

**ACORD 104/2023, d'11 d'octubre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

RESOLUCIÓ DEL RECURS DE REPOSICIÓ interposat per l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio contra l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, d'inadmissió de les sol·licituds presentades en virtut de la disposició transitòria tercera de la Llei 13/2022, de 7 de juliol, general de comunicació audiovisual (freqüència 99.2 MHz/Barcelona)

Fets

1r. Mitjançant l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC) inadmet la sol·licitud presentada per l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio, en virtut de la disposició transitòria tercera de la Llei 13/2022, de 7 de juliol, general de comunicació audiovisual (LGCA), en relació amb la freqüència 99.2 MHz/Barcelona (7deRàdio).

Aquesta inadmissió es fonamenta en el fet que “no ha emès de manera ininterrompuda en els darrers cinc anys (cessament emissions el mes d'abril de 2022)” i, per tant, incompleix un dels requisits que estableix la disposició transitòria tercera de la LGCA.

2n. Mitjançant un escrit de 25 d'agost de 2023, l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio (registre d'entrada 9015-1917400/2023, de 25 d'agost) al·lega que el cessament d'emissions de 7deRàdio en la freqüència 99.2 MHz/Barcelona en què es fonamenta la inadmissió esmentada, no s'ha produït.

A la vista d'aquesta al·legació, l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio sol·licita que es reconsideri aquesta decisió d'inadmissió declarada mitjançant l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, en relació amb la freqüència 99.2 MHz/Barcelona.

Fonaments de dret

Previ. L'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio, mitjançant l'escrit de 25 d'agost de 2023, demana que es reconsideri la decisió adoptada mitjançant l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, d'inadmetre la sol·licitud presentada en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA, en relació amb la freqüència 99.2 MHz/Barcelona. Així, tot i l'absència de qualificació d'aquest escrit, del seu contingut se'n dedueix que està impugnant l'acord esmentat.

Per tant, de conformitat amb el principi *in dubio pro actione* que recull l'apartat 2 de l'article 115 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPA), que comporta que, en cas de dubte, sempre s'ha de resoldre en el sentit més favorable a la continuació del procediment fins que finalitzi, l'escrit esmentat s'ha de tramitar com un recurs potestatiu de reposició, atès que l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, exhaureix la via administrativa (apartat 1 de l'article 123 de la LPAC, en relació amb l'apartat 4 de l'article 3 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del CAC).

Únic. Pel que fa a la suposada eventual continuïtat de les emissions de 7deRàdio

En el seu escrit, l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio exposa diverses circumstàncies adverses que, al seu entendre, han dificultat la continuïtat de les emissions de 7deRàdio, al·legant, no obstant, que l'Associació ha vingut mantenint “una activitat constant durant aquest període, fins i tot en situacions de dificultats tècniques” i, concretament, que els programes de l'emissora s'han continuat emetent per internet, mitjançant el seu canal d'*streaming* i també amb la col·laboració d'altres emissores de ràdio, a través de les quals, segons manifesta, s'ha fet difusió d'aquests programes.

Cal assenyalar que aquesta al·legació és del tot incorrecta. L'Associació no acredita l'emissió de cap programació ni per ones ni per internet, ni tan sols concreta quines són les emissores que difonen els seus continguts o quina és l'activitat radiodifusora que diu haver mantingut sense interrupció.

L'informe de 13 de març de 2023 emès per la Direcció General de Mitjans de Comunicació (DGMC) confirma aquestes consideracions. Així, a la vista de la diligència d'antecedents de 9 de març de 2023 formalitzada pel tècnic del cos superior, adscrit a la subdirecció General d'Ordenació de l'Espai de Comunicació Audiovisual, l'informe de la DGMC constata el següent:

“En no existir emissions de 7deràdio, ni per FM ni per *streaming*, no s'han pogut realitzar gravacions i/o audicions per a la seva posterior acta d'audició per comprovar el tipus de contingut de l'emissora i la presència o absència de publicitat.

La diligència d'antecedents de 9 de març fa constar que, des de mitjans de l'any 2018, el contingut que s'emetia és programació externa d'altres emissores o *streamings* musicals. I, a partir de gener de 2020, s'emetia regularment contingut de l'emissora espanyola Radio 4G.

Finalment, es constata que des de mitjans d'abril de 2022, no hi ha emissions de 7deRàdio per la freqüència 99.2 MHz, ni per internet”.

La diligència de 9 de març de 2023, com es diu més amunt, està formalitzada per un funcionari al qual es reconeix la condició d'autoritat i observa tots els requisits legals i, per tant, els fets que s'hi constaten es presumeixen vàlids, llevat que s'acrediti el

contrari (apartat 5 de l'article 77 de la LPA), acreditació que no es produeix en el cas que ens ocupa.

D'altra banda, cal assenyalar que l'àmbit subjectiu d'aplicació de la disposició transitòria tercera de la LGCA se circumscriu als serveis de comunicació audiovisual per ones terrestres.

La raó d'aquesta limitació respon al fet que la llei sotmet l'accés als serveis de comunicació audiovisual a dos règims d'intervenció administrativa diferents, tenint en compte el mitjà de transmissió, atesa l'escassetat de l'espectre radioelèctric utilitzat pels mitjans per ones hertzianes per a les seves emissions.

Per tant, si bé la finalitat de la disposició transitòria tercera de la LGCA és l'atorgament d'un títol habilitant, la possibilitat d'acollir-s'hi únicament es preveu en relació amb els mitjans comunitaris que emetin per ones hertzianes, tot supeditant aquest atorgament a la reserva del domini públic radioelèctric corresponent per part de l'Estat, atesa aquella escassetat, i a l'acompliment dels requisits que s'hi estableixen, amb el benentès que l'incompliment d'algun d'aquest requisits comporta inexorablement la inadmissió de la sol·licitud de la concessió del títol habilitant corresponent. La qual cosa succeeix en el cas que ens ocupa, atès que, segons l'informe de 13 de març de 2023, emès per la DGMC, es constata la manca d'emissions ininterrompudes en els darrers cinc anys de 7deràdio.

Aquesta interpretació de la disposició transitòria tercera de la LGCA, que fa l'acord impugnat, és l'única possible jurídicament, ja que les normes s'han d'interpretar "[...] segons el sentit propi de les seves paraules, en relació amb el context, els antecedents històrics i legislatius, i la realitat social del temps en què han de ser aplicades, atesos fonamentalment l'esperit i la finalitat d'aquelles" (apartat 1 de l'article 3 del Codi civil).

En definitiva, la manca d'emissions de 7deRàdio per la freqüència objecte de la sol·licitud (99.2 MHz/Barcelona) comporta la desestimació del recurs i la confirmació en la seva integritat de l'Acord 86/2023, de 26 de juliol.

D'acord amb el que s'ha exposat, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per unanimitat, el següent

ACORD

1. Qualificar l'escrit presentat per l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio, de 25 d'agost de 2023, com un recurs potestatiu de reposició.
2. Desestimar el recurs de reposició interposat contra l'Acord 86/2023, de 26 de juliol, i, en conseqüència, confirmar en la seva integritat l'acord esmentat, mitjançant el qual s'inadmet la sol·licitud presentada per l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio, en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA (freqüència 99.2 MHz/Barcelona).

3. Trametre a l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio una còpia de l'informe elaborat per la DGMC i de la diligència d'antecedents de 9 de març de 2023.
4. Notificar aquest acord a l'Associació per a la legalització de 7 de Ràdio.

Barcelona, 11 d'octubre de 2023

Xevi Xirgo i Teixidor
President

Laura Pinyol Puig
Consellera secretària