



**Acord 159/2012, de 24 d'octubre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

**Expedient sancionador núm. 3/2012-S (*Saturació publicitària. Estil9*) incoat al
prestador de serveis de televisió EMISSIONS DIGITALS DE CATALUNYA, SA**

Resolució imposició de sanció

Fets

1r. L'Àrea de Continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'informe ISC 28/2011, de 16 de gener de 2012, ha efectuat un seguiment dels continguts audiovisuals emesos per Emissions Digitals de Catalunya, SA (en endavant, EDC), pel canal *Estil9*, del 5 a l'11 de desembre de 2011.

Aquesta anàlisi posa de manifest l'existència de determinats incompliments de la legislació aplicable als prestadors de serveis de televisió local. En concret, es detecten 70 incompliments per excés de temps dedicat a missatges publicitaris per hora de rellotge.

Quadre 1. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Dilluns 5 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:58:54	0:46:54
02.00 - 03.00	0:59:15	0:47:15
03.00 - 04.00	0:59:14	0:47:14
04.00 - 05.00	0:59:17	0:47:17
05.00 - 06.00	0:58:13	0:46:13
12.00 - 13.00	0:12:18	0:00:18
16.00 - 17.00	0:12:28	0:00:28
22.00 - 23.00	0:58:42	0:46:42
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00

Quadre 2. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Dimarts 6 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:59:07	0:47:07
02.00 - 03.00	0:59:14	0:47:14
03.00 - 04.00	0:59:14	0:47:14
04.00 - 05.00	0:59:16	0:47:16
05.00 - 06.00	0:58:14	0:46:14
06.00 - 07.00	0:13:05	0:01:05
12.00 - 13.00	0:13:08	0:01:08
13.00 - 14.00	0:13:08	0:01:08
22.00 - 23.00	0:58:44	0:46:44
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00





Quadre 3. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Dimecres 7 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:58:42	0:46:42
02.00 - 03.00	0:59:17	0:47:17
03.00 - 04.00	0:59:17	0:47:17
04.00 - 05.00	0:59:16	0:47:16
05.00 - 06.00	0:58:16	0:46:16
06.00 - 07.00	0:12:54	0:00:54
12.00 - 13.00	0:13:07	0:01:07
13.00 - 14.00	0:13:09	0:01:09
16.00 - 17.00	0:12:07	0:00:07
22.00 - 23.00	0:58:55	0:46:55
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00

Quadre 4. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Dijous 8 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:59:01	0:47:01
02.00 - 03.00	0:59:16	0:47:16
03.00 - 04.00	0:59:17	0:47:17
04.00 - 05.00	0:59:20	0:47:20
05.00 - 06.00	0:58:14	0:46:14
12.00 - 13.00	0:12:49	0:00:49
22.00 - 23.00	0:25:53	0:13:53
23.00 - 24.00	0:32:56	0:20:56

Quadre 5. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Divendres 9 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:57:59	0:45:59
02.00 - 03.00	0:50:48	0:38:48
03.00 - 04.00	0:59:17	0:47:17
04.00 - 05.00	0:59:16	0:47:16
05.00 - 06.00	0:58:14	0:46:14
12.00 - 13.00	0:12:16	0:00:16
13.00 - 14.00	0:12:34	0:00:34
16.00 - 17.00	0:12:10	0:00:10
22.00 - 23.00	0:58:40	0:46:40
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00

Quadre 6. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Dissabte 10 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:59:04	0:47:04
02.00 - 03.00	0:59:17	0:47:17
03.00 - 04.00	0:59:17	0:47:17
04.00 - 05.00	0:59:17	0:47:17
05.00 - 06.00	0:57:13	0:45:13
22.00 - 23.00	0:58:06	0:46:06
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00





Quadre 7. Estil9. Temps d'emissió de missatges publicitaris. Diumenge 11 de desembre

Franja horària	Temps de missatges publicitaris	Temps d'excés de missatges publicitaris
00.00 - 01.00	1:00:00	0:48:00
01.00 - 02.00	0:59:08	0:47:08
02.00 - 03.00	0:59:17	0:47:17
03.00 - 04.00	0:59:17	0:47:17
04.00 - 05.00	0:59:16	0:47:16
05.00 - 06.00	0:58:13	0:46:13
14.00 - 15.00	0:12:06	0:00:06
22.00 - 23.00	0:55:00	0:43:00
23.00 - 24.00	1:00:00	0:48:00

D'aquestes 70 incidències, 56 es donen en les franges horàries en què s'emeten *Astro TV* i *Clips eròtics*, programes que inclouen insercions publicitàries:

- 28 incidències són degudes a la publicitat simultània que s'emet al llarg del programa *Astro TV* (accés a la consulta privada mitjançant un número 902 i pagament amb Visa)

Figura 3. Estil9. Publicitat simultània al programa *Astro TV*





- 28 incidències són degudes a la publicitat eròtica simultània que s'emet al llarg de *Clips eròtics* (Club Chat Estil9 215998)

Figura 4. Estil9. Publicitat simultània al programa *Clips eròtics*



Finalment, cal tenir en compte que el prestador de serveis de televisió ha sobrepassat, en 56 ocasions, el 20% del temps dedicat a missatges publicitaris per hora de rellotge que la legislació aplicable fixa en un màxim de 12 minuts.

2n. A la vista de l'informe ISC 28/2011, de 16 de gener de 2012, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 26/2012, de 7 de març, 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 (en endavant, EOF), va decidir obrir un període d'informació prèvia a fi de donar audiència al prestador de serveis de televisió EDC, com a part interessada, per tal que en el termini màxim de deu dies a comptar des del dia següent a la recepció de la notificació d'aquest Acord, formulés les manifestacions que considerés oportunes.

3r. El 27 de març de 2012, va tenir entrada en aquest Consell (registre d'entrada 461/2012) un escrit del prestador de serveis de televisió EDC, en el qual, d'una banda, s'al·lega l'eventual situació de discriminació que pateix atès que, segons el seu criteri, "[...] aquests tipus de programes (astrològics i eròtics en franja de matinada) es desenvolupen i emeten mitjançant un format televisiu especial [...] admès i acceptat per tots els reguladors i que s'emet de multitud de cadenes televisives, sense cap tipus d'incidència, retret ni sanció [...] Dit això, aquesta part considera [...] que les imputacions efectuades per aquest Consell de l'Audiovisual de Catalunya són manifestament discriminatòries, ja que cerquen sancionar i prohibir conductes idèntiques a les dutes a terme per altres operadors i que, en base a idèntica legislació, no són sancionades per altres Administracions competents a nivell estatal o, inclús, pel propi Consell de l'Audiovisual de Catalunya al nostre territori."



D'altra, segons manifesta EDC "la interpretació del contingut de l'article 14 LGCA esmentat és fàcil i directe a tenor de les prescripcions dictades, al respecte, [...] ja que el que cerca la norma audiovisual és evitar que, en un hora de rellotge, els continguts estrictament publicitaris (el que es coneix popularment com a "anuncis") superin els 12 minuts en perjudici del temps dedicat a continguts generalistes o temàtics. Aquesta pretensió és lògica, ja que, cas de ser permesa aquesta possible pràctica, ens podríem trobar eventualment amb cadenes televisives dedicades, únicament o de forma molt majoritària, als anuncis i sense programació amb continguts substancials."

En darrer terme EDC estableix que "el cas present, evidentment, és molt diferent, ja que ens trobem davant l'emissió d'un format generalment emprat per tots els prestadors de serveis de comunicació audiovisual [...] de caràcter interactiu, que permet i, encara més, necessita per a les seves mateixes característiques i natura, afegir als continguts (astrofòrics o eròtics) una capacitat enunciativa que permeti la interacció i la interactivitat amb el públic televident."

4t. A la vista de les manifestacions de l'interessat, i de conformitat amb els fonaments exposats a l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'Acord 60/2012, de 26 d'abril, va decidir incoar un procediment sancionador al prestador de serveis de televisió EDC per l'eventual incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per l'emissió de missatges publicitaris, fet susceptible de constituir una infracció greu tipificada a la lletra e de l'article 133 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA).

5è. Una vegada notificat l'Acord d'incoació al prestador de serveis de televisió, la instructora del procediment va emetre el plec de càrrecs que es va notificar a l'interessat, a qui s'atorgava 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.

6è. El 25 de maig de 2012, ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada 674/2012) un escrit d'EDC, en el qual s'al·lega que "[...] el Consell de l'Audiovisual de Catalunya incorpora al PLEC DE CARRECS dues fotografies de les imatges en pantalla objecte de retret i [...] aquesta part no hi observa cap tipus de publicitat [...]".

D'altra banda, el prestador de serveis de televisió, al·lega l'eventual situació de discriminació que pateix, atès que, segons el seu criteri, "[...] aquests tipus de programes (astrofòrics i eròtics en franja de matinada) es desenvolupen i emeten mitjançant un format televisiu especial [...] que és ofert per quasi totes les cadenes televisives [...] admès i acceptat per tots els reguladors i que s'emet a través de multitud de cadenes televisives, sense cap tipus d'incidència, retret ni sanció [...] Dit això, aquesta part considera [...] que les imputacions efectuades per aquest Consell de l'Audiovisual de Catalunya són manifestament discriminatòries, ja que cerquen sancionar i prohibir conductes idèntiques a les dutes a terme per altres operadors i que, en base a idèntica legislació, no són sancionades per altres Administracions competents a nivell estatal o, inclús, pel propi Consell de l'Audiovisual de Catalunya al nostre territori."

I, de l'altra, segons manifesta EDC "la interpretació del contingut de l'article 14 LGCA esmentat és fàcil i directe a tenor de les prescripcions dictades, al respecte, pel també



article 3.1 Cc [...], ja que el que cerca la norma audiovisual és evitar que, en una hora de relloige, els continguts estrictament publicitaris (el que es coneix popularment com a anuncis) superin els 12 minuts en perjudici del temps dedicat a continguts generalistes o temàtics. Aquesta pretensió és lògica, ja que, en cas de ser permesa aquesta possible pràctica, ens podríem trobar eventualment amb cadenes televisives dedicades, únicament o de forma molt majoritària, als anuncis i sense programació amb continguts substancials.”

En darrer terme, EDC estableix que “el cas present, evidentment, és molt diferent, ja que ens trobem davant l'emissió d'un format generalment emprat per tots els prestadors de serveis de comunicació audiovisual [...] de caràcter interactiu, que permet i, encara més, necessita, per les seves mateixes característiques i natura, afegir als continguts (astrofògics o eròtics) una capacitat enunciativa que permeti la interacció i la interactivitat amb el públic televident.”

7è. El 22 de juny de 2012 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 1 de l'article 14 del Decret 278/1993, de 11 de novembre, de procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat.

8è. Transcorregut el termini atorgat es constata que el prestador de serveis de televisió EDC no ha efectuat al·legacions a la proposta de resolució.

Fonaments de dret

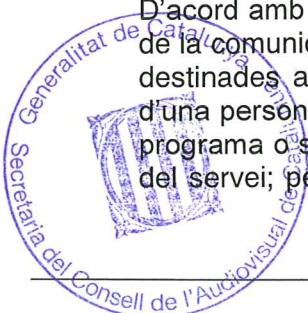
Primer. Anàlisi de les al·legacions

Davant la manca d'al·legacions a la proposta de resolució donem per reproduïdes, pel que fa a la conducta imputada a EDC, les valoracions efectuades a l'Acord 60/2012, de 26 d'abril, d'inici de l'expedient sancionador i a la Proposta de resolució de 22 de juny de 2012, que sintetitzem de la manera següent:

- ***Pel que fa al contingut publicitari inclòs als programes Astro TV i Clips eròtics***

El prestador de serveis de televisió EDC al·lega que “[...] el Consell de l'Audiovisual de Catalunya incorpora al PLEC DE CARRECS dues fotografies de les imatges en pantalla objecte de retret i [...] aquesta part no hi observa cap tipus de publicitat [...]”. En conseqüència, el prestador de serveis de televisió nega l'existència de contingut publicitari als programes *Astro TV* i *Clips eròtics*, tot i l'emissió, en el primer cas, d'un número 902 i pagament amb Visa per accedir a la consulta privada de la clarivident Silvia Raposo i, en el segon, del missatge Club Chat Estil9 TV al 215998.

D'acord amb el punt 24 de l'article 2 de la Llei de l'Estat 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (LGCA) les comunicacions comercials audiovisuals, estan destinades 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 un programa o s'hi inclouen a canvi d'una contraprestació econòmica a favor del prestador del servei; per la qual cosa, la promoció directa de serveis esotèrics, en el supòsit del





programa *Astro TV*, i eròtics, en el del *Clips eròtics* són, sense cap mena de dubte, publicitat, i concretament, missatges publicitaris.

- Pel que fa a la vulneració del principi d'igualtat

El prestador de serveis de televisió al·lega l'eventual situació de discriminació que pateix, atès que "aquests tipus de programes (astrològics i eròtics en franja de matinada) es desenvolupen i emeten mitjançant un format televisiu especial [...] i que es ofert per quasi totes les cadenes televisives [...]. I, a aquest efecte, esmenta cadenes d'àmbit estatal com "Cuatro, FDF, Energy, La Sexta i La Sexta2 i La Sexta3" que, com molt bé reconeix EDC són cadenes que queden fora de l'àmbit competencial d'aquest Consell.

En conseqüència, i tenint en compte que el principi d'igualtat prohibeix qualsevol diferenciació de tracte sense una justificació objectiva i raonable, EDC no pot al·legar una situació de discriminació, atès que, en definitiva, aquest Consell es limita únicament i exclusivament a aplicar la legislació vigent, d'acord amb el seu àmbit competencial.

Això no obstant, és oportú assenyalar que quan aquest Consell detecta eventuais infraccions comeses per prestadors que es troben fora del seu àmbit competencial, d'acord amb les funcions que li atribueix la normativa vigent, insta les autoritats corresponents a promoure l'adopció de les mesures que siguin adequades davant conductes presumiblement contràries a la legislació audiovisual.

D'altra banda, a criteri d'EDC únicament s'ha d'incloure dins el màxim de 12 minuts per hora de rellotge, establert per l'apartat 1 de l'article 14 de la LGCA, "el que es coneix popularment com a anuncis".

En primer lloc, cal tenir en compte que l'apartat 1 de l'article 14 de la LGCA estableix que els prestadors del servei de comunicació audiovisual televisiva tenen el dret a emetre 12 minuts de missatges publicitaris per hora de rellotge. Per al còmput d'aquests 12 minuts, s'ha de tenir en compte, amb caràcter general, el conjunt dels missatges publicitaris i la televenda que, òbviament, inclouen, a més dels anuncis o espots, altres formes publicitàries. En efecte, l'apartat 25 de l'article 2 de la LGCA defineix el missatge publicitari com "qualsevol forma de missatge d'una empresa pública o privada o d'una persona física en relació amb la seva activitat comercial, industrial, artesanal o professional, amb l'objecte de promocionar el subministrament de béns o prestació de serveis, inclosos béns immobles, drets i obligacions".

Tenint en compte la definició anterior, resulta del tot evident que els missatges que, com en el cas que ens ocupa, promocionen el subministrament de la prestació de serveis esotèrics, en el supòsit del programa *Astro TV*, i de serveis eròtics, en el supòsit del programa *Clips eròtics*, s'han d'incloure dins el màxim dels 12 minuts per hora de rellotge establerts per la LGCA.

- Pel que fa al caràcter interactiu dels programes esotèrics i eròtics

Finalment, EDC justifica el format emprat en els seus programes esotèrics i eròtics, atès que considera que és un format de caràcter interactiu del tot necessari per a aquesta mena de continguts. A aquest efecte, cal tenir en compte que els continguts interactius són els que incorporen els prestadors de serveis de comunicació audiovisual i als quals la ciutadania pot accedir a través de diferents procediments vinculats o no amb el canal de difusió (art. 2.14 LGCA). Així doncs, la finalitat d'aquests continguts és que les



persones usuàries puguin, precisament, "interactuar" amb el prestador del servei, per la qual cosa és del tot impossible entendre que aquesta finalitat s'assoleix mitjançant l'accés a una consulta privada mitjançant un número 902 i pagament amb Visa, del programa *Astro TV*, ni tampoc mitjançant l'accés a un xat eròtic (Club Chat Estil9 215998) del programa *Clips eròtics*.

Segon. Tipificació dels fets

La superació del límit d'emissió per hora de rellotge de missatges publicitaris (70 incompliments) del 5 a l'11 de desembre de 2011, pel canal *Estil9*, comporta que el prestador de serveis de televisió EDC ha incomplert el límit que la legislació vigent estableix per l'emissió d'activitat publicitària establert a l'apartat 1 de l'article 14 de la LGCA.

Així mateix, EDC del 5 a l'11 de desembre de 2011 ha sobrepassat, en 56 ocasions, el 20% del temps dedicat a missatges publicitaris per hora de rellotge que la legislació d'aplicació fixa en un màxim de 12 minuts.

Tercer. Qualificació de la infracció

Aquest fet es constituïu de la infracció prevista a la lletra e de l'article 133 de la LCA, que considera una infracció greu l'incompliment de les obligacions que en matèria de publicitat, patrocini i televenda corresponen als prestadors de serveis de comunicació audiovisual d'acord amb el que estableix la LCA.

Quart. Sanció aplicable

La sanció que s'ha d'imposar consisteix, d'acord amb la lletra b de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA, en una multa; i per determinar-ne la quantia cal acudir a allò establert a l'article 137 de la 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. Així mateix, cal prendre en consideració la reiteració de la conducta infractora ja que l'Informe de l'Àrea de continguts va constatar 70 incompliment per excés de temps dedicat a missatges publicitaris per hora de rellotge.

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.

En conseqüència, s'imposa a l'interessat una multa de DOTZE MIL UN EUROS (12.001€), és a dir, la quantia mínima que l'article 136 de la LCA preveu per les infraccions greus.





Cinquè. Autoritat competent per imposar la sanció

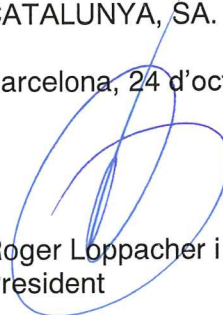
El Consell de l'Audiovisual de Catalunya és l'òrgan competent per imposar la sanció de conformitat amb el que estableix la lletra g de l'article 10 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (en endavant, LCAC).

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 LCAC i l'article 34 de l'EOF.

ACORDS

1. Declarar al prestador de serveis de televisió EMISSIONS DIGITALS DE CATALUNYA, SA responsable de la comissió d'una infracció greu tipificada a la lletra e de l'article 133 de la LCA, per la superació del límit d'emissió per hora de rellotge de missatges publicitaris.
2. Imposar al prestador de serveis de televisió EMISSIONS DIGITALS DE CATALUNYA, SA una multa de DOTZE MIL UN EUROS (12.001€).
3. Notificar aquest Acord al prestador de serveis de televisió EMISSIONS DIGITALS DE CATALUNYA, SA.

Barcelona, 24 d'octubre de 2012


Roger Loppacher i Crehuet
President



Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari