

Activitats regulades

Procediment sancionador

6 de març de 2024

Xavier Silvestre i Castejon
Ajuntament de Barcelona

Índex

1- Principis generals de la potestat sancionadora. Les actes d'inspecció.

2- Procediments sancionadors.

3- Els diversos règims sancionadors sectorials:

a. Llei 18/2020 de facilitació de l'activitat econòmica

b. Llei 20/2009 de prevenció i control ambiental de les activitats

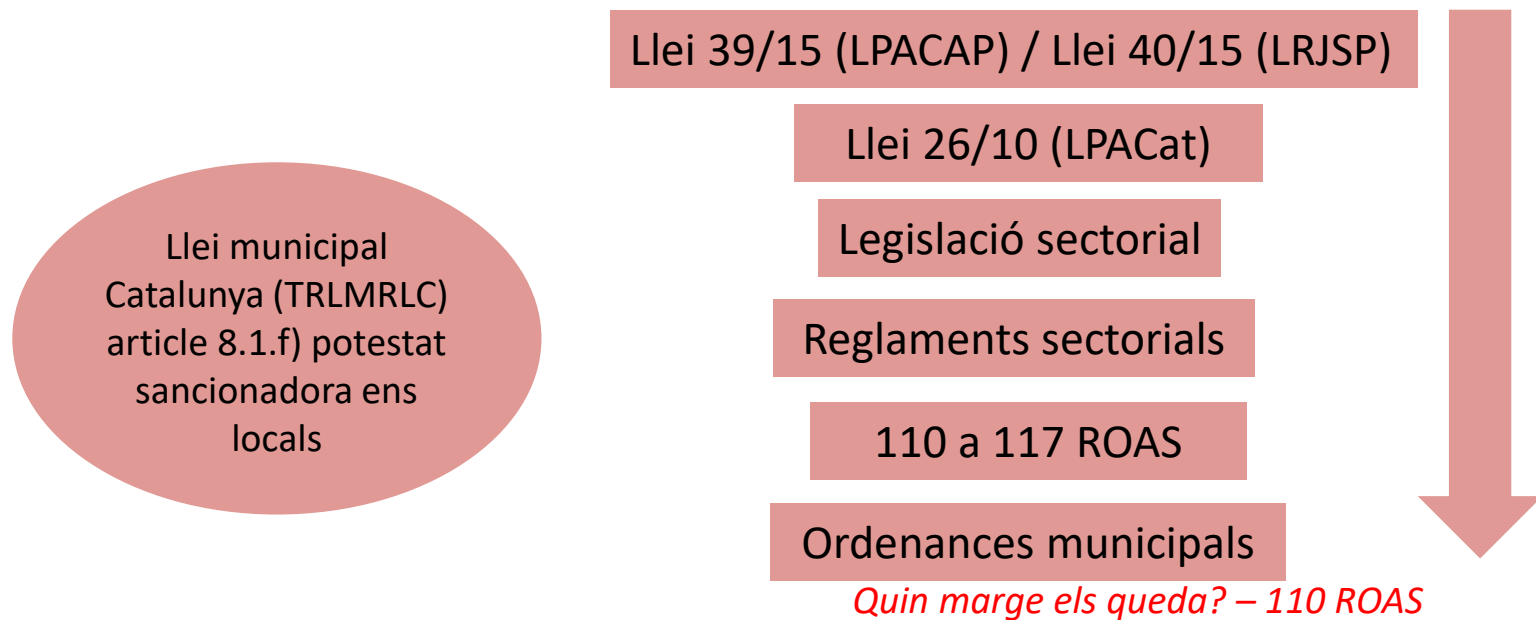
c. Llei 11/2009 de regulació administrativa dels espectacles públics i les activitats recreatives

d. Altres normatives sectorials

1. Principis generals de la potestat sancionadora. Les actes d'inspecció

1. Principis generals de la potestat sancionadora

Regulació de la potestat sancionadora



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Regulació de la potestat sancionadora

Ordenances municipals

Quin marge els queda?

Article 110 ROAS

110.1 Les ordenances locals **poden tipificar infraccions i establir sancions quan figurin a les lleis, per tal de completar i adaptar les previsions que s'hi contenen, sense constituir-ne de noves**, ni alterar la naturalesa o els límits de les que regulin la legislació sectorial o l'article 221 de la Llei municipal i de règim local de Catalunya *(actual article 237 TRLMRLC, DLeg 2/2003)*.

110.2 Les ordenances també poden preveure l'aplicació de **mesures provisionals**, positives o negatives, proporcionades a la finalitat perseguida, per assegurar l'eficàcia de la resolució sancionadora...



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Regulació de la potestat sancionadora

JCA 17 Bcn, 173/18 de 27 de juny de 2018

Si anem a la resolució sancionadora veurem que se li sanciona per cometre d'una infracció greu de l'article DA 3,2 de l'ordenança municipal d'activitats i establiments de concurrència pública de Barcelona

Tercera. Limitació de la venda i del consum de begudes alcohòliques.

1. En aplicació d'allò que preveuen els apartats c) i f) de l'article 18.2 de la Llei 20/1985, de 25 de juliol, de Prevenció i Assistència en Matèria de Substàncies que poden generar dependència, en la redacció donada per la Llei 8/1998, de 10 de juliol, per Raons de Seguretat Pública, i en aplicació d'allò que preveu la legislació relativa a la prevenció i l'assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència, queda prohibida:

a) La venda, distribució o subministrament de begudes alcohòliques entre les 23 hores i les 8 hores de l'endemà que es realitzin:

ii. En establiments de concurrència pública que tinguin autoritzat el seu consum, quan la venda o subministrament no s'efectuï per al consum a l'interior de l'establiment o en terrasses o vetlladors degudament autoritzats.

Quin termini teníem per tramitar el procediment sancionador? La llei (9 mesos) o l'ordenança (6 mesos)?



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Regulació de la potestat sancionadora

JCA 17 Bcn, 173/18 de 27 de juny de 2018

És cert, com diu l'administració que aquesta regulació procedeix de la Llei 11/2009 16 de juliol, però la veritat és que no estem davant una aplicació directa de la Llei esmentada sinó merament indirecta, atès que l'Ajuntament de Barcelona va optar per traslladar aquesta llei (i unes altres) al seva ordenança d'activitats i establiments de concurrència pública, per tant la sanció s'imposa directament en aplicació de la ordenança. Una altra cosa diferent és que existeixi una llei, en la qual s'inspira l'ordenança i que regula exactament el mateix. Entenem que l'Ajuntament també podrà aplicar directament la Llei sense necessitat de traslladar-la a una ordenança.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Regulació de la potestat sancionadora

JCA 17 Bcn, 173/18 de 27 de juny de 2018

Així doncs, tenint compte que ens trobem en un procediment administratiu de caire sancionador, procedeix l'aplicació dels principis generals del dret penal i entre ells aquell que obliga a efectuar sempre la interpretació més favorable al reu. Aquesta interpretació més favorable no pot ser una altra que la d'entendre que el termini de caducitat vigent és el que resulta de l'article 14 de l'ordenança sobre procediment sancionador de l'Ajuntament i com estem aplicant una ordenança com a dret material, hem d'aplicar al mateix temps el termini que resulta de l'ordenança del procediment aplicable a l'Ajuntament de Barcelona.

1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPIIS CONSTITUCIONALS
(9.3, 24 i 25.1 Constitució espanyola)

PRINCIPIIS DE LA **POTESTAT** SANCIONADORA
(25-31 LRJSP, 102.2 LPACat)

Legalitat

Tipicitat

Proporcionalitat

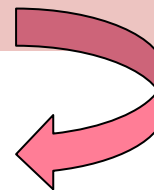
No concurrència

Irretroactivitat

Responsabilitat

Prescripció

...



Són aplicables les garanties pròpies del dret penal?

TC 18/1981, TC 81/2000: els principis del dret penal són aplicables, amb matisos, al dret administratiu sancionador

1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPIIS CONSTITUCIONALS

(9.3, 24 i 25.1 Constitució espanyola)

GARANTIES DEL **PROCEDIMENT** SANCIONADOR

(53.2, 56, 63, 77 i 85 LRJSP, 103-106 LPACat)

25.1

LRJSP

63

LPACAP

→ Necessitat de procediment

25.2

LRJSP

→ Dret a un òrgan predeterminat

53.1.e)

LPACAP

→ Dret d'audiència i de defensa

77

LPACAP

→ Dret a aportar proves

89-90

LPACAP

→ Dret a resolució motivada i congruent



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE LEGALITAT (25 LRJSP)

TC 42/1987, flexibilitzada per TC 132/2001

*La potestat sancionadora de les administracions públiques s'ha d'exercir quan hagi estat reconeguda expressament per una **norma amb rang de llei**, amb aplicació del procediment previst per al seu exercici i d'acord amb el que estableixen aquesta Llei i la Llei de procediment administratiu comú de les administracions públiques i, quan es tracti d'entitats locals, de conformitat amb el que disposa el títol XI de la LBRL.*

Títol XI LBRL (any 2003):

- Habilitació legal per a les ordenances municipals (*atenció a la matèria! Convivència, ús de l'espai públic, ...*)
- **No preveu la substitució de les multes econòmiques per treballs**

Art. 237 LMRLCat (DLeg 2/2003)

2. Les ordenances poden tipificar infraccions i establir sancions d'acord amb les lleis sectorials.
3. **Si les lleis no estableixen un règim sancionador específic**, es poden imposar multes per infracció de les ordenances locals les quals no poden excedir de 1.803,04 euros en municipis de més de 250.000 habitants, de 901,52 euros en els de 50.001 a 250.000 habitants, de 450,76 euros en els de 20.001 a 50.000 habitants, de 300,51 euros en els de 5.001 a 20.000 habitants, i de 150,25 euros en la resta de municipis.
4. El que estableix l'apartat 3 és també aplicable a les infraccions de bans dictats per raó d'urgència.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE TIPICITAT (27 LRJSP)

Article 27. Principi de tipicitat.

- 1. Només constitueixen infraccions administratives les vulneracions de l'ordenament jurídic previstes com a tals infraccions **per una Llei**, sense perjudici del que disposa per a l'Administració local el títol XI de la Llei 7/1985, de 2 d'abril.*
- 2. ...per la comissió d'infraccions administratives es poden imposar sancions que, en tot cas, estan delimitades per la Llei.*
- 3. Les **disposicions reglamentàries** de desplegament poden introduir especificacions o graduacions al quadre de les infraccions o sancions establertes legalment que, sense constituir noves infraccions o sancions, ni alterar la naturalesa o els límits de les que la Llei preveu, contribueixin a identificar de manera més correcta les conductes o a determinar amb més precisió les sancions corresponents.*
- 4. Les normes definidores d'infraccions i sancions no són susceptibles d'aplicació analògica.*

- TC 62/1982 reconeix la possibilitat de tipificacions amb conceptes “cuya delimitación permita un margen de apreciación” (no tipus indeterminats!!)
- TC 69/1989 flexibilitza encara més el concepte de *lex certa*
- TC 160/2019: Nul·litat de la tipificació genèrica d'infraccions lleus (“qualsevol altre incompliment de la normativa”, etc)



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Legalitat i tipicitat

TSJCat 2596/2022, de 30 de juny

La colaboració reglamentaria es un medio apto para contribuir a la precisa identificación de las conductas constitutivas de infracción como así recoge la Ley 40/2015 en el artículo 27.3. Ello no implica que el órgano sancionador cumpla su función con identificar el artículo en base al cual sanciona sino que tiene que especificar, más si cabe cuando dicho artículo tiene varios apartados como es el 146 del Decreto 112/2010, y, motivar por qué concurre dicho apartado. En el caso que nos atañe la Administración sancionadora se limita a indicar que concurre el artículo 146 del Decreto 112/2010 pero no especifica qué concreto apartado ni tampoco lo motiva de los cinco que tiene dicho artículo. Además, el último inciso del mencionado artículo señala *"La ponderación de las circunstancias anteriores, a efectos de determinar la concurrencia de riesgo grave, debe efectuarse teniendo en cuenta el aforo máximo autorizado del establecimiento, espectáculo o actividad recreativa, en el sentido de que a mayor aforo autorizado se presume un riesgo superior"*; ello no es baladí porque en el presente caso, al margen de una breve indicación del aforo, no existe ponderación alguna lo que podría haber arrojado luz sobre el tipo que aplica la Administración sancionadora.

Por todo lo anterior, se estima el presente recurso contencioso administrativo declarando la nulidad de la sanción al no haber cumplido la Administración con todos los extremos que exige satisfacer el principio de tipicidad en el ámbito sancionador.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

9.3 CE: IRRETROACTIVITAT DE LES NORMES DESFAVORABLES

26.1
LPACAP



Disposicions vigents en el moment dels fets

26.2
LPACAP



Retroactivitat de les disposicions favorables, també per a les “*sancions pendents de compliment*”

De totes?

TS 30/03/1983: cal destipificació, no “modificació de les circumstàncies”

TS 18/03/2003: concepte de “*lleis temporals*”



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

els presumptes responsables tenen els drets següents...

b) A la presumpció de no-existència de responsabilitat administrativa mentre no es demostrï el contrari

Article 77. Mitjans i període de prova.

1. Els fets rellevants per a la decisió d'un procediment es poden acreditar per qualsevol mitjà de prova admissible en dret, la valoració de la qual s'ha de fer d'acord amb els criteris que estableix la Llei 1/2000, de 7 de gener, d'enjudiciament civil.

3. L'instructor del procediment només pot rebutjar les proves proposades pels interessats quan siguin manifestament improcedents o innecessàries, mitjançant una resolució motivada.

4. En els procediments de caràcter sancionador, els fets declarats provats per resolucions judicials penals fermes vinculen les administracions públiques respecte dels procediments sancionadors que substanciïn.

5. Els documents formalitzats pels funcionaris als quals es reconeix la condició d'autoritat i en els quals, observant-se els requisits legals corresponents, es recullen els fets constatats per aquells, han de fer prova d'aquests llevat que s'acrediti el contrari.

TC 76/1990: la presumpció de veracitat de les actes és iuris tantum



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Presumpció de veracitat de les actes

JCA 7 Bcn, 13 de setembre de 2013

Por lo tanto, el valor probatorio que se atribuye a las denuncias formuladas por los agentes de la autoridad puede servir para desvirtuar el principio de presunción de inocencia, pero sólo alcanza a los hechos constatados por los funcionarios que se hagan constar en el documento público de que se trate y en todo caso cabe prueba en contrario.



Què són “fets constatats”?



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Presumpció de veracitat de les actes

JCA 7 Bcn, 13 de setembre de 2013

En el caso que nos ocupa, el acta de inspección levantada por los agentes actuantes (folio 1 del expediente administrativo) constata un hecho (la apertura del establecimiento) y constituye una prueba directa del mismo, pues fueron ambos agentes los que pudieron comprobar, personándose en el establecimiento, que éste se encontraba abierto al público. Posteriormente, los agentes ratificaron aquella acta, concretando que en ese momento había varias personas realizando compras en el local (folio 2 del expediente administrativo). En el acto de juicio se preguntó al agente con TIP 999 sobre el motivo de la no indicación en el acta inicial de la existencia de clientes, a lo que el agente respondió que la constancia de *"establiment obert el dia 25/12/2011 no respectant prohibició d'obertura en festiu especial"* ya lleva implícita la apertura o realización activa de la actividad comercial.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

JCA 7 Bcn, 13 de setembre de 2013

En efecto, el actor ahora manifiesta que el local estaba abierto porque lo estaba ventilando por el calor provocado por los aparatos de refrigeración, para que el género no se estropeará, y que estaba acompañado de un amigo. En cambio, en la vía administrativa dijo que estaba enseñando el negocio a un amigo y las inversiones que había hecho en el negocio (folio 22 y 43 del expediente



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

JCA 7 Bcn, 13 de setembre de 2013

la falta de prueba de una y otra versión impiden dar credibilidad alguna a la versión exculpatoria ofrecida por el actor, cuando en éste recaía la carga de la prueba del hecho alegado, no solamente por la presunción de veracidad y certeza de los hechos recogidos en el acta de infracción, que traslada al sancionado la carga de acreditar su inocencia, sino también por el principio de facilidad y disponibilidad probatoria, ya que tanto en una como en otra versión de las ofrecidas por el actor, aparece siempre "un amigo" que en ningún momento ha sido identificado ni traído (ni en vía administrativa ni judicial) como testigo, lo que hubiera podido efectuar fácilmente el actor, tratándose de un amigo, según su versión.

1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

JCA 7 Bcn, 13 de setembre de 2013

el hecho denunciado. En conclusión, la presunción de veracidad de una denuncia suscrita por Agente de la Autoridad, dependerá de que los hechos reflejados en la misma hayan sido directamente constatados por aquel y que se acompañen todos los elementos probatorios existentes, por cuanto el conocimiento concreto de estos elementos es fundamental para el particular sujeto a una medida sancionadora para poder articular su derecho a la defensa con igualdad de armas"

En consecuencia, por todo ello, debe considerarse acreditado que el actor tenía abierto su establecimiento al público el día 25 de diciembre de 2011, con lo que, efectivamente, infringió el artículo 1.2.e) de la Ley 8/2004 de Horarios Comerciales, que establece que los establecimientos comerciales tienen que permanecer cerrados el día 25 de diciembre. Dicha infracción fue calificada por



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

INSPECCIÓ

EXP. NÚM. 02-2016-01651

Data: 1/10/16 Hora inici: 1:30 Hora final: 2:15 Campanya / Protocol:

S'HA OBSERVAT QUE:

Local de planta baixa i soterrani, de nom comercial "DKCH". Es realitza una activitat musical tipus discoteca a la planta baixa. Disposa d'espai per ballar davant de l'escenari. Sobre l'escenari hi ha un DJ. Es comprova que l'equip de música disposa d'un limitador marca ECUDAP que no consta del preante municipal. Les taules del local es troben distribuïdes per tot l'espai i no estan clavades a terra. En el moment de la inspecció hi ha clients ballant i consumint begudes.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

TSJCat 439/2022, 10 de febrer de 2022

La sanción se fundó en que la entidad titular del local tenía concedida una licencia de café-teatro y la Administración consideró que se estaba llevando a cabo una actividad de discoteca. La sentencia de instancia estimó el recurso al entender que no había quedado acreditado el ejercicio de una actividad distinta a la autorizada, puesto que el hecho de que haya gente bailando y una zona diáfana no es suficiente para apreciar la infracción del art. 48.c).

En el presente caso, en la sentencia de instancia se realiza este juicio desde la perspectiva de la tipicidad, entendiéndose que la existencia de espacios diáfanos en el local no equivale a pista de baile o espacios asimilable, y que el dato fáctico de presencia de un disk hockey o de que exista personas bailando en dichos espacios diáfanos no determina la subsunción de la conducta en el tipo infractor.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

TSJCat 439/2022, 10 de febrer de 2022

La parte apelante alega que se ha infringido el art. 77.5 de la LPAC, al vulnerar la presunción de veracidad de las actas extendidas por los agentes. Al respecto, debe considerarse que la jurisprudencia del Tribunal Supremo atribuye a los informes y actas de los agentes de la autoridad y funcionarios administrativos un principio de veracidad y fuerza probatoria al responder a una realidad apreciada directamente por los agentes, todo ello salvo prueba en contrario; si bien dicha fuerza probatoria no se extiende a las calificaciones o juicios de valor que se hagan constar en el acta.

En este punto, debemos confirmar el criterio de la sentencia de instancia al no apreciar elementos suficientes para concluir el encaje de la conducta en el tipo de infracción grave, y en atención a que nos encontramos en el ámbito sancionador, donde, con ciertos matices, son aplicables los principios constitucionales que rigen en el proceso penal, entre ellos el de presunción de inocencia, así como el principio "in dubio pro reo" como criterio de valoración de la prueba...



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

JCA 1 BCN, 21 de gener de 2021

En el caso que nos ocupa, la Guardia Urbana recoge en el Acta de Inspección que el día 09/06/2017 a las 03:35 horas efectuó una visita de inspección al local HOT BAR, ubicado en la calle Sin embargo, no se permitió el acceso a la inspección por lo que se levantó el Acta LA67355 por una presunta infracción de no permitir el acceso a la inspección. Conforme se constata en el Acta levantada por los agentes de la Guardia Urbana actuantes, eran audibles desde la vía pública cantos, gritos y alboroto de clientes y ruidos musicales provenientes del interior del local.

[...]

... el Acta de Inspección levantada constituye prueba de cargo suficiente -aunque no fuera ratificada en vía administrativa- para probar la comisión de la infracción. Así, el agente de la Guardia Urbana nº 25.403 y el agente de la Guardia Urbana nº 25372 prestaron testimonio en sede judicial y procede anticipar que pasaron el filtro de veracidad.

[...]

Por la parte actora interviene en calidad de testigo [...] -ex pareja de la hija de la persona que regentaba el bar-. Con carácter previo a prestar testimonio el testigo prestó juramento o promesa de decir verdad. [...] Pues bien, a la vista de lo expuesto, la declaración prestada por este testigo resulta claramente contradictoria con la declaración prestada por los dos agentes de la Guardia Urbana, con el contenido del Acta de Inspección y con las fotografías que fueron tomadas desde el exterior por los agentes actuantes en el momento de la inspección (que se han acompañado al Acta de Inspección).

[...]

De modo que, atendiendo a los Folios 1 a 8 del E.A. **se considera sobradamente acreditada la infracción** en la que ha incurrido la mercantil demandante prevista en el artículo 47 f), de la Ley 11/2009...



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

AN 484/2016, 14 de setembre de 2016

El primer motivo de impugnación es el referido a la violación del principio de presunción de inocencia, al haber sido sancionado [...] por lo reflejado en el acta de incidencia de dos agentes de policía que afirman que llegaron al lugar de los hechos después de que hubiera tenido lugar lo que ellos denominan una reyerta.

*La “inocencia” queda desvirtuada si, a tenor de las pruebas practicadas, se demuestra la realidad de unos determinados hechos que revisten los caracteres típicos de la infracción por la que se impone la sanción, como aquí ocurre (Sentencia del Tribunal Supremo de 13 de octubre de 2013, recurso de casación nº2125/2009). En todo caso, **no es necesaria una prueba "directa" de los hechos, bastando que la convicción se obtenga mediante pruebas "indirectas"**.*



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

Les actes d'evidències electròniques

- *L'inspector pot constatar una infracció des del seu ordinador?*
- *Contractar un servei il·legal és provocar la infracció?*



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques

AN 23 de febrer de 2015 (recurs 85/2014)

...esta Sala ha declarado en asuntos similares al que se debate [...] que la única prueba con auténtica virtualidad que puede evidenciar la vulneración del derecho a la presunción de inocencia frente a las mediciones por Google Maps, no puede ser otra que la de prueba pericial que destruya la presunción que irradia la inspección practicada...

AN 19 d'octubre de 2015 (recurs 423/2014)

...las pruebas se obtuvieron por la Inspección, en el ejercicio de sus funciones, a través de las Actas de evidencias electrónicas que obran en el expediente, cuyo objeto era comprobar si era posible jugar en los sitios web en territorio español a través de una IP española, para lo que aportaron datos de domicilios en España, lo que permitió depositar y apostar dinero sin ningún problema, y así quedaba patente la oferta de juego ilegal en territorio español...
En cuanto a la impugnación de las actas de evidencias electrónicas, por entender que son nulas en base a la aplicación de la doctrina penal del delito provocado (en este caso infracción) [...] el inspector actuante realizó exactamente los trámites indispensables exigidos en cada página para acceder a los juegos, lo que en forma alguna se considera ilegal o ilegítimo.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



ID: 103415 / C. Soweto, 17, Baixos 3a

ANTECEDENTS I FOMENTACIÓ

Al·lus l'art. 35 de la Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya (LTC), on es preveu com un dret de les empreses turístiques el fet d'ésser protegides per l'Administració competent contra la competència deslleial i d'intrusisme en el sector.

Vista la competència municipal prevista a l'art. 68 LTC consistent en l'exercici de la funció inspectora sobre les activitats turístiques que en duguin a terme dins l'urme municipal, que inclouen els serveis de comercialització presencial o telemàtica d'aquestes activitats, i l'exercici de la potestat sancionadora sobre aquest mateix àmbit, en coordinació, en ambdós casos, amb l'Administració de la Generalitat.

Una de les funcions de la inspecció, d'acord amb l'art. 78 LTC, és el control i verificació del compliment de les obligacions legals pels subjectes turístics, i perseguir les actuacions d'intrusisme empresarial i professional en el sector turístic.

L'obligació d'obtenir l'habilitació municipal per exercir l'activitat d'allotjament turístic, està prevista a l'art. 36 a LTC, on es preveu que les empreses turístiques tenen el deure de formalitzar amb dades certes i fidedignes les comunicacions i les declaracions responsables requerides, disposar de les autoritzacions i les inscripcions que, en funció de llurs característiques, els siguin exigibles.

Una tipologia dels allotjaments turístics són les llars compartides, concepte que està definit a l'art. 241.1 del decret 75/2020, de 4 d'agost, de turisme de Catalunya, com l'habitatge principal i residència efectiva de la persona titular i que es comparteix com a servei d'allotjament amb terceres persones a canvi de contraprestació econòmica i per a una estada de temporada. La persona titular ha de residir en l'habitatge mentre dura l'estada. Es considera estada de temporada tota ocupació de l'habitatge per un període de temps continu igual o inferior a 31 dies.

Una vegada obtinguda l'habilitació municipal per exercir l'activitat, l'art. 73.5 LTC preveu l'obligació de fer constar el número d'inscripció en el Registre de turisme de Catalunya de les empreses i els establiments turístics en tota mena de publicitat que els annuï.

FETS

El funcionari que s'assigna, CONSTATA que:

1.- En data 03/10/2022, a les 11:20 hores a la web www.airbnb.es es comprova que hi ha publicitat d'una llar compartida. Aquesta habitatge es ofereix per estades en els llocs següents:

<https://www.airbnb.es/rooms/961887831667005206> - "Lovely private room with breakfast and bathroom"

Una vegada a l'interior dels annuï es comprova que es permet fer la reserva de tal·les habitacions de manera independent i per un període igual o inferior a 31 dies i amb una contraprestació econòmica.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



JCA 5 Bcn 73/2020, 17 d'abril de 2020

D'acord amb l'expedient administratiu queda constància que l'immoble que ens ocupa està anunciat en una pàgina web airbnb, amb reserves fetes per entrar-hi i altres ja gaudides, pels comentaris a la mateixa web. Els inspectors han comprovat que hi ha disposició en el lloguer de l'immoble i el preu a abonar per ell. Queda a més acreditada la reiteració, ja que l'immoble ha estat llogat més d'una vegada.

1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



TSJCat 1522/2021, 31 de març de 2021

En efecte, resulta acreditat que el recurrent tenia llogat des l'1 d'abril de 2016, un pis al carrer [REDACTED] número [REDACTED] de Barcelona, per un any i que com annexos al contracte de lloguer figuren unes fotografies del pis. Aquest pis estava anunciat a la web www.Airbnb.com i es permetia fer la seva reserva per un període inferior a 31 dies de manera reiterada i amb una contraprestació econòmica. A més a l'anunci s'acompanyaven les fotografies de l'habitatge, algunes coincidents amb les que figuren a l'annex del contracte d'arrendament. També es podien llegir un total de 35 comentaris dels hostes o coneguts que es van allotjar durant el temps de vigència del contracte de lloguer i que varen valorar positivament l'estada. Cal assenyalar que no constava el número de registre de turisme de Catalunya i que l'habitatge no reunia les condicions legalment establertes per obtenir l'habilitació d'habitatge d'ús turístic, atès que es troba a la zona específica ZE-1 definida com a zona de decreixement natural i concretament al districte de Ciutat Vella.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



TSJCat 1522/2021, 31 de març de 2021

L'anunci i les fotografies de l'habitatge en la referida web, corroborada pels comentaris dels clients i la declaració del veí que confirmen l'activitat turística i la clàusula 10 d'assumpció de responsabilitat que figura en la resolució del contracte de 28 de febrer de 2017 i que va signar el mateix actor, porten a la conclusió que l'actor va anunciar el pis i també va realitzar l'activitat turística, sense complir els requisits legals i amb la prohibició expressa del propietari de l'habitatge. Cal recordar que l'article 3 del Codi de comerç contempla la presumpció legal de l'exercici habitual del comerç des que la persona que es proposi exercir-lo anunciï per circulars, diaris, cartells, rètols exposats al públic o de qualsevol altre manera, un establiment que tingui per objecte una operació mercantil.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



TSJCat 3058/2021, 22 de juny de 2021

SEGUNDO. Pues bien, la actuación municipal de caso ha derivado de una simple comprobación en una página de internet de la existencia de anuncios de alquiler relativos a la finca de autos, estando de acuerdo esta sala con la sentencia de instancia en que esa mera comprobación, a falta de otros incidios añadidos y sin una inspección o cualquier otro medio de prueba directa válido en derecho, no constituye prueba de cargo bastante de la concurrencia del hecho sancionado, sino que representa un mero indicio aislado y por sí solo insuficiente, que no permite inducir de forma indubitada que real y efectivamente la vivienda haya sido finalmente alquilada para su uso turístico precisamente en las fechas que la administración propone. Ello por más que en la página consultada por la administración se ofrezcan opiniones de tan desconocidos como eventuales y anteriores ocupantes del inmueble, cuya eventual y en forma alguna constatada ni concomitante ocupación por su parte tampoco es objeto del procedimiento sancionador en el que recayó la sanción aquí recurrida.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les actes d'evidències electròniques



JCA 1 Bcn 313/2021, 29 de novembre de 2021

Para afirmar la vulneración del principio de legalidad, la actora se limita a negar el valor probatorio del informe de la inspección realizada sobre los anuncios publicados en una plataforma digital. De este modo, la sanción se sustentaría en unos acuerdos de suspensión que no eran vigentes en el momento de los hechos y, por tanto, la infracción no tendría apoyo legal y estaría tipificada de forma incorrecta.

La realidad es que, la negación efectuada no desvirtúa el valor probatorio del informe realizado al amparo de lo establecido en el artículo 82bis de la Ley de Turismo de Catalunya, que regula estos informes y les atribuye el mismo valor probatorio que los hechos constatados, contenidos o recogidos en las actas de inspección.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE CULPABILITAT (53.2.b, 77 LPACAP)

La responsabilitat de les persones jurídiques

- *Els responsables que s'amaguen darrera d'una "societat pantalla"*
- *Empreses que s'amaguen darrera d'un "testaferro"*

1. Principis generals de la potestat sancionadora

La responsabilitat de les persones jurídiques

TS (sala penal) 154/2016, de 29 de febrer

- La seva responsabilitat penal es basa en "*la exigencia del establecimiento y correcta aplicación de medidas de control eficaces que prevengan e intenten evitar, en lo posible, la comisión de infracciones delictivas por quienes integran la organización*". Cal analitzar si el delictes comès per la persona física ha estat possible, o facilitat, per l'absència d'una "*cultura de respeto al Derecho*", (vigilància i control del comportament de directius i subordinats, antecedents, ...)
- Cal preveure possibles conflictes d'interessos en els representants de la persona jurídica
- La determinació de les penes aplicades haurà de tenir en compte "*sus consecuencias económicas y sociales, y especialmente los efectos para los trabajadores*"
- La persona jurídica estrictament instrumental o "*pantalla*", és a dir, sense cap activitat lícita i creada, exclusivament, per a la comissió de fets delictius, no té responsabilitat penal.

1. Principis generals de la potestat sancionadora

La responsabilitat de les persones jurídiques

TSJCat 5249/2020, de 17 de desembre de 2020

Nuestro ordenamiento jurídico admite la responsabilidad directa de las personas jurídicas en materia sancionadora, reconociendo su capacidad infractora...

En el presente caso, según manifiesta la propia mercantil recurrente, la empresa encargada de la vigilancia de la entrada al establecimiento, aun cuando fuera tercera, fue escogida para dicha labor por aquélla, obteniendo por lo demás el lucro derivado de la entrada de los menores en cuestión. Surge así la figura de la culpa in eligendo, al corresponder al propietario del establecimiento la adopción de las cautelar y previsiones necesarias para impedir que por parte de la empresa de él dependiente se puedan realizar actuaciones infractoras.

Y es que, como destaca la STC 181/2014, de 6 de noviembre... la responsabilidad administrativa por culpa in eligendo o in vigilando de los titulares de licencias de explotación de actividades no es inconstitucional cuando es construida sobre la posición del titular de la autorización como garante del cumplimiento de las condiciones administrativas...

Por tanto, no se lesiona el art. 25 CE y tampoco el art. 9.3 CE, existiendo un deber de garantía del cumplimiento de las obligaciones legales -entre las que se incluye la prohibición de entrada de menores en determinados establecimientos- que incumbe al titular de la actividad autorizada mediante la preceptiva licencia municipal y cuyo incumplimiento determina la imposición de la sanción.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

La responsabilitat de les persones jurídiques

TS 1385/2012, de 25 de novembre de 2012

"las adquisiciones de una sociedad por otra y los cambios en la titularidad no conllevan la extinción de la responsabilidad por infracciones administrativas, al estar presentes en dichas operaciones las notas de permanencia de la entidad y continuidad en la actividad económica"

TS 516/2023, de 25 d'abril de 2023

"sucesión en la responsabilidad sancionadora entre personas jurídicas [...] que opera también cuando las sanciones se imponen por infracciones cometidas por el consejo de administración de la entidad bancaria absorbida por el incumplimiento de medidas organizativas o de otra índole exigidas por la normativa vigente a las entidades bancarias."

TJUE 5 de març de 2015 (assumpte C-343/13)

"una fusión por absorción "supone la transmisión a la sociedad absorbente, de la obligación de pagar una multa impuesta mediante resolución firme posterior a dicha fusión por infracciones del Derecho del trabajo cometidas por la sociedad absorbida antes de la citada fusión"



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (29 LRJSP)

29.3 LRJSP: *“Cal observar la deguda idoneïtat i necessitat de la sanció que s’ha d’imposar i la seva adequació a la gravetat del fet constitutiu de la infracció”.*

Criteris de graduació:

- a) *El grau de culpabilitat o l’existència d’intencionalitat.*
- b) *La continuïtat o persistència en la conducta infractora. (“reiteració”)*
- c) *La naturalesa dels perjudicis causats.*
- d) *La reincidència, per comissió en el terme d’un any de més d’una infracció de la mateixa naturalesa quan hagi estat declarat així per una resolució ferma en via administrativa.*

29.4 LRJSP: *“Quan ho justifiqui l’adequació deguda entre la sanció que s’hagi d’aplicar amb la gravetat del fet constitutiu de la infracció i les circumstàncies concurrents, **l’òrgan competent per resoldre pot imposar la sanció en el grau inferior**”.*



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (normativa sectorial)

Possibilitat d'augmentar la sanció fins al benefici il·lícit obtingut

Llei 11/2009 - Article 55. Graduació de les sancions

4. Amb la finalitat d'evitar l'enriquiment dels infractors com a conseqüència dels fets sancionats, l'òrgan sancionador els pot incrementar la sanció pecuniària amb la quantia que hagin obtingut amb la comissió de la infracció.

Aquest article permet superar la sanció màxima prevista?

-
- Possibilitat de comissar els beneficis il·lícits si ho preveu la llei
(com a sanció o en un procediment autònom)
 - Exigència de responsabilitats
 - Restabliment de la situació anterior

Llei 13/2002 (turisme) - Article 96. Devolució de quantitats percebudes indegudament

Amb independència de les sancions a què fa referència aquesta llei, l'òrgan sancionador ha d'imposar al subjecte infractor l'obligació de restituir immediatament les quantitats que hagi percebut indegudament.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (sancions pecuniàries)

Quina és la sanció mínima quan no tenim un import mínim?

1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (sancions pecuniàries)

TS 957/2018, 7 de juny de 2018

- a) Las infracciones muy graves, con multa de hasta 30.000.000 €.
- b) Las infracciones graves, con multa de hasta 6.000.000 €.
- c) Las infracciones leves, con multa de hasta 600.000 €.

Esta cuestionable técnica normativa siembra la duda en torno a si el grado mínimo de cada una de las categorías de infracciones (muy graves, graves o leves) tienen como tope mínimo el importe fijado como máximo para el grado inferior o todas ellas parten de 0,01 € permitiendo que sea el aplicador del derecho el que cuantifique con un amplísimo margen que en las sanciones muy graves irían desde 0,01 € hasta 30.000.000 € y que en las graves iría desde 0,01 € hasta 6.000.000 €.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (sancions pecuniàries)

TS 957/2018, 7 de juny de 2018

Tal criterio no puede ser acogido, pues al igual que la ley establece la graduación de las infracciones por razón de su gravedad, como exigencia del principio de tipicidad, también es necesario favorecer la previsibilidad de la sanción que pueda imponerse, lo contrario desvirtuaría en gran medida la clasificación de las infracciones por su gravedad y permitiría que la Administración contase con un amplísimo margen de maniobra para cuantificar el importe de la sanción, hasta el punto de que la misma sanción cuantitativa podría servir para castigar una infracción muy grave o leve, con la consiguiente incidencia en la modificación de los plazos de caducidad legalmente establecidos. Y también se alcanzaría la absurda conclusión que la imposición de una sanción en su grado mínimo, por concurrir circunstancias atenuadoras o moderadoras de su responsabilidad, sería el mismo cualquiera que fuese la gravedad de la infracción.

La fijación de un umbral máximo y uno mínimo de la sanción correspondiente en atención a la gravedad de la infracción es una garantía para el administrado pues reduce el margen de discrecionalidad en materia de derecho administrativo sancionador y además el establecimiento de este tipo de límites implica que la respuesta sancionadora ha sido previamente determinada e individualizada la pena conforme al principio de taxatividad existente en el derecho punitivo. Este Tribunal



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (sancions no pecuniàries)

TSJ Catalunya 1036/2019, 22 de novembre de 2019

SEGON: Consta que [REDACTED] va ser sancionada amb seixanta dies de tancament per una falta greu en mèrits de l'art. 48.c) de la Llei 11/2009, de 6 de juliol, de regulació administrativa dels espectacles públics; i tot això, en haver dut a terme una activitat del ram (música en viu), no coberta pel títol habilitant (bar C1) que en el seu dia li havia estat concedit.

L'art. 51.c) de la Llei 11/2009, preveu la possibilitat de sancionar conductes com la descrita amb una suspensió del títol habilitant de fins a sis mesos.

La titular demana que se li imposi una sanció mínima de 5 dies, atès que no hi havia circumstàncies agreujants



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE PROPORCIONALITAT (sancions no pecuniàries)

TSJ Catalunya 1036/2019, 22 de novembre de 2019

En el cas que ens ocupa, és cert que no hi van haver circumstàncies agreujants; però també ho és que una suspensió de cinc dies podria desfermar els (no desitjables) efectes denunciats per la defensa lletrada de l'Ajuntament, a banda d'esdevenir una burla per als veïns que van patir les molèsties. En aquest context, entenem més que proporcionat un tancament de seixanta dies sobre un màxim possible de sis mesos. Per tot això, l'apel·lació haurà de prosperar.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRESCRIPCIÓ

Terminis de prescripció de les infraccions i sancions: en funció de la gravetat

Inici del còmput de prescripció

TSJCat 297/2013 – prescripció d'obres i usos

TSJCat 2933/2022 – usos són infracció continuada

TS 20 de gener de 1990 (RJ\1990\591)

Tampoco empece a ello la circunstancia de que, con anterioridad a la denuncia de actual referencia desencadenante de la sanción administrativa, la entidad expedientada hubiera iniciado las actividades expresadas, pues, por su naturaleza dichas actividades no han tenido solución de continuidad, siendo de carácter permanente y no habiendo finalizado en un momento temporal dado; por lo que, no ha de servir para exonerar de responsabilidad por expresados hechos a la entidad demandante en la primera instancia y apelada en la presente, así como que por dicho carácter de infracción administrativa permanente y continuada no ha de operar el instituto de la prescripción de la infracción o de la falta cometida.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

LES INFRACCIONS PERMANENTS

TS 724/2018 de 3 de maig de 2018

contra la Orden del Ministro de Industria Energía y Turismo de fecha 25 de septiembre de 2014, por la que se sanciona a IBERDROLA GENERACIÓN SA, ENDESA GENERACIÓN SA y GAS NATURAL SDG SA, titulares de la Central Nuclear de ALMARAZ, UNIDADES I y II, con carácter solidario con la multa de tres millones de euros (3.000.000 €), ya referida en el encabezamiento de esta resolución.

És una segona sanció per funcionar sense adaptar-se a la normativa.

Podem seguir sancionant mentre continuï la infracció permanent?

No seria un «bis in idem»?



1. Principis generals de la potestat sancionadora

LES INFRACCIONS PERMANENTS

TS 724/2018 de 3 de maig de 2018

propio Abogado del Estado, se resume así: el tipo de la infracción no es no adaptarse en plazo sino no adaptarse; de manera que el transcurso del plazo sin adaptarse constituye una infracción grave y mantenerse en esa situación sigue constituyendo infracción grave que puede ser sancionada de nuevo siempre que se respete lo dispuesto en el artículo 4.6 del Real Decreto 1398/1993 .

El tipo infractor es la obligación de adaptarse a dicha normativa, para lo que se otorga un plazo superado el mismo se comete la infracción, pero dicho incumplimiento y la consiguiente obligación de adaptarse permanece en el tiempo hasta tanto dicha adaptación se produzca, pues se trata de una infracción permanente. A diferencia de la infracción continuada que exige pluralidad de acciones que infrinjan el mismo precepto, y por ello constituye un concurso real de ilícitos, la infracción permanente no requiere un concurso de ilícitos, sino una única acción de carácter duradero, cuyo contenido antijurídico se prolongue a lo largo del tiempo, en tanto el sujeto activo no decida cesar en la ejecución de su conducta. STS, de 4 de noviembre de 2013 (rec. 251/2011). Como acertadamente señala el Abogado del Estado, si la persistencia en el incumplimiento no pudiera ser sancionada se estaría premiando la impunidad, pues el cumplimiento de la obligación dependería de la ponderación entre el coste del cumplimiento y el importe de la multa, y una vez impuesta la sanción el cumplimiento de la obligación solo dependería de la voluntad del infractor sin posibilidad de ser sancionado por ello.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

LES INFRACCIONS CONTINUADES

TS 30 de novembre de 2004 (rec. 6573/2001)

Para apreciar la infracción continuada en el ámbito del Derecho administrativo sancionador, que constituye una transposición de los contornos jurídicos de esta institución referidos en el artículo 74 del Código Penal, se exige que concurren con carácter general los siguientes requisitos:

a) La ejecución de una pluralidad de actos por el mismo sujeto responsable, próximos en el tiempo, que obedezcan a una práctica homogénea en el modus operandi por la utilización de medidas, instrumentos o técnicas de actuación similares.

b) La actuación del responsable con dolo unitario, en ejecución de un plan previamente concebido que se refleja en todas las acciones plurales que se ejecutan o con dolo continuado, que se proyecta en cada uno de los actos ejecutados al renovarse la voluntad infractora al presentarse una ocasión idéntica a la precedente.

Y c) La unidad del precepto legal vulnerado de modo que el bien jurídico lesionado sea coincidente, de igual o semejante naturaleza.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

LES INFRACCIONS CONTINUADES

TS 18 de febrer de 1989 (RJ\1989\1072)

Venda per correu de productes amb substàncies il·legals a varies persones

*És infracció
continuada?*



Entendemos que no es este el caso con relación a cada una de las expediciones dirigidas, respectivamente, a don Francisco Javier A. C. y don Juan C. C., ya que aparece en cada una de ellas tan nítida y separadamente cumplida su finalidad específica de fraude, cada una también con su particular sujeto pasivo, que se diluye la posibilidad de integrarlos en una unidad de propósito final, que resultaría tan vago que en definitiva vendría a confundirse con el genérico ánimo de fraude.



Sin embargo, distinto es el caso de las dos cajas dirigidas al señor C. C. En ambas se trata de una misma sustancia, aunque empaquetada en distintas dosis, pero que permite aceptar que el acto de su comercialización había sido único, en cuanto dirigido a un solo destinatario, por lo que constituyendo dicha actuación un elemento definidor del tipo, ha de aceptarse que única fue también la infracción y que, consecuentemente, el acuerdo administrativo impugnado debe anularse, en cuanto estimó la existencia de cuatro infracciones, siendo así que dos de ellas constituyen una sola, debiendo, en consecuencia, rebajarse en 2.500.000 pesetas la cuantía total de la multa impuesta.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

JCA 14 Bcn 290/2015, de 30 de novembre de 2015

que imponia a la hoy recurrente una sanción de multa de 3.250,- euros, como responsable de la infracción consistente en falta de servicio de vigilancia suficiente en actividad con aforo bajo o indeterminado, tipificada como grave en el art. 48.k) de la Ley de Cataluña 11/2009, de 6 de julio, de regulación administrativa de espectáculos públicos y actividades recreativas.

por estar tramitándose simultáneamente por los mismos hechos dos expedientes, ambos incoados el 10 de enero de 2014, el presente por un acta de 1 de octubre de 2013 y otro por otra acta de 27 de septiembre de 2013. Acompaña como doc. 12

La Administración demanda, en su contestación y en relación con esta cuestión, alega que los hechos de los que trae causa este recurso jurisdiccional ocurren el día 1 de octubre de 2013 mientras que los del otro expediente ocurrieron el 27 de septiembre, de manera que tratándose de días distintos no existe infracción del principio *non bis in idem*.

Dues infraccions?
Infracció permanent?
Infracció continuada?



1. Principis generals de la potestat sancionadora

JCA 14 Bcn 290/2015, de 30 de novembre de 2015

Pues bien, dado que en ambos casos los hechos imputados consisten en «manca de serveis de vigilància suficient en activitat amb aforament baix o indeterminat», en relación con el local, con denominación comercial, Paris Nuit, sito en la calle París número 188, la cuestión planteada por la recurrente remite a la existencia de una infracción permanente, esto es, aquella en la que existe una acción cuyo resultado antijurídico se prolonga en el tiempo en tanto el sujeto activo no decide cesar en la ejecución de su conducta.

Dues infraccions?

Infracció permanent

Infracció continuada?



1. Principis generals de la potestat sancionadora

JCA 6 Bcn 212/2023, de 18 de juliol de 2023

*tres expedientes sancionadores distintos ... Y los hechos que han dado lugar al mismo han sido la **localización de 24 unidades de adhesivos (cerrajería 24h 607.840.006) en diferentes puntos del distrito de Ciutat Vella en fechas 6 y 11 de marzo de 2020.***

Por lo que se refiere a la comisión de las infracciones, no puede negarse la presencia de adhesivos en la vía pública, y que éstos publicitaban una actividad comercial prestada por el recurrente, pues en los mismos consta consignado su número de teléfono. Es más, la parte recurrente no niega que tales adhesivos fueran suyos.

Esa parte, sin embargo, sostiene que en las últimas fechas en las que se colocaron los adhesivos fue en el año 2017, lo que haría que se hubiera producido la prescripción de la infracción. A fin de acreditar tal extremo aporta, por un lado, el informe de la TGSS en el que se acredita que en fecha 1 de marzo de 2017 cesó su actividad por jubilación, y un informe del fabricante de los adhesivos junto a la ficha técnica del material con el que trata de acreditar que se trata de un material plástico de muy larga duración que resiste la intemperie y la climatología adversa



1. Principis generals de la potestat sancionadora

JCA 6 Bcn 212/2023, de 18 de juliol de 2023

No obstant, lo cierto es que tales extremos no son relevantes pues la infracción en cuestión debe ser calificada como de “permanente” o “continuada”, como hace la Administración. La primera es una infracción administrativa que se produce con la realización de una sola acción de carácter duradero cuyo resultado antijurídico único se prolonga a lo largo del tiempo, en tanto el sujeto activo no decida cesar en la ejecución de su conducta. Mientras que la segunda se define como aquella que implica una pluralidad de acciones destinadas al mismo fin.

En definitiva, no es posible apreciar la prescripción de la infracción pues, con independencia de la fecha o momento en que se colocaran los adhesivos en cuestión, lo cierto es que el resultado antijurídico (la existencia de adhesivos en el mobiliario urbano), continúa dándose aún a fecha de hoy pues no se ha cesado en esa conducta, por lo que no puede apreciarse la prescripción alegada por la parte.



1. Principis generals de la potestat sancionadora

CADUCITAT

INICI del còmput de caducitat:

data d'incoació de l'expedient (no de la seva notificació)

TS 7/5/2009, TSJCat 1060/2018:

La denúncia no comporta l'inici del còmput de termini de caducitat

FINAL del còmput de caducitat:

data de notificació de la resolució (no de la seva aprovació)

- TS 10/3/2008: final del còmput amb la notificació
- TS 1756/2022, de 23/12: es considera vàlida la data del primer intent correcte de notificació, encara que el segon s'hagi practicat més enllà del termini de caducitat
- TS 19/10/2005: recursos administratius no computen

SANCIONADORS SIMPLIFICATS: *“deberán ser resueltos en treinta días, a contar desde el siguiente al que se notifique al interesado el acuerdo de tramitación simplificada del procedimiento” (96.6 LPACAP)*



1. Principis generals de la potestat sancionadora

CADUCITAT

SUSPENSIO del còmput de caducitat

22
LPACAP

“esmena de deficiències i aportació de documents i altres elements de judici necessaris”, “informes que siguin preceptius i determinants”, “proves tècniques o anàlisis contradictòries o diriments proposades pels interessats”, ...

TS 1810/2017: Qualsevol circumstància que suspengui el procediment pot justificar una suspensió del còmput, sempre que sigui per un temps justificat

1. Principis generals de la potestat sancionadora

SUSPENSIÓ del còmput de caducitat

TS 1810/2017 de 23 de novembre de 2017

Pues bien, siguiendo esa segunda línea jurisprudencial consideramos que la recusación tiene incidencia en el plazo de caducidad pero que el plazo de dos meses que se empleó en este caso por la administración andaluza para resolver la recusación es, a todas luces, excesivo en relación con la incidencia procesal con la que está relacionado y el contenido del propio incidente, resaltando para ello tanto el hecho de que es evidente la falta de complejidad de la causa de recusación aducida como el dato de que el administrado, por previsión legal, tiene una intervención mínima en el incidente y de hecho se limita a formular la recusación, de manera que no interviene en su consiguiente tramitación. Más concretamente, a la



1. Principis generals de la potestat sancionadora

CADUCITAT

LA CADUCITAT NO IMPEDEIX INICIAR UN NOU PROCEDIMENT SANCIONADOR SI LA INFRACCIÓ NO HA PRESCRIT!

TS 24 d'abril de 2014

L'arxiu de les actuacions comporta que:

- La incoació del nou procediment *“puede y debe fundarse en los mismos documentos que, con el valor de denuncia, determinaron la iniciación del expediente caducado”*
- S'hi poden incorporar *“actos independientes del expediente caducado, no surgidos dentro de él, aunque a él se hubieran también incorporado”*
- No s'hi poden incorporar *“las actuaciones propias del primero”* dutes a terme per constatar fets, persones responsables, infraccions imputables, o l'abast de la responsabilitat (excepte si ho sol·licita l'interessat)
- Es poden practicar les mateixes actuacions, valorades *“por su resultado o contenido actual y no por el que entonces hubiera podido obtenerse”*



1. Principis generals de la potestat sancionadora

PRINCIPI DE NO CONCURRENCIA **MATERIAL** (31.1 LRJSP)

No es poden sancionar els fets que ho hagin estat penalment o administrativament, en els casos en què s'aprecii identitat del subjecte, fet i fonament. («non bis in idem»)

PRINCIPI DE NO CONCURRENCIA **PROCESSAL**

- Suspensió del sancionador quan es tingui coneixement que s'està tramitant un procés penal pels mateixos fets. Fins que es rebi la resolució judicial penal ferma.
- No suspensió del procediment de restauració urbanística (TSJCat 740/2010), no afecta les mesures provisionals, ni impedeix adoptar-ne motivadament de noves (aplicable també en matèria d'activitats).

1. Principis generals de la potestat sancionadora

Les sancions són compatibles amb les multes coercitives

Tribunal Suprem 941/2018, 5 de juny de 2018

Con carácter general, las multas coercitivas son una medida de coerción o constreñimiento económico que se impone, previo requerimiento, y se reiteran periódicamente, con la finalidad de vencer la resistencia del destinatario del acto a cumplir una decisión administrativa. En definitiva, se trata de " *obtener la acomodación de un comportamiento obstativo del destinatario del acto a lo dispuesto en la decisión administrativa previa* ", como declara la STC 238/1988, de 14 de diciembre .

Por el contrario, la multa como sanción administrativa es una manifestación de la potestad sancionadora de la Administración, que tiene un fin represivo o retributivo, del que carece la multa coercitiva, por la realización de una conducta anterior, que se encuentra tipificada como falta administrativa.

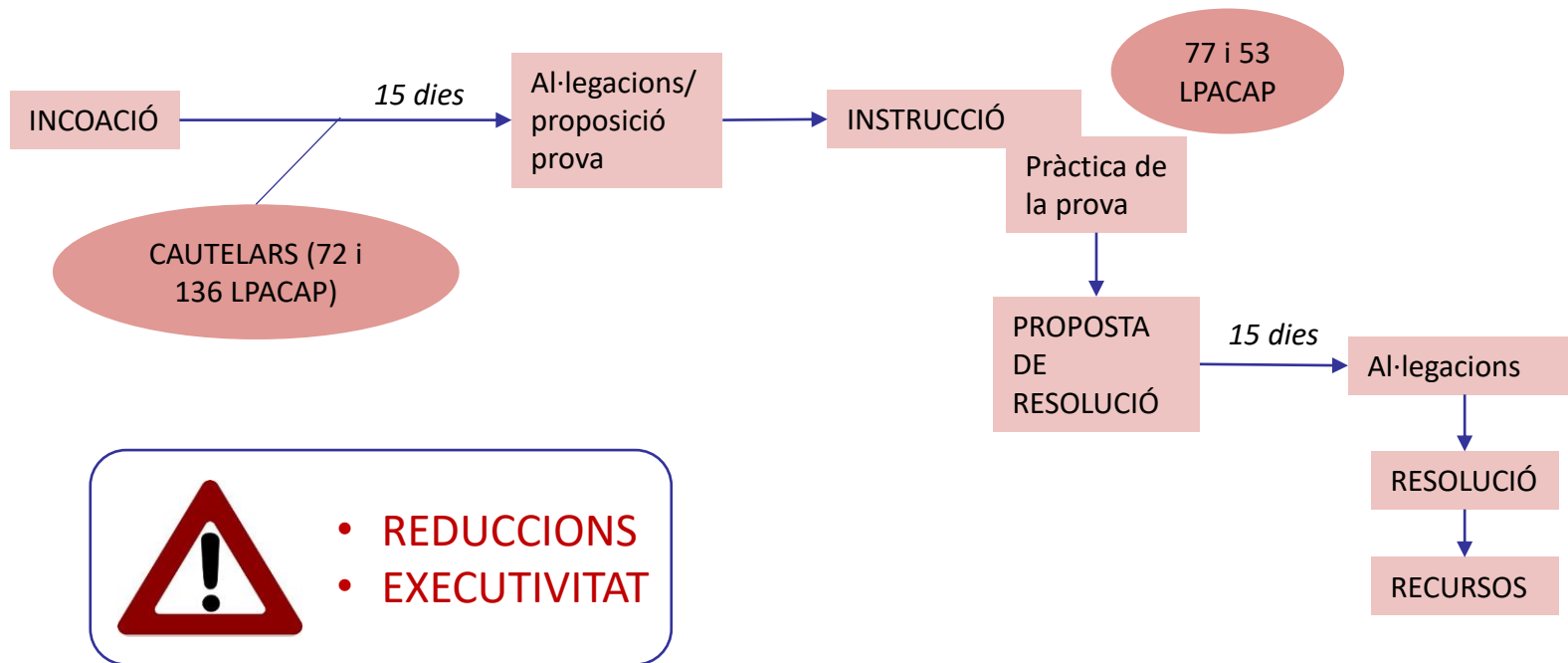
Son, por tanto, dos categorías jurídicas que responden a diferentes finalidades y que tienen un régimen jurídico distinto. Son independientes la una de la otra y compatibles entre sí, como ya señalaba el artículo 99.2 de la Ley 30/1992 , y ahora reitera el artículo 103 de la Ley 39/2015 , pues *la multa coercitiva es independiente de las sanciones que puedan imponerse con tal carácter y compatible con ellas* .



2. Procediments sancionadors

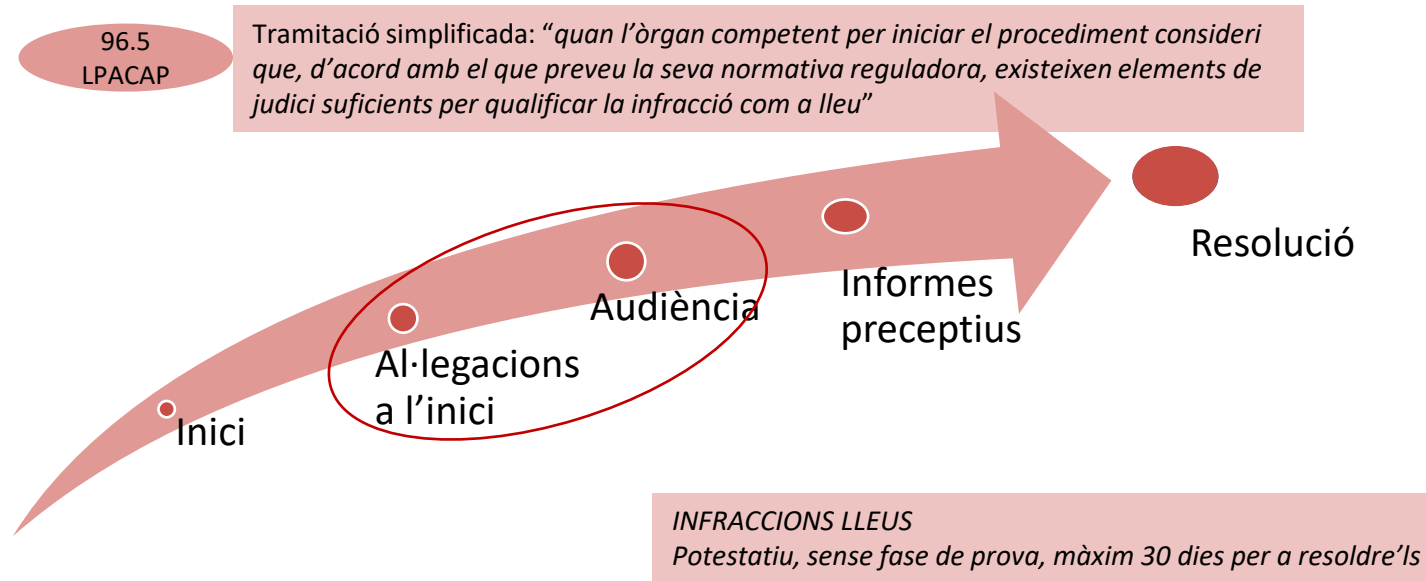
2. Procediments sancionadors

El procediment ordinari



2. Procediments sancionadors

El procediment simplificat (96 LPACAP)



2. Procediments sancionadors

L'acord d'iniciació (incoació) (64.1 LPACAP)

S'ha de comunicar a l'instructor del procediment, amb trasllat de totes les actuacions que existeixin, i s'ha de notificar als interessats, i en tot cas s'entén com a tal l'inculpat.

Així mateix, la incoació s'ha de comunicar al denunciant quan les normes reguladores del procediment ho prevegin.

Plec de càrrecs independent: *només quan no hi hagi elements suficients per a la qualificació inicial dels fets (64.3 LPACAP)*



2. Procediments sancionadors

Contingut mínim de l'acord d'iniciació (64.2 LPACAP)

- ✓ *Identificació persones presumptament responsables*
- ✓ *Fets, possible qualificació i possibles sancions (poden variar després de la instrucció)*
- ✓ *Instructor i, si s'escau, secretari. Règim de recusació*
- ✓ *Òrgan competent per resoldre.*
- ✓ *Possibilitat de reconèixer voluntàriament responsabilitat, i descomptes article 85*
- ✓ *Mesures de caràcter provisional acordades*
- ✓ *Dret a formular al·legacions i terminis*
- ✓ *Indicar que la incoació es pot considerar proposta de resolució si no es formulen al·legacions*
- ✓ *Termini de caducitat del procediment (21.4 LPACAP)*



2. Procediments sancionadors

Finalització i arxiu del procediment sense proposta de resolució (89.1 LPACAP)

Quan de la instrucció del procediment es posi de manifest:

- a) La inexistència dels fets que puguin constituir la infracció.*
- b) Quan els fets no estiguin acreditats.*
- c) Quan els fets provats no constitueixin, de manera manifesta, una infracció administrativa.*
- d) Quan no s'hagi pogut identificar persones responsables, o siguin exemptes de responsabilitat.*
- e) Quan es conclogui que la infracció ha prescrit.*



2. Procediments sancionadors

Contingut de la proposta de resolució (89.2 i 89.3 LPACAP)

- ✓ *Posada de manifest del procediment i termini per formular al·legacions*
- ✓ *Fixar de manera motivada els fets que es considerin provats*
- ✓ *Qualificació jurídica exacta, infracció que constitueixin*
- ✓ *Persones responsables*
- ✓ *Sanció proposada*
- ✓ *Valoració de les proves practicades*
- ✓ *Mesures provisionals que, si s'escau, s'hagin adoptat*
- *O bé: Declarar que de la instrucció no es conclouen infraccions o responsabilitat*



2. Procediments sancionadors

Resolució (90 LPACAP)

- *Decisió motivada, resposta a les al·legacions (congruent!), recursos procedents i termini. Contingut de la proposta de resolució, amb la sanció finalment imposada.*
- *Cal respectar els fets de la proposta, però no la valoració jurídica. Pot agreujar la sanció proposada (amb 15 dies d'al·legacions prèvies).*
- *Serà executiva quan no càpiguen recursos administratius; tot i que:*
 - *Abans es poden establir mesures cautelars per garantir la seva eficàcia*
 - *Després es suspendrà si manifesten la intenció d'interposar recurs contenciós, fins que hi hagi pronunciament sobre la suspensió cautelar (si el presenten i la sol·liciten).*



2. Procediments sancionadors

Com a principi general, el denunciant NO és part interessada en el procediment (62.5 LPACAP)

TS 20/12/2017: "...la imposición o no de una sanción al [...] denunciado no produce efecto positivo alguno en la esfera jurídica del denunciante, ni elimina carga o gravamen alguno de esa esfera"

TS 1/2/2018: "...el poder punitivo pertenece únicamente a la Administración, que es quien tiene encomendada la correspondiente potestad sancionadora [...] y, por consiguiente, sólo la Administración tiene un interés tutelado por el Ordenamiento jurídico en que el infractor sea sancionado; lo contrario implicaría sustituir a la Administración en el ejercicio de la potestad sancionadora"

El denunciat pot saber la identitat del denunciant?

APDCat (protecció de dades) vs GAIP (transparència)

<https://formaciooberta.eapc.gencat.cat/espaiemantics/gestio-dades/la-proteccio-de-la-persona-denunciant.html>



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Segons diligències d'inspecció practicades el 12 de novembre de 2013, la Guàrdia Urbana ha comprovat com l'habitatge ppal. 3a del C. EST 17 és utilitzat per la Sra. ISABEL [REDACTED] per al lloguer d'habitacions a temps parcial per a la prestació de sexe retribuït ("meublée").

2. Les presumptes infraccions i sancions aplicables

Dels fets descrits es constata la possible comissió de les següents infraccions:

- a) **l'incompliment de les determinacions urbanístiques sobre usos del sòl**, tipificada com a infracció greu per l'article 214.b) del *Text refós de la Llei d'urbanisme*, aprovat pel Decret Legislatiu 1/2010, per la qual es contempla una sanció de fins a **150.000 euros**;
- b) **destinar un habitatge a una activitat econòmica sense disposar del títol habilitant pertinent**, tipificada com a infracció greu per l'article 124.1.i) per la *Llei 18/2007 del dret a l'habitatge*, per la qual es contempla una sanció de fins a **90.000 euros**;
- c) **exercir una activitat sense haver fet la comunicació prèvia a l'Ajuntament**, tipificada com a infracció greu per l'article 82.2.b) de la *Llei 20/2009 de prevenció i control ambiental de les activitats*, per la qual es contempla una sanció de fins a **50.000 euros**.

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

JCA 9 Bcn 26 d'octubre de 2014

PRIMERO.- Por la parte actora, a través de la representación que dejó acreditada en autos, interpuso recurso contencioso administrativo contra la resolución del Tercer Teniente de Alcalde del Ayuntamiento de Barcelona de fecha 18 de septiembre de 2014, que desestima el recurso de alzada formulado contra la resolución dictada el 27 de mayo de 2014 por el Gerente del Distrito de Raval, que impone a Doña [redacted] la sanción de 27.500 euros por haber ejercido la actividad de "mueble" sin habilitación municipal en el piso en la calle [redacted] principal 3ª de Barcelona.

Quina és la normativa aplicable?

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

JCA 9 Bcn 26 d'octubre de 2014

La Administración sanciona a la recurrente en base a la siguiente normativa:

- El artículo 214.b) del TR de la Ley de Urbanismo aprobado por DL 1/2010, establece que: "El incumplimiento, en suelo urbano y suelo urbanizable delimitado, de las determinaciones urbanísticas sobre urbanización, usos del suelo y subsuelo y parcelación urbanística."
- El artículo 124.1.i) de la Ley 18/2007 sanciona: "Destinar una vivienda a una actividad económica sin disponer del título habilitante pertinente."
- Y el artículo 82.2.b) de la Ley 20/2009 sancionan "Ejercer la actividad sin haber hecho la comunicación, en el caso de las actividades sometidas a este régimen."

Aplicando la Ley 20/2009, por considerar que es la norma más beneficiosa. Si acudimos a los artículos 1 al 10 de la Ley 10/2009, se llega a la conclusión que la presente ley es aplicable al presente asunto, en cuanto que en el artículo 4 se hace referencia a cualquier actividad de servicio, como sería el presente supuesto: "servicios de naturaleza sexual".

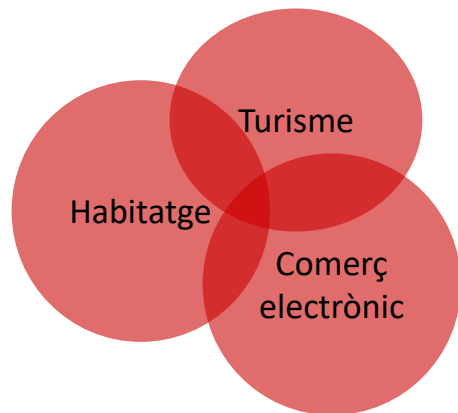
Siendo la ley aplicable la más beneficiosa, procede confirmar íntegramente la sanción impuesta a la actora por ser conforme a derecho.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

EXEMPLES DE CONFLICTES NORMATIUS

Habitatges d'ús turístic



Restauració



Possibles solucions: principi d'especialitat, la norma més greu (concurs penal), la més beneficiosa (in dubio pro cives), diverses sancions per interessos protegits diferents, ...

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2020, del 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica

Articles 46 a 49

- Competència: Generalitat i ens locals, *«en l'àmbit de llurs competències»*
- *«El procediment i els criteris per a la imposició de sancions s'han d'ajustar a les disposicions generals per a l'exercici de la potestat sancionadora»*
- S'aplica si no hi ha una norma sancionadora específica
- Desenvolupament reglamentari: Decret 131/2022, articles 63 a 68



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2020, del 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica

Article 47 – Infraccions (resum)

➤ Infraccions lleus:

- Incomplir requeriments esmena de comunicacions/DR (no essencials) o defectes comprovats en les inspeccions que no comportin risc per a les persones, els béns o el medi ambient.
- Incomplir l'obligació de comunicar els canvis de titularitat.

➤ Infraccions greus:

- Iniciar una activitat o fer modificacions substancials sense la comunicació/DR, o presentar-les amb inexactituds, falsedats o omissions de caràcter essencial.
- Incomplir requeriments esmena defectes comprovats en les inspeccions que comportin risc
- Obstaculitzar l'exercici de la funció inspectora.
- Signar certificat tècnic que no s'ajusta a la realitat o a la normativa en la data d'expedició.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2020, del 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica

Article 47 – Infraccions (resum)

➤ Infraccions molt greus:

- Reincidir en la comissió d'una infracció greu (comissió en un any de més d'una infracció, amb resolució ferma per la via administrativa).
- Iniciar activitat sense comunicació/DR si hi ha risc o és una activitat prohibida per l'ordenament jurídic, o que no pot complir en cap cas els requeriments de la normativa sectorial.

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2020, del 28 de desembre, de facilitació de l'activitat econòmica

Article 68 Decret 131/2022 – Mesures provisionals (resum)

Es poden adoptar abans de l'inici o durant la tramitació d'un procediment sancionador si s'incompleixen greument les condicions sanitàries, de salubritat i d'higiene, o hi ha un risc greu o un perill imminent (amb un llistat no tancat de supòsits)

També es poden adoptar durant la tramitació en altres casos, amb la finalitat de garantir l'eficàcia de la resolució que finalment es dicti o per evitar el manteniment dels efectes de la infracció.

Possibles mesures: Precintar maquinària o instal·lacions, comissar o precintar productes, suspensió temporal, tancament total o parcial de l'activitat en l'establiment, o qualsevol altra adequada (de les contingudes a la legislació de procediment administratiu – *veure article 56 LPACAP*).



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

Articles 78 a 87

- Competència: Generalitat o ens locals segons correspongui
(atenció a infraccions que afectin aigües, residus, aire, soroll, fauna, flora, ...)
- Compatible amb sancions sectorials.
En cas d'identitat de subjectes, fets i fonaments: la més greu.
- Ja no és un règim sancionador "integral", només afecta les activitats previstes als seus annexos.
Però els jutges la segueixen aplicant gairebé en tots els casos



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

JCA 9 Bcn 210/2014, 17 de juliol de 2014

impuesta a la entidad actora por importe de 18.000 euros por la comisión de una infracción prevista en el artículo 82-2-a) de la Ley 20/2009 de prevención y control ambiental de las actividades al haber ejercido la actividad de telefonía móvil en la carretera de Setmenat N°98 esquina con la calle Santiago Rusiñol de dicho municipio sin contar con el control inicial favorable de la actividad.

Se opone a dicho acto administrativo alegando que ha cumplido con los requisitos necesarios para legalizar la actividad ya que presentó ante el Ayuntamiento la correspondiente documentación que estaba pendiente de entrega, en concreto el certificado final de instalaciones y el acta de control inicial favorable.

Por otra parte negaba de forma subsidiaria que los hechos pudieran calificarse como una infracción grave pues no concurren los presupuestos necesarios para ello pudiéndose aplicar a lo sumo el artículo 83-3 del texto normativo citado consistente en la falta de aportación de documentación en cuyo caso la sanción a imponer sería de 500 euros por una falta leve.

Infracció greu o lleu?



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

JCA 9 Bcn 210/2014, 17 de juliol de 2014

El artículo 82-2-a) de la Ley 20/2009 de prevención y control ambiental de las actividades dispone que;

" Son infracciones graves: Ejercer la actividad o hacer una modificación sustancial de la misma sin disponer de la licencia ambiental o sin disponer del acta de control inicial favorable" .

A tenor del precepto citado no hay duda alguna de que la recurrente cometió la infracción descrita en tanto ejerció durante mas de dos años la actividad sin estar habilitada para ello al no disponer del control inicial favorable que resultaba preceptivo.

Y es que el precepto exige en concreto este documento o informe de control ambiental necesario, es decir se alude al mismo directamente, por ser presupuesto necesario y esencial habiendo sido la intención del legislador la de sancionar el incumplimiento de este presupuesto.

Incumplimiento por otra parte que no cabe identificar con el mero retraso o demora en la aportación de documentos solicitados por la Administración y que configura la infracción leve que subsidiariamente se invoca.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

- **Prescripció infraccions:** 3 anys (MG), 2 anys (G), 6 mesos (L) ([30.1 LRJSP](#))
- **Caducitat:** 6 mesos ([106.2 LPACat](#))
- **Prescripció sancions:** 3 anys (MG), 2 anys (G), 1 any (L) ([30.1 LRJSP](#))



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

JCA 1 Tarragona 5/2017, 18 de gener de 2017

una infracció administrativa grave prevista en los arts. 51 y 82.2.b) de la Ley 20/2009, de Prevención y Control Ambiental de las Actividades . Sostiene el recurrente que no cometió los hechos por los que se le sanciona al ser responsabilidad del promotor la comunicación.

SEGUNDO.- El precepto sancionador aplicado considera una infracción grave el haber ejercitado una actividad sin realizar la comunicación correspondiente, para lo que impone una multa, que en este caso se ha impuesto en su estricto mínimo legal.

Qui és responsable de la infracció?

La comunitat de propietaris o la promotora?

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/2009, del 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats

JCA 1 Tarragona 5/2017, 18 de gener de 2017

Es indudable, porque no ha sido negado, que la Comunidad de Propietarios ha venido utilizando el parking sito en la segunda planta subterránea de la DIRECCION000 NUM000 de Reus, y que tal utilización se realizó sin constar ninguna clase de comunicación. E igualmente es indudable que corresponde a quien realiza la utilización de un determinado bien para una actividad sujeta al régimen de comunicación presentar dicha comunicación y asegurarse de que está al corriente de todos los permisos y licencias administrativos preceptivos.

No puede, por ello, pretenderse derivar la responsabilidad a un tercero, el promotor, que no es quien está en el uso del bien en el momento en que se impone la sanción y se tramita el expediente administrativo. Pero, además, el Ayuntamiento no impone de plano la sanción, sino que, como es de ver a folio 5 del expediente administrativo, requiere a la comunidad demandante para que proceda a regularizar la situación, apercibiéndole de las consecuencias de no hacerlo, sin que se procediera a regularizar dicha situación de ningún modo.

Así, el recurso ha de ser desestimado, porque la parte actora ha incurrido en la conducta sancionable de manera clara, y la sanción impuesta es la legal y correspondiente a los hechos acontecidos



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, de regulació administrativa dels espectacles públics i les activitats recreatives

Articles 46 al 65

- Competència: Generalitat i ens locals (delegació/assumpció)
- Gran diversitat de sancions pecuniàries i mesures provisionals, normes de procediment exhaustives, criteris de graduació, responsabilitat, registre i publicitat, ...
- És molt important el desenvolupament reglamentari
(articles 146 a 171 Decret 112/2010 - REPAR)

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, de regulació administrativa dels espectacles públics i les activitats recreatives

PROVIDENCIA

Magistrada que la dicta: Irene Urbón Reig

Lugar: Barcelona

Fecha: 23 de febrero de 2023

Con carácter previo a resolver, procede someter a la consideración de la partes la existencia de un motivo susceptible de fundar el recurso, no alegado por las partes:

Si por aplicación del artículo 148 h) del Reglamento de espectáculos públicos y actividades recreativas, aprobado por Decreto 112/2010, de 31 de agosto, la sanción a imponer sería una de las previstas en el artículo 149 del mismo reglamento. Se otorga a las partes un plazo común de diez días para que formulen las alegaciones que estimen oportunas, con suspensión del plazo para pronunciar el fallo, advirtiéndole que no se prejuzga el fallo definitivo

Article 148

Graduació de les sancions per la comissió de faltes molt greus

h) En el cas de locals de restauració de baix aforament autoritzat en què tingui lloc la comissió d'una falta tipificada en l'apartat a) de l'article 47 de la mateixa Llei, i sempre que el responsable no hagi comès el mateix tipus de falta molt greu en els quatre anys anteriors, se li ha d'imposar una sanció de l'article següent, atenent la gravetat del fet.

Article 149

Graduació de les sancions per la comissió de faltes greus

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 9 Bcn 20 de juliol de 2021

L'eix principal de l'argumentació de l'actora davant les mancances detectades per la inspecció d'activitats municipal és la mateixa condició d'associació de l'entitat que realitza l'activitat, que vindria a legitimar l'activitat de pública concurrència. Es per això que d'acord amb aquesta tesi, la part actora es limita a afirmar que no li és exigible el règim que regula les activitats. I en recolzament d'aquesta posició dona el fet la manca d'intervenció de l'Ajuntament en la seva activitat des del 2010 i fins al moment actual.

Activitat recreativa o club privat?



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 9 Bcn 20 de juliol de 2021

Segons les esmentades actes d'inspecció de la GUB, en el moment de la inspecció, 7 de febrer de 2019, 23h35, els guàrdies constaten que a l'entrada del local hi ha una persona controlant l'entrada sense TIP de controlador, que els que no són socis poden igualment entrar sempre que siguin majors d'edat i paguin 20 € per la via de fer-se socis al moment, que l'emplaçament compta amb portes d'emergència i equips d'extinció d'incendis, i que hi ha un equip de música connectat a un ordinador amb limitador de so, però que no està precintat per l'ens municipal.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 9 Bcn 20 de juliol de 2021

Aquesta precisa descripció de l'activitat porta a la conclusió de que en realitat en aquell emplaçament no s'hi està desenvolupant una activitat de club social privat amb servei de bar per als socis, sinó una activitat oberta al públic de bar musical que no compta amb la preceptiva llicència d'activitat, i que en conseqüència procedeix requerir la legalització de l'activitat i, en cas de no obtenir-se el cessament de la mateixa.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 16 Bcn 12 d'abril de 2019

PRIMERO. PRETENSIONES DE LAS PARTES. El presente recurso contencioso administrativo tiene por objeto la resolución de fecha 9 de octubre de 2015 notificada en fecha 17 de noviembre de 2015 dictada por el Departamento de Licencias e Inspección del Ayuntamiento de Barcelona en el expediente AUT-02-2012-00405/SOR88776685 por la que se acordaba imponer a la recurrente una sanción de 10.001 €.

Indica que la resolución que la sanción se impone por la infracción consistente en no permitir el acceso a la inspección en actividad de aforo bajo o limitado, lo que constituye una infracción muy grave del artículo 47.f) de la ley 11/2009 de 6 de julio de regulación administrativa de los espectáculos públicos y actividades recreativas.

Obstrucció a la inspecció?



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 16 Bcn 12 d'abril de 2019

Alega la parte actora que en fecha 14 de junio de 2014 se estaba llevando a cabo una reunión en las dependencias de Casa de [REDACTED] de Barcelona, sita en C/ [REDACTED] cuando acudieron dos personas que dijeron ser funcionarias del Ayuntamiento de Barcelona. Aclara la parte recurrente que se les requirió para que se identificaran, mostrando de malas maneras unas tarjetas en los que no figuraba ningún cargo que les autorizara a entrar en dicho domicilio.

Que ante la falta de la correcta identificación de las supuestas funcionarias, les solicitó que regresaran en otro momento, una vez finalizada la reunión o cualquier otro día y que lo hicieran debidamente acreditadas, siendo falso que se negara el acceso a la autoridad en el ejercicio de sus funciones.

Considera por tanto que no concurrió por tanto el hecho típico del artículo 47f) de la ley 11/2009 ya que no se impidió la inspección, solicitando únicamente que se permitiese terminar la reunión que se estaba celebrando. Máxime, teniendo en consideración que no se produjo una correcta identificación.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 16 Bcn 12 d'abril de 2019

En efecto, de las manifestaciones de las propias inspectoras y de los agentes de la autoridad resulta acreditada la conducta típica sancionada en el artículo 47.f) de la ley 11/2009 de 6 de julio de regulación administrativa de los espectáculos públicos y actividades recreativas sin que resulten admisibles las alegaciones efectuadas por la parte recurrente.

No se ha practicado prueba alguna por la parte recurrente que acredite que las inspectoras no se identificaron debidamente, siendo que ello contradice las propias manifestaciones de los funcionarios intervinientes recogidas en las actas anteriormente señaladas. Tampoco ha resultado acreditado que por parte de la recurrente se permitiera la realización de la inspección. Bien al contrario, del resultado del expediente resulta acreditado que dicha labor no se permitió al expulsar a las actantes fuera del local, que incluso requirieron la intervención de dos agentes de la Guardia Urbana para poder recuperar una carpeta que se habían dejado olvidada ante la negativa de los recurrentes a proceder a su devolución.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

Quan podem sancionar amb tancaments?

Article 148 REPAR. Graduació de les sancions per la comissió de faltes molt greus

d) Les mesures sancionadores previstes pels apartats b), c) i e) de l'article 50 de la mateixa Llei són alternatives a les multes i subsidiàries a aquestes quan el titular o organitzador al·lega i acredita incapacitat econòmica per assumir-les. Tanmateix, s'acumularan a les multes en casos de reincidència per més de dues vegades en el termini de dos anys en la comissió de les faltes a què es refereix l'apartat a) d'aquest article.

Article 149 REPAR. Graduació de les sancions per la comissió de faltes greus

d) Les mesures sancionadores previstes pels apartats b), c), d), h) i i) de l'article 51 de la mateixa Llei són alternatives a les multes i subsidiàries a aquestes quan el titular o organitzador al·lega i acredita incapacitat econòmica per assumir-les. Tanmateix, s'acumularan a les multes en casos de reincidència per més de dues vegades en el termini d'un any en la comissió de les faltes a què es refereix l'apartat a) d'aquest article.

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

El tancament és desproporcionat?

JCA 1 Bcn 251/2018, 22 de novembre

Pues bien, en la Ley 11/2009, se establecen en su artículo 55 los siguientes criterios para graduar las sanciones,

“Graduación de las sanciones

1. Por reglamento deben precisarse las conductas que constituyen cada tipo de falta y fijar la medida sancionadora que hay que aplicar en cada caso.

2. La sanción impuesta tiene que ser siempre proporcionada a la gravedad de los hechos y a las circunstancias concretas de cada caso. Con esta finalidad, el órgano sancionador debe graduar la aplicación de las sanciones establecidas por la presente Ley, motivándolo expresamente de acuerdo con uno o más de los siguientes criterios:

Pues bien, en los folios 8 y 9 del expediente administrativo se incorporó el pliego de cargos en el que se viene a reproducir el artículo transcrito, pero no se especifica que concreto criterio o criterios de graduación se consideran aplicables al caso que nos ocupa. Tampoco en la resolución en que se pone fin al procedimiento sancionador se especifica nada, ya que se limita a hacer referencia al pliego de cargos.

Tras la interposición del recurso de alzada en el que la actora alegó la falta de proporcionalidad de la sanción impuesta se solicitó informe de ratificación de los agentes



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

JCA 1 Bcn 251/2018, 22 de novembre

Como señala la sentencia núm. 158/2018 de 29 de junio del Juzgado contencioso administrativo núm. 2 de Barcelona en el recurso ordinario núm. 228/2017-D que se examina un supuesto en idénticos términos que el aquí examinado con ocasión de la citada alegación afirma, *“pero es que además tampoco puede compartirse la posición de la administración cuando dice que la sanción impuesta –el cierre por 181 días- es la mínima posible, ya que no lo es. Es cierto que si se considera únicamente la sanción de cierre, el de 181 días es el mínimo posible, pero se da la circunstancia de que el artículo 50 prevé otras sanciones, como son la multa, o avanzar la hora de cierre en un período de entre seis y doce meses, que sin duda son menos gravosas que el cierre total del establecimiento por seis meses”* y (...) ningún dato se ofrece sobre la fecha en que se



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

TSJCat 2187/2021, 11 de maig de 2021

En efecte, l'actora al·lega que la sanció que impugna resulta desproporcionada atès que se li podia haver imposat una multa, sanció aquesta que no posaria en perill la supervivència del negoci i dels llocs de treball. Considera en aquest sentit que la sanció de 181 dies de suspensió de l'activitat és excessivament feixuga considerant que era possible una sanció pecuniària, el qual mínim és una multa de 10.001 euros.

Doncs be, no es pot considerar que en aquest cas la sanció imposada a l'actora sigui desproporcionada. En efecte, es va aplicar en aquest cas una sanció de suspensió de l'activitat en el seu grau mínim. Ben segur que una multa en el seu grau mínim seria més favorable, però no estem ni molt menys en el cas d'una sanció que revesteixi particular gravetat en el marc de les que preveu la Llei, i concorre en aquest cas una circumstància com ara la reincidència, doncs la sentència apel·lada posa de manifest que l'actora ha estat sancionada prèviament pel mateix motiu.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 11/2009, del 6 de juliol, dels espectacles públics i les activitats recreatives

TSJCat 2187/2021, 11 de maig de 2021

Finalment, cal desestimar també el darrer motiu de recurs. L'actora al·lega que l'Administració ja tenia decidit des d'un bon principi la clausura de l'establiment, com es dedueix de la referència "STA" que es va adjudicar a l'expedient, infringint d'aquesta manera el dret d'audiència.

Doncs bé, no hi ha obstacle en què la instrucció del procediment sancionador s'orienti ja des del seu inici en funció d'una imputació i d'una possible sanció. De fet aquesta és una informació necessària per a la defensa de l'afectat, una orientació que no vincula a l'òrgan competent per resoldre. Allò essencial en el procediment no és aquesta orientació sinó que en el decurs del mateix es respectin les garanties de defensa de l'imputat, i no hi ha queixa de la recurrent en aquest sentit.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

Infraccions

- Promoció, venda o consum en determinats establiments, indrets o circumstàncies, de tabac, begudes alcohòliques, coles o altres substàncies que puguin produir dependència/efectes nocius.
- Incompliment de requeriments de les autoritats sanitàries
- Resistència o negativa a col·laborar amb les autoritats

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

- **Prescripció infraccions:** 5 anys
 - **Caducitat:** 12 mesos (6 mesos els abreujats)
 - **Prescripció sancions:** 3 anys (MG), 2 anys (G), 1 any (L)
-
- **Sancions molt greus:** 15.025,31 € a 601.012,10 €
 - **Greus:** 3.005,07 € a 15.025,30 €
 - **Sancions lleus:** fins a 3.005,06 €
 - **Sancions no pecuniàries:** en cas de gravetat especial, reiteració continuada o transcendència sanitària de la infracció es pot imposar sanció complementària de tancament fins a 5 anys i suspensió d'ajudes econòmiques



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

JCA 5 BCN, 11 de gener de 2023

La sanció s'imposa per tolerar el consum de drogues o estupefaents a l'establiment explotat per la part actora. Aquesta acció va ser observada pels agents actuant el dia 23 de setembre del 2019 quan es van personar al local i van poder observar el què consta a l'acta existent a l'expedient administratiu. En concret, i pel que aquí interessa es fa constar que observen com dues persones/clients que es troben a la terrassa de l'establiment estan consumint una cigarreta semblant a un « porro » i que la treballadora del local até les taules on es troben i ni diu res. Tampoc els clients amaguen el fet. Els agents van intervenir els cigarrets, resultant que contenia cannabis.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

JCA 5 BCN, 11 de gener de 2023

La part actora intenta posar en dubte les manifestacions dels agents amb dos testimonis que presenta a l'acte de la vista. El senyor Luis [REDACTED] i el senyor Antonio [REDACTED]. Els dos estaven en una de les taules en què hi havia un dels clients que estava consumint drogues. Els dos han manifestat que a la seva taula no hi havia ningú consumint, si bé han reconegut que a la terrassa era possible que hi hagués algú fumant « porros » i que la treballadora del local avisa a la gent que això no es pot fer.

La prova en el procediment administratiu es regeix per l'article 77 Llei 39/2015, el qual a l'apartat 5 estableix que els documents formalitzats pels funcionaris als quals es reconeix la condició d'autoritat i en els quals., observant-se els requisits legals corresponents, es recullen les fets constatats per aquells, han de fer prova d'aquest llevat que s'acrediti el contrari.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

JCA 5 BCN, 11 de gener de 2023

Dit això, resulta que a l'expedient sancionador comptem amb les manifestacions dels dos agents actuants, les quals han estat corroborades a l'acte de la vista pels mateixos i en iguals termes, i les manifestacions de dos testimonis que expressen que pot ser que algú de la terrassa estigués fumant però que no era cap de la taula en la que es trobaven. No obstant, resulta que les manifestacions fetes pels agents es mantenen en els actes posteriors ja que es va intervenir les cigarretes, i les mateixes contien droga. Afegit a que els agents estaven actuant exercint les funcions del seu càrrec, el que implica una necessària objectivitat i imparcialitat per imperatiu de l'article 103 CE i la seva subjecció a la llei.

El mateix s'ha de dir del fet observat pels agents referent a la manca d'advertiment per part de la treballadora als consumidors de substàncies prohibides del fet que no es pot realitzar en el seu local. Els testimonis no han manifestat que el dia dels fets la treballadora fes als usuaris cap advertència.

Per tot això, entenc provats els fets imputats inferits de les manifestacions dels agents recollides a l'acta que es va aixecar el dia dels fets i dels posteriors anàlisis de les substàncies intervingudes.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 20/1985, de 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència

20
minutos

Ciudades

Barcelona cerrará las tiendas 24 horas que vendan alcohol a menor...



Barcelona cerrará las tiendas 24 horas que vendan alcohol a menores o fuera del horario permitido

ACN NOTICIA 28.09.2021 - 14:40H



Ha recordado que la normativa establece un límite horario para vender alcohol, hasta las 23.00 horas en verano, pero también la prohibición de venta a menores. En este sentido, ha dicho que están constatando que muchas de estas tiendas "se saltan la prohibición". Hay un régimen sancionador con multas de 20.000 a 500.000 euros, pero Collboni ha asegurado que darán un paso más y cerrarán aquellas que incumplan la normativa.



Diputació
Barcelona

Activitats regulades – Procediment sancionador

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

Article 76. Quantia de les sancions

Les infraccions que tipifica aquesta llei se sancionen amb les multes següents:

- a) Per les infraccions lleus, una multa de fins a 20.000 euros.*
- b) Per les infraccions greus, una multa d'entre 20.001 i 100.000 euros.*
- c) Per les infraccions molt greus, una multa d'entre 100.001 i 500.000 euros.*

Article 37.4. *Els ajuntaments, per raons d'ordre públic, de convivència o de salut pública, poden prohibir la venda de begudes alcohòliques en horari nocturn d'acord amb el que determina la Llei 20/1985, del 25 de juliol, de prevenció i assistència en matèria de substàncies que poden generar dependència, o la legislació que la substitueixi, amb la comunicació corresponent al departament competent en matèria de comerç.*



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

➤ Article 66: *La potestat per a adoptar les resolucions sancionadores correspon [...] als òrgans corresponents dels ajuntaments en l'àmbit de llurs competències.*

➤ Article 85: **Competència sancionadora de les corporacions locals**

1. *Les corporacions locals, en l'àmbit de les competències pròpies, segons la legislació de règim local, poden imposar sancions per la comissió de les infraccions lleus tipificades per l'article 72: a) Apartat 1, lletres a i b, amb relació a l'exercici de l'activitat comercial i la prestació de serveis. b) Apartat 3, amb relació a l'estructura i les condicions internes dels establiments comercials. c) Apartat 4, en matèria de venda no sedentària, que és aplicable si no hi ha cap ordenança municipal que estableixi un règim sancionador propi en aquesta matèria, i sens perjudici del que disposa l'apartat 3. d) Apartat 7, amb relació a la venda en subhasta pública. e) Apartat 14, amb relació a les activitats prohibides. f) Apartat 16, lletra a, en cas d'incompliment dels acords que estableix l'article 37.3 i que puguin adoptar els ajuntaments. g) Apartat 17, amb relació als esdeveniments artesans.*

2. *Les corporacions locals, en l'àmbit de les competències pròpies segons la legislació de règim local, poden imposar sancions per les infraccions greus tipificades a l'article 73, apartats 5, 9 i 11, si no hi ha una ordenança municipal que estableixi un règim sancionador propi en aquestes matèries.*



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

➤ Articles 61 a 85: **Règim sancionador**

Article 61. Normativa aplicable

El procediment sancionador s'ha d'ajustar al que estableixen aquesta llei, la normativa que la desplegui, el Decret 278/1993, del 9 de novembre, sobre procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, la Llei 26/2010, la Llei de l'Estat 39/2015, la Llei de l'Estat 40/2015, de l'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, i qualsevol altra normativa que les substitueixi o complementi.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

Article 72. Infraccions lleus

- 1. *Incomplir les condicions per a l'accés a l'activitat* 2. *no fer les comunicacions que estableix aquesta llei, i també no fer les declaracions responsables preceptives.* 3. *estructura i condicions internes dels establiments comercials, incomplir el que estableixen aquesta llei i la resta de la normativa catalana, estatal i local.*
- 4. *Amb relació a la **venda no sedentària**: ... També són responsables de la infracció les persones que adquireixen*
- 5. *venda a distància...* 6. *locals destinats essencialment a la venda automàtica, incomplir la normativa aplicable.* 7. *venda en subhasta pública...* 8. *activitats de promoció amb finalitat extintiva...* 9. *venda en rebaixes...* 10. *vendes en liquidació* 11. *vendes de saldos* 12. *venda d'excedents* 13. *activitats de promoció amb finalitat incentivadora* 14. *activitats prohibides* 15. *trencament d'estocs*
- 16. *Amb relació als **horaris comercials**...* 16 bis. *esdeveniments artesans*
- 17. *Són infraccions lleus la resta d'infraccions que no escaigui de qualificar de greus.*

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

Article 73. Infraccions greus

- 1. Amb relació a la venda en pública subhasta... 3. ...venda en rebaixes... 4. ...venda a pèrdua... 6. ...pagament a proveïdors... 10. ...mostres dipositades o mercaderies intervingudes...
- 5. Amb relació a la **venda no sedentària**, dur a terme aquest tipus de venda sense tenir l'autorització de l'ajuntament.
- 7. Amb relació a les infraccions a què fa referència l'article 72.16 en matèria d'**horaris comercials**... (passen de lleus a greus)
- 9. Amb relació a les **accions d'inspecció**, informació o investigació, ...
- 11. No disposar de les autoritzacions o llicències corresponents que estableix aquesta llei. 12. Consignar dades falses en les declaracions responsables preceptives o en qualsevol altra documentació ... a què fa referència aquesta llei.
- 13. Reincidir en la comissió d'infraccions qualificades de lleus en un període de dos anys.
- 14. Cometre infraccions que no escaigui de qualificar de molt greus.

Article 74. Infraccions molt greus: Infraccions greus amb agreujants (reincidència, etc), o quan benefici il·lícit superi les sancions greus



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

JCA 3 Bcn 235/2016, 20 de juny de 2016

SEGUNDO.- Según resulta de las actuaciones practicadas en via administrativa la recurrente regenta un establecimiento de los denominados tiendas de conveniencia conceptuadas en la Ordenanza como aquellos establecimientos comerciales con superficie neta de venta no superior a los 500m2 y que distribuyen su oferta, de manera similar, entre los articulos siguientes: libros, periódicos y revistas; productos de alimentación; discos y videos; juguetes, regalos y articulos varios y que a raiz del acta de inspección de 16 de Enero de 2014 y en la que se constata que el establecimiento dispone como exposición varios diarios de los días anteriores, así como libros aparentemente usados y antiguos Cd's no precintados para su venta no disponiendo de videos .Estando todos estos artículos en una proporción muy inferior en cuanto a cantidad al resto de los artículos del establecimiento . Que según manifiesta la dependienta no venden prensa ni revistas entrando en contradicción con el encargado en cuanto al precio de venta al público de los artículos especificados anteriormente .

Por parte del encargado manifiesta que venden prensa diaria pero que no dispone de factura de compra ni justificantes que acrediten su venta . Se comprueba que parte de los libros son usados (contienen dedicatorias)) asi como los CD'S son gravados y otros no coinciden la carátula con su contenido o simplemente están vacíos .

Se adjunta reportaje fotográfico una inspección efectuada .



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

JCA 3 Bcn 235/2016, 20 de juny de 2016

CUARTO.- Así pues y de lo actuado en el presente procedimiento y en especial de la testifical practicada del Ingeniero Industrial , Sr Martinez quien confeccionó el proyecto de la actividad y precisamente en base al acta de inspección , el recurso debe ser estimado por haberse destruido la presunción de veracidad que alcanzaba a los agentes que redactaron el acta y comprobaron unos hechos que no resultan acreditados. Por lo pronto en relación a la hora de venta de los periódicos, que en el acta se afirma que son del año anterior sin haber tenido la delicadeza de fotografiar la fecha exacta puesto que de la fotografía aportada no puede visionarse ni la fecha ni el año la resolución sancionadora tergiversa en lo necesario que la exposición de varios diarios (solo existe una fotografía de un solo diario) de dias anteriores (no año) , respecto a los CD'S cuyos comentarios respecto a si están preparados para gravar o no están precintados , no consta que se corresponda realmente a los ubicados en el establecimiento o





3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 18/2017, de l'1 d'agost, de comerç, serveis i fires

JCA 3 Bcn 235/2016, 20 de juny de 2016

si los mismos no resultaron abiertos para poder completar el acta . Realmente un acta que carece de virtualidad más cuando no consta en el expediente que los inspectores se ratificaran en el mismo. Esa falta de ratificación junto con los errores cometidos en la instrucción del expediente que ya fue alegado por el Letrado de la parte actora al inicio de su exposición junto con la testifical que nos informó que el establecimiento sigue a rajatabla la ordenanza en el concreto punto de las tiendas de conveniencia , no prohibiendo la misma la venta de libros usados , ni acreditándose tampoco por el Ayuntamiento que el 90% de los productos puestos a la venta sean de alimentación procede en suma anular la resolución impugnada al fundamentarse en una acta de inspección cuya presunción de veracidad ha sido destruida por laprueba practicada de contrario



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Altres normatives sectorials

- Llei 16/2009, del 22 de juliol, dels centres de culte

No preveu un règim sancionador



- Llei 3/2010, del 18 de febrer, de prevenció i seguretat en matèria d'incendis en establiments, activitats, infraestructures i edificis

No preveu competències municipals (excepte Barcelona)

però podem fer servir l'article 48.a LEPAR - risc greu per a les persones

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Altres normatives sectorials

TSJCat 883/2023, 10 de març de 2023

1. “La resolució sancionadora, de 8/8/2019, describe *“se observa que el extintor que disponen en la zona de guardarropa no está visible ya que se oculta bajo un abrigo”*. En el informe de inspección, página 12 del EA, puede verse en la foto 2 un abrigo prendido de una percha que deja ver, en parte, una señal de extintor.
2. La sentencia dicta al respecto que *“no se constató cuánto tiempo llevaba el abrigo en el extintor, al objeto de acreditar que la actora tuvo conocimiento de que estaba tapando un extintor y que no hizo nada para evitarlo o que lo desconocía por no haber adoptado las medidas necesarias de vigilancia para evitar incidentes como el mencionado. El hecho de que esté tapado parcialmente, por una persona ajena a la actora, no significa que el extintor no sea accesible, ni quede anulado ni inservible para utilizarlo en caso de emergencia. Por lo que en modo alguno se ha acreditado por la Administración demandada la culpabilidad o negligencia para utilizarlo en caso de emergencia”*.
3. El recurso de apelación impugna la postura acogida en la sentencia de forma que la infracción no resulta de la anulación o falta de servicio del extintor sino de que no era visible.

No se discute, por tanto, la existencia de los hechos sino que se ofrece una interpretación dispar de la normativa.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Altres normatives sectorials

TSJCat 883/2023, 10 de març de 2023

Para considerar este punto hemos de tener en cuenta la normativa aplicable a la prevención de incendios. En cuanto a las condiciones de instalación y mantenimiento de todos los equipos y medios de seguridad contra incendio, están contenidas en el Real Decreto 513/2017, de 22 de mayo, por el que se aprueba el Reglamento de instalaciones de protección contra incendios. Pues bien, concretamente, en su Anexo I, en el punto 4.4 se determina: “El emplazamiento de los extintores permitirá que sean fácilmente visibles y accesibles, estarán situados ...”.

Ni qué decir tiene que la voluntad de esta norma técnica es que en caso de incendio cualquier persona presente en el local o estancia, y ajena a la actividad o negocio, pueda detectar con facilidad, y sin necesidad de búsqueda, el extintor disponible. Por tanto, consideramos que la interpretación que la sentencia de instancia efectúa de la infracción no es la correcta; puesto que, como apunta el Ayuntamiento, la infracción es la no visibilidad o accesibilidad del extintor y no su ineficacia o inutilidad.

Así, a mayor abundamiento, se aprecia por las fotografías del acta de inspección que el extintor se encuentra en la zona de guardarropa que es una zona controlada, en principio, por los regentes del local y no por los clientes. Y atendiendo al uso de esta zona, colocación de ropa en la que hay dispuestas barras y perchas, y a las condiciones en las que están colocación las barras; la titular de la licencia debería haber contado con la posibilidad de que la disposición de ropa restara visibilidad al extintor. Con lo cual corría a su cargo una especial diligencia para que tal zona cumpliera con su objeto de guardarropa y, a la vez, cumpliera con las condiciones de la licencia en cuanto a la visibilidad del extintor allí dispuesto.

3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Altres normatives sectorials

*Aquesta sentència, a més, ens recorda quelcom molt important:
l'esmena de les infraccions no comporta l'anul·lació de les sancions*

TSJCat 883/2023, 10 de març de 2023

La resolució sancionadora recoge la infracció consistente en “falta de algún alumbrado de emergencia o no encontrarse en condiciones mínimas: se observa falta de alumbrado de emergencia en el almacén de la cocina y falta de alumbrado de emergencia que, según plano de la licencia, se encuentra situado en el primer tramo de las escaleras por donde se accede de la planta primera a la pista de baile”.

La sentencia recoge que los hechos han sido admitidos por la actora pero que las luces que no funcionaban se arreglaron, por lo que los hechos quedan acreditados si bien fueron rápidamente corregidos.

Asiste la razón al Ayuntamiento en cuanto a que la corrección de la infracción no conlleva su exoneración ya que los hechos fueron constatados por la inspección de 4/4/2019 y la mercantil no los niega.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya

- Article 68.e: **Competències sancionadores municipals**
- Articles 84 a 105bis: **Règim sancionador**

Infraccions

- Article 88. **Infraccions greus**

a) Oferir, prestar o exercir activitats o serveis turístics, o fer-ne publicitat, sense disposar del títol habilitant corresponent, sempre que es compleixin tots els requisits establerts per a poder-lo obtenir.

- Article 89. **Infraccions molt greus**

a) Comercialitzar, oferir, prestar o exercir activitats o serveis turístics, o fer-ne publicitat, sense disposar dels requisits o les condicions normativament establertes per a obtenir l'habilitació corresponent.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya

TSJCat 827/2020, 27 de febrer de 2020

3) El artículo 82 de la Ley de Turismo de Cataluña impone que las actas de inspección deben ser firmadas por los inspectores actuantes y por la persona titular de la empresa, la actividad o el servicio turístico sometidos a inspección (en obvia referencia a empresas, actividades o servicios turísticos legales, no a las clandestinas, como la del caso), pudiendo firmarlas cualquier otra persona allí presente, firma a la que no podría ser obligada y que no implica en ningún caso la aceptación de su contenido, como la negativa a firmarla tampoco invalida su contenido ni el procedimiento administrativo a que dé lugar, ni desvirtúa su valor probatorio.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya

TSJCat 827/2020, 27 de febrer de 2020

4) Como dispone el apartado 7 del mismo precepto, las actas de inspección levantadas y firmadas por los inspectores de turismo, de acuerdo con los requisitos allí establecidos, disfrutan de la presunción de certeza y tienen valor probatorio; y, aun admitiendo a efectos dialécticos que todos los inspectores actuantes fuesen funcionarios de carácter interino, nada impide en cualquier caso valorar por vía testifical sus manifestaciones contenidas en las actas de inspección, donde en sus dos sucesivas intervenciones en el lugar detectaron en cada caso la presencia de varios extranjeros que manifestaron haber contratado el alquiler por una semana a través de una página web, con lo que ningún error cabe apreciar en la valoración de la prueba contenida en la sentencia de instancia. Y no pretenderá la apelante (que ha podido formular en el curso de este proceso cuántas alegaciones y proposición de prueba ha considerado oportuno, sin indefensión alguna posible de su parte), que los inspectores intervinientes tuvieran que obligar a los extranjeros a la firma del acta o a explicar las razones por las que se negaron a hacerlo, o que los responsables de la infracción vayan a ser los extranjeros a quienes ilegalmente y sin licencia, autorización o comunicación alguna arrendó la vivienda con fines evidentemente turísticos y lucrativos.



3. Règims sancionadors en matèria d'activitats

Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya

TSJCat 827/2020, 27 de febrer de 2020

7) La correcta tipificació de la infracció sancionada deriva en forma patent de la simple lectura del precepte al efecte aplicat, article 89.a) de la Llei 13/2002, de 21 de juny, de turisme de Catalunya, que apareix vulnerada per la apel·lant, ja que amb tota notorietat resulta de lo actuat que ha cedit la seva vivenda a tercers a canvi de contraprestació econòmica i en condicions de immediata disponibilitat, havent així prestat i exercit activitats o serveis turístics sense disposar dels requisits i condicions legalment establerts per obtenir la corresponent habilitació. És dir, no es castiga al que legalment no podia presentar aquesta declaració responsable per careixer de les condicions que la llei exige per dicha activitat, sinó al que la exerceix sense disposar dels requisits (és dir, de llicència, autorització, comunicació responsable o prèvia) "o" de les condicions legalment establertes per obtenir la corresponent habilitació.

Suposant diferent de lo contemplat en els articles 88.a) o 87.k) de la mateixa llei, el primer dels quals fa referència al exercici de aquestes activitats o serveis, per empreses turístiques autoritzades, sense complir les obligacions que estableix el 36.a) o sense disposar de la habilitació a que fa referència el 65 (que es refereix a les guies de turisme). Mentre que el 87.k)



Moltes gràcies per la vostra atenció

xsilvestrec@bcn.cat

