



Expedient: 2019/OUPU/006
Assumpte: Usos publicitaris en vehicles
Emplaçament: Via pública
Titular: ASOCIACIÓN HAZTEOIR.ORG
Domicili: Paseo de la Habana, 200, baixos esquerra
Localitat: 28036 Madrid

NOTIFICACIÓ RESOLUCIÓ PROCEDIMENT SANCIONADOR

CONSIDERACIONS

Atès que s'ha donat compliment al tràmit d'audiència a la persona interessada i que s'han desestimat les al·legacions presentades d'acord amb l'informe següent:

Analitzades les al·legacions presentades per l'entitat Asociación HazteOir.org, no desvirtuen els fets que consten a la Proposta de resolució de procediment sancionador, de data 25 de setembre de 2019.

Sobre la primera de les al·legacions presentades, relativa a que no es aplicable l'article 114.1.h) de l'Ordenança del usos del paisatge urbà, atès que els missatges no atempten contra la dignitat de la persona ni vulneren valors o drets reconeguts en la Constitució, ha de ser rebutjada. En efecte, els missatges i comunicació que figurava a l'exterior de l'autobús, lluny de la finalitat pretesa d'igualtat de l'home i la dona, d'expressió d'opinió o de discrepància davant les lleis, comporten un autèntic descrèdit i menyspreu contra el col·lectiu de dones, en particular de les dones maltractades per les seves parelles masculines, un descrèdit i menyspreu de la violència de gènere i contra les organitzacions que defensen la igualtat entre homes i dones.

Sobre la segona de les al·legacions presentades, relativa a que l'activitat desenvolupada per l'entitat Asociación HazteOir.org mitjançant un autobús vinilat amb els missatges expressats no és una activitat publicitària, ha de ser rebutjada. La regulació de la publicitat dinàmica a Catalunya està prevista per Llei 9/2000, de 7 de juliol, que en el seu article 1.2, lletra a), estableix el següent:

"2. Als efectes del que estableix aquesta Llei, s'entén per:

- a) *Publicitat dinàmica: la forma de comunicació duta a terme per persones físiques o jurídiques, públiques o privades, en l'exercici d'una activitat econòmica adreçada a promoure la contractació de béns o serveis de qualsevol classe, fins i tot drets i obligacions o la difusió de missatges de naturalesa social, cultural, política o qualsevol altra, feta mitjançant el contacte directe amb els possibles usuaris o clients i amb la utilització preferent, per a posar-la en pràctica, de zones de domini públic, vies i espais lliures públics i zones privades de concorrència o d'ús públic".*

D'acord amb aquesta definició, la circulació d'un vehicle vinilat amb la difusió de missatges de naturalesa social, cultural, política o qualsevol altra per vies i espais lliures públics, és una forma de publicitat dinàmica i, en conseqüència, sotmesa a la referida normativa i a l'Ordenança dels usos del paisatge urbà de la ciutat de Barcelona.



Expediente: 2019/OUPU/006
Asunto: Usos publicitarios en vehículos
Emplazamiento: Vía pública
Titular: ASOCIACIÓN HAZTEOIR.ORG
Domicilio: Paseo de la Habana, 200, bajos izquierda
Localidad: 28036 Madrid

NOTIFICACIÓN RESOLUCIÓN PROCEDIMIENTO SANCIONADOR

CONSIDERACIONES

Dado que se ha dado cumplimiento al trámite de audiencia a la persona interesada y que se han desestimado las alegaciones presentadas de acuerdo con el informe siguiente:

Analizadas las alegaciones presentadas por la entidad Asociación Hazteoir.org, no desvirtúan los hechos que constan en la Propuesta de resolución de procedimiento sancionador, de fecha 25 de septiembre de 2019.

Sobre la primera de las alegaciones presentadas, relativa a que no se aplicable el artículo 114.1.h) de la Ordenanza del usos del paisaje urbano, dado que los mensajes no atentan contra la dignidad de la persona ni vulneran valores o derechos reconocidos en la Constitución, tiene que ser rechazada. En efecto, los mensajes y comunicación que figuraba en el exterior del autobús, lejos de la finalidad pretendida de igualdad del hombre y la mujer, de expresión de opinión o de discrepancia ante las leyes, comportan un auténtico descrédito y desprecio contra el colectivo de mujeres, en particular de las mujeres maltratadas por sus parejas masculinas, un descrédito y desprecio de la violencia de género y contra las organizaciones que defienden la igualdad entre hombres y mujeres.

Sobre la segunda de las alegaciones presentadas, relativa a que la actividad desarrollada por la entidad Asociación Hazteoir.org mediante un autobús vinilado con los mensajes expresados no es una actividad publicitaria, tiene que ser rechazada. La regulación de la publicidad dinámica en Cataluña está prevista por Ley 9/2000, de 7 de julio, que en su artículo 1.2, letra a), establece lo siguiente:

"2. A los efectos del que establece esta Ley, se entiende por:

- a) *Publicidad dinámica: la forma de comunicación llevada a cabo por personas físicas o jurídicas, públicas o privadas, en el ejercicio de una actividad económica dirigida a promover la contratación de bienes o servicios de cualquier clase, incluso derechos y obligaciones o la difusión de mensajes de naturaleza social, cultural, política o cualquier otra, hecho mediante el contacto directo con los posibles usuarios o clientes y con la utilización preferente, para ponerla en práctica, de zonas de dominio público, vías y espacios libres públicos y zonas privadas de concurrencia o de uso público."*

De acuerdo con esta definición, la circulación de un vehículo vinilado con la difusión de mensajes de naturaleza social, cultural, política o cualquier otra por vías y espacios libres públicos, es una forma de publicidad dinámica y, en consecuencia, sometida a la referida normativa y la Ordenanza de los usos del paisaje urbano de la ciudad de Barcelona.



Altrament l'anterior, l'Ajuntament de Barcelona va adequar els seus preceptes al que preveu la Llei 9/2000, de 7 de juliol, de regulació de la publicitat dinàmica a Catalunya, d'acord amb el que preveia la Disposició Transitòria 1 de la pròpia Llei, que establia un termini d'adequació per als Ajuntaments que havien regulat les activitats de publicitat dinàmica mitjançant les ordenances corresponents. Aquesta adequació es va verificar en data 20 de juliol de 2001 per acord del Plenari del Consell Municipal de l'Ajuntament de Barcelona.

Sobre la tercera de les al·legacions presentades, relativa a la realització d'una activitat publicitària que afecta els interessos generals i l'alarma social generada pels fets enjudicats, ha de ser rebutjada. Efectivament, la campanya de l'Asociación HazteOir.org plantejada a nivell nacional, mitjançant la circulació de l'autobús vinilat per les principals ciutats espanyoles, tenia com a finalitat contribuir a generar un clima d'hostilitat i de crispació en vers el col·lectiu de dones maltractades amb missatges d'un evident menyspreu.

Sobre la quarta de les al·legacions presentades, relativa a la imposició de la sanció més greu en el seu grau màxim, ha de ser rebutjada. Efectivament, l'entitat Asociación HazteOir.org al·lega un tracte discriminatori per motius ideològics i justifica el seu raonament amb la comparació amb altres actuacions que l'entitat considera similars.

Per altra part, no es comparteix que les actuacions seguides en aquest procediment puguin ser constitutives de coacció de tal manera que l'entitat no pugui portar a terme les activitats associatives que consideri oportunes.

A tal efecte, cal recordar, tal com té declarat reiteradament el Tribunal Constitucional, el principi d'igualtat davant la Llei no dona cobertura a un "impossible dret a la igualtat en la legalitat (per totes, SSTM 43/1982, de 6 de juliol [RTC 1982, 43] , F. 2; 51/1985, de 10 d'abril [RTC 1985, 51] , F. 5; 40/1989, de 16 de febrer [RTC 1989, 40] , F. 4), o " igualtat contra Llei" (per totes, AAC 651/1985, de 2 de octubre [RTC 1985, 651 AUTO] ; 376/1996, de 16 de desembre [RTC 1996, 376 AUTO]), de tal manera que aquell a qui s'aplica la Llei no "pot considerar violat l'esmentat principi constitucional pel fet que la Llei no s'apliqui a altres que així mateix la han incomplert" (STC 21/1992, de 14 de febrer [RTC 1992, 21] , F. 4), ni pot pretendre específicament la seva impunitat pel fet que altres hagin resultat impunes, doncs la impunitat d'alguns "no suposa que en virtut del principi d'igualtat hagi de declarar-se la impunitat d'altres que hagin participat en els mateixos fets. Cada qual respon de la seva pròpia conducta plenament il·lícita amb independència del que escaigui amb altres (STC 17/1984, de 7 de febrer [RTC 1984, 17] , F. 2; en sentit similar, SSTM 157/1996, de 15 de octubre [RTC 1996, 157] , F. 4; 27/2001, de 29 de gener [RTC 2001, 27] , F. 7).

Pels mateixos motius, resulta improcedent, per accessòria i innecessària, la pràctica de la prova documental proposada per la representació de l'Asociación HazteOir.org, relativa a la incorporació a les presents actuacions de les autoritzacions o llicències d'altres vehicles privats que, segons la l'entitat, van circular per la ciutat de Barcelona amb els vidres coberts.

Per tot l'anterior, s'han de desestimar les al·legacions efectuades per l'interessat, ja que no es desvirtua el contingut de la proposta de resolució.



Además de lo anterior, el Ajuntament de Barcelona adecuó sus preceptos a lo previsto en la Ley 9/2000, de 7 de julio, de regulación de la publicidad dinámica en Cataluña, de acuerdo con lo que preveía la Disposición Transitoria 1 de la propia Ley, que establecía un plazo de adecuación para los Ayuntamientos que habían regulado las actividades de publicidad dinámica mediante las ordenanzas correspondientes. Esta adecuación se verificó en fecha 20 de julio de 2001 por acuerdo del Plenario del Consell Municipal del Ajuntament de Barcelona.

Sobre la tercera de las alegaciones presentadas, relativa a la realización de una actividad publicitaria que afecta los intereses generales i la alarma social generada por los hechos enjuiciados, tiene que ser rechazada. Efectivamente, la campaña de la Asociación HazteOir.org planteada a nivel nacional, mediante la circulación del autobús vinilado por las principales ciudades españolas, tenía como finalidad contribuir a generar un clima de hostilidad y crispación hacia el colectivo de mujeres maltratadas con mensajes de un evidente menosprecio.

Sobre la cuarta de las alegaciones presentadas, relativa a la imposición de la sanción más grave en su grado máximo, tiene que ser rechazada. Efectivamente, la entidad Asociación HazteOir.org alega un trato discriminatorio por motivos ideológicos y justifica su razonamiento con la comparación con otras actuaciones que la entidad considera similares.

Por otra parte, no se comparte que las actuaciones seguidas en este procedimiento puedan ser constitutivas de coacción de tal forma que la entidad no pueda llevar a cabo las actividades asociativas que considere oportunas.

A tal efecto, hay que recordar, tal como tiene declarado reiteradamente el Tribunal Constitucional, el principio de igualdad ante la Ley no da cobertura a un "imposible derecho a la igualdad en la legalidad (por todas, SSTC 43/1982, de 6 de julio [RTC 1982, 43], F. 2; 51/1985, de 10 de abril [RTC 1985, 51], F. 5; 40/1989, de 16 de febrero [RTC 1989, 40], F. 4), o "igualdad contra Ley" (por todas, AATC 651/1985, de 2 de octubre [RTC 1985, 651 AUTO]; 376/1996, de 16 de diciembre [RTC 1996, 376 AUTO]), de manera tal que aquél a quien se aplica la Ley no puede considerar violado el mencionado principio constitucional por el hecho de que la Ley no se aplique a otros que asimismo la han "incumplido" (STC 21/1992, de 14 de febrero [RTC 1992, 21], F. 4), ni puede pretender específicamente su impunidad por el hecho que otros hayan resultado impunes, pues la impunidad de algunos "no supone que en virtud del principio de igualdad tenga que declararse la impunidad de otros que hayan participado en los mismos hechos. Cada cual responde de su propia conducta plenamente ilícita con independencia de lo que ocurra con otros (STC 17/1984, de 7 de febrero [RTC 1984, 17], F. 2; en sentido similar, SSTC 157/1996, de 15 de octubre [RTC 1996, 157], F. 4; 27/2001, de 29 de enero [RTC 2001, 27], F. 7).

Por los mismos motivos, resulta improcedente, por accesoria e innecesaria, la práctica de la prueba documental propuesta por la representación de la Asociación HazteOir.org, relativa a la incorporación a las presentes actuaciones de las autorizaciones o licencias de otros vehículos privados que, según la entidad, circularon por la ciudad de Barcelona con los vidrios cubiertos.

Por todo lo anterior, se tienen que desestimar las alegaciones efectuadas por el interesado, ya que no se desvirtúa el contenido de la propuesta de resolución.

Atès que els fets ocorreguts han quedat suficientment acreditats, les infraccions estan suficientment tipificades i la sanció s'ha graduat d'acord amb la llei, tal com a consta en la instrucció de l'expedient, degudament notificat a efectes de motivació, d'acord amb l'art. 88.6 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Us comunico que, en data 30 d'octubre de 2019, el Gerent de l'Institut del Paisatge Urbà i la Qualitat de Vida, en exercici de les competències previstes en el seus Estatuts, i d'acord amb l'article 90 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, ha disposat la següent:

RESOLUCIÓ

IMPOSAR a l'entitat Asociación HazteOir.org, les següents sancions com a responsable de les infraccions detectades el 4 de març de 2019, a l'avinguda Pearson, 40, de Barcelona, consistents en l'exercici d'una activitat de publicitat dinàmica que vulnera drets fonamentals i prohibicions de l'activitat, tot allò com a conseqüència de la circulació d'un vehicle autobús vinilat amb la grafia "*No es violencia de género. Es violencia doméstica*", "*Las leyes de género discriminan al hombre. Casado, Rivera, Abascal: Derogad las leyes de genero*", i una imatge d'Adolf Hitler amb els llavis i galtes maquillades i signat amb el hashtag #stopFeminazis, la qual cosa constitueix una infracció dels següents preceptes de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà de la ciutat de Barcelona, de 26 de març de 1999 i dels concordants de la Llei 9/2000, de 7 de juliol, de regulació de la publicitat dinàmica de Catalunya:

- Una sanció de 60.000 € (SEIXANTA MIL EUROS) com a responsable d'una infracció molt greu, tipificada a l'article 114.1, lletra h) de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà, pel que fa a *la difusió de missatges que atemptin contra la dignitat de la persona o vulnerin els valors i els drets reconeguts per la Constitució espanyola, especialment en allò que fa referència a la infància, la joventut, la dona i els sectors socials més marginats*.
- Una sanció de 3.500 € (TRES MIL CINC-CENTS EUROS) com a responsable d'una infracció greu, tipificada a l'article 114.2. lletra j) de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà, pel que fa a l'incompliment de qualsevol de les prohibicions determinades per l'article 19 de la mateixa Ordenança, en concret de la lletra n), en virtut de la qual *no s'admeten les activitats publicitàries que comportin la col·locació de material en els vidres o altres elements dels vehicles*.
- Una sanció de 3.500 € (TRES MIL CINC-CENTS EUROS) com a responsable d'una infracció greu, tipificada a l'article 114.2. lletra j) de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà, pel que fa a l'incompliment de qualsevol de les prohibicions determinades per l'article 19 de la mateixa Ordenança, en concret de la lletra p), en virtut de la qual *no s'admeten les activitats publicitàries en els casos en que afectin de forma rellevant els interessos públics generals*.

A tenor del que preveu l'article 119 de l'Ordenança dels usos del paisatge urbà i l'article 15.2 de l'Ordenança reguladora del procediment sancionador de l'Ajuntament de Barcelona, s'**IMPOSA** la sanció més greu, en el seu grau màxim, **60.000 € (SEIXANTA MIL EUROS)**, atesa la connexió de causa efecte i la concorrència d'infraccions derivades del mateix fet.



Dado que los hechos ocurridos han quedado suficientemente acreditados, las infracciones están suficientemente tipificadas y la sanción se ha graduado de acuerdo con la ley, tal como a consta en la instrucción del expediente, debidamente notificado a efectos de motivación, de acuerdo con el art. 88.6 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, de procedimiento administrativo común de las administraciones públicas.

Le comunico que, en fecha 30 de octubre de 2019, el Gerente del Institut del Paisatge Urbà i la Qualitat de Vida, en ejercicio de las competencias previstas en sus Estatutos, y de conformidad con lo previsto en el artículo 90 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, de Procedimiento administrativo común de les Administraciones, ha dispuesto la siguiente:

RESOLUCIÓN

IMPONER a la entidad Asociación HazteOir.org, las siguientes sanciones como responsable de las infracciones detectadas en 4 de marzo de 2019, en la avenida Pearson, 40 de Barcelona, consistentes en el ejercicio de una actividad de publicidad dinámica que vulnera derechos fundamentales y prohibiciones de la actividad, todo ello como consecuencia de la circulación de un vehículo autobús vinilado con la grafía “*No es violencia de género. Es violencia doméstica*”, “*Las leyes de género discriminan al hombre. Casado, Rivera, Abascal: Derogad las leyes de genero*”, i una imatge d’Adolf Hitler amb els llavis i galtes maquillades i signat amb el hashtag #stopFeminazis, lo cual constituye una infracción de los siguientes preceptos de la Ordenanza de los usos del paisaje urbano de la ciudad de Barcelona, de 26 de marzo de 1999 y de los concordantes de la Ley 9/2000, de 7 de julio, de regulación de la publicidad dinámica de Cataluña:

- Una sanción de 60.000 € (SESENTA MIL EUROS) como responsable de una infracción muy grave, tipificada en el artículo 114.1, letra h) de la Ordenanza de los usos del paisaje urbano con respecto a la *difusión de mensajes que atenten contra la dignidad de la persona o vulneren los valores y los derechos reconocidos por la Constitución española, especialmente en aquello que hace referencia a la infancia, la juventud, la mujer y los sectores sociales a más marginados*.
- Una sanción de 3.500 € (TRES MIL QUINIENTOS EUROS) como responsable de una infracción grave tipificada en el artículo 114.2 letra j) de la Ordenanza de los usos del paisaje urbano, con respecto al incumplimiento de cualquiera de las prohibiciones determinadas por el artículo 19 de la misma Ordenanza, en concreto de la letra n), en virtud de la cual *no se admiten las actividades publicitarias que comporten la colocación de material en los vidrios u otros elementos de los vehículos*.
- Una sanción de 3.500 € (TRES MIL QUINIENTOS EUROS) como responsable de una infracción grave tipificada en el artículo 114.2. letra j) de la Ordenanza de los usos del paisaje urbano, con respecto al incumplimiento de cualquiera de las prohibiciones determinadas por el artículo 19 de la misma Ordenanza, en concreto de la letra p), en virtud de la cual *no se admiten las actividades publicitarias en los casos en que afecten de forma relevante los intereses públicos generales*.

A tenor de lo que prevé el artículo 119 del Ordenanza de los usos del paisaje urbano y el artículo 15.2 del Ordenanza reguladora del procedimiento sancionador del Ajuntament de Barcelona, **SE IMPONE** la sanción más grave, en su grado máximo, **60.000 € (SESENTA MIL EUROS)**, vista la conexión de causa efecto y la concurrencia de infracciones derivadas del mismo hecho.



Recursos

Si no ha reconegut la seva responsabilitat, contra aquesta resolució, que no posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs d'alçada davant l'Alcaldia, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la recepció de la present notificació. El recurs d'alçada s'entindrà desestimat quan no s'hagi dictat i notificat resolució expressa en el termini de tres mesos a comptar des de la seva presentació.

Contra la desestimació expressa del recurs d'alçada, les persones interessades poden interposar recurs contencios administratiu davant els jutjats de la província de Barcelona en el termini de dos mesos comptadors des del dia següent de la recepció de la notificació. No obstant, en el cas de desestimació presumptha del recurs d'alçada, el termini serà de sis mesos des de l'endemà del dia en què el referit recurs s'entengui desestimat.

Igualment, les persones interessades poden interposar qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus drets.

Signat

Alejandro Mateos Alonso
Secretari

Barcelona, 31 d'octubre de 2019



Recursos

Si no ha reconocido su responsabilidad, contra esta resolución, que no pone fin a la vía administrativa, se puede interponer recurso de alzada ante la Alcaldía, en el plazo de un mes contado desde el día siguiente a la recepción de la presente notificación. El recurso de alzada se entenderá desestimado cuando no se haya dictado y notificado resolución expresa en el plazo de tres meses a contar desde su presentación.

Contra la desestimación expresa del recurso de alzada, las personas interesadas pueden interponer recurso contencioso administrativo ante los juzgados de la provincia de Barcelona en el plazo de dos meses contados desde el día siguiente al de la recepción de la notificación. No obstante, en el caso de desestimación presunta del recurso de alzada, el plazo será de seis meses desde el día siguiente a que el referido recurso se entienda desestimado.

Igualmente, las personas interesadas pueden interponer cualquier otro recurso que consideren conveniente para la defensa de sus derechos.

Firmado

Alejandro Mateos Alonso
Secretario

Barcelona, 31 de octubre de 2019