació de l'aforament en cada cas, i l'adopció de les mesures de control i de seguretat que hi siguin establertes.

A més, aquestes activitats han d'acreditar les característiques anomenades "de proximitat" i "d'articulació social" definides a l'apartat 2 de l'annex, mitjançant el projecte que s'estableix a l'apartat 5.

Si bé els espais de cultura viva resten sotmesos al règim de certificació i comunicació prèvia previst als articles 14 a 18 de l'Ordenança municipal d'activitats i intervenció integral (OMAIIA), i per tant no s'estan sotmetent a un règim d'autorització prèvia que seria contrari al que disposa l'article 5 de la Llei estatal 17/2009, de 23 de novembre, sobre el lliure accés a les activitats de serveis i al seu exercici, és necessari donar també compliment a l'article 9.2 de la mateixa llei segons el qual els requisits a què es sotmeti l'accés a una activitat de serveis s'han d'ajustar als criteris següents:



- a) *No ser discriminatorios.*
- b) *Estar justificados por una razón imperiosa de interés general.*
- c) *Ser proporcionados a dicha razón imperiosa de interés general.*
- d) *Ser claros e inequívocos.*
- e) *Ser objetivos.*
- f) *Ser hechos públicos con antelación.*
- g) *Ser transparentes y accesibles.*

Les raons imperioses d'interès generals concurrents en aquest cas serien les mateixes que justifiquen l'establiment del règim d'intervenció sobre les activitats musicals amb caràcter general, tant a la normativa autonòmica com a la vigent ordenança municipal, tal i com es posa de manifest a la memòria general. Ens podem remetre a l'exposició de motius de la Llei 11/2009 que justifica la seva aprovació en base a "*la importància i la generalització creixents de l'oci, de les activitats artístiques i de la cultura; la diversificació constant de llurs manifestacions; la irrupció de pràctiques alternatives, a vegades il·legals; la sensibilitat ciutadana creixent per la necessitat de combatre l'excés de soroll; el risc afegit que determinades pràctiques d'oci comporten per a la mobilitat i per a la salut de les persones, o els conflictes cada vegada més freqüents entre els qui es volen divertir i els qui reclamen tranquil·litat per a descansar*" i expressa que "*no hi ha dubte que en aquests establiments hi ha raons imperioses d'interès general (objectius de salut pública, protecció dels consumidors i protecció de l'entorn urbà)*" que justifiquen la seva regulació.

Cal tenir molt present, en canvi, el compliment dels criteris de no discriminació, claredat, objectivitat, publicitat, transparència i accessibilitat, i per tant **és imprescindible que el text articulat prevegi els mecanismes i òrgan competent per desenvolupar i concretar totes les previsions contingudes en l'apartat 5 de l'annex, sobre el contingut del projecte, i donar-ne la deguda publicitat** de conformitat amb les lleis estatal i autonòmica de transparència, accés a la informació pública i bon govern, per tal d'assolir que tots els operadors puguin conèixer amb exactitud els concrets requisits que permetran dur a terme l'activitat a l'empara d'aquesta habilitació.



Pel que fa a la possibilitat de disposar de servei de bar, es tracta com s'ha vist d'una previsió ja continguda en la definició de les sales de concert ("*pot disposar de servei de bar*") i per tant no suposa cap innovació normativa; mentre que l'habilitació per dur a terme altres activitats de manera complementària o suplementària resta condicionada, tal i com estableix l'apartat 6.1 de l'annex, al compliment de la normativa aplicable a cada una d'elles.

En qualsevol cas caldrà donar compliment també al que disposin els plans especials d'usos o qualsevol altre instrument urbanístic vigent a la ciutat en funció de la ubicació de l'activitat, i a aquests efectes tenir present que aquesta activitat constitueix, com s'ha dit repetidament, un subtipus de les sales de concert i per tant li seran aplicables les prescripcions que afectin a aquest tipus d'activitat.

L'apartat 5.4 de l'annex preveu l'adequació necessària en cas de presentar un projecte d'espai de cultura viva amb música en directe, a l'empara de la normativa en matèria de contaminació acústica i l'Ordenança del medi ambient de Barcelona. A aquests efectes s'estableixen tres subcategories en funció del tipus de música (amplificada, semi-amplificada o no amplificada) i els requeriments corresponents a cada una d'elles, que s'ajusten a l'informe formulat pel Departament de Qualitat Ambiental el dia 18 de desembre de 2018 que consta a l'expedient.

En relació amb la matèria de protecció de la contaminació acústica, l'apartat 6.3 de l'annex preveu la possibilitat que els espais de cultura viva s'ubiquin en contigüitat amb habitatge i en aquest sentit estableix una excepció al que disposa l'article 40.1.b del REPAR, segons el qual "*els establiments oberts al públic destinats a activitats musicals no es poden instal·lar [...] en contigüitat amb habitatges[...]*", que tanmateix és un dels articles inclosos a la disposició final primera del REPAR i per tant té caràcter supletori respecte del que estableixen les ordenances municipals. Per tal de preservar el dret al descans i a la salut de les persones que resideixin en contigüitat amb els espais de cultura viva, la modificació de l'ordenança preveu explícitament que l'incompliment de la normativa en matèria de contaminació acústica pel que fa als valors límits d'immissió en els habitatges contigus comportarà la impossibilitat de desenvolupar l'activitat de manera immediata i per tant la incoació d'un procediment per deixar sense efecte el títol habilitant d'espai de cultura viva.

### c. Procediment d'aprovació

El projecte normatiu s'ha de presentar a la Comissió de Govern la qual, si escau, el tramitarà d'acord amb les normes establertes a l'article 110 del ROM. Aquest projecte ha d'anar acompanyat d'una memòria i dels antecedents necessaris per a poder-se pronunciar, així com



dels informes tècnics i econòmics escaients dels serveis municipals, a més d'aquest informe jurídic.

Un cop aprovat, cal trametre el projecte als membres de la Comissió del Ple del Consell Municipal competent per a l'aprovació inicial, previ el termini de 15 dies per a la presentació d'esmenes dels grups municipals (a excepció feta que hi hagi acord de tots els grups, cas en el qual es presentarà directament a aprovació inicial per la Comissió competent).

Una vegada aprovat inicialment, l'acord es sotmetrà a informació pública i audiència de les persones físiques i jurídiques interessades per un termini mínim de 30 dies, per a la presentació de reclamacions i suggeriments.

Caldrà publicar al web municipal el text del projecte normatiu de conformitat amb l'article 10.1.a de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, dret d'accés a la informació pública i bon govern.

Seguidament, la Comissió competent del Consell Municipal dictamina la proposta d'aprovació definitiva, seguint l'establert a l'article 114 del ROM. Aquesta proposta, junt amb el dictamen, se sotmet a aprovació definitiva del Plenari seguint el debat establert a l'article 111 del ROM.

### 3. Conclusions

Per tot el que s'ha exposat, i tenint present les consideracions contingudes al present informe, qui subscriu INFORMA FAVORABLEMENT el projecte normatiu presentat, als efectes de la seva aprovació per part de la Comissió de Govern.

CPISR-1 C  
Ajuntament de Barcelona  
2019.02.07  
09:38:07 +01'00'

Lletrat consistorial

Vist i plau,

CPISR-1 C  
Ajuntament de Barcelona  
2019.02.07  
12:14:00 +01'00'

Director dels Serveis Jurídics