

**ACORD 47/2020, de 30 d'abril, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

**PERIODE D'INFORMACIÓ PRÈVIA de l'expedient sancionador núm. 1/2020-S
(incompliment del deure d'identificació plena i incompliment de l'emissió de
televenta entre la 1 h i les 9 h) obert al prestador de serveis de comunicació
audiovisual Emissions Digitals de Catalunya, SL**

Fets

1r. Mitjançant l'Acord 28/2020, de 4 de març, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC), tot estimant la sol·licitud d'Emissions Digitals de Catalunya, SA (EDC), de canvi d'oferta programàtica del programa EDC-2 del canal múltiple de televisió digital terrestre amb cobertura nacional i emissió en obert, autoritza la substitució de la programació temàtica "Vida", per una altra temàtica "continuada de cinema, combinada amb telebotiga en franja nocturna.". Així mateix, adverteix EDC que, tot i aquesta autorització, resta obligada al compliment de les obligacions següents:

- En matèria de difusió d'obres audiovisuals europees, les que estableix l'apartat 2 de l'article 87 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (LCA).
- En matèria de responsabilitat editorial, s'ha d'identificar clarament com el prestador del servei de comunicació audiovisual mitjançant el seu nom o logotip.

Tot i l'advertiment esmentat més amunt, el CAC ha constatat que el logotip que apareix en els continguts audiovisuals que s'emeten per EDC-2 és el de BOM Cine. A la vista d'aquesta constatació, el CAC ha requerit el prestador de serveis de comunicació audiovisual per tal que reconduïxi la seva conducta a la legalitat i, per tal de garantir el dret a una comunicació audiovisual transparent (article 6 de la LGCA), s'identifiqui clarament com el prestador del servei de comunicació audiovisual del programa EDC-2 mitjançant el seu nom o logotip.

EDC ha tramés a aquest Consell un escrit en el qual manifesta la seva disconformitat amb el contingut del requeriment efectuat. Concretament, considera que compleix escrupolosament l'obligació imposada legalment, atès que el programa EDC-2 s'identifica clarament amb un logotip o anagrama que és de la seva titularitat. A aquest efecte, acompanya un document, del Registre de patents i marques, segons el qual EDC és titular de la marca núm. 3.057.689 següent:



2n. Mitjançant l'Informe 63/2020, de 7 d'abril, l'Àrea de Continguts del CAC analitza el contingut i la identificació de les emissions del programa EDC-2 dels dies 27 i 28 de març de 2020 i conclou que al canal EDC-2 s'hi emet BOM Cine i que les emissions s'identifiquen mitjançant la inserció del logotip BOM Cine a la part superior dreta de la pantalla. Aquest logotip coincideix amb el de la pàgina web de BOM Cine. Les promocions del canal (inserides als blocs publicitaris) també es refereixen a BOM Cine i inclouen el mateix logotip.

L'informe exemplifica aquestes conclusions mitjançant una captura de pantalla en què s'observa que el logotip que apareix en les emissions és un quadrat amb les lletres BOM de color blanc i a sota, en lletra més petita, la paraula *Cine* també de color blanc.

I, de l'altra banda, mitjançant la referència a la pàgina web de BOM Cine en què apareix el mateix logotip.

3r. L'informe esmentat més amunt, s'ha completat amb l'Informe 74/2020, de 27 d'abril, en el qual l'Àrea de Continguts analitza l'adequació de les emissions del programa EDC-2, del 15 al 21 d'abril de 2020, al que estableix l'Acord 28/2020, de 4 de març, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya. Mitjançant aquest informe, d'una banda, es reiteren les conclusions establertes en l'Informe 62/2020, de 7 d'abril, tot afegint-hi algunes dades. Així, s'incorpora una nova captura de pantalla en què s'observa que el logotip que apareix en les emissions és un quadrat amb les lletres BOM de color blanc i a sota, en lletra més petita, la paraula *cine* també de color blanc i, així mateix, es determina que els programes de televenda no se sobreimpressionen.

S'incorpora també una captura de la pàgina web de BOM Cine, que il·lustra que el logotip que hi apareix és el mateix que el de les emissions d'EDC-2, però, en aquest cas, amb les lletres de color negre.

I, així mateix, exemplifica com s'identificava la programació emesa pel programa EDC-2 anteriorment, tot incorporant una captura de pantalla corresponent a les emissions d'EDC-2 de 7 de juny de 2014.

De l'altra, constata que els programes de televenda s'emeten en unes franges horàries –entre les 4.47 h i les 12.15 h– que no es corresponen plenament amb les que preveu l'Acord 28/2020.

Fonaments de dret

Primer. Conductes infractores

Per tal de garantir el dret a una comunicació audiovisual transparent, l'apartat 1 de l'article 6 de la LGCA, estableix el dret a conèixer la identitat del prestador del servei de comunicació audiovisual. La qual cosa comporta el deure que aquest prestador s'identifiqui plenament com a tal. En aquest sentit, l'Acord 28/2020, de 4 de març, establia que "la substitució de la programació inicialment oferta no pot comportar, en cap cas, deixar buit de contingut el dret a conèixer la identitat del prestador del servei de comunicació audiovisual (apartat 1 de l'article 6 de la LGCA)" i que, per tant, tot i aquesta substitució, EDC havia d'estar clarament identificat com el prestador de

serveis de comunicació audiovisual que difon els continguts audiovisuals pel programa EDC-2.

Aquesta identificació únicament és possible si en les emissions hi apareix el nom, el logotip o la marca titularitat d'EDC. Així, de conformitat amb les manifestacions efectuades pel prestador mateix, aquesta marca consisteix en un rectangle de color rosa i amb les lletres BOM de color blanc. Tenint en compte, a més, que, segons la captura de pantalla corresponent a l'emissió de 7 de juny de 2014 efectuada per EDC pel programa EDC-2, les emissions d'aquest programa s'identificaven mitjançant la marca esmentada situada a la part inferior dreta de la pantalla.

Això no obstant, segons l'anàlisi realitzada per l'Àrea de Continguts, es constata que el logotip que apareix en els continguts audiovisuals que s'emeten per EDC-2 és el de BOM Cine i que consisteix en un quadrat amb les lletres BOM de color blanc i a sota, en lletra més petita, la paraula *cine* també de color blanc.

La utilització del logotip BOM Cine en les emissions d'EDC-2 comporta, com advertia l'Acord 28/2020, de 4 de març, que l'audiència no pot identificar EDC com a prestador del servei de comunicació audiovisual i, en conseqüència, no pot saber exactament qui és la persona física o jurídica que té el control efectiu —és a dir, la direcció editorial— d'aquests continguts (apartat 1 de l'article 2 de la LGCA). Ans al contrari, atès que aquests continguts inclouen el logotip BOM Cine, aquest fet indueix a confusió, atès que es pot considerar que BOM Cine és el prestador del servei de comunicació audiovisual i que, per tant, té la responsabilitat editorial sobre els continguts emesos (apartat 2 de l'article 13 de la LGCA).

En aquest sentit, és important destacar que, segons diversa informació a què s'ha tingut accés, BOM Cine és una marca o la marca d'un canal que pertany al grup Squirrel Capital. Així mateix, segons consta en el web d'aquest grup (www.squirrelcapital.es/#section2), BOM Cine forma part del grup d'empreses d'aquesta societat. En relació amb aquest canal, al mateix web del grup consta que: "BOM Cine es un canal de televisión temático dedicado a la emisión de producciones cinematográficas, siendo el canal que más horas de cine emite en abierto, con la emisión de 9 películas a diario sin cortes y de manera gratuita, abarcando un sinfín de géneros: comedia, thriller, drama, terror o acción, entre otros".

En definitiva, tot i l'autorització del canvi d'oferta programàtica del programa EDC-2, EDC està obligat a identificar-se clarament com a prestador del servei de comunicació audiovisual en les emissions efectuades en el programa esmentat. En el cas que ens ocupa, no únicament no s'identifica mitjançant el seu nom o logotip, sinó que utilitza un logotip completament diferent del que té en titularitat, que pot comportar una confusió sobre qui és el veritable responsable editorial dels continguts emesos pel programa EDC-2.

D'altra banda, l'Acord 28/2020 autoritza la substitució de la programació temàtica "Vida", per una altra temàtica "continuada de cinema, combinada amb telebotiga en franja nocturna." I, a aquest efecte, estableix que s'entén per *franja nocturna* la compresa entre les 1.00 h i les 9.00 h.

Per tant, si EDC està emetent els programes de televenda en la franja horària entre les 4.47 h i les 12.15 h sembla evident que és una franja horària que no es correspon amb la franja nocturna que preveu l'Acord 28/2020.

En aquest sentit, cal tenir en compte que aquest Consell autoritza el canvi d'oferta programàtica del programa EDC-2 establint que la telebotiga s'emetrà en un horari determinat. Així, mitjançant l'Acord 28/2010 es revisa la llicència en dos aspectes: oferta programàtica i franja horària per a la telebotiga. En altres paraules, la llicència de la qual és titular EDC incorpora, pel que fa al programa EDC-2, una nova tipologia de programació i un nou deure: emetre la telebotiga entre la 1 h i les 9 h.

Segon. Tipificació de les conductes infractores

L'eventual incompliment del deure d'identificació plena d'EDC com el prestador del servei de comunicació audiovisual del programa EDC-2 seria constitutiu d'una infracció greu, d'acord amb l'apartat 1 de l'article 58 de la LGCA, que tipifica com a tal l'incompliment del deure que preveu l'apartat 1 de l'article 6.

D'altra banda, l'eventual incompliment del deure d'emetre telebotiga entre la 1 h i les 9 h pel canal EDC-2 seria constitutiu d'una infracció greu, d'acord amb la lletra i de l'article 133 de la LCA, que tipifica com a tal l'incompliment dels deures que corresponen als titulars de llicències per a la prestació de serveis audiovisuals, d'acord amb el que estableixen aquesta llei i els termes mateixos de la llicència.

Tercer. Sanció i graduació

La lletra b de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA preveu que les infraccions greus són sancionades amb una multa des de 12.001 euros fins a 90.000 euros.

Així mateix, d'acord amb l'article 137 d'aquesta llei, per establir el grau de la sanció cal tenir en compte, entre altres circumstàncies, l'existència d'intencionalitat o reiteració.

Quart. Competència del Consell de l'Audiovisual de Catalunya

L'article 7 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat, estableix que abans de l'acord d'inici de l'expedient, l'òrgan competent pot obrir un període d'informació prèvia amb la finalitat d'esbrinar les circumstàncies dels fets i els subjectes responsables, i l'apartat 2 de 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 (EOF), estableix que l'expedient s'iniciarà amb un període d'informació prèvia, no superior a vint dies hàbils, en el qual es donarà audiència a les parts interessades. [...]".

De conformitat amb el que disposa la lletra g de l'article 10 de la Llei 2/2000, de 14 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, i l'article 34 de l'EOF, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per unanimitat, el següent

ACORD

1. Obrir un període d'informació prèvia a fi de donar audiència al prestador de serveis de comunicació EDC per tal que, en el termini màxim de quinze dies, formuli les manifestacions que consideri oportunes arran de l'eventual incompliment, d'una banda, del deure d'identificació plena que estableix l'apartat 1 de l'article 6 de la LGCA i, de l'altra, del deure d'emetre telebotiga entre la 1 h i les 9 h, de conformitat amb el que s'estableix a la llicència.
2. Notificar aquest acord al prestador de serveis de comunicació audiovisual EDC.

Barcelona, 30 d'abril de 2020

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari