

ACORD 11/2012, DE 18 DE GENER, DEL PLE DEL CONSELL DE L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA

Aprovació de la proposta sol·licitada per l'Ajuntament de Badalona a l'empara del que estableix l'apartat 2 de l'article 33 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre

Fets

El 21 de desembre de 2011 el senyor Xavier Garcia Albiol, alcalde de l'Ajuntament de Badalona, ha tramès al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (registre d'entrada núm. 2244/2011) un escrit en el qual es comunica que l'Ajuntament ha aprovat el Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona, el text íntegre del qual va ser publicat al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* de 15 d'abril de 2010 i, d'altra banda, s'informa que la proposta de candidats a membres del Consell d'Administració de la societat municipal gestora del servei públic de referència, Badalona Comunicació, SA, no ha aconseguit el vot favorable de dos terços dels membres del Ple de l'Ajuntament de Badalona, constituït en Junta General en data 20 de desembre de 2011, per la qual cosa es remet l'expedient a aquest Consell per tal que formuli la proposta corresponent.

Consideracions jurídiques

L'apartat 2 de l'article 33 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA) estableix que "correspon al Ple, l'assemblea d'electes o l'òrgan plenari corresponent el nomenament per majoria qualificada de dos terços dels màxims responsables de la gestió del servei, d'acord amb el que estableixi el Reglament d'organització i funcionament del servei. Aquest nomenament s'ha de fer a partir de l'informe preceptiu d'un consell de naturalesa consultiva i assessora, que ha d'avaluar la capacitat, el mèrit i la idoneïtat dels candidats. Els conflictes que derivin de l'aplicació del Reglament d'organització pel que fa a aquests nomenaments poden ésser remesos al Consell de l'Audiovisual de Catalunya perquè hi exerceixi la mediació, tot respectant l'autonomia local i sens perjudici de les mesures administratives aplicables. En particular, si els candidats a l'elecció com a màxims responsables de la gestió del servei obtenen un vot majoritari però inferior als dos terços, s'ha de remetre l'expedient al Consell de l'Audiovisual de Catalunya i aquest ha de fer una proposta al ple, l'assemblea d'electes o l'òrgan plenari pertinent".

En el mateix sentit es pronuncia l'article 10 del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona. Concretament, l'apartat 2 d'aquest article determina que "en el cas que el nomenament d'algun o algunes dels candidats/es proposats obtingués el vot majoritari, però inferior a 2/3, es remetrà l'expedient al Consell de l'Audiovisual de Catalunya per tal que formuli una proposta al Ple".

Per tot el que s'ha exposat, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta els següents

ACORDS

1. Aprovar la proposta que s'incorpora com annex i part integrant d'aquest Acord, a partir de la sol·licitud feta per l'Ajuntament de Badalona a l'empara del que estableix l'apartat 2 de l'article 33 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre.
2. Iniciar un procés d'interlocució amb els diferents actors implicats per facilitar l'execució d'aquest acord i, si escau, formular una proposta.
3. Notificar aquest Acord a l'Ajuntament de Badalona.

Barcelona, 18 de gener de 2012

Ramon Font Bové
President

Carme Figueras i Siñol
Consellera secretària

PROPOSTA

Ref. Exp.: 1-2012

Assumpte: Proposta sol·licitada per l'Ajuntament de Badalona a l'empara del que estableix l'apartat 2 de l'article 33 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya

Fets

El 21 de desembre de 2011 el senyor Xavier Garcia Albiol, alcalde de l'Ajuntament de Badalona, ha tramès al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (registre d'entrada núm. 2244/2011) un escrit en el qual es comunica que l'Ajuntament ha aprovat el Reglament d'organització i funcionament del servei públic de comunicació audiovisual al municipi de Badalona, el text íntegre del qual va ser publicat al *Butlletí Oficial de la Província de Barcelona* de 15 d'abril de 2010 i, d'altra banda, s'informa que la proposta de candidats a membres del Consell d'Administració de la societat municipal gestora del servei públic de referència, Badalona Comunicació, SA no ha aconseguit el vot favorable de dos terços dels membres del Ple de l'Ajuntament de Badalona, constituït en Junta General en data 20 de desembre de 2011, per la qual cosa es remet l'expedient a aquest Consell per tal que formuli la proposta corresponent.

Consideracions jurídiques

- Marc jurídic competencial del Consell de l'Audiovisual de Catalunya

L'apartat 2 de l'article 33 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA) estableix que "correspon al Ple, l'assemblea d'electes o l'òrgan plenari corresponent el nomenament per majoria qualificada de dos terços dels màxims responsables de la gestió del servei, d'acord amb el que estableixi el Reglament d'organització i funcionament del servei. Aquest nomenament s'ha de fer a partir de l'informe preceptiu d'un

consell de naturalesa consultiva i assessora, que ha d'avaluar la capacitat, el mèrit i la idoneïtat dels candidats. Els conflictes que derivin de l'aplicació del Reglament d'organització pel que fa a aquests nomenaments poden ésser remesos al Consell de l'Audiovisual de Catalunya perquè hi exerceixi la mediació, tot respectant l'autonomia local i sens perjudici de les mesures administratives aplicables. En particular, si els candidats a l'elecció com a màxims responsables de la gestió del servei obtenen un vot majoritari però inferior als dos terços, s'ha de remetre l'expedient al Consell de l'Audiovisual de Catalunya i aquest ha de fer una proposta al ple, l'assemblea d'electes o l'òrgan plenari pertinent”.

En el mateix sentit es pronuncia l'article 10 del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona. Concretament, l'apartat 2 d'aquest article determina que “en el cas que el nomenament d'algun o algunes dels candidats/es proposats obtingués el vot majoritari, però inferior a 2/3, es remetrà l'expedient al Consell de l'Audiovisual de Catalunya per tal que formuli una proposta al Ple”.

D'acord amb aquestes previsions i, analitzada la documentació tramesa per l'Ajuntament de Badalona, aquest Consell efectua, a l'efecte de formular la proposta corresponent, les consideracions següents:

- Consideracions pel que fa al Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA

En primer lloc, pel que fa al Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA, s'observa que, d'una banda, la seva composició no s'adequa al que estableix l'article 20 del Reglament d'organització i funcionament del servei públic de comunicació audiovisual al municipi de Badalona. En efecte, d'acord amb l'article esmentat, el plenari, màxim òrgan col·legiat i decisor, ha d'estar integrat pel president o presidenta, per 7 vocals representants de les entitats ciutadanes, més un representant per grup polític municipal. El president del Consell ha de ser l'alcalde de Badalona o el vocal en qui delegui; els representants dels grups polítics municipals seran designats pel Ple, i, finalment, els 7 vocals seran escollits d'acord amb les seves normes reguladores entre els col·lectius següents:

- a) 1 representant de la Federació Empresarial de Badalona

- b) 1 representant de la Federació d'Associacions de Veïns de Badalona
- c) 1 representant del sindicat UGT
- d) 1 representant del sindicat CCOO
- e) 3 representants del Consell de Ciutat

D'acord amb la documentació tramesa a aquest Consell, la composició del Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA és la següent:

- 1. President: Xavier García Albiol (alcalde)
- 2. Representants dels grups municipals:
 - M. Teresa García Campos (PPC)
 - Antonio José de la Rosa Botaya (ICV-EUiA)
 - Josep Sanromà Conde (CiU)
 - Felip González Martín (PSC)
- 3. Vocals:
 - Joaquím Padrós i Simón (FEB)
 - Manuel López Sánchez (FAVB)
 - Felipe Barrera Ordoñez (UGT)
 - Maria Gallardo Borrega (CCOO)

Un cop vistes aquestes dades, s'observa una disfunció en la composició del Consell Consultiu i Assessor esmentat. Així, a reserva d'altra documentació o informació complementària que no és a l'expedient tramès, i d'acord amb la Proposta-resolució per impulsar el procés constitutiu del Plenari del Consell Consultiu i Assessor de la societat gestora municipal del servei públic de comunicació audiovisual a Badalona, de 19 d'octubre de 2011, manquen, com a membres del Plenari del Consell, els tres (3) vocals representants del Consell de Ciutat.

Cal tenir en compte, a aquest efecte, que el Consell de Ciutat, d'acord amb el Reglament de participació ciutadana de l'Ajuntament de Badalona, es configura com un òrgan de participació ciutadana format per representants de les associacions inscrites en el registre d'entitats així com dels diferents agents socials; per la qual cosa, la seva representació dins del Consell Consultiu i Assessor possibilita la participació social necessària en la gestió del servei públic de comunicació audiovisual que garanteix l'apartat 4 de l'article 33 de la LCA.

El Consell de l'Audiovisual de Catalunya fa palesa aquesta observació als efectes assenyalats, sens perjudici d'allò que estableix la Llei 30/1992, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.

D'altra banda, s'observa que, en efecte, el Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA va acordar emetre informe favorable en relació amb la designació dels candidats proposats com a membres del Consell d'Administració de la societat municipal. Això no obstant, no se'n desprèn la justificació o la motivació que, si s'escau, empari la pertinència del nomenament d'aquests candidats, atès que només a l'expedient administratiu només hi figura una referència curricular breu de cadascun d'ells.

Aquest informe, que, amb caràcter preceptiu, ha d'emetre el Consell Consultiu i Assessor, tal com estableix l'apartat 2 de l'article 33 de la LCA, transcrit més amunt, i que reproduïx l'apartat 2 de l'article 21 del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona constitueix un tràmit essencial del procediment en el nomenament dels candidats, que ha de permetre visibilitzar els mèrits i la capacitat dels membres proposats, d'acord amb els criteris que el mateix Consell Consultiu i Assessor estimi més idonis i/o adequats, ateses les atribucions que el mateix Reglament atorga als màxims responsables de la gestió del servei.

En efecte, els òrgans màxims responsables de la direcció i administració del servei públic de comunicació audiovisual a Badalona, "ostentaran atribucions i exerciran facultats directives i estratègiques [...] per al disseny i definició dels elements i criteris editorials i de gestió bàsics que constituïran el nucli de la prestació del servei" (article 8 del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona).

Ni en la preacta de la reunió del Consell Consultiu Assessor de Badalona Comunicació, SA, de 13 de desembre de 2011, ni en el certificat de la sessió de la Junta General Extraordinària de Badalona Comunicació, SA, ni en cap altre document incorporat a l'expedient, hi consta un informe raonat que aporti els elements de judici que exterioritzin la racionalitat de la proposta formulada, òbviament, dins del marge ampli de llibertat d'apreciació de l'òrgan, propi dels acords discrecionals.

- **Consideracions pel que fa al Consell d'Administració de la societat Badalona Comunicació, SA**

Pel que fa al Consell d'Administració de Badalona Comunicació, SA, s'observa, en relació amb la seva composició, que està integrat per 7 membres, un dels quals és l'alcalde –senyor Xavier García Albiol– i tres són regidors de l'Ajuntament –senyora M. Jesús Hervàs Mínguez i senyors Ferran Falcó i Isern i Jordi Serra i Isern.

A aquest efecte, la LCA és del tot clara pel que fa a les previsions relatives a l'estructura i el funcionament del servei, des del punt de vista de la creació d'un ens o organisme de gestió amb personalitat jurídica pròpia i diferenciada de l'ens titular del servei públic de comunicació audiovisual que “assumeixi la definició, l'elaboració i la distribució dels continguts audiovisuals, sens perjudici de la possibilitat de comptar amb el suport del sector privat d'acord amb els termes i els límits que determina l'article 23.3” (apartat 1 de l'article 33 de la LCA). En aquest sentit, per tal de garantir l'autonomia de la gestió directa i quotidiana de les emissions de servei públic, el model que ha previst la LCA es fonamenta en l'existència de dos subjectes diferenciats que subscriuen un document, el contracte programa, que garanteix “l'autonomia de la gestió directa i quotidiana del servei respecte dels òrgans de govern corresponents i la decisió dels ens locals, les associacions i els consorcis responsables del servei” (apartat 3 de l'article 33 de la LCA).

Així, de la norma capdavantera de la comunicació audiovisual a Catalunya es desprèn l'existència de dos ens diferenciats: la independència de l'ens gestor del servei garanteix l'autonomia de gestió del servei públic de la comunicació audiovisual davant la direcció política dels òrgans de govern de l'ens titular del servei. En conseqüència, en el cas que ens ocupa, resulta convenient i necessari que en la designació dels membres del Consell d'Administració de Badalona Comunicació, SA es tinguin en compte, preferentment, persones de mèrits professionals rellevants.

Conclusions

1a. Per a la constitució correcta del Consell Consultiu i Assessor de l'ens gestor faltarien els 3 representants del Consell de Ciutat que, d'acord amb l'article 20 del Reglament, s'haurien d'escollir a la primera sessió d'aquest Consell que se celebri amb posterioritat a l'aprovació del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona, els quals no podran formar part de cap dels òrgans directius dels grups socials esmentats a les lletres *a, b, c, d i e*, de l'article 20.2 d'aquest Reglament, ni dels grups polítics i, en tot cas, la persona jurídica a la qual representin no pot defensar interessos econòmics.

2a. Cal que el Consell d'Administració de Badalona Comunicació, SA no estigui constituït, majoritàriament, per membres electes o de lliure designació de l'Ajuntament de Badalona per tal garantir l'autonomia de gestió del servei públic de la comunicació audiovisual davant la direcció política dels òrgans de govern de l'Ajuntament.

3a. Cal establir uns criteris o paràmetres objectius als quals s'ha d'ajustar el Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA per emetre informe favorable en relació amb la capacitat, el mèrit i la idoneïtat dels candidats proposats per formar part del Consell d'Administració de l'ens gestor. Així mateix, cal també que la justificació o la motivació que, si s'escau, empari la pertinència del nomenament d'aquests candidats figuri en l'expedient administratiu.

Ateses les consideracions exposades, el Consell de l'Audiovisual de Catalunya formula la següent

PROPOSTA

Primera. Recomana que s'efectuï el nomenament dels 3 representants del Consell de Ciutat al Consell Consultiu i Assessor de Badalona Comunicació, SA, en els termes que estableix l'apartat 4 de l'article 33 de la Llei de la comunicació audiovisual de Catalunya i de l'article 20.2 del Reglament regulador del servei públic de comunicació audiovisual de l'Ajuntament de Badalona, per tal que pugui elaborar l'informe preceptiu corresponent.

Segona. Proposar que s'estableixin els criteris objectius que han de fonamentar la capacitat, el mèrit i la idoneïtat dels candidats proposats per formar part del Consell d'Administració de

Badalona Comunicació, SA, i que s'incorpori a l'expedient administratiu la justificació o la motivació que, si s'escau, empari la pertinència d'aquests nomenaments.

Tercera. Proposar que es realitzi una nova proposta en relació amb aquelles candidatures a membre del Consell d'Administració que no han assolit el quòrum dels 2/3 del Ple municipal, tot evitant que, de forma majoritària, ostentin un càrrec electe o de lliure designació a l'Ajuntament de Badalona.

Barcelona, 18 de gener de 2012