

**ACORD 104/2022, de 9 de novembre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

**Requeriment de cessament de l'emissió d'una comunicació comercial d'IMA
CONTIGO al prestador de serveis de comunicació audiovisual Corporació
Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA**

El 4 de novembre de 2022, la Direcció General d'Ordenació i Regulació Sanitària ha comunicat al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC) que, amb data 24 d'octubre de 2022, l'Agencia Española de Medicamentos y Productos Sanitarios (AEMPS) ha resolt el recurs potestatiu de reposició que l'empresa BERDAC SMART SERVICES, SL, va presentar contra la Resolució de la Direcció de l'AEMPS (de 3 d'agost de 2022), per la qual es requeria la interrupció i/o retirada del servei de la societat de la informació, consistent en una intermediació en la venda a distància de medicaments a través del lloc web i la seva aplicació per a dispositius mòbils <https://www.imacontigo.com/es>. Per tant, segons afirma la Direcció General d'Ordenació i Regulació Sanitària, el requeriment d'interrupció i/o retirada del servei de la societat de la informació és ferm en via administrativa, sens perjudici de la interposició de recurs en via contenciosa administrativa per part de l'interessat.

En aquesta resolució, l'AEMPS assenyalava que, tot i que l'aplicació mòbil hagués estat eliminada, el lloc web <https://www.imacontigo.com/es> continuava oferint un servei d'intermediació en el procés de venda/dispensació i emprava mitjans altres que els permesos per la normativa en matèria de salut.

En conseqüència, establia que el servei prestat en aquest lloc web suposava una activitat il·legal d'intermediació de venda a distància de medicaments i vulnerava el que preveu el Reial decret 870/2013, de 8 de novembre, pel qual es regula la venda a distància al públic, a través de llocs web, de medicaments d'ús humà no subjectes a prescripció mèdica. És per això que establia un requeriment d'interrupció i/o retirada del servei de la societat de la informació del lloc web i la seva aplicació per a dispositius mòbils <https://www.imacontigo.com/es>.

A aquests efectes, l'Àrea de Continguts del CAC ha elaborat l'Informe 89/2022, de 7 de novembre, relatiu a l'anàlisi de la publicitat d'IMA CONTIGO, emesa pel prestador de serveis de comunicació audiovisual Corporació Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA, el dia 31 d'octubre de 2022, a les 11:48 hores, i que té una durada de 20 segons, pel seu canal de televisió TV3.

Aquest Informe estableix el següent: "[...]"

- "[...] s'anuncia el servei d'organització i lliurament de medicació a casa. [...]";
- "[...] s'esmenta que el servei es pot contractar mitjançant el lloc web (**imacontigo.com**) o la línia telefònica (93 271 55 30) [...]";

- “[...] es publicita un lloc web que ofereix un servei que suposa una intermediació en el procés de venda/dispensació de medicaments, sense especificar si necessiten o no prescripció mèdica [...]”.

Consideracions jurídiques

Primera. Marc normatiu

La Llei 29/2006, de 26 de juliol, de garanties i ús racional dels medicaments i productes sanitaris, estableix (apartat 5 de l'article 2) que “Es prohibeix la venda per correspondència i per procediments telemàtics de medicaments i productes sanitaris subjectes a prescripció. La normativa de desenvolupament establirà els requisits aplicables i regularà les modalitats de venda esmentades respecte als medicaments no subjectes a prescripció garantint, en tot cas, que els medicaments d'ús humà es dispensin per una oficina de farmàcia autoritzada, amb la intervenció d'un farmacèutic, previ assessorament personalitzat conforme prevenen els articles 19.4 i 84.1 d'aquesta Llei [...]”, i continua assenyalant que “[...] així mateix, es prohibeix la venda a domicili i qualsevol tipus de venda indirecta al públic de medicaments. Les administracions sanitàries, per raons de salut pública o seguretat de les persones, poden limitar, condicionar o prohibir la venda a domicili i qualsevol tipus de venda indirecta al públic de productes sanitaris [...]”; això no obstant “[...] El que estableix aquest apartat s'entén sense perjudici del repartiment, distribució o subministrament a les entitats legalment autoritzades per a la dispensació al públic. [...]”.

El Reial decret 870/2013, de 8 de novembre, pel qual es regula la venda a distància al públic, a través de llocs web, de medicaments d'ús humà no subjectes a prescripció mèdica, disposa (apartat 3 de l'article 3) que “La venda de medicaments únicament es pot fer directament des de l'oficina de farmàcia responsable de la dispensació, sense intervenció d'intermediaris” i, al mateix temps, l'apartat 1 del l'article 10 indica que “[...] Les comandes de dispensació de medicaments no subjectes a prescripció mèdica s'han de fer directament a l'oficina de farmàcia, a través del lloc web habilitat a aquest efecte per aquesta.”

La normes citades formen part d'un cos jurídic extens que té per objectiu que els medicaments estiguin sotmesos a una regulació estricta amb l'objectiu de garantir-ne la qualitat, l'eficàcia i la seguretat. La seva dispensació tradicionalment s'ha dut a terme a les oficines de farmàcia, establiments sanitaris privats d'interès públic, tal com els defineix la Llei 16/1997, de 25 d'abril, de regulació de les oficines de farmàcia. Entre les funcions de les oficines de farmàcia s'hi inclou la informació i el seguiment dels tractaments farmacològics als usuaris, ja que la dispensació de medicaments és quelcom més que el subministrament d'un producte de consum elevat, i per això ha d'incorporar la informació personalitzada necessària dirigida a un ús racional dels medicaments.

D'altra banda, la Llei 13/2022, de 7 de juliol, general de comunicació audiovisual (LGCA), estableix, d'una banda, que els prestadors del servei de comunicació audiovisual radiofònic “[...] tenen el dret a emetre comunicacions comercials audiovisuals d'acord amb els límits previstos en la secció 1a i 2a del capítol IV del títol VI, excepte amb la limitació horària establerta en l'apartat 5 de l'article 123, que no els serà d'aplicació [...] (apartat 1 de l'article 85), i, de l'altra, l'apartat 2 de l'article

123 estableix que “[...] es prohibeix la comunicació comercial audiovisual que no respecti els límits previstos en la normativa reguladora de la publicitat i les activitats relacionades amb la salut [...]”.

El servei que s’ofereix a la comunicació comercial d’IMA CONTIGO, d’acord amb les característiques publicitàries enunciades, s’inclou dins de la tipologia d’activitats relacionades amb la salut que recull la LGCA.

En conseqüència, la comunicació comercial IMA CONTIGO és, des del punt de vista de la seva presentació, una publicitat prohibida.

Segona. Infraccions en matèria de publicitat a la LGCA. Requeriment de cessament

D’acord amb el que estableix l’apartat 1 de l’article 121 de la LGCA: “[...] Es considera comunicació comercial audiovisual les imatges o sons destinats a promocionar, de manera directa o indirecta, els béns, serveis o imatge d’una persona física o jurídica dedicada a una activitat econòmica, que acompanyen o s’inclouen en un programa o en un vídeo generat per l’usuari a canvi d’una remuneració o una contraprestació similar a favor del prestador del servei de comunicació audiovisual, o bé amb finalitats d’autopromoció. [...]”.

L’apartat 3 de l’article 156 de la LGCA estableix, pel que fa a la Responsabilitat per la comissió d’infraccions, que “[...] No incorrerà en responsabilitat administrativa el prestador del servei de comunicació audiovisual, ni el prestador del servei d’intercanvi de vídeos a través de plataforma, ni el prestador del servei d’agregació de serveis de comunicació audiovisual, quan emetin comunicacions comercials audiovisuals elaborades per persones alienes al prestador i que suposin una infracció d’acord amb la normativa vigent sobre publicitat. Això no obstant, el prestador del servei ha de cessar en l’emissió d’aquesta comunicació comercial al primer requeriment de l’autoritat audiovisual o de qualsevol organisme d’autoregulació a què pertanyi. [...]”.

Per tant, en l’àmbit de la regulació audiovisual, la comunicació comercial d’IMA CONTIGO que suposa una infracció de la normativa reguladora de la publicitat, comporta una manca de responsabilitat administrativa del prestador del servei de comunicació audiovisual, que, no obstant això, haurà de cessar al primer requeriment que li efectui l’autoritat competent.

Per tot el que s’ha exposat, el Ple del Consell de l’Audiovisual de Catalunya adopta, per unanimitat, el següent

ACORD

1. Requerir el prestador de serveis de comunicació audiovisual Corporació Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA, que cessi l’emissió de la comunicació comercial d’IMA CONTIGO, tant pel canal de televisió TV3, com per la resta de canals del mateix prestador, cas que eventualment s’estigui emetent en format

d'espot i/o falca, atès que aquesta comunicació comercial audiovisual suposa una infracció, d'acord amb la normativa vigent en matèria de publicitat.

2. Notificar aquest acord al prestador de serveis de comunicació audiovisual Corporació Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA.

Barcelona, 9 de novembre de 2022

Xevi Xirgo i Teixidor
President

Laura Pinyol i Puig
Consellera secretària