

**ACORD 147/2011, DE 19 D'OCTUBRE, DEL PLE DEL CONSELL DE
L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA**

Expedient núm. 2/A/20011. Autorització de l'arrendament del programa temàtic número 3 (Barça TV) del canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura territorial a Catalunya a favor del Futbol Club Barcelona.

Antecedents

1. Emissions Digitals de Catalunya, SAU, va resultar adjudicatària de la concessió per a l'explotació d'un canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura territorial a Catalunya i emissió principalment en obert, en virtut de l'Acord de Govern de la Generalitat de Catalunya de data 1 d'agost de 2003. En data 17 de setembre de 2003 se'n va signar el contracte concessional corresponent.

Posteriorment, mitjançant l'Acord 193/2010, de 28 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, es va procedir a transformar la concessió esmentada en llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual.

2. El Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va autoritzar, mitjançant l'Acord 169/2008, de 29 d'octubre, la subcontractació de l'explotació del programa núm. 3 del canal múltiple a favor del Futbol Club Barcelona.

3. El 9 de febrer de 2011 (registre d'entrada núm. 225/2011), el senyor Joan Font i Torrent, en nom i representació de la societat Emissions Digitals de Catalunya, SAU, va presentar davant d'aquest Consell un escrit en què sol·licitava l'autorització per substituir la subcontractació del programa temàtic número 3 (Barça TV) del canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura territorial a Catalunya per l'arrendament del mateix programa, d'acord amb l'article 29 de la Llei de l'Estat 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual.

4. En data 3 de març de 2011, el Consell de l'Audiovisual de Catalunya va requerir la societat Emissions Digitals de Catalunya, SAU, a aportar, en el termini de deu dies, la documentació necessària per poder analitzar l'operació projectada (registre de sortida núm. 92/2011). Així mateix, es va comunicar a la societat esmentada que, de conformitat amb la lletra a de l'apartat 5 de l'article 42 de la Llei 30/1992, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPAC), quedava suspès el termini per resoldre el procediment i notificar la resolució pel temps que transcorregués entre la notificació del requeriment i el compliment efectiu pel destinatari, o, si no, pel transcurs del termini concedit, tot això, sens perjudici del que preveu l'article 71 de la LRJPAC.

5. En data 18 de març de 2011 (registre d'entrada núm. 677/2011), la representació d'Emissions Digitals de Catalunya, SAU, va sol·licitar l'ampliació a trenta dies del termini

atorgat per presentar la documentació. Aquesta petició es va efectuar un cop havien vençut els terminis establerts per l'article 49 de la LRJPAC, que regula l'ampliació de terminis.

6. En data 11 d'abril de 2011 (registre d'entrada núm. 792/2011) va tenir entrada en aquest Consell un escrit mitjançant el qual es manifestava, entre d'altres, que Emissions Digitals de Catalunya, SAU, estava tramitant la documentació requerida.

7. En data 29 d'abril de 2011 (registre d'entrada núm. 856/2011) va tenir entrada un escrit acompanyat de part de la documentació requerida a Emissions Digitals de Catalunya, SAU. En aquest escrit també es manifestava que la resta de la documentació es "troba en tràmit i s'aportarà tan bon punt es rebi dels arrendataris".

8. Mitjançant l'Acord 67/2011, d'11 de maig, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, es va ampliar fins a un màxim de tres mesos el termini per resoldre i notificar el procediment sobre la sol·licitud presentada.

9. En data 29 de juliol de 2011 (registre d'entrada núm. 1370/2011) va tenir entrada la resta de la documentació.

Fonaments de dret

Primer. Marc legal

L'1 de maig de 2010 va entrar en vigor 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 el que no resulti contrari a la LGCA, continua sent aplicable la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA).

Cal tenir en compte que la LCA no regula l'arrendament de les llicències, per la qual cosa s'aplica, directament, la Llei bàsica estatal i, en concret, l'article 29 de la LGCA, que regula els negocis jurídics sobre llicències de comunicació audiovisual, i que estableix que es poden arrendar les llicències prèvia autorització de l'autoritat audiovisual competent i el compliment de determinats requisits.

Concretament, l'article 29 de la LGCA estableix el següent:

"1. La formalització de negocis jurídics l'objecte dels quals sigui una llicència de comunicació audiovisual requereix autorització prèvia de l'autoritat audiovisual competent i 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 dels supòsits. Aquesta autorització només pot ser denegada quan el sol·licitant no acrediti el compliment de totes les condicions legalment establertes per a la seva obtenció o no se subrogi en les obligacions del titular anterior.

2. La transmissió i arrendament estan subjectes, a més, a les condicions següents:

a) Per a la formalització dels dos negocis jurídics han d'haver transcorregut almenys dos anys des de l'adjudicació inicial de la llicència.

b) Quan es portin a terme amb persones físiques o jurídiques nacionals de països que no siguin membres de l'Espai Econòmic Europeu estan sotmesos al principi de reciprocitat i meriten el pagament de la taxa establerta legalment. En atenció al que disposen els tractats i convenis

internacionals dels quals Espanya sigui part, i amb l'informe previ de l'autoritat audiovisual competent, el Consell de ministres o l'òrgan competent de la comunitat autònoma poden autoritzar excepcionalment i per raons d'interès general una operació quan aquest principi no sigui satisfet.

c) Quan la llicència comporti l'adjudicació d'un múltiplex complet o de dos o més canals, no es pot arrendar més del 50 per 100 de la capacitat de la llicència. L'arrendament ha de respectar les previsions de l'article 24.3 referides a l'ocupació de l'espectre radioelèctric del múltiplex i a l'explotació de canals amb continguts totalment o parcialment de pagament.

En tots els casos, només s'ha d'autoritzar l'arrendament de canals si l'arrendatari acredita prèviament el compliment de totes les condicions legalment establertes per a l'obtenció de la llicència.

d) En tot cas, està prohibit el subarrendament.

e) Al compliment de l'oferta mitjançant la qual es va obtenir l'adjudicació de la llicència.”

A l'efecte del que estableix aquest article, el Consell de l'Audiovisual de Catalunya és l'autoritat audiovisual competent per resoldre els negocis jurídics relatius a les llicències de comunicació audiovisual.

Així mateix, cal tenir en compte que, d'acord amb el que estableix 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. Operacions subjectes a autorització

Emissions Digitals de Catalunya, SAU (en endavant, EDC), ha sol·licitat l'autorització per un projecte d'arrendament del programa temàtic número 3 (Barça TV) del canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura territorial a Catalunya a favor del Futbol Club Barcelona (en endavant, FCB).

S'ha aportat a l'expedient, juntament amb l'esborrany de contracte d'arrendament, diversa documentació, per tal que aquest Consell analitzi si concorren els requisits establerts per l'article 29 de la LGCA.

Es constata que es compleixen els requisits exigits per l'article 29 de la LGCA per poder realitzar el negoci jurídic d'arrendament objecte d'autorització.

Pel que fa a l'entitat arrendatària, el FCB, segons l'article 1 dels seus estatuts aportats a l'expedient, “és una associació esportiva privada catalana, de persones físiques, sense ànim de lucre, amb personalitat jurídica pròpia i capacitat d'obrar, constituïda el 29 de novembre de l'any 1899”.

Després d'analitzar l'esborrany de contracte d'arrendament, creiem oportú fer les observacions següents:

- S'observa, amb caràcter general, que hi ha clàusules del contracte que perviuen de la situació de subcontractació anterior. A aquest efecte, cal tenir en compte que la LGCA considera l'arrendatari com a prestador de servei de comunicació audiovisual; l'arrendatari exercirà el control efectiu, és a dir, la direcció editorial, sobre la selecció de programes i continguts, i la seva organització en un canal o en un catàleg de programes. Per això, amb independència de les obligacions recíproques pactades per les parts, cal adaptar el redactat del contracte a la nova situació.

A banda d'aquesta observació de caràcter general, cal fer-ne algunes d'específiques:

- Segons el que estableix la clàusula desena del contracte, el contracte tindrà vigència des del dia en què se'n dugui a terme l'aprovació corresponent per part del Consell de l'Audiovisual de Catalunya i fins al dia 30 de juny de 2013. Arribat el 30 de juny de 2013 o, si escaigués, la data anterior en què s'hagués extingit el títol de què és titular EDC, restarà automàticament extingit l'arrendament. S'exclou qualsevol pròrroga tàcita del contracte. Qualsevol pròrroga haurà de ser establerta expressament per ambdues parts per escrit.

En vista d'aquesta clàusula, i atesa la condició d'arrendatari i prestador de serveis de comunicació audiovisual que adquirirà el FCB, si s'autoritza l'operació entenem que caldria ampliar-ne el redactat, establint que cal comunicar la pròrroga del contracte al Consell de l'Audiovisual de Catalunya, sempre que no impliqui cap modificació de les condicions del contracte d'arrendament autoritzat. Altrament, si la pròrroga implica la modificació de qualsevol altre extrem del contracte d'arrendament, cal sol·licitar-ne novament l'autorització davant del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.

Tercer. Vigència dels compromisos adquirits per l'arrendador

L'Acord 193/2010, de 28 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant el qual es van transformar les concessions objecte d'aquest Acord en llicències per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual, estableix que el règim substantiu aplicable és el que estableix la normativa vigent, així com les obligacions i els compromisos particulars assumits pel prestador en el concurs corresponent.

En el cas que ens ocupa, no consten compromisos concessionals particulars subscrits per la societat EDC que impedeixin la realització del negoci jurídic que s'analitza en aquest informe.

D'altra banda, cal tenir en compte l'Acord 31/2009, de 25 de febrer, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant el qual es va aprovar la modificació del contracte per a l'explotació, mitjançant concessió, del canal múltiple de TDT, pel que fa als compromisos assolits en relació amb els continguts del canal temàtic número 3, per uns continguts de temàtica esportiva, vinculada amb l'activitat esportiva del FCB. Aquesta modificació va comportar l'establiment d'un nou marc en els compromisos entre les parts que resulta obligatori, atesa la transformació de la concessió en llicència. Així mateix, l'entitat arrendatària està obligada a respectar els paràmetres tècnics assignats a les emissores.

Finalment, cal recordar que, de conformitat amb la lletra *d* de l'apartat 2 de l'article 29 de la LGCA, en tot cas en queda prohibit el subarrendament.

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

ACORDS

1. Autoritzar la societat Emissions Digitals de Catalunya, SAU (arrendadora), a arrendar a l'entitat Futbol Club Barcelona (arrendatària) el programa número 3 del canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura nacional i emissió principalment en obert. L'arrendament implica la subrogació de l'entitat arrendatària en tots els drets i les obligacions de l'arrendadora com a prestadora de serveis de comunicació audiovisual i responsable editorial del programa arrendat. Conforme a la LGCA, el subarrendament resta prohibit. L'entitat arrendatària està obligada a respectar els paràmetres tècnics assignats al programa arrendat.

Aquesta autorització està condicionada a l'aportació davant d'aquest Consell, en el termini de dos mesos des que es notifiqui aquest Acord, d'una còpia del contracte d'arrendament corresponent, signat per ambdues parts, una vegada incorporades les modificacions següents:

- a) Adaptar, amb caràcter general, el redactat de totes les clàusules del contracte que perviuen de la vinculació de subcontractació del programa que tenien les parts amb anterioritat a la d'arrendament. En aquest sentit, cal tenir en compte que la LGCA considera l'arrendatari com a prestador de serveis de comunicació audiovisual, és a dir, l'arrendatari exercirà el control efectiu, o sigui, la direcció editorial sobre el programa arrendat.
- b) Ampliar la clàusula desena en el sentit que, en cas de pròrroga del contracte, cal comunicar-la a aquest Consell, sempre que no impliqui cap modificació de les condicions del contracte d'arrendament autoritzat. Altrament, si la pròrroga implica la modificació de qualsevol altre extrem del contracte, caldrà sol·licitar novament l'autorització del negoci jurídic d'arrendament davant del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.

Així mateix, l'autorització està condicionada a l'aportació, en el mateix termini, d'una declaració responsable signada pel representant legal del Futbol Club Barcelona, conforme aquesta entitat mantindrà la direcció editorial del programa arrendat i la seva gestió durant tota la vigència del contracte d'arrendament.

2. Notificar aquest Acord a la societat Emissions Digitals de Catalunya, SAU, i al Futbol Club Barcelona.

Barcelona, 19 d'octubre de 2011

Ramon Font i Bové
President

Carme Figueras i Siñol
Consellera secretària