

DENÚNCIA
Codi expedient: 853/17
Origen de l'actuació:
Denúncia presentada sobre possibles irregularitats en l'autorització de la celebració del FESTIVAL ARENAL SOUND de 2016, concedida per la direcció territorial competent per incompliment de la normativa en matèria de contaminació acústica i possible vulneració de drets fonamentals.
Objecte de l'actuació:
Anàlisi de la tramitació de l'autorització per part de la direcció territorial mitjançant la revisió de l'expedient, del marc jurídic d'aplicació i dels antecedents invocats en la denúncia.
Naturalesa de l'actuació:
Investigació i informe
Data emissió informe:
16 de maig de 2017
Resultats de l'actuació:
Conclusions
<p>Primera. La resolució de la direcció territorial empara la competència per a resoldre en el caràcter supramunicipal i singular de l'espectacle sol·licitat, de conformitat amb el que preveuen els articles 7, 25 i 26 de la Llei 14/2010, de 3 de desembre de la Generalitat, d'Espectacles Públics, Activitats Recreatives i Establiments públics.</p> <p>Considerant les dimensions de l'esdeveniment, els riscos que el seu desenvolupament comportava i la incapacitat reconeguda per l'Ajuntament de Borriana per a controlar-los, s'estima que la interpretació de la normativa realitzada per a assumir la competència per part de l'administració autonòmica, va ser correcta i respon a l'esperit de la norma que, en definitiva, persegueix aconseguir un grau de tutela "superior" davant de la celebració d'esdeveniments com el que ens ocupa.</p> <p>Segona.- La instrucció i resolució de l'expedient en l'àmbit de l'administració autonòmica es realitza sota uns condicionaments temporals i jurídics complexos, no obstant açò es va prendre en consideració la necessitat d'adoptar mesures en matèria de contaminació acústica i es van realitzar diversos tràmits a aquest efecte.</p> <p>L'expedient es va rebre per inhibició de l'ajuntament de Borriana que, després d'uns quants mesos de tramitació, es declara incompetent a un mes del començament del festival la realització del qual ha vingut autoritzant des dels seus inicis i la seua ordenança municipal sobre nivells sonors contempla uns nivells màxims que infringixen els previstos en la llei autonòmica de 2002.</p> <p>A la vista dels tràmits realitzats i del contingut de la pròpia resolució, s'aprecia que l'autorització de la celebració del festival de 2016 per part de la direcció territorial actuant es dicta amb el propòsit d'oferir majors garanties en l'aplicació de la normativa sobre contaminació acústica.</p>



La resolució d'autorització imposa unes condicions d'emissió sonora que no són recorregudes per la sol·licitant i, per tant, esdevenen de compliment obligatori. En aquestes condicions només s'excepciona l'aplicació dels límits legals en dies determinats i fins a uns nivells sonors màxims concrets.

Tercera.- El vigent marc regulador de l'autorització d'esdeveniments de la naturalesa del que ens ocupa, confia en bona mesura a l'empresari promotor el seu propi control, mitjançant l'aportació d'estudis acústics previs i la ulterior contractació d'una OCA que realitze auditories acústiques en funcionament. La normativa no preveu que aquests estudis acústics hagen de ser informats de forma preceptiva, vinculant i amb propostes d'actuació, pels departaments amb autoritat en la matèria per a garantir el respecte de tots els interessos implicats i oferir elements de judici suficients a l'òrgan competent per a resoldre que ha de decidir sobre múltiples aspectes que correspondrien a altres àmbits competencials.

D'altra banda, de conformitat amb el previst en l'article 18.2 del Decret 104/2006 que desenvolupa la Llei 7/2002, les llicències i autoritzacions dels ajuntaments i organismes que siguen necessàries per a la instal·lació, ampliació o modificació d'instal·lacions o activitats, no podran ser denegades per raons de contaminació acústica quan es preveja el compliment dels límits dels nivells d'emissió i recepció que els siguen aplicables d'acord amb la normativa autonòmica vigent en la matèria, llevat que un Pla Acústic Municipal o una Zona Acústicament Saturada establisca uns més restrictius.

Els informes acústics presentats per la mercantil sol·licitant, durant la fase de tramitació de l'expedient per la direcció territorial, subscrits per personal tècnic competent, certifiquen el compliment de la normativa vigent en matèria de contaminació acústica.

No obstant això, l'òrgan autoritzant, abans de resoldre, va sol·licitar la col·laboració de la direcció general competent per raó de la matèria, la qual realitza diverses advertències sobre la fiabilitat de les prediccions acústiques aportades per l'organitzadora que sosté que les emissions sonores es troben dins de límit. Però torna a recordar que l'informe no és preceptiu, ni vinculant i no informa sobre possibles mesures addicionals a adoptar perquè "açò correspon al sol·licitant"; este segon informe es va emetre una vegada dictada la resolució.

Quarta. De la tramitació de l'expedient i de la pròpia autorització objecte de denúncia, no es desprén que s'obviara l'anàlisi de l'aspecte relacionat amb la contaminació acústica que produïx la celebració del festival. I, a la vista de les circumstàncies i condicionaments exposats en els apartats anteriors, no pot afirmar-se que l'esdeveniment poguera no haver sigut autoritzat per l'assumpte de les emissions acústiques, sense incórrer en responsabilitats d'una altra índole amb conseqüències directes per a l'interés general.

Encara que la sentència invocada en la denúncia no té caràcter de jurisprudència, vista la interpretació normativa oferida pel Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana pel que fa a la catalogació de l'esdeveniment en si mateix i pel que fa als aspectes reguladors que es donaven per infringits en l'autorització de 2013 en matèria de contaminació acústica; l'assumpte va haver d'haver-se sotmès a un estudi conjunt i detallat per part dels diferents departaments amb competències en la matèria (ajuntament, medi ambient, espectacles, advocacia de la Generalitat i fins i tot turisme); amb la finalitat de concretar les mesures necessàries perquè el festival se celebrara en 2016 amb les majors garanties de respecte al dret a la intimitat dels veïns.

No obstant això, la fórmula de tramitació indicada en l'apartat anterior no està prevista per la normativa vigent que atribueix a un òrgan amb una especialització limitada (i escassos recursos



humans) la resolució d'este tipus d'expedients.

Quinta. Audiència als interessats: En la part de l'expedient tramitat per l'Ajuntament de Borriana que es va remetre a la Direcció Territorial que va autoritzar l'esdeveniment no obraven els escrits presentats per les persones ara denunciants. Esta circumstància ha motivat que no es coneguera la personació dels interessats en l'expedient per part de l'òrgan autoritzant.

D'altra banda, pel que fa a l'audiència als interessats, cal fer constar que la tramitació ha omés el tràmit de publicitat de l'acord d'eximir del compliment dels valors límit, exigint pel Decret 266/2004, de 3 de desembre.

No obstant això, donada la legítima i justificada implicació de les persones denunciants en la tramitació de l'autorització, acreditada per les diverses actuacions que han emprés per a la defensa dels seus drets en relació amb la celebració del festival, pot sostindre's que, encara que no es va realitzar el tràmit d'audiència d'ofici, això, en si mateix, no hauria constituït clarament un obstacle per a realitzar una personació *motu proprio*, inclús per a recórrer la resolució d'autorització.

Sexta. Respecte a l'incompliment de la normativa vigent en matèria de transparència i accés a la informació per part de la direcció territorial autoritzant, invocat pels denunciants, ha d'assenyalar-se que la competència per a conèixer les reclamacions prèvies sobre esta matèria està atribuïda al Consell de Transparència, de conformitat amb el que preveu l'article 24 de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de Transparència, Bon Govern i Participació Ciutadana de la Comunitat Valenciana, per la qual cosa no correspon a la IGS avaluar este assumpte.

Recomanacions

Primera. Vist que els organitzadors del festival estan publicitant a través d'internet la seua celebració en 2017, utilitzant logotips de la Generalitat i els ajuntaments implicats, s'han venut i esgotat totes les entrades al mateix i això encara que no consta que, a la data de l'informe, s'haja iniciat la sol·licitud de la corresponent autorització per a la seua celebració, s'estima **indispensable i urgent** que, com s'ha indicat en la conclusió quarta, es realitze una anàlisi conjunta i rigorosa de l'assumpte per a determinar si és possible conciliar el respecte als drets fonamentals dels veïns amb la celebració del festival en futures edicions, mitjançant l'adopció de mesures eficaces que garantisquen que les emissions sonores s'ajustaran als límits legals; si per contra s'ha de sacrificar aquest dret fonamental i sobre la base de quin argument jurídic o si, en qualsevol altre cas, caldria concloure que el festival ha de celebrar-se a 5 quilòmetres d'on es va celebrar com se cita en la sentència.

Segona. Considerant el grau d'arrelament que estan aconseguint este tipus d'esdeveniments en la nostra comunitat, seria aconsellable que es revisara el marc regulador de les autoritzacions d'aquestos a fi de valorar la conveniència d'establir una regulació específica que aclarisca el procediment (termini de presentació de sol·licituds, entre altres aspectes), les condicions concretes per a la seua autorització, les possibles limitacions de comercialització de l'esdeveniment abans de la seua autorització i que ordene, així mateix, la intervenció de tots els departaments, i administracions amb competències i coneixements especialitzats en la matèria. Tot això amb el fi últim de protegir de forma adequada tots els interessos en joc i oferir més seguretat jurídica a tots els interessats, i a les pròpies administracions públiques intervinents.



Tercera. Ha de demanar-se la documentació acreditativa de la labor realitzada per l'OCA a fi de verificar si es van realitzar les auditories acústiques oportunes i què resultats van obtindre per a aclarir si concorre alguna conducta constitutiva d'infracció administrativa per incompliment de la normativa vigent i/o de les condicions de la pròpia autorització. Tant pel que fa a la conducta dels organitzadors, com quant a les obligacions que assumix l'OCA de conformitat amb el que preveu l'article 37 de la Llei 7/2002.

Aquesta anàlisi hauria de servir de base per a determinar també si els informes acústics tècnics aportats per l'organitzadora a l'administració autonòmica en la fase prèvia a la resolució d'autorització van ser rigorosos a l'hora de certificar la conformitat o si, en cas de dubte respecte d'això, procediria instar alguna actuació disciplinària per part de l'organisme de control corresponent (administratiu i/o col·legial).

Quant als mesuraments realitzats per la policia durant la celebració del festival, ha d'estudiar-se la incoació de l'oportú expedient sancionador. A estos mateixos efectes, caldrà tindre en compte les 10 queixes per molèsties de soroll procedents del recinte de concerts del festival (Jardins Malvarosa) que figuren en l'informe de resultats» posterior a la celebració del festival, elaborat el 9 d'agost de 2016 per l'Ajuntament de Borriana.