

**ACORD 59/2016, de 20 de juliol, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

Expedient 2/A/2016. Sol·licitud d'autorització de l'operació societària de fusió per absorció entre la Sociedad Española de Radiodifusión, SL - SER (com a societat absorbent) i Antena 3 de Radio, SA (com a societat absorbida)

Fets

1r. En data 22 d'abril de 2016, va tenir entrada en aquest Consell un escrit, juntament amb diversa documentació, subscrit pels senyors Manuel Castellón Leal, en nom i representació d'Antena 3 de Radio, SA, i Francisco Vélez Santiago, en nom i representació de la Sociedad Española de Radiodifusión, SL (SER), respectivament, mitjançant el qual sol·licitaven autorització administrativa prèvia per a un negoci jurídic de fusió per absorció entre la SER, com a societat absorbent, i Antena 3 de Radio, SA, com a societat absorbida.

En el mateix escrit, el representant legal d'Antena 3 de Radio, SA, manifesta que a la data de presentació de la sol·licitud, les companyies Unión Radio de Servicios Corporativos, SAU (34,61%) i la Sociedad Española de Radiodifusión, SL - SER (65,39%), són titulars del 100% de les accions representatives del capital social d'Antena 3 de Radio, SA.

També declara que, amb la finalitat de millorar l'estructura societària del grup, amb caràcter previ a la fusió esmentada, l'accionista minoritari trametrà totes les seves accions a l'accionista majoritari (la SER), qui esdevindrà accionista únic de la mercantil Antena 3 de Radio, SA. Posteriorment, la Sociedad Española de Radiodifusión, SL, absorbirà, mitjançant fusió per absorció, Antena 3 de Radio, SA.

Finalment, afegeix que amb l'operació de fusió per absorció, es produirà la dissolució sense liquidació de la societat absorbida i la transmissió en bloc per successió universal del seu patrimoni a la societat absorbent i, per tant, entre d'altres, la transmissió a favor de la SER de la titularitat de les llicències de radiodifusió sonora que pertanyien a l'absorbida.

2n. En data 17 de maig de 2016, el Consell de l'Audiovisual de Catalunya va requerir Antena 3 de Radio, SA, com a titular de les llicències afectades pels negocis jurídics, per tal que aportés diversa documentació necessària per analitzar la sol·licitud. En dates 16 i 28 de juny de 2016 va tenir entrada en el Consell la informació requerida.

3r. Antena 3 de Radio, SA, és titular a Catalunya de les llicències per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora de Vilafranca del Penedès (103.1 MHz) i Tarragona (96.2 MHz).

4t. En relació amb aquestes llicències, cal tenir en compte que mitjançant l'Acord 112/2015, de 24 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, es va autoritzar l'arrendament de les llicències per a la prestació del servei de radiodifusió sonora de Vilafranca del Penedès (103.1 MHz) i Tarragona (96.2 MHz), per un període inicial de vigència de 3 anys, per part d'Antena 3 de Radio, SA (com a arrendadora) a favor de la Sociedad Española de Radiodifusión, SL (com a arrendatària).

En conseqüència, el contracte d'arrendament autoritzat, de data 1 d'octubre de 2015 i amb entrada en vigor l'1 de novembre de 2015, és plenament vigent, motiu pel qual,

actualment, la SER està explotant les llicències de ràdio esmentades “en qualitat d'arrendatària”.

5è. Vist l'informe de l'Àrea Jurídica, que es transcriu en les seves parts necessàries.

«Consideracions jurídiques

[...]

Primera. Règim jurídic aplicable

1) Pel que fa a la transmissió d'accions d'Antena 3 de Radio, SA

D'acord amb el que estableix la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA), la transmissió d'accions suposa una modificació de l'estructura accionarial o empresarial dels prestadors de serveis de comunicació audiovisual i, per tant, requereix l'autorització prèvia del Consell de l'Audiovisual de Catalunya. Concretament, l'apartat 1 de l'article 41 de la LCA, disposa: [...]

Igualment, per a la tramitació d'aquest negoci jurídic, també és d'aplicació la Instrucció general relativa als projectes de modificació de l'estructura accionarial o empresarial dels prestadors privats de serveis de comunicació audiovisual, aprovada mitjançant l'Acord 60/2008, de 29 d'abril, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya [...].

2) Pel que fa a l'operació de fusió per absorció

Amb caràcter informatiu, cal assenyalar que l'operació mercantil de fusió per absorció s'ha de formalitzar de conformitat amb la legislació específica que regula aquestes operacions; concretament, la Llei de l'Estat 3/2009, de 3 d'abril, sobre modificacions estructurals de les societats mercantils (en endavant, LMESM), modificada pel Reial decret llei 9/2012, de 16 de març, de simplificació de les obligacions d'informació i documentació de fusions i escissions de societats de capital.

La fusió de societats mercantils es defineix legalment com un procediment (regulat en els articles 22 a 67 de la LMESM) mitjançant el qual dos o més societats mercantils inscrites s'integren en una única societat, ja existent o de nova creació, mitjançant la transmissió en bloc dels seus patrimonis i l'atribució als seus socis d'accions, participacions o quotes de la societat absorbent o de la nova societat.

En el projecte que s'analitza, estem davant d'una fusió per absorció, atès que és una de les societats participants en la fusió (la Sociedad Española de Radiodifusión, SL) la que absorbeix els patrimonis i els socis de les restants que s'extingeixen. [...]

No obstant això, l'absorció de la societat Antena 3 de Radio, SA (prestadora de serveis de comunicació audiovisual a Catalunya) per part de la Sociedad Española de Radiodifusión, SL, suposa, d'acord amb el que estableix l'apartat 1 de l'article 41 de la LCA, una modificació de l'estructura empresarial dels prestadors de serveis de comunicació audiovisual, amb el consegüent canvi formal en la titularitat de les llicències de ràdio de la societat absorbida, operació que requereix l'autorització del CAC i que s'analitza en el punt següent.

3) Transmissió de títols

D'acord amb el que s'ha exposat, com a conseqüència de l'operació mercantil de fusió per absorció, es produeix un canvi en la titularitat de les llicències per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual, de les emissores de ràdio de Vilafranca del Penedès (103.1

MHz) i Tarragona (96.2 MHz), operació que s'assimila a la transmissió i, per tant, per tramitar-la, és aplicable el règim jurídic establert per a aquest negoci jurídic.

Per tant, resulta d'aplicació la 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 allò que no resulti contrari a la LGCA, continua sent d'aplicació la LCA.

En concret, per a les operacions de transmissió de títols, resulta d'aplicació l'article 29 de la LGCA, que regula els negocis jurídics sobre llicències de comunicació audiovisuals i estableix que es poden transmetre les llicències amb l'autorització prèvia de l'autoritat audiovisual competent si es compleixen una sèrie de condicions. Així, l'article 29 de la LGCA, estableix el següent: [...]

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

Finalment, pel que fa al pluralisme en el mercat audiovisual radiofònic, l'operació ha de complir amb els límits que estableix l'article 37 de la LGCA.

Segona. Operacions mercantils objecte d'autorització

a) Amb caràcter previ: compravenda d'accions d'Antena 3 de Radio, SA

Amb caràcter previ a l'operació principal de fusió per absorció, la societat absorbent adquirirà la resta de les accions d'Antena 3 de Radio, SA, que són de propietat de l'altre accionista de la companyia. És a dir, Unión Radio de Servicios Corporativos, SAU, transmetrà a la Sociedad Española de Radiodifusión, SL, qui adquirirà la totalitat de les seves accions d'Antena 3 de Radio, SA, representatives del **34,61%** del capital d'aquesta societat.

Com a conseqüència d'aquesta transmissió d'accions, es produirà una modificació de l'estructura accionarial d'Antena 3 de Radio, SA, que esdevindrà *societat unipersonal*, atès que la Sociedad Española de Radiodifusión, SL, serà propietària del 100% de les accions.

No obstant això, amb aquesta operació no es produeix un canvi de control en la societat Antena 3 de Radio, SA, atès que la societat compradora de les accions ja en tenia el control accionarial amb una participació majoritària del **65,39%** del capital social.

Posteriorment, una vegada adquirides la totalitat de les accions per part de la SER, la societat Antena 3 de Radio, SA, esdevindrà unipersonal, i s'adoptarà l'acord de fusió de conformitat amb el procediment de *societat íntegrament participada* que preveu l'article 49 de la LME.

b) Operació principal: fusió per absorció entre la Sociedad Española de Radiodifusión, SL (SER) i Antena 3 de Radio, SA, amb el consegüent canvi en la titularitat de llicències de radiodifusió sonora.

La segona operació societària per a la qual es demana autorització és una fusió per absorció, mitjançant la qual, la societat Antena 3 de Radio, SAU, és absorbida per la Sociedad Española de Radiodifusión, SL (SER), amb la consegüent extinció per dissolució

sense liquidació de la societat absorbida i, per tant, del traspàs en bloc del seu patrimoni en favor de l'absorbent.

Concretament, les parts sol·licitants han presentat un document identificat com a "Proyecto Común de Fusión", subscrit a Madrid en data 16 de maig de 2016, en el qual la SER absorbeix algunes societats del mateix grup empresarial, que s'analitza a continuació, especialment pel que fa a la societat Antena 3 de Radio, SA, societat titular de llicències de radiodifusió sonora a Catalunya:

- **PROYECTO COMÚ DE FUSIÓN. "Sociedad Española de Radiodifusión, SL-SER", com a societat absorbent, i "Antena 3 de Radio, SA", "Unión Radio Servicios Corporativos, SAU", "Unión Radio Digital, SA", "Antena 3 de Radio de Melilla, SAU" i "La Palma Difusión, SAU", com a societats absorbides.**

Els òrgans d'administració de les societats participants en el procés de fusió per absorció de societats íntegrament participades van redactar i subscriure conjuntament a Madrid, en data 16 de maig de 2016, en nom i representació de les societats esmentades, un *projecte comú de fusió*, d'acord amb l'establert a la legislació específica que regula aquestes operacions, concretament de conformitat amb l'article 30 de la LMESM, així com segons determina l'article 228 del Reglament del Registre Mercantil.

La fusió de societats mercantils es defineix legalment com un procediment (regulat en els articles 22 a 67 de la LMESM) mitjançant el qual dos o més societats mercantils s'integren en una única societat, ja existent o de nova creació, mitjançant la transmissió en bloc dels seus patrimonis i l'atribució als seus socis d'accions, participacions o quotes de la societat absorbent o de la nova societat.

En el cas en relació amb el qual emetem informe, estem davant d'una *fusió per absorció*, atès que és una de les societats participants en la fusió la que absorbeix el patrimoni i els socis de l'altra, que s'extingeix.

D'acord amb el que s'ha exposat i pel que fa al contingut del document presentat del projecte comú de fusió per absorció, destaquem el següent: [...]

Com a resultat de la fusió per absorció, tots els actius i passius de les societats absorbides, en el cas que ens afecta, de la societat Antena 3 de Radio, SA (llicències de radiodifusió incloses) s'integraran al patrimoni de la societat absorbent, que se subrogarà, per successió universal, en tots i cadascun dels drets i obligacions de l'entitat absorbida i quedarà com a única societat resultant, la societat absorbent, Sociedad Española de Radiodifusión, SL.

[...]

Tercera. Dades bàsiques de la Sociedad Española de Radiodifusión, SL-SER (societat absorbent)

[...]

Quarta. Llicències de radiodifusió sonora afectades per l'operació de fusió per absorció

Si s'autoritza l'operació societària de fusió per absorció entre totes dues societats, operació que implica la *transmissió del patrimoni* de la societat absorbida en favor de la societat absorbent, es produeix en el mateix acte la *transmissió formal de la titularitat* de les llicències de radiodifusió sonora en ones mètriques amb modulació de freqüència de titularitat de la societat Antena 3 de Radio, SA, a favor de la Sociedad Española de Radiodifusión, SL.

És una transmissió formal de la titularitat de les llicències a favor de la SER, societat que serà propietària del 100% del capital social de l'entitat absorbida.

Les llicències de radiodifusió sonora, d'àmbit territorial de Catalunya, que pertanyen al patrimoni de la societat absorbida, identificades en el punt 4t dels fets d'aquest informe, són les següents:

1) Vilafranca del Penedès 103.1 MHz

El període de vigència de la llicència finalitza el 28 de juliol de 2025.
Pel que fa als compromisos concessional que puguin afectar aquesta freqüència, en l'annex 3 del contracte concessional signat en data 21 de juliol de 1999, hi consta, entre d'altres, el compromís particular de "no transmetre la concessió durant tota la seva vigència". No obstant això, en aquest cas, atès que la societat absorbent és titular del 100% del capital de l'absorbida, no s'entén que es produeixi un canvi de propietari en favor d'un tercer i, per tant, el compromís no impedeix la fusió per absorció de les societats.

2) Tarragona 96.2 MHz

El període de vigència de la llicència finalitza el 28 de juliol de 2025.
Respecte d'aquesta freqüència, no existeix cap compromís concessional que pugui impedir les operacions societàries analitzades.

Cinquena. Compliment dels requisits legals per ser titular de llicències

D'acord amb el que estableix l'article 29 de la LGCA, el sol·licitant, en aquest cas, la societat absorbent, **Sociedad Española de Radiodifusión, SL**, que als efectes d'aquesta norma s'assimila a societat adquirent, ha d'acreditar el compliment de totes les condicions establertes per a l'obtenció de la llicència.

En aquest supòsit, cal fer constar que la societat que adquireix les llicències com a conseqüència de la fusió per absorció, la SER, és alhora prestador de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió a Catalunya i, com s'ha dit abans, està explotant actualment, en qualitat d'arrendatari, les dues emissores de ràdio objecte de transmissió. Per tant, és notori que la SER compleix amb tots els requisits legals per ser titular. No obstant això, les societats interessades en aquesta operació han presentat la documentació acreditativa que estableix la LGCA. Tot seguit analitzarem si hi concorren aquests requisits: [...]

Un cop verificada la documentació aportada a l'expedient, juntament amb els antecedents que consten en aquest Consell, es constata el compliment de les condicions necessàries que acrediten que la societat absorbent, la SER, compleix amb els requisits establerts legalment per a l'obtenció d'una llicència, i per tant, es compleixen els requisits per poder realitzar el negoci jurídic de transmissió de les llicències de radiodifusió esmentades mitjançant el negoci jurídic de fusió per absorció que s'analitza.

Sisena. Garantia del pluralisme

[...]

En conseqüència, d'acord amb les consideracions jurídiques exposades més amunt, aquesta operació, en el seu conjunt, s'adequaria a les garanties del pluralisme i control de

les concentracions en la comunicació audiovisual que estableixen el títol IV del capítol II de la LCA i l'article 37 de la LGCA.

Setena. Règim jurídic aplicable a les llicències

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

En aquest sentit, l'autorització del negoci jurídic sobre la qual s'emet informe s'entén sens perjudici de la plena vigència de les obligacions i els compromisos particulars assumits per la societat absorbida en la fusió (Antena 3 de Radio, SA), en els quals la societat absorbent, la Sociedad Española de Radiodifusión, SL, s'ha subrogat íntegrament mitjançant declaració responsable subscrita pel seu representant en data 22 de juny de 2016. Així mateix, la societat absorbent resta obligada a respectar els paràmetres tècnics assignats a les emissores.

Vuitena. Taxa

L'apartat 1 de l'article 29 de la LGCA estableix que els negocis jurídics l'objecte dels quals sigui una llicència de comunicació audiovisual estaran 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 de supòsits.

En aquest sentit, la Llei 5/2012, de 20 de març, de mesures fiscals, financeres i administratives i de creació de l'impost sobre les estades en establiments turístics, va modificar el títol XXIV del text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya, afegint-hi, entre d'altres, la lletra d a l'article 24.2-1 del text refós. Aquesta lletra estableix, com a fet imposable de la taxa per la realització d'actuacions d'activitat administrativa d'aquest Consell en relació amb els prestadors de serveis de comunicació audiovisual de Catalunya, "l'anàlisi de la sol·licitud d'autorització prèvia a la formalització de negocis jurídics que tenen per objecte l'arrendament i la transmissió de les llicències de serveis de comunicació audiovisual".

Atès que l'operació de fusió per absorció comporta una operació de transmissió, aquest precepte legal serà aplicable en aquest cas.

Així, la lletra f de l'article 24.2-4 del text refós esmentat, inclosa també per la Llei 5/2012, estableix que la quota d'aquesta taxa és de 400 €.»

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

ACORD

1. Autoritzar el projecte de transmissió d'accions d'Antena 3 de Radio, SA, representatives del 34,61% del capital social, de titularitat de la societat Unión Radio de Servicios Corporativos, SAU, a favor de l'altre accionista, la Sociedad Española de Radiodifusión, SL (SER), qui assoleix el 100% del capital social, així com l'operació mercantil de fusió per absorció de la societat Antena 3 de Radio, SA (com a societat absorbida), per part de la SER (com a societat absorbent), i, en conseqüència, la transferència a favor de la societat absorbent de la titularitat de les llicències per a la prestació del servei de radiodifusió sonora de les localitats de Vilafranca del Penedès (103.1 MHz) i Tarragona (96.2 MHz).

L'autorització s'entén sens perjudici de la plena vigència de les obligacions i els compromisos particulars assumits, en el seu moment, per la societat absorbida, en els quals la societat absorbent se subroga íntegrament.

2. Com a conseqüència de la fusió per absorció, es rescindeix i queda sense efectes el contracte d'arrendament de les llicències esmentades a favor de la SER, de data 1 d'octubre de 2015, autoritzat mitjançant l'Acord 112/2015, de 24 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.
3. Això no obstant, aquest Acord queda condicionat a l'aportació, en el termini màxim de 3 mesos, a comptar del dia en què hagi estat notificat, de la documentació següent:
 - a) La que acrediti la transmissió del 34,61% del capital social d'Antena 3 de Radio, SA, en favor de la SER.
 - b) La còpia autèntica de l'escriptura en què s'hagi formalitzat l'operació de fusió per absorció, inscrita en el registre mercantil.
4. Acordar la liquidació de la taxa per l'anàlisi de la sol·licitud d'autorització, per un import de 400 €, que ha d'abonar la societat absorbent.

Cal ingressar l'import esmentat al número de compte corrent [...], de l'entitat [...], fent-hi constar la referència "Taxa exp. 2/A/2016", en els terminis que preveu l'apartat 2 de l'article 62 de la Llei general tributària, que són els següents:

- a) Si la notificació de la liquidació es fa entre els dies 1 i 15 de cada mes, des de la data de recepció de la notificació fins al dia 20 del mes posterior o, si aquest no fos hàbil, fins a l'immediat hàbil següent.
- b) Si la notificació de la liquidació es fa entre els dies 16 i últim de cada mes, des de la data de recepció de la notificació fins al dia 5 del segon mes posterior o, si aquest no fos hàbil, fins a l'immediat hàbil següent.

Els efectes d'aquest Acord estan condicionats a l'aportació de la justificació del pagament de la taxa que preveu l'apartat 2 de l'article 24 del capítol II del títol XXIV del Decret legislatiu 3/2008, de 25 de juny, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de taxes i preus públics de la Generalitat de Catalunya.

5. Notificar aquest Acord a Antena 3 de Radio, SA, i a la SER.

Barcelona, 20 de juliol de 2016

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari