

**ACORD 31/2018, de 21 de març, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

Expedient 1/A/2018. Sol·licitud d'autorització de l'arrendament de la llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora en ones mètriques amb modulació de freqüència a Barcelona (90.5 MHz), de titularitat de la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), a favor de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER)

Fets

1r. En data 5 de febrer de 2018, va tenir entrada en aquest Consell un escrit subscrit conjuntament pel senyor Adolfo Machado Sánchez, en representació de la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), i el senyor Francisco Vélez Santiago, en representació de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), respectivament, relatiu a la sol·licitud d'autorització prèvia per a l'arrendament de la llicència de radiodifusió sonora de Barcelona (90.5 MHz) a favor de la SER.

2n. La societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), és titular de la llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora de Barcelona en la freqüència 90.5 MHz.

Aquest títol habilitant va ser atorgat com a concessió per Acord de la Comissió de Govern per a Assumptes Socials i Institucionals, de 22 d'octubre de 2002, i en data 23 de desembre de 2002 es va signar el contracte concessional corresponent entre el Govern de la Generalitat de Catalunya i la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA).

3r. De conformitat amb el que estableix la disposició transitòria segona de la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (LGCA), l'Acord 193/2010, de 28 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, va transformar les concessions en llicències per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual. L'Acord mateix determina que el règim substantiu aplicable a les llicències és el que estableix la normativa vigent, així com les obligacions i els compromisos particulars assumits per la sol·licitant en el concurs públic corresponent.

4t. Respecte de la representació de la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), el senyor Adolfo Machado Sánchez actua en nom i representació d'aquesta societat, en la seva condició d'apoderat de la companyia, càrrec per al qual va ser nomenat mitjançant escriptura pública de data 8 de maig de 2015, atorgada a la Corunya davant el notari senyor José Manuel Lois Puente, amb número 923 de protocol.

5è. Respecte de la representació de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), el senyor Francisco Vélez Santiago actua en nom i representació d'aquesta societat, en la seva condició d'apoderat de la companyia, nomenat mitjançant escriptura pública de data 12 de maig de 2015, atorgada a Madrid davant el notari senyor Rodrigo Tena Arregui, amb número 1.680 de protocol.

6è. Vist l'informe de l'Àrea Jurídica, que es transcriu en les seves parts necessàries.

«Fonaments de dret

Primer. Règim jurídic aplicable a l'arrendament de la llicència

L'arrendament de les llicències el regula la Llei de l'Estat 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (en endavant, LGCA), que, d'acord amb la disposició final sisena de la mateixa norma, té caràcter de legislació bàsica. No obstant això, en el marc del

desenvolupament legislatiu atribuït a les comunitats autònomes, en tot allò que no resulti contrari a la LGCA, continua sent d'aplicació la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA).

Atès que la LCA no preveu la figura jurídica de l'arrendament de la llicència, resulta directament aplicable la Llei bàsica estatal i, en concret, l'article 29 de la LGCA, que regula els negocis jurídics sobre llicències de comunicació audiovisual i estableix que es poden arrendar les llicències amb l'autorització prèvia de l'autoritat audiovisual competent, si es compleixen una sèrie de requisits. Així, aquest article estableix el següent: [...]

Als efectes del que estableix aquest article, el Consell de l'Audiovisual de Catalunya és l'autoritat audiovisual competent a Catalunya per resoldre sobre els negocis jurídics relatius a les llicències de comunicació audiovisual, és a dir, sobre les transmissions i els arrendaments dels títols habilitants.

Així mateix, cal tenir en compte que, d'acord amb l'apartat 1 de l'article 2 de la LGCA: "L'arrendatari d'una llicència de comunicació audiovisual té la consideració de prestador de servei".

Segon. Objecte de la sol·licitud i requisits establerts per al negoci jurídic d'arrendament de llicència de comunicació audiovisual

L'objecte és la sol·licitud d'autorització prèvia per a l'arrendament de la llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora de la localitat de Barcelona (90.5 MHz), per part de la seva titular, la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), com a arrendadora, a favor de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), com a arrendatària.

Per tant, s'haurà de comprovar si concorren els requisits que estableix l'article 29 de la LGCA, que exigeix que el sol·licitant, en aquest cas, la societat arrendatària Sociedad Española de Radiodifusión, SL (SER), acrediti el compliment de totes les condicions establertes per a l'obtenció de la llicència. En aquest sentit, entenem que també són d'aplicació els límits legals que estableixen la LCA i la LGCA sobre el pluralisme i el control de les concentracions, qüestió que s'analitza en el fonament de dret següent, amb caràcter previ, per la incidència que té en aquesta sol·licitud.

Tercer. Garantia del pluralisme. Aplicació dels criteris i dels límits que estableix la LCA i la LGCA per tal de garantir el pluralisme i el control de les concentracions en la comunicació audiovisual

Règim jurídic dels límits a la concentració dels serveis de radiodifusió sonora

D'acord amb el que estableix l'apartat 3 de l'article 40 de la LCA, cal distingir dos nivells de garantia del pluralisme: d'una banda, els criteris que preveu la legislació bàsica estatal (article 37 de la LGCA), i, de l'altra, els límits que estableixen els apartats 2 i 3 de l'article 40 en relació amb l'article 43 de la LCA.

1. Límits a la concentració en el sector de la radiodifusió sonora que estableix l'article 37 de la LGCA

L'article 37 de la LGCA estableix literalment, i pel que aquí afecta, el següent:

"Article 37. Pluralisme al mercat audiovisual radiofònic



1. Una mateixa persona física o jurídica no pot, en cap cas, controlar directament o indirectament més del cinquanta per cent de les llicències administratives del servei de radiodifusió sonora terrestre que coincideixin substancialment en el seu àmbit de cobertura.

En tot cas, una mateixa persona física o jurídica, no pot controlar més de cinc llicències en un mateix àmbit de cobertura.

2. En una mateixa comunitat autònoma cap persona física o jurídica no pot controlar més del quaranta per cent de les llicències existents en àmbits en els quals només tingui cobertura una única llicència.
3. Cap persona física o jurídica no pot controlar directament o indirectament més d'un terç del conjunt de les llicències del servei de radiodifusió sonora terrestre amb cobertura total o parcial en el conjunt del territori de l'Estat.
4. Amb objecte de limitar el nombre de llicències el control de les quals es pot simultaniejar, a l'hora de comptabilitzar aquests límits no s'han de computar les emissores de radiodifusió sonores gestionades de forma directa per entitats públiques. Als efectes que preveu aquest article, cal entendre que existeix control quan es donin els supòsits als quals es refereix l'article 42 del Codi de comerç.
5. Els límits anteriors s'han d'aplicar de manera independent a les llicències per a l'emissió amb tecnologia digital i a les llicències per a l'emissió en tecnologia analògica."

2. Límits a la concentració en el sector audiovisual que estableix el capítol II del títol IV de la LCA

La regulació de la garantia del pluralisme i control de les concentracions en la comunicació audiovisual es troba als articles 38 a 40 i 43 de la LCA. En concret, l'article 38 de la LCA estableix el següent:

"Article 38

1. El Consell de l'Audiovisual de Catalunya ha de garantir el pluralisme del conjunt de la comunicació audiovisual. Les decisions que prengui en aquesta matèria han de tenir per objectiu evitar les concentracions en la prestació dels serveis de comunicació audiovisual i s'han de basar en l'anàlisi de la posició dels prestadors en els àmbits de cobertura i en el conjunt del sector de la comunicació.
2. El pluralisme en la comunicació audiovisual requereix la diversitat en la prestació dels serveis de comunicació audiovisual i, per tant, l'existència d'una pluralitat de prestadors autònoms que posin a la disposició del públic una oferta de continguts audiovisuals diversa
3. El Consell de l'Audiovisual de Catalunya ha d'analitzar la incidència en el pluralisme de la comunicació audiovisual de totes les concentracions de mitjans de comunicació de què tingui coneixement d'ofici, a instància de les autoritats de defensa de la competència, a instància de part o per raó de la notificació prèvia del projecte o l'operació de concentració d'acord amb el que estableix aquesta llei."

A aquest efecte, i segons disposa la lletra a de l'article 39 de la LCA, la concentració de mitjans de comunicació audiovisual es defineix com "la posició de domini o influència dominant en el sector de la comunicació audiovisual de Catalunya o en alguna de les seves demarcacions d'acord amb el que estableix aquesta llei".

Per la seva banda, l'article 40 de la LCA estableix els instruments de garantia del pluralisme i l'apartat 3 remet a la llei bàsica estatal:

"[...]

3. Són criteris principals de determinació del límit de les concentracions de mitjans de comunicació audiovisual, a més dels establerts per l'apartat 2, el nombre de títols habilitants i la participació

de l'operador en altres empreses que exerceixin l'activitat de comunicació i els altres criteris que determini la legislació bàsica estatal.

[...]"

Finalment, l'apartat 1 de l'article 43 de la LCA considera que existeix un operador amb posició de domini o influència dominant "quan un prestador de serveis de comunicació audiovisual controla un servei de televisió o ràdio, o més d'un, que totalitza més d'un 25% de l'oferta en l'àrea de difusió en què els seus serveis de comunicació audiovisual són accessibles al públic".

Quart. Llicències per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual que té atorgades la societat arrendatària, la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), així com la participació que pugui tenir en altres societats llicenciàries

A la zona de servei de Barcelona, la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), és titular de les llicències de radiodifusió sonora següents:

- **Barcelona (OM 666 MHz)**
- **Barcelona (FM 103.5 MHz)**
- **Barcelona (FM 93.9 MHz)**
- **Barcelona (FM 99.4 MHz)**

Això no obstant, mitjançant la seva participació majoritària (99,32%) en el capital social de **Radio España de Barcelona, SA**, s'ha de tenir en compte també, en l'aplicació del còmput del pluralisme, la freqüència següent:

- **Barcelona (96.9 MHz).** Actualment explotada per la SER com a arrendatària, autoritzada mitjançant l'Acord 92/2015, d'1 de juliol, del Ple del CAC.

Identificades les llicències de radiodifusió sonora esmentades més amunt que controla la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), i d'acord amb l'oferta de mitjans audiovisuals de la zona de servei de Barcelona, es conclou el següent:

Pel que fa als límits de pluralisme en el mercat audiovisual radiofònic que estableix l'article 37 de la LGCA:

Primer límit de l'apartat 1 de l'article 37:

A l'àmbit de cobertura de Barcelona consten 15 llicències de radiodifusió per a emissió amb tecnologia analògica (12 d'FM i 3 d'OM), de les quals 4 són de titularitat de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU SER (99.4 MHz, 93.9 MHz, 103.5 MHz i OM 666 MHz). A aquestes quatre cal afegir-hi una cinquena, que és la de Barcelona (96.9 MHz), que explota actualment com a arrendatària, i si hi sumem la llicència d'Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA) (Barcelona 90.5 MHz), objecte de l'arrendament d'aquest informe, la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), controlaria 6 llicències a Barcelona.

Per tant, en total, la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), grup Prisa, controlaria 6 llicències i, en conseqüència, no superaria el límit del 50% (7) de les llicències del servei de radiodifusió sonora en tecnologia analògica que coincideixin substancialment en el mateix àmbit de cobertura.

Segon límit de l'apartat 1 de l'article 37:

Sí que s'infringeix, en canvi, aquest segon límit que estableix que "En tot cas, una mateixa persona física o jurídica, no pot controlar més de cinc llicències en un mateix àmbit de cobertura". Com s'ha vist, la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), controla

actualment 5 llicències de radiodifusió sonora i, per tant, si s'autoritzés l'arrendament de la llicència de Barcelona (90.5 MHz), s'excediria el límit de control de més de cinc llicències en el mateix àmbit de cobertura (Barcelona).

Cinquè. Taxa

L'apartat 1 de l'article 29 de la LGCA estableix que els negocis jurídics l'objecte dels quals sigui una llicència de comunicació audiovisual estan subjectes, en tot cas, al pagament d'una taxa que ha de determinar el Govern, per a les llicències d'àmbit estatal, o les comunitats autònomes, per a la resta de supòsits.

En aquest sentit, la Llei 5/2012, de 20 de març, de mesures fiscals, financeres i administratives i de creació de l'impost sobre les estades en establiments turístics, va modificar el títol XXIV del Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, afegint-hi, entre d'altres, la lletra *d* a l'article 24.2-1. Aquesta lletra estableix, com a fet impossible de la taxa per a realització d'actuacions d'activitat administrativa d'aquest Consell amb relació als prestadors de serveis de comunicació audiovisual de Catalunya, "l'anàlisi de la sol·licitud d'autorització prèvia a la formalització de negocis jurídics que tenen per objecte l'arrendament i la transmissió de les llicències de serveis de comunicació audiovisual".

D'acord amb això, la lletra *f* de l'article 24.2-4 del Text refós esmentat, que també inclou la Llei 5/2012, estableix que la quota d'aquesta taxa és de 400 €.»

Per tot el que s'ha exposat, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per unanimitat, el següent:

ACORD

1. Denegar l'autorització per a l'arrendament de la llicència per a la prestació del servei de radiodifusió sonora de Barcelona (90.5 MHz), per part de la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), com a arrendadora, a favor de la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER), com a arrendatària, atès que, com a conseqüència d'aquest negoci jurídic, s'incompliria un dels límits que, en relació amb el pluralisme al mercat audiovisual radiofònic, estableix l'article 37 de la LGCA, d'acord amb el que s'ha exposat en aquest Acord.
2. Acordar la liquidació de la taxa per l'anàlisi de la sol·licitud d'autorització, per un import de 400 €, que ha d'abonar la societat titular de la llicència.

Cal ingressar l'import esmentat al número de compte corrent [...], de l'entitat [...], fent-hi constar la referència "Taxa exp. 1/A/2018", en els terminis que preveu l'apartat 2 de l'article 62 de la Llei general tributària, que són els següents:

- Si la notificació de la liquidació es fa entre els dies 1 i 15 de cada mes, des de la data de recepció de la notificació fins al dia 20 del mes posterior o, si aquest no fos hàbil, fins a l'immediat hàbil següent.
- Si la notificació de la liquidació es fa entre els dies 16 i últim de cada mes, des de la data de recepció de la notificació fins al dia 5 del segon mes posterior o, si aquest no fos hàbil, fins a l'immediat hàbil següent.

3. Notificar aquest Acord a la societat Agrupación Radiofónica, SA (AGRURASA), i a la Sociedad Española de Radiodifusión, SLU (SER).

Barcelona, 21 de març de 2018

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari