



ACORD 40/2009, D'11 DE MARÇ, DEL PLE DEL CONSELL DE
L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA

**Expedient sancionador núm. 1/2009-S (Polònia. El disc)
TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA.**

Incoació expedient sancionador

Fets

1. El 13 de gener de 2009, l'Àrea de continguts ha realitzat 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. Una vegada realitzada l'anàlisi dels continguts emesos, l'informe de l'Àrea de continguts, en aquella part que ens afecta, disposa el següent:

"En les edicions del 20 i 27 de novembre, i 4, 11 i 18 de desembre de 2008 es constata l'existència de publicitat encoberta prohibida per l'existència de prominència indeguda a causa de la recurrència de la presència i de la manera de presentació del CD *Polònia. El disc*".

En relació amb l'existència de publicitat encoberta prohibida del CD *Polònia. El disc* per l'existència de prominència indeguda a causa de la recurrència de la seva presència, l'informe de l'Àrea de continguts estableix que la mateixa ve donada en funció, tant de les necessitats editorials, com de les característiques del programa. Així, l'informe determina:

"a) quant a la prominència indeguda per la recurrència de la seva presència en funció de les necessitats editorials del programa, es constata una freqüència excessiva de la presentació verbal (els actors que imiten el President Montilla i el meteoròleg Tomàs Molina en fan referència als cinc programes esmentats) i visual del producte (els mateixos personatges el mostren en el programes dels dies 27 de novembre i 4, 11 i 18 de desembre) en el decurs de la sèrie d'emissions del programa analitzades.

b) quant a la prominència indeguda del CD *Polònia. El disc* per la recurrència de la seva presència en funció de les característiques del programa, es considera la manca de diversitat en la presentació del producte al llarg de la mostra, atès que es presenta en una quantitat molt diferent del mercat discogràfic".

Així mateix, l'informe de l'Àrea de continguts estableix que en les emissions dels dies 20 i 27 de novembre, i 4, 11 i 18 de desembre de 2008 es constata la concurrència d'una influència del contingut editorial amb finalitats comercials i, per tant, prominència indeguda atesa la manera com es presenta el CD *Polònia. El disc*. Concretament, l'informe determina el següent:

"Atès que *Polònia* és un programa d'entreteniment format per escenes de ficció, es considera que el CD *Polònia. El disc* juga un paper determinant en el fil argumental de les cinc emissions. En aquest sentit s'observa que en cada una de les emissions esmentades s'insereix un esquetx descontextualitzat respecte a la resta de programa i produït específicament per a la promoció del CD".



2. A la vista d'aquest informe, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 12/2009, de 28 de gener, 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 TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA (en endavant, TVC, SA) com a part interessada, per tal que en el termini màxim de cinc dies a comptar des del dia següent a la recepció de la notificació d'aquest Acord, formulés les manifestacions que considerés oportunes.

3. L'11 de febrer de 2009 ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada 486/2009) un escrit que signa la senyora Mònica Terribas i Sala, directora de TVC, SA, en el qual s'al·lega, entre d'altres, que la presència en pantalla de referències visuals i verbals al CD *Polònia* no constitueix un supòsit de publicitat encoberta a favor de tercers, sinó que el que s'està fent és promocionar un producte de la mateixa entitat (TVC, SA), producte directament relacionat i vinculat amb el programa, és a dir, *"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"*. Al·lega també que no es pot parlar de prominència indeguda per no poder-se qualificar com a "freqüent" l'aparició del producte, 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"*.

Fonaments

1. De conformitat amb el que preveu l'article 94 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA) "S'entén per publicitat encoberta la presentació verbal, visual o sonora dels béns, els serveis, el nom, la marca o les activitats d'un productor de mercaderies o d'un prestador de serveis en programes o altres continguts editorials en què aquesta presentació tingui finalitat publicitària i pugui induir el públic a error sobre la veritable naturalesa de la presentació".

El mateix article regula la publicitat encoberta que es considera prohibida, i a tal efecte disposa: "La publicitat encoberta està prohibida si la referència verbal, visual o sonora a mercaderies, serveis, marques o noms de productors o prestadors de serveis particulars té una prominència indeguda, sia per la recurrència de la seva presència o per la manera com es presenten o destaquen.

Per avaluar el caràcter indegut de la prominència a què es refereix l'apartat 2, l'autoritat audiovisual ha de considerar les necessitats editorials, les característiques del programa en què s'insereix la publicitat encoberta i la concurrència o no d'una influència o un condicionament del contingut editorial amb finalitats comercials".

2. Al·lega l'interessat que la presència en pantalla de referències visuals i verbals al CD *Polònia*. El disc relacionat amb el programa *Polònia* no constitueix un supòsit de publicitat encoberta a favor de tercers. Ara bé, el fet que es tracti de publicitat en favor de productes directament relacionats i vinculats amb el programa *Polònia*, no implica que no estiguem parlant d'un supòsit de publicitat encoberta, encara que, en aquest supòsit sigui en favor -tal i com manifesta l'interessat- de TVC, SA que, en aquesta ocasió *"assumeix el rol de prestador de serveis o productor de mercaderies"*.

Pel que fa a l'al·legació sobre manca de prominència indeguda per no poder-se qualificar com a "freqüent" l'aparició del producte, s'ha de posar de relleu que tal com s'indica a l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia no únicament es té en compte aquest indicador per determinar l'existència de prominència indeguda. Així, es fa referència a la recurrència a la presència del producte, en funció de les necessitats editorials del programa – es constata una freqüència excessiva de la presentació verbal i visual del mateix- i en funció de les característiques del programa –es considera la manca de diversitat en la presentació del producte al llarg de la mostra, atès que es presenta en una quantitat molt diferent a la realitat del mercat discogràfic-. A més a més, es considera que la prominència indeguda ve donada també per la manera com es presenta el producte publicitat, atès que el CD *Polònia. El disc* juga un paper determinant en el fil argumental de les emissions analitzades en les quals s'insereix un esquetx descontextualitzat respecte del programa, produït específicament per a la promoció del CD *Polònia. El disc* i, per tant, incitant directament o indirectament a la seva compra.

Per tot l'exposat es considera que la presència de publicitat encoberta prohibida en les emissions dels dies 20 i 27 de novembre i dels dies 4, 11 i 18 de desembre de 2008, per TV3, del programa d'humor *Polònia*, constitueix una conducta tipificada a la lletra e de l'article 133 de la LCA. Aquest precepte 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.

3. La lletra j de l'article 10 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (en endavant, LCAC), estableix com a funció d'aquest Consell la de vetllar pel compliment de la legislació sobre publicitat en tot allò relatiu als continguts i les modalitats de les emissions publicitàries, inclosos el patrocini i la televenda. D'altra banda, la LCA, atribueix al Consell de l'Audiovisual de Catalunya l'exercici de la potestat sancionadora, d'acord amb el règim d'infraccions i de sancions que la mateixa Llei estableix.

4. La lletra g de l'article 10 de la LCAC, estableix com altra funció del Consell la "d'incoar i resoldre, en l'àmbit de les seves competències, els corresponents procediments sancionadors per les infraccions de la legislació relativa a audiovisuals i publicitat".

DE CONFORMITAT amb el que disposa l'article 129 de la LCA, i la lletra g de l'article 10 i l'article 11 de la LCAC, així com 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 de l'Audiovisual de Catalunya, ha adoptat els següents,

ACORDS

1. Desestimar les al·legacions presentades per la senyora Mònica Terribas i Sala, directora de TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA, de conformitat amb el que es desprèn dels fonaments del present Acord.



2. Incoar un procediment sancionador al prestador de serveis de televisió TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA, per la presència de publicitat encoberta prohibida en les emissions del 20 i 27 de novembre i 4, 11 i 18 de desembre de 2008, per TV3, del programa d'humor *Polònia*, fet susceptible de constituir una infracció greu tipificada a la lletra e de l'article 133 de la LCA per l'incompliment de les obligacions en matèria de publicitat
3. Nomenar instructora d'aquest procediment a la senyora Rosa Maria Garcia Moreno, funcionària adscrita a l'Àrea jurídica del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.
4. Notificar aquest acord al prestador de serveis de televisió TELEVISIÓ DE CATALUNYA, SA.

Barcelona, 11 de març de 2009

Ramon Font Bové
President

Santiago Ramentol i Massana
Conseller secretari