



Govern de les Illes Balears

Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques
Direcció General d'Emergències i Interior

Informe sobre l'aplicació a l'àmbit de la CAIB de l'OM de 23 de novembre de 1977 por la que se fija el horario de cierre de espectáculos, fiestas y establecimientos públicos.

El present informe s'emet a petició del Servei d'Activitats Classificades i Espectacles en relació a una consulta de l'ajuntament de Petra en la que es demana si a l'àmbit de la CAIB es considera derogada la *Orden Ministerial de 23 de noviembre de 1977 por la que se fija el horario de cierre de espectáculos, fiestas y establecimientos públicos* (en endavant OM1977) amb l'entrada en vigor de la Llei 7/2013, de 26 de novembre, de règim jurídic d'instal·lació, accés i exercici d'activitats a les Illes Balears (en endavant, L7/2013); o si, per contra, s'entén que resulta d'aplicació als municipis sense ordenança municipal sobre la matèria, atès que no hi ha incompatibilitat entre ambdues regulacions.

En relació a aquesta qüestió, el primer que s'ha de posar de manifest és que no hi ha a la L7/2013 cap derogació expressa de l'OM1977, com si han fet altres comunitats autònomes, com per exemple la Comunitat de Madrid (*Orden 1562/1998, de 13 de octubre Horarios de locales, así como de otros establecimientos abiertos al público*). Altra cosa és analitzar si hi ha una derogació implícita derivada de la regulació que sobre el tema fa l'art. 25 de la L7/2013.

Ara bé, realment l'aplicació o no d'aquesta norma no deriva tant de l'absència d'una derogació sinó, com veurem, del fet que la seva aplicabilitat deriva de la clàusula de supletorietat del dret estatal (*ex art. 149.3 in fine* de la Constitució Espanyola -CE-). Això és així perquè la competència en matèria d'espectacles i activitats recreatives és atribuïda de forma exclusiva a la comunitat autònoma (art. 30.31 EAIB) i, per tant, no pot haver-hi una normativa estatal d'aplicació, tret del supòsit del 149.3 CE.

No ens estendrem ara en l'anàlisi del 149.3 i ens remetem, entre d'altres, a la Sentència del Tribunal Constitucional 118/1996 de 27 de juny. A grans trets, el que diu el TC és que l'aplicació d'aquesta clàusula ve determinada per la finalitat de la mateixa, que no és altra que evitar llacunes legals. Per tant, la



Govern de les Illes Balears

**Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques
Direcció General d'Emergències i Interior**

normativa estatal s'aplicarà de forma supletòria en la mesura que en una matèria competència de la comunitat autònoma no hi hagi una regulació pròpia. Aquest criteri finalista queda remarcat en la STC118/1996 quan diu que és l'aplicador autonòmic el que ha d'avaluar si realment hi ha aquesta llacuna legal i, per tant, decidir fer ús de la clàusula del 149.3.

Per tant, l'aplicació d'una norma estatal a través de la clàusula de supletorietat no té origen en la manca d'una derogació expressa o tàcita, ni pel fet de fixar una regulació compatible o no contradictòria amb normes posteriors o de major rang, sinó que ve determinada per la necessitat d'omplir una llacuna legal produïda per la manca de regulació del legislador autonòmic.

És per això que el que és rellevant aquí és saber si hi ha aquesta llacuna a la normativa autonòmica, la qual cosa suposaria la possibilitat d'aplicar l'OM1977. I vista la regulació de l'art. 25 de la L7/2013, la conclusió no pot ser altra que entendre que no hi ha cap llacuna. Cal recordar que aquest article remet la regulació dels horaris dels espectacles públics a les ordenances municipals i, tot seguit, fixa una regulació supletòria en cas d'absència d'ordenances municipals o reglaments insulars. De no haver-hi aquesta regulació supletòria podria plantejar-se el dubte de si es podria aplicar la clàusula de supletorietat del 149.3 CE. Però la regulació del 25.2 tanca el tema definitivament fixant ell mateix una norma supletòria, per la qual cosa, el supòsit que justificaria l'aplicació de la OM1977 mai es podrà donar.

En conseqüència, s'ha de concloure que, a partir de l'entrada en vigor de la L7/2013, deixa de ser aplicable a l'àmbit CAIB l'OM1977, havent-se d'aplicar, en absència de regulació específica a través de reglaments insulars o ordenances municipals, el que es determina a l'art. 25.2 de la L7/2013.

Marratxí, 12 de maig de 2016