

**ACORD 93/2010, DE 28 D'ABRIL, DEL PLE DEL CONSELL
DE L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA**

**Expedient sancionador núm. 11/2009-S (*Saturació publicitària i interrupcions publicitàries*)
EMISSIONS DIGITALS DE CATALUNYA, SAU (*8tv*)**

Resolució imposició sanció

Fets

1r. L'Àrea de continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, ha realitzat diversos informes en els quals analitza els continguts audiovisuals del prestador de serveis de televisió Emissions Digitals de Catalunya, SAU (en endavant, EDC, SAU), en relació amb les emissions efectuades en diverses setmanes de l'any 2009 en el Programa núm. 1, programa generalista de nom comercial *8tv*, en el marc del contracte per a l'explotació d'un canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura nacional i emissions principalment en obert, de què aquesta entitat és adjudicatària.

En concret, els informes de l'Àrea de continguts sobre aquest prestador de servei de televisió en relació amb les emissions del programa esmentat i les setmanes analitzades és la següent:

Informes	Dates d'anàlisi
ISC 21/2009	Del 2 al 8 de març
ISC 30/2009	Del 8 al 14 de juny
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre

D'aquesta anàlisi, es posa de manifest l'existència de determinats incompliments de la legislació que és d'aplicació als prestadors de serveis de televisió pel que fa als següents conceptes:

a. Límits de durada de l'activitat publicitària i de televenda

a.1. Temps diari d'emissió de publicitat en totes les seves formes i televenda

D'acord amb els informes de l'Àrea de Continguts, es constata que EDC, SAU, supera en 14 dels 21 dies monitoritzats els límits diaris d'emissió de publicitat en totes les formes i televenda, que d'acord amb la legislació vigent és d'un màxim del 20%, amb uns percentatges que oscil·len entre el 22,9% del dia 13 de juny i el 27,2% del dia 8 de juny.

Quadre 1. 8tv. Informes ISC 2009. Incompliments en l'ocupació diària de publicitat en totes les seves formes i a la televenda

Informe	Dates d'anàlisi	Data	% de publicitat en totes les seves formes i televenda sobre total d'emissió
ISC 30/2009	Del 8 al 14 de juny	08/06/09	27,2
		09/06/09	26,6
		10/06/09	26,0
		11/06/09	26,9
		12/06/09	26,1

		13/06/09	22,9
		14/06/09	25,6
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre	07/09/09	26,9
		08/09/09	25,0
		09/09/09	26,1
		10/09/09	25,2
		11/09/09	25,5
		12/09/09	26,1
		13/09/09	25,7

a.2. Per hora natural de publicitat en totes les seves formes

Pel que fa al temps d'emissió per hora natural en què es divideix el dia, els informes detecten un total de 82 incompliments per excés del límit de temps dedicat a publicitat en totes les seves formes per hora natural, que la legislació d'aplicació fixa en un màxim de 17 minuts, i 26 incompliments per excés del límit de temps dedicat a anuncis publicitaris i de teleshopping, que la legislació vigent fixa en un màxim de 12 minuts.

- Publicitat en totes les seves formes

D'acord amb els informes de l'Àrea de continguts, el prestador de servei de televisió ha sobrepassat en 82 ocasions el límit legal de temps dedicat a publicitat en totes les seves formes per hora natural, que d'acord amb la normativa aplicable és d'un màxim de 17 minuts.

Quadre 2. 8tv. Informes ISC 2009. Incompliments en l'ocupació per hores naturals de publicitat en totes les seves formes

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes
ISC 21/2009	Del 2 al 8 de març	02/03/09	04.00 - 05.00	0:59:30
			05.00 - 06.00	0:56:50
		03/03/09	04.00 - 05.00	0:59:25
			05.00 - 06.00	0:55:32
		04/03/09	03.00 - 04.00	0:29:55
			04.00 - 05.00	0:59:31
			05.00 - 06.00	0:57:33
		05/03/09	03.00 - 04.00	0:29:01
			04.00 - 05.00	0:59:39
			05.00 - 06.00	0:56:02
		06/03/09	03.00 - 04.00	0:29:00
			04.00 - 05.00	0:59:32
			05.00 - 06.00	0:53:51
		07/03/09	03.00 - 04.00	0:29:24
			04.00 - 05.00	0:59:31
			05.00 - 06.00	0:57:31
ISC 30/2009	Del 8 al 14 de juny	08/06/09	03.00 - 04.00	0:29:52
			04.00 - 05.00	0:59:30
			05.00 - 06.00	0:57:30
			01.00 - 02.00	0:23:40
			02.00 - 03.00	0:59:30



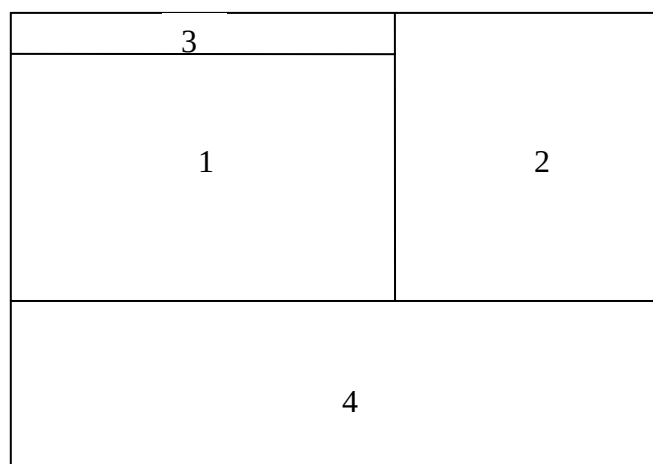
Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes
			03.00 - 04.00	0:59:41
			04.00 - 05.00	0:59:37
			05.00 - 06.00	0:57:47
		09/06/09	02.00 - 03.00	0:59:29
			03.00 - 04.00	0:59:31
			04.00 - 05.00	0:59:31
			05.00 - 06.00	0:55:06
		10/06/09	02.00 - 03.00	0:58:48
			03.00 - 04.00	0:59:30
			04.00 - 05.00	0:59:32
			05.00 - 06.00	0:54:36
		11/06/09	02.00 - 03.00	0:59:29
			03.00 - 04.00	0:59:32
			04.00 - 05.00	0:59:32
			05.00 - 06.00	0:54:37
		12/06/09	02.00 - 03.00	0:59:38
			03.00 - 04.00	0:59:32
			04.00 - 05.00	0:59:32
			05.00 - 06.00	0:54:35
		13/06/09	02.00 - 03.00	0:45:40
			03.00 - 04.00	0:59:32
			04.00 - 05.00	0:59:31
			05.00 - 06.00	0:54:27
		14/06/09	01.00 - 02.00	0:36:32
			02.00 - 03.00	0:59:32
			03.00 - 04.00	0:59:30
			04.00 - 05.00	0:59:31
			05.00 - 06.00	0:54:42
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre	07/09/09	01.00 - 02.00	0:35:03
			02.00 - 03.00	0:59:33
			03.00 - 04.00	0:59:28
		08/09/09	04.00 - 05.00	0:59:27
			05.00 - 06.00	0:55:34
			02.00 - 03.00	0:59:24
		09/09/09	03.00 - 04.00	0:59:34
			04.00 - 05.00	0:59:28
			05.00 - 06.00	0:55:18
		10/09/09	01.00 - 02.00	0:17:54
			02.00 - 03.00	0:59:27
			03.00 - 04.00	0:59:29
		10/09/09	04.00 - 05.00	0:59:18
			05.00 - 06.00	0:53:19
			02.00 - 03.00	0:59:01
			03.00 - 04.00	0:59:28
			04.00 - 05.00	0:59:34
			05.00 - 06.00	0:54:28



Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes
		11/09/09	01.00 - 02.00	0:28:50
			02.00 - 03.00	0:59:27
			03.00 - 04.00	0:59:28
			04.00 - 05.00	0:59:28
			05.00 - 06.00	0:55:36
		12/09/09	01.00 - 02.00	0:44:44
			02.00 - 03.00	0:59:28
			03.00 - 04.00	0:59:28
			04.00 - 05.00	0:59:43
			05.00 - 06.00	0:54:42
		13/09/09	01.00 - 02.00	0:43:48
			02.00 - 03.00	0:59:28
			03.00 - 04.00	0:59:38
			04.00 - 05.00	0:59:34
			05.00 - 06.00	0:57:40

Del quadre anterior s'observa que el prestador de servei de televisió incompleix els dies objecte d'anàlisi el límit per hora natural que fixa la legislació vigent entre la 1 i les 6h de la matinada a causa de la publicitat que s'insereix de manera simultània a la programació eròtica de matinada. Aquests programes tenen noms i durades diferents durant les tres mostres analitzades: *Clips eròtics* (de 3.30 o 4.00 h a 5.45 h aproximadament) a l'ISC 21/2009, *Bellisimas.com* (de 1.30 o 2 h a 6 h, aproximadament) a l'ISC 30/2009 i 38/2009. Vegeu exemple (Figura 1¹ i Figura 2).

Figura 1. 8tv. Informes ISC 2009. Representació esquematitzada d'un exemple de publicitat durant el programa *Bellisimas.com* (13/09/09 a les 3.09.33h)



¹ Així, la inclusió d'aquests continguts publicitaris es fa mitjançant la divisió de la pantalla en quatre parts:

1. Part esquerra: imatges en moviment de contingut eròtic i/o sexual.
2. Part dreta: UpublicitatU d'una línia de sexe telefònic amb imatges fixes o en moviment.
3. Part superior: UpublicitatU textual fixa d'una línia de sexe telefònic.
4. Part inferior: xat de contactes.

Figura 2. 8tv. Informes ISC 2009. Exemple de transparències publicitàries durant el programa Bellisimas.com (13/09/09 a les 3.09.33h)



- Anuncis publicitaris i de televenda

L'informe de l'Àrea de continguts posa de relleu que el prestador de servei de televisió ha sobrepassat en 26 ocasions el límit de temps dedicat a anuncis publicitaris i de televenda per hora natural, que la normativa aplicable fixa en un màxim de 12 minuts.

Quadre 3. 8tv. Informes ISC 2009. Incompliments en l'ocupació per hores naturals d'anuncis publicitaris i de televenda

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps d'anuncis publicitaris i de televenda
ISC 21/2009	Del 2 al 8 de març	02/03/09	05.00 - 06.00	0:20:30
		03/03/09	05.00 - 06.00	0:20:02
		04/03/09	05.00 - 06.00	0:20:02
		05/03/09	05.00 - 06.00	0:20:02
		06/03/09	05.00 - 06.00	0:20:02
		07/03/09	05.00 - 06.00	0:20:32
		08/03/09	05.00 - 06.00	0:20:32
ISC 30/2009	Del 8 al 14 de juny	08/06/09	12.00 - 13.00	0:14:11
		09/06/09	16.00 - 17.00	0:12:16
			20.00 - 21.00	0:12:55
		10/06/09	02.00 - 03.00	0:14:25
			12.00 - 13.00	0:12:29
		11/06/09	02.00 - 03.00	0:13:29
			13.00 - 14.00	0:12:11
		14/06/09	18.00 - 19.00	0:12:15
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre	08/09/09	10.00 - 11.00	0:12:35
			17.00 - 18.00	0:16:38
		09/09/09	16.00 - 17.00	0:15:05
		10/09/09	10.00 - 11.00	0:12:57

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps d'anuncis publicitaris i de televenda
			16.00 - 17.00	0:12:35
		11/09/09	10.00 - 11.00	0:14:50
		12/09/09	01.00 - 02.00	0:14:40
			06.00 - 07.00	0:15:00
		13/09/09	01.00 - 02.00	0:14:40
			06.00 - 07.00	0:15:00
			16.00 - 17.00	0:15:10

Tal com s'observa en aquest quadre, l'excés en el temps permès és especialment elevat durant la programació de matinada de la setmana monitoritzada del mes de març (ISC 21/2009), on s'insereix publicitat de contingut eròtic en les pauses del programa *Clips eròtics* fins a superar els 20 minuts a la franja de 5 a 6h.

b. Interrupcions publicitàries

D'acord amb els informes de l'Àrea de Continguts, es constata que EDC, SAU, incompleix les regles d'inserció de pauses publicitàries pel que fa a les emissions de llargmetratges cinematogràfics i altres obres audiovisuals.

Quadre 4.8tv. Informes ISC 2009. Justificació de les incidències en les Interrupcions publicitàries en els llargmetratges

Informe	Dates d'anàlisi	Títol	Data	Durada programada (h:min:s)	Nre. interrupcions autoritzades	Nre. interrupcions	Excés interrupcions
ISC 21/2009	Del 2 al 8 de març	<i>El germà més llest de Sherlock Holmes</i>	08/03/09	1:42:50	2	3	1
		<i>Colombo: El rastre del crim</i>	02/03/09	1:43:42	2	3	1
		<i>Colombo: La mort dóna un cop de mà</i>	02/03/09	1:20:11	1	2	1
		<i>U-boat</i>	03/03/09	1:46:48	2	3	1
		<i>Un extraño en el camino</i>	04/03/09	1:46:26	2	3	1
ISC 30/2009	Del 8 al 14 de juny	<i>La proposición</i>	13/06/09	1:45:03	2	3	1
		<i>Sonrisas de New Jersey</i>	13/06/09	1:38:02	2	3	1
		<i>Colombo: Repetició</i>	08/06/09	1:26:42	1	2	1
		<i>Colombo: Un cas d'immunitat</i>	08/06/09	1:24:21	1	2	1
		<i>Fase terminal</i>	13/06/09	1:47:02	2	3	1
		<i>La cara del mal</i>	13/06/09	1:46:47	2	3	1
		<i>Fase terminal</i>	14/06/09	1:38:20	2	3	1
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre	<i>El jove Billy Young</i>	11/09/09	1:46:41	2	3	1
		<i>El jinete loco</i>	12/09/09	1:49:20	2	3	1
		<i>Mayerling</i>	12/09/09	2:26:38	3	4	1
		<i>El jove Billy Young</i>	12/09/09	1:41:50	2	3	1

Com es desprèn del quadre anterior, pel que fa als llargmetratges, dels 44 emesos, 16 (36,4%) han estat interromputs un cop més del que la legislació aplicable autoritza atesa la seva durada.

2n. A la vista d'aquests informes, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 266/2009, de 25 de novembre, i de conformitat amb el que disposa l'article 34.2 de l'Estatut orgànic i de



funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, aprovat per l'Acord 3/2001, de 28 de febrer, va decidir obrir un període d'informació prèvia a fi de donar audiència al prestador de serveis de televisió EDC, SAU, com a part interessada, per tal que en el termini màxim de deu dies a comptar des del dia següent a la recepció de la notificació d'aquest Acord, formulés les manifestacions que considerés oportunes.

3r. El 15 de desembre de 2009, ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada 3154/2009) un escrit que signa el senyor Albert Rubio i Peiró, en nom i representació d'EDC, SAU, en el qual s'al·lega, en primer lloc, una situació d'indefensió davant **l'atorgament d'un termini de deu dies per tal d'efectuar al·legacions** dins del període d'informació prèvia quan, segons manifesta l'esmentat prestador de serveis, "l'Acord 3/2001, de 28 de febrer, pel que s'aprova l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya permet atorgar un període de fins a vint dies".

En segon lloc, pel que fa a la saturació publicitària EDC, SAU, manifesta la seva situació d'indefensió davant la manca de fonamentació i justificació de les conductes imputades a aquest prestador de serveis de televisió en relació amb la seva activitat publicitària. Concretament, pel que fa a la superació dels **límits diaris d'emissió de publicitat en totes les seves formes i de televenda** i a la superació dels **límits d'emissió per hora natural en totes les seves formes i d'anuncis publicitaris i de televenda**.

En tercer lloc, EDC, SAU, pel que fa a les **interrupcions publicitàries**, al·lega la col·lisió normativa entre els articles 98 i 99 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA) i conclou, tot manifestant, que ha respectat el que preveu l'article 99 de la LCA però no el límit d'insercions previst a l'article 98 d'aquesta Llei.

Finalment, l'interessat sol·licita l'arxiu de l'expedient.

4t. A la vista de les manifestacions de la interessada, i de conformitat amb els fonaments exposats a l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'Acord 13/2010, de 13 de gener, va decidir incoar un procediment sancionador a EDC, SAU, per l'eventual incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per l'emissió d'activitat publicitària i de televenda, així com per l'eventual incompliment de les regles d'inserció de les interrupcions publicitàries, fets susceptibles de constituir dues infraccions greus tipificades a la lletra e de l'article 133 de la LCA.

5è. Una vegada notificat l'Acord d'incoació al prestador de serveis, 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.

6è. El Ple del Consell, mitjançant l'Acord 28/2010, de 10 de febrer, notificat en forma al prestador de serveis de televisió EDC, SAU, va acordar nomenar com a persona instructora, del present procediment, a la senyora Carme Fita i Caba, funcionària i cap de l'Àrea Jurídica del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, en substitució de la senyora Rosa Maria Garcia Moreno.

7è. El 26 de febrer de 2010, dins del termini atorgat, ha tingut entrada en aquest Consell (Registre d'entrada 601/2010) un escrit del senyor Albert Rubio i Peiró, en nom i



representació d'EDC, SAU, en el qual s'al·lega que “tot cercant una sempre desitjable economia processal, aquesta part dóna per reproduïdes totes i cadascuna de les al·legacions efectuades al present expedient sancionador en defensa dels seus legítims interessos i als efectes més escaients en Dret”. Tanmateix, estableix que “aquesta part ha optat per implementar les mesures i canvis necessaris a la seva programació comercial i a la forma d'emissió dels espais publicitaris, amb l'objectiu d'evitar eventuais incompliments o divergències en la interpretació de la norma aplicable”.

8è. El 9 de març de 2010 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 l'11 de març següent, 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.

9è. El 22 de març de 2010, i dins del termini atorgat, ha tingut entrada en aquest Consell (Registre d'entrada 856/2010) un escrit signat pel senyor Albert Rubio i Peiró, en nom i representació d'EDC, SAU, en què al·lega, en primer lloc, que “ha estat, està i estarà sempre a la més completa disposició del Consell de l'Audiovisual de Catalunya” i que “encara més, no haurà passat desapercebut a aquest Consell de l'Audiovisual de Catalunya que aquesta part, (...) ha optat, coherentment amb el seu ànim col·laborador, ja esmentat, per dur a terme les adaptacions i canvis necessaris a l'emissió publicitària de 8tv per a millor ajustar-la als criteris interpretatius que el Consell de l'Audiovisual aplica respecte de la Llei de la Comunicació Audiovisual de Catalunya”.

En segon lloc, posa de manifest la seva situació d'indefensió davant la manca de fonamentació i justificació de les conductes imputades a aquest prestador de serveis de televisió en relació amb la seva activitat publicitària.

Així, en relació amb la superació dels **límits diaris d'emissió de publicitat en totes les seves formes i de televenda**, el prestador de serveis de televisió manifesta que “aquest Consell realitza aquesta afirmació de forma genèrica, sense justificar ni explicar en cap cas quin és el procés seguit per a arribar a aquesta conclusió tan gravosa pels interessos d'aquesta part”. A criteri d'aquest prestador, no s'ha “procedit al més mínim desglos per conceptes ni explicitar o justificar els criteris emprats per arribar a aquesta conclusió”. Segons EDC, SAU, aquesta situació d'indefensió és més palesa ja que, “a banda que les imputacions venen mancades de la més mínima justificació i fonamentació, sembla que aquesta es deu contenir en uns informes (ISC 21/2009, ISC 30/2009 i ISC 38/2009) que ha efectuat el Consell de l'Audiovisual de Catalunya i que no ha posat a disposició d'aquesta part” i que els “raonaments i/o explicacions que eventualment puguin contenir en el seu cos” tampoc s'inclouen dins del relat fàctic de l'Acord 266/2009.

D'altra banda, pel que fa a la superació dels **límits d'emissió per hora natural en totes les seves formes i d'anuncis publicitaris i de televenda**, EDC, SAU, al·lega que “el Consell de l'Audiovisual procedeix a dividir el seu anàlisi en dos blocs separats, un dedicat a la *publicitat en totes les seves formes* i un altre dedicat als *anuncis publicitaris i de televenda*”. Tot afegint, “que les manifestacions incloses a ambdós blocs expositius segueixen mancades de justificació suficient per a concloure cap fet contrari a llei imputable a aquesta part” i que el tractament unitari que rep “la publicitat, la telebotiga i part de la programació emesa” no és, a criteri del prestador, admissible. A aquests efectes, el prestador de serveis de televisió, entén que “els continguts de telebotiga i formats especials com els diagramats a les figures 1 i 2 de l'Acord 266/2009 no poden ser

considerats, en cap cas, com a forma de publicitat ja que, en el cas dels continguts de telebotiga son, inclús, objecte d'una regulació normativa diferenciada i, en el segon, es tracta d'un format televisiu especial, mancat de regulació específica, dirigit a un públic adult, que es objecte d'una demanda específica".

En tercer lloc, EDC, SAU, pel que fa a les **interrupcions publicitàries**, al·lega la col·lisió normativa entre els articles 98 i 99 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA). Segons les manifestacions d'aquest prestador de serveis de televisió, la col·lisió ve provocada pel fet que "ambdós articles empenen sistemes diferent de càlcul ja que el primer, entre d'altres qüestions es remet a la durada dels llargmetratges cinematogràfics i altres obres audiovisuals amb una durada programada de transmissió superior a quaranta cinc minuts com a base de càlcul de les interrupcions i, per contra, el segon, utilitza l'hora natural com a base de càlcul per a la determinació del percentatge de publicitat admissible per a cada franja horària".

A partir d'aquesta argumentació, EDC, SAU, conclou tot manifestant que ha respectat el que preveu l'article 99 de la LCA però no el límit d'insercions previst a l'article 98 d'aquesta Llei, "amb l'única intenció d'adaptar les insercions publicitàries a un únic criteri, com és el de l'hora natural, que coadjuvi en un millor respecte i adaptació a la estructura i integritat dels diferents espais inclosos a la graella de programació".

Finalment, l'interessat sol·licita l'arxiu de l'expedient.

Fonaments de dret

Primer.- Anàlisi de les al·legacions

En relació amb l'eventual situació d'indefensió al·legada per EDC, SAU, cal posar de manifest que les conductes imputades al prestador de serveis de televisió es troben plenament fonamentades i justificades i, en cap cas, no es pot al·legar desconeixement de "quins puguin ser els criteris emprats i els càlculs efectuats pel Consell de l'Audiovisual per a arribar als resultats inclosos (...) als quadres resums incorporats al cos del seu Acord".

En primer lloc, pel que fa a l'esmentat desconeixement dels criteris i càlculs emprats per aquest Consell, és rellevant que el propi interessat reconegui que, "malgrat dissentir de la valoració dels fets i de la interpretació normativa efectuada per aquesta Administració pública durant la instrucció del present procediment", ha dut "a terme les adaptacions i canvis necessaris a l'emissió publicitària de 8tv per a millor ajustar-la al criteris interpretatius que el Consell de l'Audiovisual aplica respecte de la Llei de la Comunicació Audiovisual de Catalunya".

En segon lloc, pel que fa a la **saturació publicitària**, l'apartat 3r de l'article 99 de la LCA determina que "durant cadascuna de les hores naturals en què es divideix el dia, el temps d'emissió dedicat a la publicitat en totes les seves formes no pot ésser superior a 17 minuts. Durant el mateix període, i respectant el límit anterior, el temps dedicat a anuncis publicitaris i de televenda, exclosa l'autopromoció, no pot ésser superior a dotze minuts".

En conseqüència, és la pròpia normativa la que estableix un temps màxim d'emissió de publicitat "en totes les seves formes" i un temps màxim d'emissió "d'anuncis publicitaris i de televenda". D'aquí, que aquest Consell, tal com posa de manifest d'EDC, SAU, "procedeix a dividir el seu anàlisi en dos blocs separats, un dedicat a la *publicitat en totes les seves formes* i un altre dedicat als *anuncis publicitaris i de televenda*".

A l'hora de justificar l'incompliment, per part del prestador de serveis de televisió del temps màxim dedicat a l'activitat publicitària i de televenda, per hora natural, és suficient tenir en compte el temps que el prestador de serveis dedica de forma efectiva a aquesta activitat. Així, a tall d'exemple:

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Publicitat en totes les seves formes	Anuncis publicitaris i televenda
ISC 38/2009	Del 7 al 13 de setembre	08/09/09	02.00-03.00	0:59:24	0:09:24
			03.00-04.00	0:59:34	0:10:06
			04.00-05.00	0:59:28	0:12:00
			05.00-06.00	0:55:18	0:08:00
			10.00-11.00	0:12:35	0:12:35
			17.00-18.00	0:16:38	0:16:38

Com es pot veure del quadre anterior, que reiterem és a nivell exemplificatiu, el dia 8 de setembre de 2009, EDC, SAU, va superar quatre vegades el temps dedicat a l'emissió de publicitat en totes les seves formes (màxim 17 minuts per hora natural) i dues vegades el temps dedicat a l'emissió d'anuncis publicitaris i de televenda (màxim 12 minuts per hora natural).

D'altra banda, l'apartat 2n de l'article 99 de la LCA, estableix que "el temps total dedicat a l'emissió de publicitat en totes les seves formes i a la televenda no pot ser superior al 20% del temps diari d'emissió".

A l'hora de justificar l'incompliment, per part del prestador de serveis de televisió del temps màxim dedicat diàriament a l'activitat publicitària i de televenda, és suficient tenir en compte el temps que el prestador de serveis dedica de forma efectiva a aquesta activitat. Així, a tall d'exemple, l'ocupació publicitària per hores naturals el dia 8 de setembre de 2009 va ser el següent:

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:00:00	0:02:52	0:02:52
01.00 - 02.00	0:05:50	0:00:00	0:05:50
02.00 - 03.00	0:09:24	0:50:00	0:59:24
03.00 - 04.00	0:10:06	0:49:28	0:59:34
04.00 - 05.00	0:12:00	0:47:28	0:59:28
05.00 - 06.00	0:08:00	0:47:18	0:55:18
06.00 - 07.00	0:00:00	0:00:00	0:00:00
07.00 - 08.00	0:00:00	0:00:00	0:00:00
08.00 - 09.00	0:00:00	0:00:00	0:00:00
09.00 - 10.00	0:02:25	0:00:00	0:02:25
10.00 - 11.00	0:12:35	0:00:00	0:12:35
11.00 - 12.00	0:06:00	0:00:00	0:06:00
12.00 - 13.00	0:05:30	0:00:00	0:05:30
13.00 - 14.00	0:10:25	0:01:24	0:11:49
14.00 - 15.00	0:00:00	0:01:03	0:01:03
15.00 - 16.00	0:04:20	0:00:00	0:04:20
16.00 - 17.00	0:05:55	0:00:00	0:05:55
17.00 - 18.00	0:16:38	0:00:00	0:16:38
18.00 - 19.00	0:09:32	0:00:00	0:09:32
19.00 - 20.00	0:10:35	0:00:00	0:10:35
20.00 - 21.00	0:07:05	0:00:30	0:07:35
21.00 - 22.00	0:05:55	0:03:02	0:08:57
22.00 - 23.00	0:04:45	0:01:01	0:05:46

23.00 - 24.00	0:08:30	0:00:30	0:09:00
			6:00:06

Com es pot veure del quadre anterior, també a nivell exemplificatiu, el dia 8 de setembre de 2009, EDC, SAU, va emetre un total de temps de publicitat en totes les seves formes de 6:00:06 hores. El percentatge de publicitat en totes les seves formes sobre el total d'emissió és d'un 25%. En conseqüència, superior al 20% establert legalment.

En tercer lloc, pel que fa a les **interrupcions publicitàries**, la lletra e de l'apartat 3 de l'article 98 de la LCA determina, pel que fa a llargmetratges i altres obres audiovisuals amb una durada programada de transmissió superior a quaranta-cinc minuts, que es poden interrompre una vegada per cada període complert de quaranta-cinc minuts.

EDC, SAU, manifesta l'eventual col·lisió normativa entre els articles 98 i 99 de la LCA tot reconeixent que no ha respectat el límit d'insercions previst a l'article 98 d'aquesta Llei, "amb l'única intenció d'adaptar les insercions publicitàries a un únic criteri, com és el de l'hora natural, que coadjuvi en un millor respecte i adaptació a la estructura i integritat dels diferents espais inclosos a la graella de programació".

A aquests efectes, cal tenir en compte que el reconeixement explícit de l'incompliment de les previsions de l'article 98 de la LCA, per part del prestador de serveis de televisió, faria del tot innecessari entrar en més valoracions. Això no obstant, i en virtut del principi de congruència, cal posar de manifest que no existeix cap col·lisió normativa entre els articles 98 i 99 de la LCA que, tot i la seva connexió, regulen qüestions diferents. Així, l'article 98 estableix el nombre màxim d'interrupcions dels llargmetratges cinematogràfics i altres obres audiovisuals que els prestadors de serveis de televisió poden efectuar per tal d'inserir publicitat tot respectant, per altra banda i amb caràcter general, els límits quantitatius que estableix l'article 99 pel que fa a l'activitat publicitària i que, en aquest cas, tampoc ha respectat EDC, SAU.

Finalment, cal fer referència a les al·legacions d'EDC, SAU, en relació amb el fet que aquest Consell no ha posat a disposició d'aquest prestador de serveis de televisió els informes elaborats per l'Àrea de Continguts (ISC 21/2009, ISC 30/2009 i ISC 38/2009), que els "raonaments i/o explicacions que eventualment es puguin contenir en el seu cos" no s'inclouen dins del relat fàctic de l'Acord 266/2009 i, d'altra banda, "que els continguts de telebotiga i formats especials com els diagramats a les figures 1 i 2 de l'Acord 266/2009 no poden ser considerats, en cap cas, com a forma de publicitat".

Pel que fa a la primera manifestació, únicament fer referència al fet que EDC, SAU, com a part interessada, tenia i té dret a obtenir còpies dels documents que conté el present procediment (art. 35.a. de la Llei de l'Estat 30/1992, de 26 de novembre, del règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú) i, a aquests efectes, els informes en qüestió estaven i estan a la seva disposició en la seu d'aquest Consell.

Així mateix, contràriament a allò manifestat pel prestador de serveis, el Fet 1r de l'Acord 266/2009 reproduïx els quadres de seguiment dels continguts audiovisuals elaborats per l'Àrea de Continguts en els Informes ISC 21/2009, 30/2009 i 38/2009 amb l'única finalitat de, previ visionat d'aquests continguts, posar de manifest els eventuais incompliments detectats sense establir "raonaments i/o explicacions" que vagin més enllà d'un mer relat fàctic dels mateixos.

D'altra banda, pel que fa al fet "que els continguts de telebotiga i formats especials com els diagramats a les figures 1 i 2 de l'Acord 266/2009 no poden ser considerats, en cap cas, com a forma de publicitat", cal posar de manifest que aquest no és el criteri seguit per la LCA. Així, el propi article 99 de la LCA estableix que "el Consell de l'Audiovisual de Catalunya ha de vetllar perquè l'activitat publicitària i la televenda respecti els límits de durada que la legislació estableix per hora de rellotge i per dia natural d'emissió" tot establint, a aquests efectes, unes limitacions temporals pel que fa, d'una banda, als anuncis publicitaris i de televenda i, d'altra, pel que fa a la publicitat en totes les seves formes (anuncis publicitaris, televenda i altres).

Atesa aquesta previsió, és obvi i evident, que la televenda s'ha de tenir en compte a l'hora de parlar d'activitat publicitària ja que, d'acord amb l'apartat 6è de l'article 99 de la LCA, EDC, SAU, no es dedica en exclusivitat a aquesta activitat. De la mateixa manera, les línees telefòniques que apareixen en la part dreta i en la part superior de la figura 2, que a tall d'exemple consta en la part expositiva d'aquest Acord, compleixen tots els requisits per entendre que són formes publicitàries, diferents dels anuncis publicitaris i de la televenda, que reuneixen tots els requisits per entendre que són missatges publicitaris: s'emeten mitjançant contraprestació i per encàrrec d'una altra persona en relació amb una activitat amb la finalitat de promoure la contractació d'un servei, en aquest supòsit, de naturalesa eròtica (lletra a de l'article 90 de la LCA).

Segon.- Tipificació dels fets

La superació dels límits diaris d'emissió de publicitat en totes les formes i televenda, els dies 8, 9, 10, 11, 12, 13 i 14 de juny de 2009 i 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13 de setembre de 2009, i els límits d'emissió per hora natural en què es divideix el dia, per excés del límit de temps dedicat a publicitat en totes les seves formes per hora natural (82 incompliments) i per excés del límit de temps dedicat a anuncis publicitaris i de televenda, (26 incompliments), comporta que el prestador de serveis de televisió EDC, SAU, ha incomplert els límits que la legislació vigent estableix per l'emissió d'activitat publicitària i de televenda establerts en els apartats 2n i 3r de l'article 99 de la LCA.

Així mateix, el prestador de serveis de televisió ha emès 16 llargmetratges que han estat interromputs un cop més de les que la legislació aplicable autoritza atesa la seva durada, vulnerant la lletra e de l'apartat 3r de l'article 98 de la LCA.

Tercer.- Qualificació de la infracció

L'incompliment de les obligacions que en matèria de publicitat, patrocini i televenda corresponen als prestadors de serveis de comunicació audiovisual, d'acord amb el que estableix la LCA, constitueixen una infracció greu prevista a la lletra e de l'article 133 de la LCA.

Quart.- Sanció aplicable

La sanció que s'ha d'imposar consisteix, d'acord amb la lletra b de l'apartat 1r de l'article 136 de la LCA, en dues multes. Per determinar-ne la quantia cal tenir en compte el que estableix l'article 137 de la LCA, que obliga a graduar la sanció que s'imposi tenint en compte les circumstàncies que ressenya.

De les conductes infractores objecte d'examen, es desprèn l'existència d'intencionalitat, atès que l'emissió d'activitat publicitària i de televenda, així com l'inserció de interrupcions publicitàries en els llargmetratges, no poden venir determinades per una falta de



diligència o per una conducta negligent de l'interessat sinó per una conducta activa i volguda.

Així mateix, cal prendre en consideració la reiteració de les conductes infractores ja que els informes de l'Àrea de continguts constaten la superació, en 14 dels 21 dies monitoritzats, dels límits diaris d'emissió de publicitat en totes les seves formes i televenda, 82 incompliments per excés del límit de temps dedicat a publicitat en totes les seves formes per hora natural i 26 incompliments per excés del límit de temps dedicat a anuncis publicitaris i de televenda per hora natural i, finalment, que 16 dels llargsmetratges emesos van estar interromputs un cop més del que la legislació aplicable autoritza.

Tanmateix, no es pot apreciar la reincidència en els fets, atès que no consta resolució ferma per la comissió d'infraccions d'aquesta naturalesa per part d'EDC, SAU. En un sentit similar, tampoc no hi ha constància provada que la comissió de les infraccions hagi tingut repercussió o impacte social.

D'acord amb les consideracions anteriors, i tenint en compte el principi de proporcionalitat que obliga a establir l'adequació necessària entre la gravetat del fet constitutiu de les infraccions i les sancions aplicades, la quantia de la multa a imposar a l'interessat ha de ser de VINT-I-QUATRE MIL DOS EUROS (24.002€), és a dir, la quantia mínima que l'article 136 de la LCA preveu per cadascuna de les infraccions greus comeses.

Cinquè.- 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 adopta els següents,

ACORDS

1. Declarar al prestador de serveis de televisió Emissions Digitals de Catalunya, SAU, responsable de la comissió de dues infraccions greus tipificades a la lletra e de l'article 133 de la LCA, per l'incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per l'emissió d'activitat publicitària i de televenda, així com per l'incompliment de les regles d'inserció de les interrupcions publicitàries.
2. Imposar al prestador de serveis de televisió Emissions Digitals de Catalunya, SAU, una multa de VINT-I-QUATRE MIL DOS EUROS (24.002€), a raó de DOTZE MIL UN EUROS (12.001€) per cadascuna de les infraccions, que s'haurà de fer efectiva al compte número 2100/0760/50/0200124585 de l'entitat "La Caixa" (fent constar com a referència CAC-11/2009-S).
3. Notificar aquest Acord a Emissions Digitals de Catalunya, SAU.

Barcelona, 28 d'abril de 2010





**Consell
de l'Audiovisual
de Catalunya**

Ramon Font Bové
President

Santiago Ramentol Massana
Conseller secretari



**Generalitat
de Catalunya**