

## **DECISIÓ DE LA SÍNDICA DE GREUGES REFERENT A LA QUEIXA PRESENTADA EN MATÈRIA DE CONTAMINACIÓ ACÚSTICA**

### **TRAMITACIÓ**

- El 14 de gener de 2019 el ciutadà va demanar la intervenció de la síndica de greuges per suposada manca d'actuació municipal suficient davant la seva reclamació per les molèsties derivades de contaminació acústica.
- La síndica de greuges va admetre a tràmit la queixa, ja que reunia els requisits reglamentaris, i va designar l'assessor corresponent perquè instruís l'expedient.
- La comprovació del fet presumptament greujós ha comportat, en síntesi, l'estudi de les circumstàncies concurrents, l'anàlisi de la normativa aplicable i l'observació de si s'havien aplicat els principis de bona Administració per a la salvaguarda dels drets fonamentals a la ciutat. Amb aquesta finalitat, aquesta Sindicatura ha dut a terme les accions següents:
  - El 31 de gener de 2019 es va demanar informe a Districte de l'Eixample per tal de conèixer tant les intervencions dutes a terme com les previstes.
  - El 18 de març es va rebre l'informe en què es donava resposta a la demanda de la síndica de greuges.
- El 30 d'abril l'assessor, a partir de les manifestacions fetes pel reclamant, la informació facilitada pel Districte de l'Eixample i l'anàlisi dels fets, va emetre un informe proposta amb les consideracions següents.

### **CONSIDERACIONS**

#### **Descripció de la queixa**

El promotor de la queixa torna a demanar de nou la intervenció de la síndica de greuges en aquesta ocasió per suposada manca d'actuació municipal davant de la comprovada agressió que pateix per contaminació acústica derivada de l'activitat comercial d'un local de restauració situat sota el seu habitatge al carrer Parlament.

L'any 2017 ja es va instruir expedient identificat amb el número 1043/17.

En data 30 d'octubre de 2017 la síndica de greuges va estimar la queixa per temps excessiu en fer les comprovacions d'immissió acústica i va advertir al Districte de l'Eixample "de la necessitat d'avaluar, al més aviat possible, les molèsties per contaminació acústica i aplicar, si és procedent, les mesures correctores i/o cautelars que calguin".

El Districte va contestar que fets els mesuraments aquests van donar com a resultat 5 dBA per sobre del límit admès i que s'iniciava procediment de correcció de les deficiències.

El reclamant manifesta, ara, que ha transcorregut més d'un any i no li consta que s'hagi realitzat cap treball de correcció, persistint el problema.

#### **Posició municipal**

En la resposta elaborada pel Departament de Llicències i Inspecció del Districte de l'Eixample s'esmenten, al menys tres inspeccions fetes en el local objecte de queixa en les qual es constata deficiències en matèria de condicions de seguretat,

posteriorment solucionades. Si bé en aquell moment no es va percebre música s'ordena retirar l'aparell de música i dos altaveus. S'arxiven els expedients.

Posteriorment es va realitzar un mesurament d'impacte acústic resultant uns valor superiors als acceptats per l'ordenança de medi ambient.

Es requereix al titular establir mesures d'aïllament acústic.

L'informe finalitza dient que al no constar cap iniciativa del titular de l'activitat per fer els treball d'aïllament acústic l'11 de febrer de 2018 es va notificar el cessament de tota activitat musical al local.

### **Normativa aplicable**

Es dona per reproduïda la normativa que figura en la decisió de al síndica de greuges de 30 d'octubre de 2018 i s'afegeix la següent:

- Article 18 de la Constitució espanyola que garanteix el dret a la intimitat personal i familiar i a la inviolabilitat del domicili.
- Article 45 de la Constitució espanyola que reconeix el dret de tota persona a disposar d'un medi ambient adequat per el desenvolupament de la persona.
- Els articles 2 i 25 de la Llei 29/1998 de la Jurisdicció Contenciós-administrativa preveu la intervenció jurisdiccional per responsabilitat patrimonial de les administracions públiques i contra la inactivitat d'aquestes.

### **Valoració i conclusions**

Tot i que la petició d'informació de la síndica de greuges al Districte de l'Eixample ha estat formalitzada en data 31 de gener de 2019 derivada per la queixa presentada en data 14 de gener, la resposta del Districte fa referència a actuacions municipals anteriors que en substància ja van quedar recollides en l'anterior decisió, o al menys això sembla ja que no disposem de dates per situar temporalment l'activitat inspectora municipal i part dels requeriments realitzats.

El que sí resulta incontrovertible és la notificació de cessament de tota activitat musical al local feta en data 11 de febrer de 2018, és a dir, 11 mesos abans de que el promotor tornés a demanar la intervenció de la síndica de greuges per suposada manca d'actuació municipal al persistir les molèsties. D'altra banda, no hi ha constància de que l'Ajuntament hagi verificat el compliment de la mesura de cessament. En conseqüència, no consta l'adopció de mesures correctores, ni el cessament de l'activitat molesta que ocasionava uns valors d'immissió acústica per sobre dels acceptables.

En recent conversa mantinguda amb el promotor de la queixa, aquest dona compte, hores d'ara, de les següents molèsties: música, veus, arrossegament de mobiliari i televisió, molèsties que es transmeten tant de forma aèria, com per estructura.

Hem de considerar doncs que la informació, ara facilitada pel Districte de l'Eixample no és nova, fa referència a uns fets produïts 11 mesos abans de la nova petició d'intervenció formulada pel promotor de la queixa i només resulta útil per constatar la

manca d'adopció de mesures correctores, la manca d'adopció de mesures provisionals o cautelars ordenades i per tant la manca d'activitat municipal per tal que cessin les molèsties mesurades per sobre dels llindars màxims.

En conseqüència, el promotor de la queixa ve patint des de al menys dos anys i mig, inici de l'any 2017, unes molèsties les quals no està obligat a suportar, sense que l'administració hagi actuat amb prou eficàcia.

Aquest fet pot derivar en actuacions judicials per inactivitat municipal, petició de responsabilitat patrimonial i per possible il·lícit penal.

Així s'ha expressat nombrosa jurisprudència en aquesta matèria. Des de la històrica sentència del Tribunal Europeu dels Drets Humans de 9 de desembre de 1994 en el cas López Ostra contra España per vulneració dels drets de respecte a la vida privada familiar contemplats en l'article 8 del Conveni Europeu de Drets Humans, doctrina incorporada a la jurisprudència del Tribunal Constitucional per sentència 119/2001 o per inactivitat de l'administració pública davant d'immissions contaminants, o la sentència 1724/2009 del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana que condemna a l'administració local al pagament d'una indemnització per inactivitat davant molèsties produïdes per sorolls fins a la sentència del Tribunal Suprem 1112/2009, sala segona del penal que condemna per faltes de lesions als responsables de contaminació acústica provocada per un bar-musical.

També es pot invocar la sentència de la Sala de lo Contenciós del Tribunal Superior de Justícia de Galicia 00824/14 de 23 d'octubre de 2014 que estudiant l'actuació d'un ajuntament davant d'un episodi de contaminació acústica provocat per un supermercat situat en planta baixa estima la pretensió del reclamant per inactivitat de l'administració municipal condemna a l'Ajuntament a incoar i tramitar els expedients de reposició de la legalitat i sancionador, a l'obligació de satisfer les costes de segona instància i diu:

*En el caso presente, las diversas actividades realizadas por el Ayuntamiento suponen una inactividad real bajo una apariencia de actividad meramente formal. En otra ocasión y respecto a la ausencia de actividad de reposición de la legalidad urbanística, esta Sala afirmó que el derecho a la tutela judicial efectiva proclamado en la Constitución española no se satisface con sólo papeles, sino que requiere la modificación del mundo real de las situaciones de que se trate.*

Aquesta Sindicatura té com a missió valorar si s'ha produït un greuge i, considerats els fets i les normes aplicables, conclou que, en aquest cas, l'actuació del Districte de l'Eixample no ha estat ajustada a dret i eficaç, conculcant-se drets fonamentals del promotor de la queixa que no han resultat protegits.

I, per tant, emeto la següent

## **DECISIÓ**

- Estimar la queixa ja que de les actuacions dutes a terme es desprèn manca d'actuació municipal per corregir un episodi de contaminació acústica que perdura des de al menys dos anys i mig i que significa una conculcació de drets fonamentals del reclamant.
- Recordar al Districte de l'Eixample l'obligació legal de complir i fer complir la normativa en matèria de lluita contra la contaminació acústica i de protecció dels drets fonamentals de la ciutadania.

Aquesta decisió es comunicarà a l'òrgan municipal competent, se'n donarà compte al Plenari del Consell Municipal en l'informe anual reglamentari i del seu contingut s'informarà la persona interessada.

Barcelona, 8 de maig de 2019