



**ACORD 61/2010, DE 17 DE MARÇ, DEL PLE DEL CONSELL DE
L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA**

**Expedient sancionador 3/2009-S (*Erotisme. Canal 45 TV Reus-Més TV*)
UTE ASSOCIACIÓ AMICS DE MARE NOSTRUM TELEVISIÓ - TARRACO VISIÓ, SL.**

Resolució imposició sanció

Fets

1. El 28 de juliol de 2009, l'Àrea de continguts ha realitzat l'informe 75/2009 en el qual analitza els continguts audiovisuals emesos, dins de l'horari protegit, pel prestador de serveis de televisió UTE ASSOCIACIÓ AMICS DE MARE NOSTRUM TELEVISIÓ - TARRACO VISIÓ, SL (en endavant, la UTE), els dies 14 i 15 de juliol de 2009. L'informe destaca la presència de continguts audiovisuals que es podrien qualificar com a *no recomanats per a menors de 18 anys*, l'emissió dels quals resta prohibida entre les 06.00 i les 22.00 hores.

Concretament, l'informe 75/2009 determina la presència de dos videoclips amb continguts sexuals o eròtics emesos en horari protegit i no senyalitzats:

- A les 09.44 hores del 14 de juliol de 2009, el prestador ha emès el videoclip *Controversy*, amb presència reiterada de continguts sexuals i eròtics amb una explicitació alta. En el videoclip es poden veure diverses persones en actituds lascives i mantenint relacions sexuals. Les imatges es mostren distorsionades al llarg de tot el videoclip i s'utilitzen sistemes d'ocultació pels òrgans genitals. El videoclip es podria qualificar com a ***no recomanat per a menors de 18 anys***.
- A les 21.52 hores del 14 de juliol de 2009, el prestador ha emès un videoclip sense determinar amb presència freqüent de continguts sexuals i eròtics amb una explicitació alta. En el videoclip es poden veure diverses dones en roba interior i actituds lascives que lluiten entre elles. Una estrella negra se situa sobre la zona pública de les noies a mode de sistema d'ocultació. El videoclip es podria qualificar com a ***no recomanat per a menors de 18 anys***.

Així mateix, l'informe detecta la presència de dos missatges SMS amb continguts eròtics i sexuals emesos en sis ocasions dins de l'horari protegit, el dia 14 de juliol de 2009.

2. A la vista d'aquest informe, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (en endavant, CAC), mitjançant l'Acord 177/2009, de 2 de setembre, i de conformitat amb el que disposa l'article 34.2 dels seu Estatut orgànic i de funcionament, 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, com a part interessada, per tal que formulés les manifestacions que considerés oportunes.

3. El 16 de setembre de 2009, ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada 2318/2009) un escrit de la UTE, en el qual s'al·lega, fonamentalment, la dificultat de definir els continguts recomanats o no per a menors de 18 anys. Concretament, manifesta que la Llei no dona una definició de contingut *no recomanat per a menors de 18 anys* ni quins

criteris es poden seguir per a considerar si un contingut afecta o no al desenvolupament físic, mental o moral dels menors.

Segons les manifestacions de la UTE, aquesta manca de definició normativa es justifica, principalment, perquè la qualificació d'un contingut com a *no recomanat per a menors de 18 anys* és una activitat molt subjectiva "que depèn de cada persona i de les circumstàncies de la societat actual".

Això no obstant, reconeix l'existència d'un criteris orientadors integrats per set variables la prevalença de les quals, en els continguts dels programes, en determina el grau d'adequació per a cada categoria d'edat. Aquestes 7 variables, establertes a l'article 4 de la Instrucció general del Consell de l'Audiovisual de Catalunya sobre protecció de la infància i l'adolescència, senyalització orientativa i dret a la informació de les persones usuàries dels serveis de televisió, aprovada per l'Acord 296/2007, de 19 de desembre, són les següents: violència; sexe; por i angoixa; drogues; discriminació, racisme i xenofòbia; llenguatge groller i conductes i valors incívics.

Finalment, la interessada sol·licita l'arxiu de l'expedient.

4. A la vista de les manifestacions de la UTE, i de conformitat amb els fonaments exposats a l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia, el Ple del CAC, mitjançant l'Acord 201/2009, de 23 de setembre, va decidir incoar un procediment sancionador a la UTE per l'emissió de dos videoclips amb continguts sexuals o eròtics emesos en horari protegit i no senyalitzats, el 14 de juliol de 2009, tot infringint la prohibició de difondre continguts que puguin afectar el desenvolupament físic, mental o moral dels menors entre les 6 hores i les 22 hores, establerta a l'apartat 2n de l'article 81 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA), fet susceptible de constituir una infracció molt greu tipificada a la lletra c de l'article 132 de l'esmentada llei.

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 2 de novembre, dins del termini atorgat, va tenir entrada en una oficina de Correus de Madrid, un escrit que subscriu el senyor Ignacio Herreros Margarit en nom i representació de la UTE. Mitjançant aquest escrit, la UTE reitera les afirmacions que ja va manifestar a l'escrit d'al·legacions de 15 de setembre de 2009. En concret, addueix que l'ordenament jurídic vigent no estableix una definició clara de contingut *no recomanat per a menors de 18 anys* ni tampoc determina quins criteris es poden seguir per a considerar si un contingut afecta o no al desenvolupament físic, mental o moral dels menors.

A criteri del prestador del servei de televisió, aquesta manca de definició normativa es justifica, principalment, perquè la qualificació d'un contingut com a *no recomanat per a menors de 18 anys* és una activitat molt subjectiva "que depèn de cada persona i de les circumstàncies de la societat actual" i "donat la societat actual en la que vivim" la UTE nega que els dos videoclips denunciats puguin ser considerats com continguts sexuals o eròtics.

Això no obstant, pel que fa als dos missatges SMS amb continguts eventualment eròtics i sexuals emesos en sis ocasions dins de l'horari protegit, el dia 14 de juliol de 2009, la UTE, tot i que esgrimeix també la dificultat per a determinar-ne la connotació sexual o eròtica,

reconeix de forma expressa que la seva emissió “va tindre lloc per un error al sistema de filtratge utilitzat per la UTE per al seu Canal 45 per bloquejar els missatges que podrien no aconseguir els criteris de qualitat i idoneïtat de la UTE per al seu Canal 45”.

7. El 8 de febrer 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, 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 la UTE 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 la UTE, les valoracions efectuades a l'Acord 201/2009, de 23 de setembre, d'inici de l'expedient sancionador i a la Proposta de resolució de 8 de febrer de 2010.

2. Tipificació dels fets

Els continguts sexuals o eròtics dels dos videoclips emesos per la UTE, el 14 de juliol de 2009 a les 09.44 hores i a les 21.52 hores pel Canal 45 TV Reus-Més TV, comporten la difusió de continguts que poden afectar el desenvolupament físic, mental o moral dels menors que, d'acord amb l'apartat 2n de l'article 81 de la LCA, resta prohibida entre les 6 hores i les 22 hores.

3. Qualificació de la infracció

Aquest fet es constitutiu de la infracció prevista a la lletra c de l'article 132 de la LCA, que considera una infracció molt greu l'incompliment de qualsevol dels deures imposats, d'acord amb aquesta llei, amb relació a la protecció de la infància i la joventut, tant per part dels prestadors de serveis de comunicació audiovisual com dels distribuïdors.

4. Sanció aplicable

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

De la conducta infractora objecte d'examen, es desprèn l'existència d'intencionalitat, atès que l'emissió de dos videoclips amb continguts eròtics o sexuals no pot venir determinada 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 la conducta infractora ja que l'informe de l'Àrea de continguts va constatar l'emissió de dos videoclips amb continguts eròtics o sexuals, el dia 14 de juliol de 2009.

Tanmateix, no es pot apreciar la reincidència en els fets, atès que no consta resolució ferma per la comissió d'una infracció d'aquesta naturalesa per part d'aquest prestador de servei de televisió. En un sentit similar, tampoc no hi ha constància provada que la comissió de la infracció hagi tingut repercussió o impacte social ni tampoc el benefici que n'hagi pogut reportar a l'interessat la comissió.

Per tot l'exposat, s'imposa a l'interessat la sanció següent:

- Pel que fa a la quantia de la multa: NORANTA MIL UN EUROS (90.001€), és a dir, la quantia mínima que l'article 136 de la LCA preveu per la comissió d'infraccions molt greus.
- Pel que fa a la suspensió de l'activitat: 1 dia de suspensió en els termes que estableix la lletra a de l'article 136 de la LCA.

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 adopta els següents,

ACORDS

1. Declarar al prestador de serveis de televisió UTE ASSOCIACIÓ AMICS DE MARE NOSTRUM TELEVISIÓ – TARRACO VISIÓ, SL, responsable de la comissió d'una infracció molt greu tipificada a la lletra c de l'article 132 LCA, per emetre continguts que poden afectar el desenvolupament físic, mental o moral dels menors durant l'emissió, el dia 14 de juliol de 2009, de dos videoclips dins de l'horari protegit.
2. Imposar al prestador de serveis de televisió UTE ASSOCIACIÓ AMICS DE MARE NOSTRUM TELEVISIÓ – TARRACO VISIÓ, SL, una multa de NORANTA MIL UN EUROS (90.001 euros) i la suspensió de l'activitat pel termini d'un dia.
3. Notificar aquest Acord a la UTE ASSOCIACIÓ AMICS DE MARE NOSTRUM TELEVISIÓ – TARRACO VISIÓ, SL.

Barcelona, 17 de març de 2010

Ramon Font Bové
President

Santiago Ramentol i Massana
Conseller secretari