

**RELACIÓ ACORDS ADOPTATS PEL CONSELL EXECUTIU DEL CONSELL  
DE MALLORCA DE DIA 23 D'OCTUBRE DE 2019****APROVACIÓ ACTA ANTERIOR (9-10-2019).****PROPOSTA D'ACORD DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER  
L'ENTITAT RESIDENCIA SON AMETLER CB CONTRA LA RESOLUCIÓ DE  
LA PRESIDENTA EN FUNCIONS DE L'IMAS DE DATA 17 DE JUNY DE 2019  
MITJANÇANT LA QUAL SE LI IMPOSAVEN DUES SANCIONS DE MULTA.**

Es dóna compte de la següent proposta del president de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials que diu:

**Antecedents de fet**

1. En data 21 de novembre de 2018 la presidenta de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials va dictar acord d'inici del procediment sancionador S-04/2018 contra l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) com a titular de la Residència Son Ametler, ubicada al carrer Lanzzone, 30, de Palma, i contra els senyors LRL (DNI \*\*\*5090\*\*) i CGB (DNI \*\*\*8035\*\*) com responsables solidaris. En aquest acord s'imputaven els fets següents:

- No mantenir l'establiment i l'equipament en les condicions degudes de higiene, salubritat i confort.
- No disposar del programa individualitzat d'atenció i activitats, dels protocols i dels registres preceptius.

2. Notificat l'acord d'iniciació de l'expedient dia 4 de desembre de 2018, l'interessat va presentar al·legacions dia 4 de gener de 2019 (núm. registre entrada 371) fora del termini legalment establert en l'article 113 de la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears.

3. Tot i que l'escrit d'al·legacions es va presentar fora de termini, en data 8 de febrer de 2019, la instructora va acordar l'obertura d'un període de prova de 15 dies hàbils, que conclou dia 4 de març de 2019. Amb l'acord de prova es comunica a l'interessat que s'uneixen al procediment sancionador pel seu estudi i revisió, tots els documents presentats amb l'escrit d'al·legacions. Dins el període de prova s'ha dut a terme, dia 26 de febrer de 2019 una prova pericial que ha consistit en una visita d'inspecció a la Residència Son Ametler, ubicada al carrer Lanzzone, 30, de Palma.

4. En data 29 de març de 2019, la instructora de l'expedient, estudiada la documentació que consta a l'expedient i realitzada la prova pericial va formular la proposta de resolució del procediment, en què proposava que s'imposi a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) com a titular de la Residència Son Ametler, i als senyors LRL (DNI \*\*\*5090\*\*) i CGB (DNI \*\*\*8035\*\*) administradors i propietaris de la residència, com responsables solidaris, les sancions de multa següents:

- Per no mantenir l'establiment i equipament en les condicions degudes d'higiene, salubritat i confort, una sanció de multa de 12.001€ per una infracció administrativa regulada en l'article 128. c) de la Llei 4/2009, s'11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears.
- Per no tenir el programa individualitzat d'atenció i activitats, els protocols d'actuació o els registres preceptius, incomplir-ne el contingut o que aquests no s'ajustin a la normativa vigent, una sanció de multa de 12.001€ per una infracció administrativa regulada en l'article 128. a) de la Llei 4/2009, s'11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears.

5. La proposta de resolució, es va notificar via avís de recepció a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) i als senyors LRL (DNI \*\*\*5090\*\*) i CGB (DNI \*\*\*8035\*\*) dia 9 d'abril de 2019, concedint als interessats un termini de 15 dies hàbils per presentar al·legacions. En data 26 d'abril de 2019 (núm. registre 14057) va tenir entrada una sol·licitud del senyor BMG, advocat que representa a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573), en la qual demana una ampliació del termini concedit per presentar les al·legacions al contingut de la proposta de resolució de l'expedient sancionador S-04/2018.

En data 2 de maig de 2019 (núm. registre sortida 13189) es remet a l'entitat Residència Son Ametler CB escrit d'ampliació de termini, i es concedeix un nou termini de 7 dies per presentar al·legacions a la proposta de resolució de l'expedient sancionador S-04/2018, el qual finalitza dia 15 de maig de 2019. L'entitat Residència Son Ametler CB va presentar al·legacions dia 14 de maig de 2019, dins el termini legalment establert en l'article 116 de la Llei La Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears.

La persona interessada va exercir el seu dret a formular al·legacions i presentar documents en el termini establert en l'article 116 de la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears, per tant, en data 17 de maig de 2019, la instructora designada va dictar diligència de conclusió de la fase d'instrucció.

6. En data 17 de juny de 2019, la presidenta en funcions de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials va dictar resolució sancionadora, confirmant la proposta de resolució de l'expedient S-04/2019, imposant dues sancions de multa de 12.001€ a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) i als senyors LRL (DNI \*\*\*5090\*\*) i CGB (DNI \*\*\*8035\*\*) com responsables solidaris, per infracció dels articles 128. c) i 128. a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears. La resolució sancionadora es va notificar via acús de rebut a l'entitat dia 8 d'agost de 2019 i als responsables solidaris el mateix dia.

7. En data 6 de setembre de 2019 (núm. entrada registre general 31151) el senyor BMG, advocat que representa a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) va interposar recurs d'alçada contra la resolució de la presidenta en funcions de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 17 de juny de 2019. L'esmentat recurs va tenir entrada al Registre del Consell de Mallorca el dia 6 de setembre de 2019.

8. L'escrit presentat recull en síntesi les al·legacions següents:

- I. Comú a la impugnació de les dues sancions que s'imposen a la Residencia Son Ametler CB: Reiterar totes les raons de disconformitat que ja es varen presentar a la proposta de resolució, que es sol·licita es donin per reproduïdes.

Es fa una interpretació directa no ponderada ni raonada, i no hi ha una argumentació d'elements objectius que impliquin la imposició de dues sancions d'aquest tipus. No es considera la interpretació de l'article 126 de la Llei 4/2009 de Serveis socials de les Illes Balears.

En tot l'expedient administratiu no hi ha una fonamentació real de les conductes sancionades.

Quan es fa referència a les actes d'advertiment (art. 106 de la Llei 4/2009) es contesta que les actes d'inspecció ja eren suficient advertiment. No s'entén l'ús de l'acta d'advertiment i no hi ha cap a tot l'expedient. No compartim l'argument nou que es dona com resposta a les al·legacions.

- II. La redacció de l'article 128 de la Llei 4/2009 i la seva aplicació al present cas: L'expedient es fonamenta en l'aplicació de les lletres a i c de l'article 128, sense desenvolupament reglamentari, sense aplicació de circulars, el que deixa obert a la inspecció l'avaluació i interpretació de la realitat.

Si considerem l'article 128. c) ens preguntem quin es el baròmetre de la inspecció per valorar que la resistència no es troba en situació d'higiene i salubritat òptima. La norma és general i s'apliquen criteris subjectius per inspecció.

En relació a la cuina i a la nevera no compartim el criteri i reproduïm les al·legacions ja fetes.

No es fa cap referència en la resolució notificada a la norma infringida d'higiene, per tant no sabem de que ens hem de defensar, per la qual cosa, no és pot destruir la presumpció de veracitat de l'activitat inspectora perquè no és pot fer prova de res.

Es parla de rovell a una cadira de dutxa, però no és cita cap norma de seguretat infringida. A un altra moment és parla de què no hi ha cadires per tothom a la sala comú. S'ha de comprendre que moltes persones utilitzen cadires de rodes. Les cadires son a la planta de baix i quan fa falta es treuen per no tenir material inoperatiu per enmig i per la seguretat de les persones majors. No s'assenyala el criteri infringit.

Només es fan valoracions personals que no tenen presumpció de veracitat, passant de veracitat a presumpció de culpabilitat sense motivació de la conducta infringida.

No discutirem el que es veus a les fotos, però hem de recordar que la percepció no és motiu suficient de sanció, si no té un suport legal.

Si analitzem la lletra a) de l'article 128, es trobem un problema diferent. És evident que la Residència Son Ametler no va tenir els protocols documentats quan la inspecció els va demanar, ara bé això no vol dir que no hages la documentació necessària per documentar aquests protocols i que el personal no en tingues coneixement.

Fa 15 anys que la residència està oberta i no hi ha hagut cap problema o queixa. El personal sap com actuar.

Es diu que les actes d'inspecció eren d'avertiment i no és veritat les actes de l'article 105 i de l'article 106 són dos actes administratius diferents.

Ens tornem a demanar quina es la vara de midar d'uns i altres, entenem que no s'ha justificat la antijuridicitat que impliqui la imposició de dues sancions de tipus greu.

III. Voltes als articles 105, 106 i 107 de de la Llei 4/2009: La inspecció hauria d'utilitzar la mateixa vara de midar per a tots.

Les dues sancions greus varen poder ser substituïdes per actes d'avertiment, ja que la finalitat de la llei és millorar el servei als usuaris abans que sancionar.

Aquí ha estat l'única opció, a més, aquest estiu a una residència pública s'ha tingut als usuaris d'avançada edat amb condicions de calor extrema. No seria una locura pensar que aquesta manera de gestionar la residència podria caure dins una conducta pròpia de l'article 128. c) de la Llei per les condicions de salubritat i confort.

D'acord a l'article 107 de la Llei 4/2009, aquestes residències si son públiques tenen el privilegi de ser avisades primer, un privilegi que als meus representants se lis ha negat, perquè sempre hem fet feina amb actes d'inspecció. Quina es la diferencia ?

No és un argument interessat sinó un d'interessant, que ens fa demanar-nos quin son els criteris d'aplicació de l'article 128 a uns i els altres.

Ateses aquestes al·legacions, se sol·licita s'admeti el recurs a tràmit i s'eleva al Consell Executiu del Consell de Mallorca les al·legacions inicials a la proposta de resolució, sol·licitant que s'arxivi el procediment S-04/2008, i que quedi suspesa la obligació de pagament mentre es tramita el recurs.

9. En relació a les al·legacions presentades en el recurs d'alçada ES POT INFORMAR EL SEGÜENT:

I. Respecte la impugnació comú de les dues sancions que s'imposen a la Residència Son Ametler CB: .

Es reiteren totes les afirmacions recollides en la resolució sancionadora de l'expedient S-04/20019 que donen resposta a totes les al·legacions reiteratives que es recullen en aquest recurs d'alçada (vid. Punt VIII. Anàlisi de les al·legacions).

Constitueixen infraccions administratives en matèria de serveis socials les accions o omissions dels diferents subjectes responsables contraries a la normativa legal o reglamentària que es tipifiquin i sancionin en la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis

Socials de les Illes Balears. El subjecte responsable (Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) ha realitzat dues omissions contraries a la normativa vigent, primer no ha mantingut la residència i el seu l'equipament en les condicions degudes de higiene, salubritat i confort, i segon no tenia el programa individualitzat d'atenció i activitats de cap resident del seu centre i tampoc disposava dels protocols d'actuació o els registres preceptius. Omissions contraries a la normativa vigent que van afectar a tots els usuaris de la Residència Son Ametler.

En les actes d'inspecció es fan diversos requeriments relatius a incompliments administratius i s'atorguen terminis d'esmena en relació a les deficiències detectades, per no tenir que imposar sancions administratives, No obstant, si s'observa reiteració en les deficiències, i un incompliment reiterat de les advertències fetes pel personal inspector es comunica a l'entitat (Residència Son Ametler CB) de forma expressa la infracció que s'ha comés i la sanció que es pot proposar.

En la visita de dia 17 d'abril de 2018 el personal inspector va recollir expressament a l'acta d'inspecció (núm. 05/28/2018) que els fets relacionats amb no mantenir l'establiment i l'equipament en les condicions degudes d'higiene, salubritat i confort, constitueixen una infracció greu recollida en l'article 128. c) de la Llei 4/2009, de 11 de juny que es sanciona amb multa de 12.001 a 60.000 euros i respecte la manca de programa individualitzat d'atenció i activitats, dels protocols d'actuació o dels registres preceptius, també es va recollir que que aquests fets poden constituir una infracció greu recollida a l'article 128. a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny que es sanciona amb multa de 12.001 a 60.000 euros.

Així mateix, dia 17 de juliol de 2018 (núm. registre sortida 20691) es va remetre a l'entitat Residència Son Ametler CB un requeriment formal, en el qual se'ls comunica que la Residència Son Ametler ha de disposar de tots els protocols que estableix la normativa vigent (article 2 de l'Annex 2 del Decret 86/2010, de 25 de juny ), que quan finalitzi el termini d'un mes a comptar des del dia següent al de la recepció del requeriment, el personal inspector del Servei d'Autoritzacions de l'IMAS realitzarà una visita a la Residència Son Ametler per comprovar que efectivament es disposa de tots els documents (fulles de valoració, seguiment individual d'infermeria, protocols i Programes individuals d'Atenció) i que s'ajusten a la normativa vigent. A més , amb el requeriment es recorda a l'entitat que no tenir el programa individualitzat d'atenció i activitats, els protocols d'actuació o els registres preceptiu, incomplir-ne el contingut o que aquest no s'ajustin a la normativa vigent constitueix una infracció greu recollida a l'article 128.a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny. Per tant, l'entitat estava sobradament advertida i informada tant dels incompliments continuats que estava cometent com de les sancions que se li podrien imposar.

Atès les deficiències recollides en les diferents visites d'inspecció, els requeriments comunicats a l'entitat, i el temps transcorregut des de la primera visita a la última (des de el mes de novembre de 2017 al mes d'abril de 2018), en data 21 de novembre de 2018, la presidenta de l'Institut Mallorquí d'Afers Social va emetre acord d'inici de l'expedient sancionador S-04/2018, del qual es va donar trasllat formal (via avis de

recepció) a l'entitat Residència Son Ametler CB, que es va notificar dia 4 de desembre de 2018.

II. Pel que fa a la redacció de l'article 128 de la Llei 4/2009 i la seva aplicació al present cas:

L'expedient sancionador no es fonamenta només en l'aplicació de la La Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears ( BOIB núm. 89, de 18/06/09), reguladora de la funció inspectora i sancionadora en matèria de serveis socials, sinó que és d'aplicació tota la normativa que es recull en la resolució sancionadora (vid. apartat Fonaments de dret). Podem destacar respecte a les condicions materials i funcionals d'una residència per a persones majors, l'aplicació del Decret 86/2010, de 25 de juny (BOIB núm. 99, de 03 de juliol de 2010) i els seus annexes, modificat pel Decret 54/2013, de 5 de desembre (BOIB núm. 169, de 7/12/13) i pel Decret 31/2016, de 27 de maig (BOIB núm. 67, de 28/05/16), pel qual s'estableixen els principis generals i les directrius de coordinació per a l'autorització i l'acreditació dels serveis socials d'atenció a persones grans i persones amb discapacitats, i es regulen els requisits d'autorització i acreditació dels serveis residencials de caràcter suprainular per a aquests sectors de població.

La manca d'higiene de l'establiment, concretament de la cuina de la residència es un fet que va ser recollit pel personal inspector en totes les visites realitzades al centre residencial Son Ametler. A l'acta núm. 05/33/2017 (visita dia 21/11/17), s'adjunten les fotografies núm. 14 i 15, en les quals es veu de forma clara que els prestatges de les cambres frigorífiques que contenen verdures es troben oxidats, no és una apreciació subjectiva del personal inspector, sinó que aquest equipament (cambra frigorífica) no té les condicions de salubritat adequades. En relació a la subjectivitat, es pot dir el mateix, respecte a la visita de dia 17 d'abril de 2018, en la qual el personal inspector no només recull els fets que observa i detecta en la residència, sinó que també realitza una serie de fotografies perquè aquests fets quedin més clars. En la fotografia núm. 12 (veure acta 05/28/2018, dia 17/04/18) es veu clarament, que el terra de la cambra frigorífica està ple de brutor. En la fotografia núm.11 (veure acta 05/28/2018) es veu que una altra cambra frigorífica, té molt de gel i no funciona correctament, ja que hi ha un tub que perd aigua. En les fotografies núm. 14 i 15 (veure acta 05/28/2018) s'observa una manca de neteja i una gran desorganització. Damunt el taulell es veuen papers, paquets de tabac buits, un rellotge, una ampolla de cava, encenedors, llibres, cds, una caixa d'alumini. A la fotografia núm. 18 (veure acta 05/28/2018) s'observa un altra equipament de la cuina, el forn que té oxid. Així mateix en aquesta visita d'inspecció s'observa que no es mantenen les condicions de salubritat adequades, en les fotografies núm. 23, 24 i 25 (de l'acta 05/28/2018) s'observen humitats en dos magatzems, el magatzem on es guarden diversos estris, però també en el magatzem on es guarden els aliments.

En relació als fets exposats, la normativa vigent recull a l'article 1.4.2 de l'Annex



2 del Decret 86/2010, de 25 de juny, què qualsevol centre residencial ha de complir la legislació vigent en matèria d'higiene i sanitat i ha de garantir especialment la neteja general i permanent de l'edifici i de les seves dependències, especialment les d'ús més intens (ex. com la cuina) i la seva desinfecció.

Respecte al confort, la normativa estableix a l'article 2. 2. 3. c) de l'Annex 1 del Decret 86/2010, de 25 de juny, que a les sales de convivència dels centres residencials el mobiliari ha de ser adequat a les persones que l'han d'utilitzar.

La qualificació de la infracció de l'article 128. c), bé determinada per la Llei 4/2009, d'11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears, que tipifica el fet de no mantenir l'establiment i l'equipament en les condicions degudes de higiene, salubritat i confort, com una infracció greu, i no estableix que sigui necessari que aquest incompliment hagi comportat perjudicis greus per a les persones usuàries, requisit que si s'estableix per les infraccions molt greus, com les recollides als articles 129.a), b) i c) de l'esmentada llei.

En aquest expedient no hi ha arbitrietat de l'administració, es sancionen fets objectius (accions o omissions) en matèria de serveis socials, constatats en visites d'inspecció i reflectits en les seves corresponents actes, contraris a la normativa legal o reglamentaria, que es tipifiquen i sancionen en la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears. Les actes d'inspecció recullen els fets que són observats pel personal inspector durant el moment de la visita, són per tant, fotografies de la realitat en que es trobava la Residència Son Ametler els dies de les visites (21/11/17, 26/01/18 i 17/04/18).

La resolució sancionadora d'aquest expedient sancionador, compleix amb tot els requisits legals que estableix l'article 118 de la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears, i també amb el que indica als articles 88 i 90 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, essent per tant, ajustada a Dret.

Pel que fa a la infracció de l'article 128.a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny, la normativa vigent (punt 2 de l'annex 2 del Decret 86/2010, de 25 de juny, recull que els centres residencials han de disposar com a mínim d'una serie de protocols de prevenció o atenció a la persona usuària, que són els següents:

- a) Acollida i adaptació al centre: recepció a l'ingrés, presentació, visita al centre, informació i orientació a l'arribada, assignació d'un o una professional de referència.
- b) Valoració integral del cas. Periòdicament s'ha de fer una valoració de la persona resident i s'ha d'elaborar un pla d'atenció personalitzada interdisciplinària. La valoració s'ha de fer almenys semestralment i quan es detectin canvis en l'evolució.
- c) Emergència sanitària. Actuacions davant una situació d'emergència sanitària.

- d) Comunicació. Elaboració d'informes requerits pels òrgans administratius competents.
- e) Caigudes. Detecció de la població de risc, mesures preventives i intervenció en cas de caiguda.
- f) Higiene personal quant a neteja i tècniques. Procediments emprats en la higiene personal segons el grau de dependència i les patologies associades.
- g) Medicació. Procediments de dotació, organització, conservació, preparació i control individual d'administració dels medicaments prescrits pel metge a cada pacient.
- h) Mesures de protecció i control. En els casos en què, per condicions d'índole física o psíquica, es puguin preveure situacions de risc per a la integritat de les persones usuàries, s'han d'establir les mesures necessàries de protecció i control d'acord amb un protocol que reguli aquest tipus de situacions i les mesures d'aplicació.

La Residència Son Ametler en la visita d'inspecció de dia 21 de novembre de 2017 (acta d'inspecció núm. 05/33/2107), no es que no tingues tots els protocols que estableix la normativa vigent, es que no en tenia cap. En aquesta mateixa visita, també es va detectar que a la residència mancaven els programes individualitzats d'atenció i activitats de tots els usuaris del centre.

En la visita de dia 17 d'abril de 2018 (5 mesos després) a la Residència Son Ametler continuen sense tenir els protocols mínims que recull l'article 2 de l'Annex 2 del Decret 86/2010, de 25 de juny, i tampoc es disposa dels programes individuals d'atenció dels residents del centre, que estableix la normativa vigent a l'article 1. 2 de l'Annex 2 del Decret 86/2010, de 25 de juny.

La qualificació de la infracció com greu, bé determinada per la a Llei 4/2009, d'11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears, que tipifica el fet de no tenir el programa individualitzat d'atenció i activitats, els protocols d'actuació o els registres preceptius, incomplir-ne el contingut o que aquests no s'ajustin a la normativa vigent, com una infracció greu, considerant, per tant que hi ha prou amb el incompliment perquè la infracció sigui greu.

No es fins dia 16 de maig de 2018, que l'entitat presenta un protocol (el d'acollida) de tots els que són necessaris, i data 6 de setembre de 2018, quan el personal inspector realitza la quarta visita a la Residència Son Ametler, encara no és disposa de tots els protocols d'actuació preceptius, i els programes individuals d'atenció dels residents tampoc s'ajusten a la normativa vigent.

### III. Respecte a les voltes als articles 105, 106 i 107 de la Llei 4/2009:

L'article 107 de la Llei 4/2009, de 11 de juny regula un procediment diferent pels centres de titularitat pública, és aquest un precepte legal, i per tant d'obligat compliment pel personal d'inspecció.



El principi d'actuació del personal inspector del Servei d'Autoritzacions, Registre i Inspecció de Centres i Serveis Socials de l'IMAS sempre és la correcció per la millora del centres, no obstant, davant l'incompliment reiterat dels advertiments de la inspecció, no té altra opció que la sanció.

Tant l'acta d'inspecció núm. 05/33/2017 (de dia 21/11/17) com l'acta núm. 05/05/2018 (de dia 26/01/18) tot i que no duguin posat el nom d'«*acta d'advertiment*» es poden considerar actes d'advertiment, ja que no recullen infraccions ni imposen sancions, sinó que el seu contingut, és pròpiament el que indica l'article 106.2 de la Llei 4/2009, de 11 de juny. Així aquestes actes recullen les deficiències o els incompliments de la normativa detectats, l'assessorament o els advertiments formulats a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) i les actuacions necessàries per esmenar les deficiències i el termini en què s'han de dur a terme.

Les infraccions previstes als articles 128.c) i 128.a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny, s'han comés, i els fets constitutius de les infraccions s'han estat produint de forma continuada i reiterada al llarg del temps, i s'ha observat i constatat en 2 ocasions (21/11/17 i 17/04/18), per tant la imposició de les sancions és adequada i proporcional, més encara si considerem que les sancions es van imposar en grau mínim, quan es podria haver agreujat atenent al criteri de la reiteració.

IV. Pel que fa a la suspensió de pagament, d'acord al que estableix l'article 90.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, la resolució que posa fi al procediment ha de ser executiva quan no sigui possible interposar-hi cap recurs ordinari en via administrativa, per tant, fins a la resolució d'aquest recurs d'alçada, si és desestimatori, no es podrà procedir a l'execució de la sanció de multa.

### **Consideracions jurídiques**

1. El recurs d'alçada es va interposar contra la resolució de la presidenta en funcions de l'IMAS de data 17 de juny de 2019, per la qual es confirma la proposta de resolució emesa dia 29 de març de 2019, en la qual s'imposen dues sancions de 12.001€ a l'entitat Residència Son Ametler CB (CIF E07694573) i als senyors LRL (DNI \*\*\*5090\*\*) i CGB (DNI \*\*\*8035\*\*) com responsables solidaris, per infracció dels articles 128. c) i 128. a) de la Llei 4/2009, de 11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears; i s'atorga un termini d'un mes comptador a partir del dia següent al de la notificació de la mateixa per presentar recurs d'alçada.

D'acord amb el que es disposa a l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 140, de 5 de novembre de 2016), contra els actes dictats per la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials es pot interposar recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca en el termini i amb els efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

2. Atès el que es disposa a la Llei 39/2015, de 2 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el procediment per tramitar i resoldre recursos administratius es troba regulat en els articles 112 a 120 i, en concret, en els articles 121 i 122 respecte del recurs d'alçada.

Atesos els articles de referència el recurs d'alçada interposat en data 6 de setembre de 2019 contra la resolució de la presidenta en funcions de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 17 de juny de 2019, notificada en data 8 d'agost de 2019, es va presentar dins del termini i en la forma escaients.

**3.** La Llei 14/2001, de 29 d'octubre, d'atribució de competències als consells insulars en matèria de serveis socials i de seguretat social, modificada per la Llei 6/2003, de 8 de juliol, preveu que el Consell de Mallorca es subrogarà, a partir de l'efectivitat de l'atribució de competències ( dia 1 de gener de 2004) en els drets i obligacions de l'Administració de les Illes Balears relatius a les competències transferides.

**4.** L'article 5 de la Llei 14/2001, de 29 d'octubre, estableix que els consells insulars de Mallorca, Menorca i Eivissa i Formentera realitzaran, en els àmbits territorials respectius i amb subjecció a l'ordenament sectorial vigent, les funcions relatives a: a) La inspecció, la verificació i el control de les entitats, serveis i centres de serveis socials del Sistema Balear de Serveis Socials, b) La incoació, la tramitació i la resolució dels procediments sancionadors que corresponguin per infracció de la normativa reguladora del Sistema Balear de Serveis Socials.

**5.** El Ple del Consell de Mallorca, per acord de 13 d'octubre de 2016, va aprovar el Text Consolidat dels Estatuts de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016).

L'article 2.1 dels Estatuts disposa que l'Institut Mallorquí d'Afers Socials, en endavant IMAS, té per objecte fonamental l'exercici, en forma directa i descentralitzada, de les competències atribuïdes per qualsevol títol al Consell de Mallorca en matèria de serveis socials i menors.

**6.** El Decret 10/2013, de 28 de febrer (BOIB Núm. 30, de 2 de març de 2013), pel qual es fixen els principis generals del Registre Unificat de Serveis Socials de les Illes Balears i dels procediments per a l'autorització i l'acreditació de serveis socials, i es regulen la secció suprainsular del Registre i els procediments per autoritzar i acreditar serveis socials d'àmbit suprainsular, dins el qual es regula, entre altres punts, el règim d'autoritzacions de serveis socials (Capítol III Secció 1a) que és d'aplicació al present procediment d'acord al que disposa la disposició transitòria tercera fins que el Consell de Mallorca, aprovi la regulació pròpia en exercici de les seves competències

**7.** El Decret 86/2010, de 25 de juny (BOIB núm. 99, de 03 de juliol de 2010) i els seus annexes, modificat pel Decret 54/2013, de 5 de desembre (BOIB núm. 169, de 7/12/13) i pel Decret 31/2016, de 27 de maig (BOIB núm. 67, de 28/05/16), pel qual s'estableixen els principis generals i les directrius de coordinació per a l'autorització i l'acreditació dels serveis socials d'atenció a persones grans i persones amb discapacitats, i es regulen les ratios de personal i els requisits d'autorització i acreditació dels serveis residencials de caràcter suprainsular per a aquests sectors de població.

**8.** La Llei 4/2009, d'11 de juny, de Serveis Socials de les Illes Balears (BOIB núm. 89, de 18/06/09), reguladora de la funció inspectora i sancionadora en matèria de serveis

socials, preveu a l'article 108 que l'exercici de la potestat sancionadora exigeix el procediment previst amb caràcter general per a l'Administració de les Illes Balears.

**9.** La Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que integra els procediments en matèria sancionadora com una especialitat dintre del procediment administratiu comú, i la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, que determina els principis generals de la potestat sancionadora.

**10.** Atès també el Decret 14/1994, de 10 de febrer, que regula la potestat sancionadora de l'Administració autonòmica de les Illes Balears.

Atès tot el que s'ha exposat, i vist l'informe jurídic de dia 23 de setembre de 2019, propòs que el Consell Executiu del Consell de Mallorca adopti els següents

### **ACORDS**

**Primer.** DESESTIMAR el recurs d'alçada interposat, en data 6 de setembre de 2019, pel senyor BMG, advocat que representa a l'entitat Residencia Son Ametler CB (CIF E07694573) i al Sr. LRL amb DNI núm. \*\*\*5090\*\*, contra la resolució de la presidenta en funcions de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 17 de juny de 2019, mitjançant la qual se li imposaven dues sancions de multa.

**Segon.** NOTIFICAR aquest acord a l'entitat interessada i al Sr. LRL.

### **APROVACIÓ DE LA RESOLUCIÓ DE L'EXPEDIENT SANCIONADOR EN MATÈRIA DE CAÇA CZ18/0036.**

Es dóna compte de la següent proposta del conseller executiu de Promoció Econòmica i Desenvolupament Local:

#### **Fets**

1. El 8.02.2016 els Agents de Medi Ambient del Consell de Mallorca, varen lliurar al Departament de Desenvolupament Local del Consell de Mallorca, amb registre d'entrada 750, acta de denúncia.
2. En l'acta esmentada, es denuncia al senyor JMCM amb DNI núm. \*\*\*3922\*\*, pels següents fets constatats per l'agent de medi ambient i el guarda de camp del Servei de Caça AMA 90660 i GC90690, el 7.02.2016 al vedat PM-11.287, coordenades UTM 498121//4400020 situat al terme municipal de Búger:
  - Disparar dins zona de seguretat (al costat d'un habitatge).Se li varen decomissar cinc tords que es dipositaren a un centre benèfic i una escopeta marca Lanber Ibargun que es diposità a la Guàrdia Civil.
3. En relació a aquesta denúncia es van iniciar els expedients sancionadors amb referència CZ 16/0043 i CZ17/0023, ambdós declarats caducats per haver-se excedit el termini màxim de resolució; concretament, l'expedient CZ17/0023 mitjançant resolució del conseller executiu del Departament de Desenvolupament Local de data 26.10.2018.

4. Mitjançant resolució del conseller executiu de Desenvolupament Local del Consell de Mallorca de 3.12.2018 s'acordà iniciar expedient sancionador contra el senyor JMCM per:
  - Infracció molt greu, consistent en disparar dins zones de seguretat, tipificada a l'article 73.5 de la Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial (BOIB núm. 61, de 27.04.06) i que podrà ser sancionada, d'acord amb el que disposa l'article 76.1 de la Llei 6/2006, amb una multa de 2.001 a 20.000 € i retirada de la llicència de caça, així com inhabilitació per a obtenir-la durant un termini comprès entre dos i quatre anys.

Atesos el principi de proporcionalitat i la manca d'agreujants, inicialment es proposà una sanció per import de 2.001€ i retirada de la llicència de caça, així com inhabilitació per a obtenir-la durant un termini de dos anys.
5. La resolució, fent esment dels drets legalment establerts a favor de l'interessat, va ser-li notificada el 13.12.2018, sense que constin formulades al·legacions ni proposada prova.
6. En data 9.04.2019 es va dictar proposta de resolució per part de la instructora de l'expedient en els mateixos termes de la proposta inicial continguda a la resolució d'inici.
7. En data 26.04.2019 consta rebuda per l'interessat la diligència de notificació de la proposta de resolució amb detall dels documents que integren l'expedient administratiu i indicació dels drets de l'interessat. No obstant, no consten formulades al·legacions ni presentats documents per part de l'interessat.
8. En data 10.09.2019 consta emès informe jurídic per part de la instructora de l'expedient.

En atenció aquests fets s'han de tenir en compte els següents

### **Fonaments jurídics**

1. Té la competència en matèria de caça i pesca fluvial el Consell de Mallorca, atribuïdes per la Llei Orgànica 1/2007, de 1 de març, per la qual s'aprova l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears (BOE núm. 52, 1.03.2007) i el Decret 106/2010, de 24 de setembre, sobre el traspàs als consells insulars de les funcions i els serveis inherents a les competències pròpies d'aquestes institucions insulars que actualment exerceix l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears en matèria de caça i de regulació, vigilància i aprofitament dels recursos cinegètics, com també de pesca fluvial (BOIB [núm. 142, 30.09.2010](#)).
2. L'òrgan competent per resoldre aquest expedient sancionador és el Consell Executiu del Consell de Mallorca, això d'acord amb allò establert en:
  - Decret 106/2010, de 24 de setembre, sobre traspàs als consells insulars de les funcions i els serveis inherents a les competències pròpies d'aquestes institucions insulars, que actualment exerceix l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears en matèria de caça i de regulació, vigilància i aprofitament dels recursos cinegètics, com també de pesca fluvial (BOIB núm. 142 de 30 de setembre de 2010).
  - Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial (BOIB núm. 61 de 27 d'abril de 2006), modificada per la Llei 6/2007, de 27 de desembre, de mesures

tributàries i economicoadministratives, i la Llei 3/2013, de 17 de juliol, de modificació de la Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial (BOIB núm. 106 de 30 de juliol de 2013).

- Reglament 1/2012 del Consell Insular de Mallorca pel qual es regulen les vedes i els recursos cinegètics, aprovat definitivament en data 9 de febrer de 2012 (BOIB núm. 30, de 25 de febrer de 2012).
  - Reglament Orgànic del Consell de Mallorca (BOIB núm. 89, de 19.07.2018) que a l'article 36.11 estableix que entre les atribucions del Consell Executiu es troba sancionar les infraccions molt greus, llevat de les atribuïdes a un altre òrgan.
  - Decret de Presidència de 16 de juliol de 2019 pel qual es determina l'organització del Consell de Mallorca, (BOIB núm. 99, de 18.07.2019) que recull a l'article 1 les atribucions genèriques de les conselleres i consellers executius, apartats k) i n).
3. Així mateix, i pel que fa al procediment també són d'aplicació a aquest expedient: la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques; la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic de les administracions públiques, ambdues publicades al BOE núm. 236, de 2.10.2015; la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears (BOIB núm. 44, de 3.04.2003) i la Llei 20/2006, de 15 de desembre, municipal i de règim local de les Illes Balears (BOIB núm. 186 ext., de 27.12.2006).
  4. A la vista del contingut de l'expedient i del que disposa l'article 41.5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, atès que no s'ha formulat oposició a la resolució d'inici ni a la proposta de resolució.
  5. Vist així mateix l'informe jurídic emès en data 10.09.2019 pel que fa a que la documentació continguda als expedients anteriors, CZ16/0043 i CZ17/0023, i en especial la conclusió respecte a que les al·legacions formulades pel senyor C i les declaracions efectuades per dues persones que es diu foren testimonis, no desvirtua la presumpció de veracitat del contingut de l'acta de denúncia ni de l'acta complementària, subscrietes per agent de l'autoritat. Actes en les quals es detalla i es ratifica l'agent de l'autoritat en quan a que sense cap dubte va observar al que va ser identificat com el senyor C disparant en el lloc indicat a l'acta de denúncia, existint a la zona varis habitatges.
  6. Per tot l'anterior, s'han de declarar provats els fets següents: el dia 7.02.2016, al vedat PM- 11287 al terme municipal de Búger, el senyor JMCM disparà estant a les coordenades UTM 498121//4400020.
  7. Conseqüentment, atès que segons consta a l'expedient les esmentades coordenades es troben a una distància inferior a 100 m d'un habitatge aïllat, correspon declarar responsable en qualitat d'autor al senyor JMCM de la infracció molt greu, consistent en disparar dins zones de seguretat, tipificada a l'article 73.5 de la Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial (BOIB núm. 61, de 27.04.06) i que podrà ser sancionada, d'acord amb el que disposa l'article 76.1 de la Llei 6/2006, amb una multa de 2.001 a 20.000 € i retirada de la llicència de caça, així com inhabilitació per a obtenir-la durant un termini comprès entre dos i quatre anys.

8. Atès el principi de proporcionalitat i la manca d'agreujants, es proposa s'acordi imposar al senyor JMCM una sanció en el seu grau mínim, per import de 2.001€i, la retirada de la llicència de caça, així com inhabilitació per a obtenir-la durant un termini de dos anys.

Els temps d'inhabilitació s'ha establert tenint en compte que aquest tipus d'infracció no es fa per una actuació involuntària del caçador, sinó que aquest actua de forma responsable o, al manco, negligent, perjudicant els drets que tenen els titulars dels vedats i els caçadors que cacen complint la normativa, i posant en risc la seguretat de béns i persones, ja que com ha de conèixer tot caçador, les zones de seguretat són aquelles en les que s'han d'adoptar mesures de prevenció especials en l'ús d'armes de foc, que permetin garantir una protecció adequada als béns i a les persones, més encara quan es tracta d'habitatges.

En el present cas, el senyor CM, consta als arxius del Servei de Caça com a titular d'una llicència de caça A1 vigent fins el 10.12.2020, fet pel qual, estarà obligat a entregar la llicència al Servei de Caça.

Atès l'anterior, en consideració als fets i fonaments de Dret abans exposats, i en ús de les facultats legalment atribuïdes, PROPÒS que el Consell Executiu del Consell de Mallorca adopti els següents:

#### ACORDS

Primer. Sancionar al senyor JMCM amb DNI núm. \*\*\*3922\*\* com a autor de la conducta consistent en disparar dins una zona de seguretat tipificada a l'article 73.5 de la Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial, considerada en el seu grau mínim, amb una sanció per import de 2.001 € i retirada de la llicència de caça i inhabilitació per a obtenir-la durant un termini de dos anys, conforme disposa l'article 76 de la Llei esmentada.

Segon. Notificar a l'interessat la present resolució indicant-li els recursos pertinents, així com la informació necessària per al pagament de la sanció imposada.

Tercer.- Advertir a l'interessat de l'obligació de dipositar la llicència de caça a la Direcció Insular de Cooperació Local i Caça del Consell de Mallorca, en el termini de quinze dies hàbils, comptadors a partir de la notificació d'aquesta resolució. Obligació que en cas de ser de no complir-se pot dur aparellada la imposició de multes coercitives per un import de fins a 300 euros diaris, de conformitat amb el que estableix l'article 72 de la Llei esmentada.

Quart.- Informar a l'interessat que, pel que fa a l'arma que li fou retirada, aquesta podrà ser-li retornada una vegada pagada la sanció econòmica imposada i previ pagament de la quantia de 100 € conforme disposa l'article 71.4.b) de la Llei 6/2006, de 12 d'abril, balear de caça i pesca fluvial. En cas que no sigui retirada en el termini d'un any des de la fermesa de la resolució de l'expedient sancionador, es considerarà l'arma no recuperada i, de conformitat amb el que disposa l'article 71.5 de la Llei esmentada se li donarà la destinació establerta a la legislació en la matèria d'armes, procedint-se a la subhasta o destrucció.