

Expediente núm.: 129/2020

Resolución con número e data establecidos á marxe.

Procedemento: Informe-proposta para compensación ou devolución de cotas de aboados do Consello Municipal no período de suspensión de actividade/peche de instalacións derivado do COVID-19.

Informado por: Xerencia do CMD e Asesoría Xurídica do CMD.

Por mandato da Presidencia do Consello Municipal de Deporte emítese o seguinte informe,

ANTECEDENTES

PRIMEIRO.- En data 12.03.2020 por acordo unánime dos membros do Consello Reitor trasladouse a Alcaldía do Concello de Ourense proposta de peche de instalacións deportivas do Consello Municipal de Deportes. En data 13.03.2020, Alcaldía do Concello de Ourense comunica o peche das instancias e espazos municipais incluídas as deportivas.

SEGUNDO.- En data 13/03/2020, se publicou no DOG nº50 bis a *Resolución do 13 de marzo de 2020, da Secretaría Xeral Técnica da Consellería de Presidencia, Administracións Públicas e Xustiza, pola que se dá publicidade ao Acordo do Consello da Xunta de Galicia, do 13 de marzo de 2020, polo que se declara a situación de emerxencia sanitaria no territorio da Comunidade Autónoma de Galicia e se activa o Plan territorial de emerxencias de Galicia (Platerga) no seu nivel IG (emerxencia de interese galego), como consecuencia da evolución da epidemia do coronavirus COVID-19, que no seu apartado sétimo establece como medida adicional ás previstas no Acordo do Consello da Xunta de Galicia do 12 de marzo de 2020, a **suspensión da actividade de estadios deportivos, pavillóns deportivos, recintos deportivos, pistas de patinaxe, ximnasios, piscinas de competición, piscinas recreativas de uso colectivo, entre outras instalacións.** Polo que abrangue toda a tipoloxía de instalacións das que o CMD efectúa a súa xestión.*

TERCEIRO.- En data 14/03/2020 se publica no BOE nº 67, o *Real Decreto 463/2020, polo que se declara o estado de alarma para a xestión da situación de crise sanitaria ocasionada polo COVID-19, que menciona no seu Anexo final a **relación de equipamentos e actividades cuxa apertura ao público queda suspendida** con arrego ao disposto no artigo 10.3. Entre estas actividades figuran dentro do apartado deportivo: Locais o recintos cerrados; campos de fútbol, rugby, béisbol e asimilables; campos de baloncesto, balonman, balonvolea e asimilables; pistas de tenis e asimilables; piscinas; polideportivos; ximnasios; pistas de atletismo; estadios e outros locais, instalacións ou actividades asimilables as mencionados. Todos estes servizos son os prestados aos usuarios nas instalacións do CMD do Pavillón dos Remedios.*

CUARTO.- Os usuarios aos que abrangue esta proposta serán aqueles que no momento

da suspensión do servizo tiveran en vigor algún tipo de aboamento dos contemplados no Artigo 9º da Ordenanza de Prezos Públicos de 20 de xaneiro de 2.015.

RAZONAMENTO XURÍDICOS

PRIMEIRO.- En data 20 de xaneiro de 2.015, o Concello de Ourense, segundo o disposto nos artigos 2, 41, 47 e 127 do RD 2/2004, regulador das Facendas Locais, aprobou a **“Ordenanza reguladora de prezos públicos polo uso e prestación de servizos municipais”**, que no seu artigo 2º establece como feito impositivo *“a utilización das instalacións deportivas municipais e a prestación dos servizos promovidos polo Consello Municipal de Deportes do Concello de Ourense nas devanditas instalacións deportivas. A estes efectos tamén gozan da condición de instalación deportiva municipal, aquelas instalacións e espazos de uso deportivo cedidas, por calquera título xurídico, ao Concello de Ourense ou Consello Municipal de Deportes para a súa xestión, explotación ou utilización. [...]”*.

O artigo 4 relativo a remuneración establece que *“os prezos públicos devengaránse cando se inicie a prestación do servizo, ou a utilización das instalacións deportivas, mediante a solicitude de prestación ou de acceso ás instalación [...]”*

Polo tanto, nesta situación de suspensión de actividade derivado da crise sanitaria producida polo COVID-19, tal como figura nos Antecedentes deste informe, todos os servizos e actividades consideradas como feito impositivo estarían suspendidos, baixo o amparo do RD 463/2020 e da Resolución do 13.03.2020 da Xunta de Galicia, polo que tampouco nacería o deber de remuneración.

SEGUNDO.- O artigo 6º da mesma norma reguladora dos prezos públicos do CMD , recolle como norma o pago anticipado do servizo a prestar polo CMD ou o uso de unha instalación deportiva e recolle unicamente a renuncia voluntaria do abonado como único momento en que este non terá dereito a devolución do abono, salvo que exista renuncia se realice nos 5 primeiros días antes á data do inicio da actividade ou utilización, prazo que se ampliará, no caso de cursos, en 5 días desde o seu comezo.

Entendemos que a non prestación do servizo sería unha causa xustificada para a compensación ou devolución do importe anticipado pagado polo usuario.

TERCEIRO.- O *Real Decreto-lei 11/2020, de 31 de marzo, polo que se adoitan medidas urxentes complementarias no ámbito social e económico para facer fronte ao COVID-19*, establece na sección 3ª medidas de protección aos consumidores, art.36.3 sobre a prestación de servizos *“[...] Respecto aos contratos de prestación de servizos de tracto sucesivo, a empresa prestadora de servizos poderá ofrecer opcións de recuperación do servizo a posteriori e só se o consumidor non puidera ou non aceptara dita recuperación entón procederíase á devolución dos importes xa aboados na parte*



correspondente ao período do servizo non prestado por dita causa ou, baixo a aceptación do consumidor, a minorar a contía que resulte das futuras cotas a imputar pola prestación do servizo. [...]”.

Deste apartado extráense dous conceptos: a imposibilidade de cobrar por un servizo non prestado ou un uso non efectuado, e por outra banda, o procedemento de compensación en contratos de tracto sucesivo.

O feito impoñible que orixina o pagamento do Prezo Público na Ordenanza reguladora de Prezos Públicos do Consello Municipal de Deportes, conleva unha duración determinada, ao igual que os contratos de tracto sucesivo nos que as premisas son continuidade e periodicidade cunha duración determinada polo que, nos atoparíamos en circunstancias análogas ás contempladas ao RDL 11/2020.

CUARTO.- Os Estatutos do Consello Municipal de Deportes establecen que o Consello Rector é o órgano supremo do CMD e asume o seu goberno e a súa xestión. Dentro das atribucións reguladas no artigo 9, están as de determinar a política de actuación e xestión e adoptar as medidas axeitadas para o mellor funcionamento do Consello Municipal de Deportes, así como das súas instalacións e servizos. Por iso, e o órgano competente para adoitir esta decisión.

Do anteriormente exposto se extraen as seguintes **CONCLUSIÓNS:**

Seguindo o precepto de protección aos consumidores, neste caso os “suxeitos pasivos” que usan as instalacións e gozan dos seus servizos, o criterio a aplicar a estes suxeitos sería o mesmo que o contemplado no Art.36.3 do RDL 11/2020, en canto o pago por un período de uso/servizo xa efectuado.

De non desfrutar o mesmo por causas alleas ao consumidor (como é este caso), estaríase efectuando o cobro dun prezo público por un feito impoñible non materializado. O pagamento deste prezo público implica un uso/servizo por un período determinado.

Polo tanto, estes períodos aboados e non desfrutados, deberán trasladarse ao momento nos que de novo se materialice o feito impoñible que orixinou o pagamento, compensando con un período de tempo igual ao período de interrupción ou un novo servizo ao usuario.

Tomando como marco de referencia o Art. 36.3 do RDL 11/2020: A prestadora de servizos, neste caso o Consello Municipal de Deportes, ofrece a opción ás persoas que efectuaron algún pagamento por servizos/ usos non desfrutados á recuperación do período aboadado, con inicio na apertura de instalacións ou prestacións de servizos, unha vez levantadas as limitacións derivadas da crise sanitaria, e cunha duración igual ao período aboadado, como norma xeral.

O Consello Municipal de Deportes, por solicitude do usuario, ofrecerá a opción de devolución do prezo público, polo período ou servizo aboadado e non desfrutado, a través



dos formularios que se habilitarán a tal efecto, unha vez se produza a apertura de instalacións ou o reinicio da prestacións de servizos.

Do anteriormente exposto, considerando o previsto na Disposición Adicional terceira do Real decreto 463/2020, do 14 de marzo, polo que se declara o estado de alarma para a xestión da situación de crise sanitaria ocasionada polo COVID-19, modificado polo Real decreto 465/2020, do 17 de marzo, en cuxo apartado 1 se dispón a suspensión dos termos e prazos administrativos, que a continuación deste procedemento e a adopción deste acordo encaixa claramente na excepción á regra xeral de suspensión prevista no apartado 4 da mesma DA, isto é “procedementos administrativos que veñan referidos a situacións estreitamente vinculadas aos feitos xustificativos do estado de alarma (...)”, ao estar motivado pola situación creada pola crise sanitaria, elévase ao Consello Reitor para a súa aprobación a seguinte **PROPOSTA DE RESOLUCIÓN:**

PRIMEIRO.- Acordar a continuación da tramitación do procedemento administrativo núm. 129/2020 ao abeiro do establecido na Disposición adicional terceira do Real Decreto 463/2020, de 14 de marzo, polo que se declara o estado de alarma para a xestión da situación de crise sanitaria ocasionada polo COVID-19, modificado polo Decreto 465/2020, do 17 de marzo, conforme á motivación recollida no informe-proposta que consta no expediente.

SEGUNDO.- Recoñecer con carácter xeral aos usuarios das instalacións deportivas do Consello Municipal de Deportes ou dos servizos que presta, afectados polo peche das instalacións deportivas durante o periodo do estado de alarma sanitaria derivado do COVID-19, o dereito a disfrutar sen coste algún para eles, dos usos das instalacións ou prestacións sufragadas, por un espazo de tempo cando menos equivalente ao tempo de suspensión das actividades ou de acceso ás instalacións deportivas.

TERCEIRO.- Con carácter subsidiario, e previa solicitude do interesado segundo impreso normalizado, poderase recoñecer unha devolución do ingresado, en proporción ao tempo de disfrute suspendido polo estado de alarma sanitaria derivado do COVID-19.

CUARTO.- Difundir este acordo a través da páxina web do Consello Municipal de Deportes e medios de comunicación con difusión no termo municipal de Ourense.

QUINTO.- Contra este acordo que pon fin á vía administrativa poderase interpoñer alternativamente recurso de reposición potestativo ante o mesmo órgano que ditou o acto, no prazo dun mes a contar desde o día seguinte ó da súa notificación, de conformidade cos artigos 123 e 124 da Lei 39/2015, de 1 de outubro, do procedemento administrativo común das Administracións Públicas; ou ben interpoñer directamente recurso contencioso-administrativo, ante o Xulgado do Contencioso-Administrativo de Ourense, no prazo de dous meses, contados dende o día hábil seguinte ó da perda de vixencia do estado de alarma aprobado polo Real decreto 463/2020, do 14 de marzo, modificado polo Real decreto 465/2020, do 17 de marzo, (suspensión de prazos procesuais previsto na Disposición



adicional segunda do RD 463/2020, agás as excepcións previas nos seus apartados 2, 3 e 4), de conformidade co artigo 46 da Lei 29/1998, de 13 de xullo, da Xurisdición Contencioso-Administrativa. Si se optase por interpoñer o recurso de reposición potestativo non se poderá interpoñer recurso contencioso-administrativo ata que aquel sexa resolto expresamente ou se produza a súa desestimación por silencio.

Non obstante o anterior, de conformidade co establecido na Disposición adicional oitava do Real decreto lei 11/2020, do 31 de marzo, no caso de que da presente resolución poidan derivarse efectos desfavorables ou de gravame para os interesados, o cómputo do prazo para interpoñer o recurso de reposición computarase desde o día hábil seguinte á data de finalización da declaración do estado de alarma.

Todo iso sen prexuízo da eficacia e executividade do acto administrativo obxecto de recurso e de que se poida interpoñer calquera outro recurso ou acción que se estime procedente.

Ourense, na data da sinatura electrónica.

DOCUMENTO ASINADO ELECTRÓNICAMENTE

