



**ACORD 174/2009, DE 2 DE SETEMBRE, DEL PLE DEL CONSELL DE
L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA**

**Expedient 1/2009-S TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA (*Polònia*)
Resolució imposició sanció**

Fets

1. El 13 de gener de 2009, l'Àrea de Continguts realitza un informe en el qual analitza el programa d'entreteniment *Polònia*, emès els dies 13, 20 i 27 de novembre i els 4, 11 i 18 de desembre de 2008, per TV3, per tal de verificar el compliment de la legislació i del document *Criteris interpretatius i recomanacions del Consell de l'Audiovisual de Catalunya sobre publicitat encoberta a la televisió* en relació amb la presència de referències al CD *Polònia. El disc*.

L'informe determina que en les emissions dels dies 20 i 27 de novembre i els 4, 11 i 18 de desembre de 2008 es constata que les referències verbals i visuals al CD *Polònia. El disc* tenen una prominència indeguda per la recurrència de la seva presència i per la manera com es presenta o destaca el producte, en funció de la concurrència d'una influència del contingut editorial amb finalitats comercials, en tant que hi ha incitació directa o indirecta a la compra del mateix.

2. A la vista d'aquest informe, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (en endavant, CAC), mitjançant l'Acord 12/2009, de 28 de gener, i de conformitat amb el que disposa l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, aprovat per l'Acord 3/2001, de 28 de febrer, acorda obrir un període d'informació prèvia a fi de donar audiència al prestador de serveis de televisió TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA (en endavant, TVC, SA), per tal que, en el termini màxim de cinc dies hàbils, formuli, en els termes que estableix l'article 7 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, les manifestacions que consideri oportunes arran de les referències verbals i visuals al CD *Polònia. El disc*, els dies 20 i 27 de novembre i els 4, 11 i 18 de desembre de 2008, al programa *Polònia*, les quals poden ser susceptibles d'infringir la prohibició establerta a l'apartat 2 de l'article 94 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA).

3. L'11 de febrer de 2009 (registre d'entrada núm. 486/2009) ha tingut entrada en aquest Consell un escrit que signa la senyora Mònica Terribas i Sala, directora de TVC, SA, en el qual s'al·lega que les referències visuals i verbals al CD *Polònia. El disc* no constitueixen un supòsit de publicitat encoberta a favor de tercers, "sinó que el que s'està fent és la promoció per la mateixa entitat, Televisió de Catalunya, de productes directament relacionats i vinculats amb el programa", és a dir, "un producte propi de Televisió de Catalunya, la qual assumeix aquí el rol de prestador de serveis o productor de mercaderies (...), de manera que no es tracta de publicitat en favor de productes de tercers aliens al contingut del programa, sinó més aviat d'una promoció pròpia dels seus productes".

Així mateix, considera que no es pot parlar de prominència indeguda ja que l'aparició del producte no es pot qualificar com a "freqüent", ja que només apareix en un moment concret i puntual del programa "que s'ha de considerar mínim en relació a la seva durada global".

Per tant, segons TVC, SA manifesta textualment "la presència en pantalla de referències visuals i verbals al CD relacionats amb el programa *Polònia*, entenem que no vulnera



l'article 94 de la LCA, atès que no es tracta de publicitat encoberta en favor de tercers ni són supòsits de prominència indeguda”.

Finalment, l'interessat acaba sol·licitant que “es tingui per efectuades les anteriors manifestacions i previs els tràmits oportuns dicti resolució en virtut de la qual arxivi el procediment sancionador 1/2009-S”.

4. A la vista de les manifestacions de l'interessat, i de conformitat amb els arguments de l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia, el Ple del CAC, mitjançant l'Acord 40/2009, d'11 de març, desestima les al·legacions que TVC, SA havia formulat i incoa un procediment sancionador a aquest prestador, per la presència de publicitat encoberta prohibida del CD *Polònia. El disc*, en l'emissió del 20 i 27 de novembre, i 4, 11 i 18 de desembre de 2008, per TV3, del programa d'humor *Polònia*, per infracció de la prohibició de l'apartat 2 de l'article 94 de la LCA, que és susceptible de constituir una infracció greu tipificada a la lletra e de l'article 133 de la llei esmentada.

5. Una vegada notificat l'Acord d'incoació a l'interessat, la instructora del procediment emet el plec de càrrecs que es notifica a l'interessat, a qui s'atorga un termini de deu dies per formular al·legacions i proposar les proves oportunes. La notificació del plec de càrrecs i el tràmit d'audiència a l'interessat consten degudament incorporats a l'expedient, en la forma que estableix la Llei 30/1992, de 26 de novembre de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

6. El 3 d'abril de 2009, dins del termini atorgat, va tenir entrada en aquest Consell (Registre d'entrada núm. 1187/2009) un escrit del senyor Raimon Bergós i Civit que, en nom i representació de TVC, SA, al·lega la inexistència de prominència indeguda per raó de com es presenta o destaca el CD *Polònia. El disc*. Així, d'una banda, pel que fa a la incitació a la compra, TVC, SA, manifesta que “en cap cas en el programa es mencionen virtuts o avantatges dels productes, ni existeix una situació de complaença” i que “la suposada conducta infractora de TVC està permesa i, per tant emparada, per la lletra b) de l'apartat 1.1.3 dels Criteris Interpretatius i Recomanacions del CAC sobre publicitat encoberta a la televisió, que estableix que en un programa d'entreteniment l'enumeració objectiva dels elements diferenciadors d'un producte, un servei o una marca, en el cas, per exemple, que es presenti en el mercat, està permesa”. D'altra, pel que fa al paper determinant del producte en el fil argumental, l'interessat manifesta que aquest criteri únicament és aplicable als programes de ficció i, en conseqüència, és inaplicable al programa *Polònia* atès que és un programa d'entreteniment.

7. El 19 de maig de 2009 la instructora de l'expedient, després d'analitzar, valorar i desestimar les al·legacions, va considerar procedent confirmar els càrrecs imputats i formular la corresponent proposta de resolució, que va ser notificada a l'interessat el 21 de maig de 2009, a fi que, en el termini de deu dies, pogués fer les al·legacions que considerés adients, de conformitat amb el que estableix l'apartat primer de l'article 14 del Decret 278/1993, de 11 de novembre, de procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat.

8. Transcorregut el termini atorgat es constata que el prestador de serveis de televisió TVC, SA, no ha efectuat al·legacions a la proposta de resolució.

Fonaments de dret

1. Anàlisi de les al·legacions

Davant la manca d'al·legacions a la proposta de resolució donem per reproduïdes, pel que fa a la conducta imputada a TVC, SA, les valoracions efectuades a l'Acord 40/2009, d'11 de març, d'inici de l'expedient sancionador i a la Proposta de resolució de 19 de maig de 2009.

2. Tipificació dels fets

Les referències verbals i visuals al CD *Polònia*. *El disc* durant l'emissió dels dies 20 i 27 de novembre i 4, 11 i 18 de desembre de 2008, del programa d'humor *Polònia*, emès per TV3, contenen una prominència indeguda determinada per la recurrència de la seva presència i per la manera com es presenta o destaca el producte, atès que existeix una incitació a la compra del mateix que, a més, té un paper determinant en el fil argumental dels diferents esquetxos. Aquest fet es troba encabit dins d'allò que l'apartat 2 de l'article 94 de la LCA considera publicitat encoberta prohibida.

3. Qualificació de la infracció

La publicitat encoberta prohibida constitueix una infracció prevista a la lletra e de l'article 133 LCA, que considera una infracció greu l'incompliment de les obligacions que, en matèria de publicitat, patrocini i televenda, corresponen als prestadors de servei de comunicació audiovisual.

4. Sanció aplicable

La sanció que s'ha d'imposar consisteix, d'acord amb la lletra b de l'article 136 LCA, en una multa; i per determinar-ne la quantia cal tenir en compte el que estableix l'article 137 LCA, que obliga a graduar la quantia de la sanció que s'imposi tenint en compte les circumstàncies que ressenya.

D'una banda, cal apreciar en la conducta l'existència d'intencionalitat, atès que la presentació del producte dins del programa *Polònia* no ve determinada per una falta de diligència o per una conducta negligent de l'interessat sinó per una conducta activa i volguda.

Nogensmenys, s'ha de tenir en compte la manca de reiteració i la no reincidència en els fets, atès que no consta resolució ferma per la comissió d'una infracció d'aquesta naturalesa per part l'interessat dins del termini legalment establert.

D'altra banda, no consta la comissió de la infracció hagi comportat repercussió o impacte social ni tampoc el benefici que n'hagi pogut reportar a l'interessat la comissió.

Per tot l'exposat, la quantia de la multa a imposar a l'interessat ha de ser de DOTZE MIL UN EUROS (12.001€), és a dir, la quantia mínima que l'article 136 de la LCA preveu per la comissió d'infraccions greus.

5. Autoritat competent per imposar la sanció

El Consell de l'Audiovisual de Catalunya és l'òrgan competent per imposar la sanció de conformitat amb el que estableix la lletra g de l'article 10 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.

Analitzats els antecedents, fets i fonaments de dret i d'acord amb el que disposa la lletra g de l'article 10 i l'article 11 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya i l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya aprovat per l'Acord 3/2001, de 28 de febrer, el Ple del Consell ha adoptat els següents,

ACORDS



**Consell
de l'Audiovisual
de Catalunya**

1. Declarar al prestador de serveis de televisió TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA, responsable de la comissió d'una infracció greu tipificada a la lletra e de l'article 133 LCA, per emetre publicitat encoberta prohibida durant l'emissió de programa d'humor *Polònia* emès per TV3, els dies 20 i 27 de novembre i 4, 11 i 18 de desembre de 2008, en relació amb el CD *Polònia. El disc*, publicitat encoberta que conté una prominència indeguda.
2. Imposar al prestador de serveis de televisió TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA, una multa de DOTZE MIL UN EUROS (12.001 euros)
3. Notificar aquest Acord a TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA.

Barcelona, 2 de setembre de 2009

Ramon Font Bové
President

Santiago Ramentol i Massana
Conseller secretari



**Generalitat
de Catalunya**