

**ACORD 66/2017, de 21 de juny, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

Expedient 5-O-2017. Sol·licitud de la societat Topanga de Comunicaciones, SL, de convocatòria de concurs públic per a l'adjudicació de les llicències vacants per a la prestació del servei de comunicació audiovisual de televisió digital terrestre d'àmbit local (TDT-L)

Fets

1r. El 26 de maig de 2017, va tenir entrada en aquest Consell un escrit, juntament amb diversa documentació, signat pel senyor Jaime Rodríguez Díez, en nom i representació de la societat Topanga de Comunicaciones, SL (registre d'entrada núm. 522/2017), mitjançant el qual sol·licita al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC) que, de conformitat amb la competència atorgada per l'article 50 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (LCA), convoqui un concurs públic per a l'adjudicació de les llicències vacants per a la prestació del servei de comunicació audiovisual de TDT-L, que identifica com les següents:

- programa número 4 del canal 48 amb referència TL01L de la demarcació de Balaguer (TL01L-48-4)
- programa número 4 del canal 42 amb referència TL01GI de la demarcació de Blanes (TL01GI-42-4)
- programa número 4 del canal 51 amb referència TL04L de la demarcació de Vielha e Mijaran (TL04L-51-4)

El sol·licitant vincula la petició amb els acords GOV/62/2006, GOV/63/2006 i GOV/64/2006, tots de 18 de juliol, mitjançant els quals es va declarar desert el concurs públic per a l'adjudicació de les concessions per a la prestació del servei públic de TDT-L, en règim de gestió indirecta, esmentades més amunt; i invoca els apartats 2 i 5 de l'article 27 de la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (LGCA) a l'efecte d'instar la convocatòria de les tres llicències vacants.

2n. Vist l'informe de l'Àrea Jurídica d'aquest Consell, les consideracions del qual es reproduïxen:

«Consideracions jurídiques

Concursos per a l'adjudicació de llicències per a la prestació dels serveis de comunicació audiovisual de TDT-L. Condició prèvia i necessària per efectuar la convocatòria: revisió de la planificació tècnica de l'espectre radioelèctric

La societat Topanga de Comunicaciones, SL, justifica la procedència que el CAC, de conformitat amb l'article 50 de la LCA, convoqui un concurs públic per adjudicar les tres (3) llicències que van ser declarades desertes mitjançant els acords GOV/62/2006,

GOV/63/2006 i GOV/64/2006, en virtut del que disposen els apartats 2 i 5 de l'article 27 de la LGCA.

En primer lloc, pel que fa a la competència per convocar concursos per l'atorgament de llicències per prestar serveis de comunicació audiovisual mitjançant l'ús de l'espectre radioelèctric, és, efectivament, l'article 50 de la LCA, el que atorga al CAC aquesta competència. A criteri de la societat Topanga de Comunicaciones, SL, aquesta competència és reglada i, en conseqüència, entén, en segon lloc, que, d'acord amb els apartats 2 i 5 de l'article 27 de la LGCA, l'existència de llicències vacants o disponibles obliga el CAC, de forma immediata, automàtica i ineludible, a convocar el concurs corresponent per adjudicar-les. En aquest sentit, cal tenir en compte que, amb independència que estem davant d'una potestat reglada o d'una discrecional, és obvi que, en el cas que ens ocupa, no es donen les condicions establertes legislativament que empararien l'obligació d'efectuar, de forma immediata, automàtica i ineludible, la convocatòria per atorgar les llicències corresponents a les referències, canals i programes següents: TL01L-48-4, TL01GI-42-4 i TL04L-51-4.

En efecte, l'article 50 de la LCA determina que la convocatòria dels concursos per a l'atorgament de les llicències establertes per aquesta llei correspon al CAC un cop complertes les condicions que estableix l'article 49. Aquestes condicions són les següents: (i) la planificació tècnica del Govern pel que fa a la gestió de l'espectre radioelèctric i (ii) l'assignació de freqüències en els àmbits de cobertura corresponents. L'existència d'aquestes condicions, amb caràcter previ a la convocatòria dels concursos per a l'atorgament de les llicències, respon, com reconeix la interessada mateixa, al fet que l'espai radioelèctric públic és escàs. Dit en altres paraules, la llicència audiovisual és un títol habilitant que cal obtenir necessàriament amb caràcter previ a la prestació del servei de comunicació audiovisual, ja que, atès que utilitza un recurs públic i limitat, com és l'espectre radioelèctric, únicament es podran atorgar aquells títols habilitants que, en cada moment, i d'acord amb la planificació corresponent, permeti la disponibilitat de l'espectre.

En conseqüència, la prestació de serveis de comunicació audiovisual, concretament pel que fa a la TDT-L, està directament vinculada a la utilització de l'espectre radioelèctric. És obvi que atorgar aquesta llicència sense l'existència prèvia d'una planificació radioelèctrica seria un acte de contingut impossible i, subsegüentment, nul, de conformitat amb la lletra c de l'apartat 1 de l'article 47 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC).

D'aquí que el que estableix l'article 27 de la LGCA s'hagi d'interpretar i aplicar de conformitat amb el que s'ha esmentat més amunt. D'una banda, l'apartat 2 de l'article 27 determina, com a regla general, que totes les llicències disponibles de la mateixa naturalesa i d'àmbit de cobertura idèntic s'han d'oferir de manera simultània i amb la confirmació prèvia d'existència d'espai radioelèctric suficient. No obstant això, en el marc del que disposa, si s'escau, el Pla tècnic nacional d'oferta de llicències, a desplegar per reglament, quan hagi quedat alliberada una única llicència, l'administració competent ha de procedir a convocar el concurs per adjudicar-la en un termini màxim de tres mesos sense esperar que quedin alliberats més títols habilitadors. Per tant, ens trobem davant un supòsit especial que possibilita treure a concurs una única llicència, en contra de la regla general de convocatòria unitària de les llicències corresponents a serveis de la mateixa naturalesa i d'idèntic àmbit de cobertura. Això no obstant, cal tenir en compte que això serà possible si així ho disposa el reglament de desenvolupament del Pla tècnic nacional d'oferta de llicències, que, a dia d'avui, no existeix.

De l'altra, l'apartat 5 de l'article 27 de la LGCA estableix que l'òrgan competent ha de convocar, en un termini màxim de tres mesos després del venciment de la llicència, el concurs corresponent per a l'adjudicació de les llicències d'idèntica naturalesa que, si

s'escau, hagin quedat vacants. Transcorregut aquest termini, qualsevol interessat està legitimat per instar la convocatòria, que s'ha de produir abans del termini que estableixi la normativa d'aplicació des de la presentació de la sol·licitud. De la literalitat d'aquest precepte cal concloure que està fent referència a llicències vençudes i això únicament es produeix en el supòsit que la llicència arribi al seu termini de vigència. Per tant, en el supòsit que ens ocupa, atès que les llicències que són objecte d'aquest expedient mai van ser adjudicades, cal concloure que el supòsit que estableix l'apartat 5 de l'article 27 de la LGCA no és aplicable. Cal tenir en compte, a més, l'aplicabilitat de la disposició transitòria desena de la LGCA, que, sota el títol "Revisió de la planificació i de les concessions per a la gestió de les televisions locals per ones hertzianes", determina, pel que fa a les llicències extingides, el següent:

"2. [...]"

En el termini de divuit mesos a comptar de l'entrada en vigor d'aquesta Llei, l'Agència Estatal de Radiocomunicacions, conjuntament amb les comunitats autònomes, ha de procedir durant sis mesos a la revisió del Pla tècnic nacional de la televisió local amb la finalitat de racionalitzar-ne el contingut.

3. Mentre es procedeix a la revisió que estableix l'apartat anterior, les autoritats audiovisuals competents s'han d'abstenir de convocar i de resoldre concursos públics per a l'atorgament de títols habilitants per a la gestió de televisions locals.

4. [...]"

Per tant, atès que el Pla tècnic nacional de TDT-L, aprovat pel Reial decret 439/2004, de 12 de març, modificat pel Reial decret 2268/2004, de 3 de desembre, encara no ha estat objecte de revisió, aquest Consell no pot convocar concursos per a l'atorgament de llicències corresponents a la gestió de televisions locals. Així, contràriament al que al·lega la societat Topanga de Comunicaciones, SL, la inexistència d'aquesta planificació revisada, que, d'acord amb la disposició transitòria desena de la LGCA, s'estableix amb caràcter preceptiu i previ, comporta la impossibilitat de convocar els concursos per adjudicar les llicències corresponents a les referències, canals i programes següents: TL01L-48-4, TL01GI-42-4 i TL04L-51-4, atesa la inexistència d'una planificació de la TDT-L, adequada a la situació actual de l'espectre radioelèctric.

Pel que fa a aquest darrer aspecte, cal assenyalar que ja el 14 d'octubre de 2009, el CAC va aprovar i va adreçar al Parlament de Catalunya un estudi global anomenat *Diagnòstic de la televisió digital terrestre local a Catalunya (setembre-octubre 2009)*, en què avaluava la viabilitat dels diversos prestadors a partir de la demografia, l'economia i l'orografia de cadascuna de les 21 demarcacions en què es divideix la TDT-L a Catalunya.

Les conclusions de l'estudi de diagnòstic advertien que "[...] Els solapaments entre demarcacions, ja sigui per solapaments de cobertura, ja sigui per raons econòmiques i demogràfiques, són una realitat que no es pot defugir, ja que configuren un mercat diferent al definit sobre el paper en el PTN [...]. En tot cas, per tal de garantir la racionalitat de les demarcacions existents i per una major transparència i objectivitat, caldrà abordar una possible reforma legal [...]". I, en aquest sentit, l'estudi va concloure que calia efectuar una "[...] anàlisi dinàmica de la viabilitat de les demarcacions de TDT-L a Catalunya que tinguí en compte tots aquests elements: el nombre d'habitants i la distribució geogràfica; les característiques de la xarxa de telecomunicacions necessària; l'orografia i els solapaments entre demarcacions; la viabilitat econòmica dels prestadors, i la diversitat de l'oferta que inclogui públics i privats. Aquesta anàlisi ha de contribuir a garantir la racionalitat i la sostenibilitat de les demarcacions de la TDT-L, a prendre decisions sobre la cobertura o no

de les concessions vacants, a autoritzar l'emissió en cadena i la producció sindicada i a fomentar i donar suport a les televisions públiques i privades que fan proximitat. Inspirar, en definitiva, els objectius a seguir i les mesures a dur a terme en els propers mesos en relació amb la TDT-L per consolidar-la [...]".

Així, la LGCA ha incorporat en les seves previsions la necessària racionalització del mapa de la TDT-L i ha establert, amb caràcter obligatori i previ a la convocatòria de qualsevol concurs públic d'atorgament de títols habilitants, la revisió del Pla tècnic nacional de la televisió local.

En conseqüència, d'acord amb el caràcter i la naturalesa de les disposicions transitòries, el contingut de les quals preval sobre la resta de disposicions, atès que el seu objectiu és, justament, permetre el trànsit al nou règim jurídic, els terminis que preveu l'article 27 de la LGCA per a la convocatòria de les llicències disponibles en serveis de televisions locals no resulten aplicables fins a l'entrada en vigor de la revisió del Pla tècnic nacional de la TDT-L.»

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

ACORD

1. Desestimar la sol·licitud de la societat Topanga de Comunicaciones, SL, de convocatòria de concurs públic per a l'adjudicació de les llicències vacants per a la prestació del servei de comunicació audiovisual de TDT-L, fins que s'hagi efectuat la revisió del Pla tècnic nacional de la televisió local.
2. Notificar aquest Acord a la societat Topanga de Comunicaciones, SL.

Barcelona, 21 de juny de 2017

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari