



INFORME-PROPOSTA que emet el cap de l'Àrea d'Urbanisme i Habitatge i lletrat assessor municipal en relació a la resolució d'al·legacions i nova aprovació definitiva de l'ORDENANÇA MUNICIPAL REGULADORA DELS HORARIS D'OBERTURA I TANCAMENT D'ESTABLIMENTS I ESPECTACLES PÚBLICS I ACTIVITATS RECREATIVES DE L'AJUNTAMENT D'INCA; PERQUÈ S'ELEVI A LA DECISIÓ DEL PLE DE L'AJUNTAMENT.

I.- VIST l'expedient núm. 062017/46 relatiu a la tramitació i aprovació de la nova ordenança municipal reguladora dels horaris d'obertura i tancament d'establiments i espectacles públics i activitats recreatives de l'ajuntament d'Inca.

### **Antecedents de fet**

1.- L'Ajuntament d'Inca, fins a la data, ha aplicat, envers a la normativa relativa a horaris d'obertura i tancament dels establiments públics i recreatius, atès que no disposa d'una ordenança específica en aquesta matèria, la Circular 3/1990 (modificada per la Circular 5/1992) de Delegació de Govern a Illes Balears, tenint en compte que l'Ordenança municipal de Policia i Bon Govern de l'any 1992, en el seu article 15, fa una remissió expressa a la normativa específica i sectorial en matèria d'espectacles, establiments públics i activitats recreatives, i en concret, en tot allò que fa referència al seu funcionament.

Per altre banda i de forma supletòria s'ha de tenir en compte el previst a l'article 25 de la Llei 7/2013, de 26 de novembre, de règim jurídic d'instal·lacions, accés i exercici d'activitats a les Illes Balears.

2.- La regulació dels horaris dels establiments i espectacles públics i de les activitats recreatives constitueixen un element fonamental per assegurar la tranquil·litat i la convivència entre els veïns i visitants de qualsevol municipi. La seva ordenació i el control corresponent incideixen directament en les molèsties que es poden produir per renous molestos, i és evident també la seva relació directa amb aspectes relacionats amb la seguretat ciutadana, l'ordre públic, la neteja viària, etc.

El fet que la vida quotidiana giri entorn de determinats usos horaris obliga a l'adaptació a aquests amb la finalitat de salvaguardar drets constitucionals tal com la qualitat de vida, el dret a la salut i el dret a un medi ambient adequat per a les persones, al mateix temps que es facilita l'adequada utilització de l'oci.

Tenint en compte la important oferta de restauració i d'oci existent, l'Ajuntament entén que és possible compaginar aquest interès amb l'oferiment al resident la tranquil·litat necessària. Es pretén així, compatibilitzar legítims drets dels ciutadans que, d'una banda, demanden el seu dret a l'oci i esplai i, per una altra, el dret a la tranquil·litat, assossec i descans, sobretot en hores nocturnes.

En aquest sentit, i atès la falta d'una regulació específica municipal sobre les horaris d'obertura i tancament dels establiments públics i activitats recreatives i tenint en compte la seva incidència dins el municipi d'Inca, es considera necessari tramitar la present ordenança que consta de 15 articles i un Disposició final, amb l'objectiu de fer una regulació el més específica i concreta per l'assumpte en qüestió i evitar problemes interpretatius com, actualment, succeeix.



3.- En compliment del que disposa l'article 133 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, la present ordenança que ara es tramita ha estat sotmet-sa a consulta pública per un termini de 15 dies a través del portal web de l'Ajuntament i la notificació personal a aquelles entitats, associacions i organitzacions més representatives potencialment afectades per la futura norma reglamentaria damunt el següent punts:

- a) Els problemes que es pretenen solucionar amb la iniciativa.
- b) La necessitat i oportunitat de la seva aprovació.
- c) Els objectius de la norma.
- d) Les possibles solucions alternatives regulatòries i no regulatòries.

Durant aquest termini de consulta no s'ha presentat cap suggeriment i/o al·legació.

4.- Per l'Ajuntament en Ple, en sessió ordinària de dia 26 d'abril de 2018, es va aprovar inicialment l'ordenança municipal reguladora dels horaris d'obertura i tancament d'establiments i espectacles públics i activitats recreatives i es va sotmetre a un termini d'informació pública de trenta dies, per a la presentació de reclamacions, objeccions i observacions, d'acord amb el previst a l'article 49.b) de la Llei 7/1985, reguladora de les bases de règim local i l'article 102 b) de la Llei 20/2006, municipal i de règim local de les Illes Balears.

Per altre banda, d'acord amb el previst a la Llei 11/2016, de 28 de juliol, d'igualtat de dones i homes, es va sol·licitar el corresponent informe preceptiu a l'Institut Balear de la Dona.

5.- Transcorregut el termini de 30 dies d'informació pública, es varen presentar un total de 6 al·legacions, les quant han estat resoltes i notificades als interessats, a excepció de la presentada per l'entitat Incamatic, SL, presentada en dia 26/06/2018, però en registre d'entrada a l'Ajuntament en data 10/7/2018, la qual cosa va suposa deixar-la pendent de resoldre atès l'obertura d'un nou termini d'informació pública.

6.- Per l'Ajuntament en Ple, en sessió ordinària de dia 12 de juliol de 2018, es va aprovar, novament, de forma inicial l'ordenança municipal reguladora dels horaris d'obertura i tancament d'establiments i espectacles públics i activitats recreatives i es va sotmetre a un nou termini d'informació pública de trenta dies, per a la presentació de reclamacions, objeccions i observacions, d'acord amb el previst a l'article 49.b) de la Llei 7/1985, reguladora de les bases de règim local i l'article 102 b) de la Llei 20/2006, municipal i de règim local de les Illes Balears, atès que es varen dur a terme modificacions substancials com a conseqüència de les al·legacions presentades, així com la modificació per iniciativa municipal de l'article 6 incorporant els punts (3) i (4).

7.- En data de registre d'entrada de 29/05/2018, va tenir entrada informe d'impacte de gènere de l'Institut Balear de la Dona, conforme preveu la Llei 11/2016, de 28 de juliol, d'igualtat de dones i homes, envers al text de l'Ordenança en qüestió, on es recomana el canvi d'algunes expressions, als efectes de millorar el llenguatge inclusiu i no sexista.

En tot cas les recomanacions de caràcter lèxic que es proposen són admeses e incorporades al text, fent referència a l'article 18 i 19.4, així com procurar un text on s'utilitzi com a gènere el masculí.



8.- Transcorregut el nou termini d'informació pública, s'han presentat un total de dos al·legacions que corresponen a les entitats dedicades a l'activitat de sala de jocs i/o recreatius, Incamatic, SL i Fun Games, SLU.

### Fonaments de dret

1.- Les entitats locals tenen competència per a l'elaboració de normes reglamentàries en el àmbit de les competències que es determinen als articles 25 i 26 de Llei 7/1985, de 2 d'abril reguladora de les Bases de Règim Local, així com aquelles que es determinen a les normes sectorials corresponents, en particular el previst a l'article 25 de la Llei 7/2013 de 26 de novembre, de règim jurídic d'instal·lacions, accés i exercici d'activitats a les Illes Balears.

Així mateix, els articles 127 i següents (Títol VI) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de procediment administratiu, s'estableixen les disposicions i principis bàsics relatius a l'exercici de la potestat reglamentària i altres disposicions.

En el cas que ens ocupa, la competència municipal per establir els horaris d'obertura i tancament d'establiments i espectacles públics i activitats recreatives, s'emmarca dins la competència municipal de medi ambient urbà, protecció de la salubritat pública de l'article 25.1 b) i f) de la Llei 7/1985, així com l'article 25 de la Llei 7/2013, abans esmentades.

2.- En quant procediment a seguir per a l'aprovació de la present ordenança municipal ara en tramitació, serà d'aplicació el que disposa l'article 49 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril reguladora de les Bases de Règim Local i l'article 102 i 103 de la Llei 20/2006, de 15 de desembre, municipal i de règim local de les Illes Balears.

Per altre banda, atès el que disposa l'article 47.1 de la Llei reguladora de les Bases de Règim Local 7/1985, de 2 d'abril, per l'aprovació inicial de les ordenances i reglaments municipals serà necessari el vot favorable de la majoria simple del número legal de membres de la Corporació.

3.- Durant el nou termini d'informació pública s'han presentat un total de dos al·legacions que corresponen a les entitats dedicades a l'activitat de sala de jocs i/o recreatius, Incamatic, SL i Fun Games, SLU i queda pendent de resoldre la presentada en data 28/06/2018, per l'entitat esmentada Incamatic, SL.

- Al·legacions presentades per l'entitat Incamatic, SL de data 28/06/2018:

1) Perjudici dels drets de l'entitat pel nou horari d'obertura i tancament de les activitats dedicades a sala de jocs.

2) Es considera que l'article 5 pot vulnera el dret d'igualtat en quant a la interpretació del text, atès la possible contradicció de les definicions i indefensió que pot crear. Manifesten que poden exercir l'activitat de bar-cafeteria perquè tenen les oportunes autoritzacions de sanitat i turisme i forma part de la pròpia activitat principal, i que l'activitat de bar-cafeteria i la de sala de jocs comparteixen el mateix espai.

També considera que pot haver confusió en la redacció de l'article 6 (3) i article 7 c), considerant discrecional i contrari a dret que la decisió sigui del batle.



Així per tant, es considera que aquesta activitat pot complir l'horari més ampli, és a dir, el d'obertura de cafeteria i tancament de sala de jocs, atès que té les dues llicències.

Per altre banda, es fa referència a diferents articles (11,14, 18 i 20), on es posa dubte a la seva legalitat i que pugui ésser contrari a dret, causant indefensió.

3) Es considera que l'Ordenança perjudica els interessos de les sales de joc i que es fruit de la pressió veïnal, establint uns horari restrictius a diferència d'altres casos. En tot cas, entenen que aquesta activitat s'ha de regir per la seva pròpia normativa, entenen que la Llei 7/2013, no imposa cap tipus de restricció a aquesta activitat, disposant de llibertat horària tenint en compte que una de les activitats que ara es duen a terme són aquelles relatives apostes de qualsevol part del món. En tot cas, es diu que la llibertat horària ha d'anar lligada al compliment de la corresponent normativa en matèria de renous, salut pública i seguretat, evitant les molèsties que es puguin derivar.

4) De forma subsidiària es fa una proposta d'horaris, d'obrir a les 7 hores, tancarment entre setmana a les 4 hores i el cap de setmana i vigília de festiu a les 5,30 hores.

- Al·legacions presentades per l'entitat Incamatic, SL de data 31/08/2018:

1) Reiteració al·legacions presentades en data 28/06/2018.

2) Disconformitat amb la nova redacció de l'article 6 (3), relatiu a l'exercici de forma conjunta de l'activitat de bar-cafeteria i sala de jocs, on s'estableix que s'ha de tractar de dos espais diferenciats i separats, però comunicats. Es considera que es tracta d'una disposició d'impossible compliment que crea inseguretat jurídica i discriminació que, en tot cas, vulnera els drets de la llicència concedida, atès que poden exercir les dues activitats de forma conjunta, sense que tenir que modificar les condicions del local.

3) Es sol·licita la supressió de l'apartat (4) de l'article 6, relatiu al control d'accés i seguretat per persona habilitada en els activitats dedicades a les sales de joc, en quant té caràcter desproporcionat per aquestes tipus d'activitat i entenen que no estan obligades, d'acord amb la normativa sectorial d'aplicació, en concret, el Decret 41/2011.

Vist les al·legacions presentades en realitzen les següents consideracions jurídiques:

1.- La present ordenança té com a objecte la regulació dels horaris d'obertura i tancament dels establiments i espectacles públics i activitats recreatives del municipi d'Inca, exercint aquesta competència l'Ajuntament en el termes que preveu els articles 25 i 26 de Llei 7/1985, de 2 d'abril reguladora de les Bases de Règim Local, així com aquelles que es determinen a les normes sectorials corresponents, en particular el previst a l'article 25 de la Llei 7/2013 de 26 de novembre, de règim jurídic d'instal·lacions, accés i exercici d'activitats a les Illes Balears.

A més, segons l'article 19, de la Llei 9/1997, de 22 de desembre, de diverses mesures tributàries i administratives, s'estableix que l'horari general dels espectacles i de les activitats recreatives serà determinat reglamentàriament pel Govern de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears. No obstant això, mentre la dita administració no reguli aquest tema, correspondrà als plens dels ajuntaments aprovar mitjançant ordenança en matèria d'espectacles públics i d'activitats



recreatives la regulació horària. A data d'avui el Govern de les Illes Balears no ha dictat cap norma en aquest sentit, corresponent als ajuntaments la regulació d'aquesta matèria, emparada, com hem dit, en la legislació de règim local i la Llei autonòmica 7/2013.

En aquest sentit, els ajuntaments, en l'exercici de la seva competència i com a administració més pròxima als ciutadans, podrà establir ampliacions o reduccions d'horaris, d'acord amb les peculiaritats de les poblacions, les zones i els territoris, que, especialment, en relació amb l'afluència turística i la durada de l'espectacle, faran una diferenciació entre l'època o l'estació anual i entre els dies laborables, els festius i les vigílies.

Per tant, no hi ha cap dubta jurídica sobre l'exercici competencial que té aquest ajuntament per regular les horaris d'obertura i tancament de les activitats dedicades a sales de jocs i/o recreatives, al marge de qualsevol consideració de la seva normativa sectorial, la qual es limita determinar les característiques d'aquest establiments.

Així mateix, l'exercici de l'activitat dins el municipi, estarà determinat per la necessitat de tramitar el corresponent títol habilitant que preveu la Llei 7/2013, de 26 de novembre, de règim jurídic d'instal·lació, accés i exercici d'activitats a les Illes Balears davant l'Ajuntament, tenint que complir amb la corresponent normativa urbanística d'aplicació en quant als usos permesos en el local on es pretén realitzar l'activitat, així com la normativa sectorial que li sigui aplicable a l'activitat en qüestió. En tot cas, en el cas que ens ocupa, les sales de joc, activitat principal, poden tenir com a activitat secundària i/o complementària la de bar-cafeteria, en el termes que preveu l'article 44 del Reial decret 2110/1998, de 2 d'octubre, pel qual s'aprova el reglament de màquines recreatives i d'atzar i els articles 4, 5 i 19 del Decret 55/2009, de 11 de setembre, sobre règim jurídic de les sales de joc, on s'estableix que les sales de joc tipo B o les mixtos, podran tenir un servei de bar-cafeteria, com a servei complementari de la sala, sense que aquesta pugui superar el 30% de la superfície útil de la sala.

En conseqüència, quan es tramita, davant l'ajuntament, l'instal·lació i inici d'una activitat de sala de jocs i/o recreatiu, el títol que correspon atorgar és de sala de jocs i no de bar-cafeteria, amb independència que puguin exercir aquesta activitat de forma complementària, però, en cap cas, en els mateixos termes que una activitat dedicada de forma exclusiva a bar-cafeteria, precisament, pel règim especial que la seva normativa sectorial li atorga.

En definitiva, no es tracta d'una activitat en dos llicències i/o títols habilitats.

Per altre banda, són autoritzacions i/o títols habilitats diferents, des de punt de vista de la competència administrativa, aquelles que atorga turisme o sanitat, amb el que correspon a l'ajuntament que és que habilita l'obertura de l'activitat.

En tot cas, no veiem cap tipus de contradicció i confusió amb les definicions dels diferents establiments que estableix l'ordenança als articles 4 i 5.

2) Respecte a la determinació dels horaris que l'Ajuntament ha establert per les diferents activitats objecte de l'ordenança, aquestes han estat valorats en funció de les característiques de cada un i aplicant criteris que afecten a la seguretat, convivència, renous, turisme, característiques de l'activitat i, en tot cas, en l'exercici de la potestat i autonomia municipal, garantint i confluint l'interès públic i privat.



Respecte al punt (3) de l'article 6, relatiu al requisit que les sales de joc presentin espais independents (comunicats) entre la cafeteria i la sala de jocs, als efectes de poder acollir-se a l'horari de cafeteria (obertura a les 6 hores), entenem que constitueix una garantia per aquells establiments que es dediquen de forma exclusiva a bar-cafeteria i, al mateix temps, es dona compliment a la normativa sectorial en matèria de sales de joc. Per tant, s'estableixen horaris diferenciats entre una cafeteria i una sala de jocs per garantir el compliment de l'ordenança, la qual cosa implica que aquells establiments dedicats a sala de jocs, podran dur a terme l'activitat pròpia de bar-cafeteria, prèvia tramitació del títol habilitant corresponent, si reuneixen els requisits que preveu el punt (3) de l'article 6, és a dir, en un espai independent amb possibilitat d'estar comunicat amb la sala de jocs, però a l'espai destinat a cafeteria, per poder dur a terme aquesta activitat en les mateixes condicions que el Grup I C i garantir els principis de seguretat, igualtat i competència entre els diferents establiments regulats, no poden haver activitat destinada a sala de jocs, recreatius i/o apostes durant l'horari comprès entre les 6 i 10 hores.

En quant a la discrecionalitat a la qual es fa referència a l'article 7 sobre els horaris especials, article modificat a la nova aprovació inicial, dir que la resolució del batle no té caràcter discrecional, sinó que estarà sotmesa als corresponents informes tècnics. El batle només resol com a òrgan competent, d'acord amb el previst a la Llei 7/1985.

Així mateix, respecte a les al·legacions sobre la discrecionalitat i indefensió a la qual es fa referència dels articles 11 i 14, entenem que del seu contingut no s'aprecia tal discriminació, atès que es tracta de mesures i actuacions exercides en a l'àmbit de la competència municipal que determina, tant la Llei 7/2013, com la Llei 1/2007.

Per altre banda, no compartim l'apreciació que es fa de l'article 18 en quant a les persones responsables, corresponent dita responsabilitat a promotors i titulars en funció de la seva actuació. Aquesta responsabilitat s'ha de provar amb la corresponent acte de denúncia i la instrucció de procediment sancionador. En quant a les infraccions aquestes s'ajusten al previst a l'article 141 de la Llei 7/1985 de bases de règim local i el procediment serà l'establert a la Llei 39/2015 i 40/2015, així com el Decret autonòmic 14/1994 que regula el procediment sancionador a l'àmbit de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

3) Finalment, respecte al punt (4) de l'article 6, relatiu al control d'accés en els establiments del Grup II A i B i Grup III, vist les al·legacions presentades sobre aquesta qüestió i, en particular, l'article 6.2 del Decret 41/2011, de 29 d'abril, reguladora del servei d'admissió i control d'ambient intern en les activitats d'espectacles públics i recreatives, es considera que les activitats dedicades a sales de jocs i/o recreatives, les funcions de control d'accés de les persones usuàries, es pot dur a terme directament pel titular de l'activitat o persona que designi, sense necessitat d'estar acreditada professionalment.

Així per tant, correspon modifica aquest punt (4) en el següents termes:

(4) Els establiments corresponents al Grup II A i B, estaran obligats a tenir una persona, correctament habilitada, segons el Reglament regulador dels serveis d'admissió i control d'ambient intern en les activitats d'espectacles públics i recreatius, a l'àmbit de la Illa de Mallorca, per dur a terme les funcions de control d'accés i seguretat dels establiments, com a mínim, de les 00 hores fins l'hora de tancament de l'activitat, com a mínim els divendres, dissabtes i vigília de festiu.



En el cas dels establiments corresponents al Grup III, el control de l'accés al local es durà a terme pel titular de l'activitat o persona que designi expressament.

- Al·legacions presentades per l'entitat Fun Games Balears, SLU de data 22/08/2018.

1) Que l'activitat de cafeteria es configura com una activitat complementària, essent incorrecte la menció al Real Decret 2110/1998, entenent que es pot exercir aquesta activitat sense restriccions.

2) Que respecte a tenir una persona habilitada per dur a terme el control d'accés a l'establiment, la normativa a la qual fa referència l'ordenança no és d'aplicació.

Vist les al·legacions presentades en realitzen les següents consideracions jurídiques:

1) Les al·legacions presentades per l'entitat Fun Games Balears, SLU, coincideixen en el fons amb les presentades per l'entitat Incamatic, SL, en aquest sentit, ens reiteram en l'exposat anteriorment.

No obstant això, entenem que el Decret autonòmic 55/2009, de 11 de setembre, sobre règim jurídic de les sales de joc, deroga el Decret 84/2004, i en aquest cas no es fa cap previsió respecte al RD 2110/1998, mantenint la seva vigència a data d'avui.

Per tant, efectivament, l'activitat de bar-cafetaria, així també ho exposa el Decret 55/2009, és una activitat complementària a la principal (sala de joc i/o recreativa), la qual cosa implica que si el títol habilitant que atorga l'ajuntament a l'àmbit de la competència que preveu la Llei 7/2013, és de sala de jocs amb cafeteria, conforme preveu l'ordenança ara en tramitació, estarà sotmès al règim horari del GRUP III, només poden fer l'horari propi de cafeteria en el cas de complir el previst al punt (3) de l'article 6, tal i com abans s'ha exposat anteriorment, als efectes de garantir els principis de seguretat, igualtat i competència entre els diferents establiments objecte de regulació.

En definitiva, la present ordenança regula aspectes de plena competència municipal, tal i com s'ha motivat anteriorment.

2) Respecte a la qüestió del control d'accés en aquest tipus d'establiments, ha estat resolta també anteriorment, estimant el seu contingut.

4.- Les modificacions introduïdes, com a conseqüència de la informació pública, no tenen caràcter substancial, la qual cosa la present ordenança pot passar a aprovació definitiva.

II.- ATÈS el que disposen els articles 4.1.a), 22.2.d), 25.2.d) i 47.1 de la Llei Reguladora de les Bases de Règim Local de 2 d'abril de 1985; i els articles 4, 50.3, 123.1, 163 i següents del Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Corporacions Locals de 28 de novembre de 1986; el Lletat assessor municipal que subscriu sotmet el present Informe-Proposta FAVORABLE a la consideració del Batle-president perquè, si és procedent, s'elevi la seva aprovació a l'Ajuntament en PLE, òrgan competent per resoldre, la següent PROPOSTA D'ACORD:

1.- ESTIMAR, parcialment, les al·legacions presentades durant el nou termini d'informació pública, d'acord amb les consideracions jurídiques exposades al present informe-proposta on es modifica el punt (4) de l'article 6 en els següents termes:



(4) Els establiments corresponents al Grup II A i B, estaran obligats a tenir una persona, correctament habilitada, segons el Reglament regulador dels serveis d'admissió i control d'ambient intern en les activitats d'espectacles públics i recreatius, a l'àmbit de la Illa de Mallorca, per dur a terme les funcions de control d'accés i seguretat dels establiments, com a mínim, de les 00 hores fins l'hora de tancament de l'activitat, com a mínim els divendres, dissabtes i vigília de festiu.

En el cas dels establiments corresponents al Grup III, el control de l'accés al local es durà a terme pel titular de l'activitat o persona que designi expressament.

2.- APROVAR de forma definitiva, l'ORDENANÇA MUNICIPAL REGULADORA DELS HORARIS D'OBERTURA I TANCAMENT D'ESTABLIMENTS I ESPECTACLES PÚBLICS I ACTIVITATS RECREATIVES DE L'AJUNTAMENT D'INCA, amb les modificacions exposades al present informe-proposta i que han estat introduïdes al text de l'ordenança.

3.- PUBLICAR en el butlletí oficial de les Illes Balears i a la pàgina web de l'Ajuntament el text definitiu de l'ordenança municipal.

4.- NOTIFICAR als interessats la present resolució amb indicació dels recursos pertinents.

Inca, 20 de setembre de 2018

El lletrat assessor Municipal i cap de l'Àrea d'Urbanisme i Habitatge,  
Carlos Mena Ribas

Per la Comissió Informativa d'Urbanisme i Habitatge a la seva sessió de dia 24/09/2018, es va acordar dictaminar favorablement l'anterior informe-proposta i elevar-lo a la consideració del Ple ordinari de l'Ajuntament a celebrar el dia 27/09/2018.

Inca, 20 de setembre 2018

El batlle-president,  
Virgilio Moreno Sarrió