



ACORD 90/2011, DE 22 DE JUNY DE 2011, DEL PLE DEL CONSELL
DE L'AUDIOVISUAL DE CATALUNYA

Expedient sancionador núm. 2/2010-S (saturació publicitària i publicitat encoberta de 25tv) incoat al prestador de serveis de televisió Gibson Time, SL

Resolució del recurs de reposició

Fets

1r. Mitjançant l'Acord 238/2010, de 3 de novembre, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va declarar formalment la caducitat del procediment sancionador núm. 12/2009-S incoat al prestador de serveis de televisió Gibson Time, SL, entitat adjudicatària del programa número 3 del canal 48 amb referència TL10B de la demarcació de Barcelona del contracte de gestió indirecta del servei públic de televisió digital local, per l'eventual incompliment, del 15 al 21 d'abril de 2009, dels límits que la legislació vigent estableix per a l'emissió d'activitat publicitària i de televenda, així com en relació amb la presència de publicitat encoberta prohibida, amb l'arxivament de totes les actuacions practicades.

2n. L'Àrea de Continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'Informe ISC 25/2009, de 29 de maig, va dur a terme un seguiment dels continguts audiovisuals emesos per Gibson Time, SL durant la setmana del 15 al 21 d'abril de 2009.

Fruit d'aquesta anàlisi es posa de manifest l'existència de determinats incompliments de la legislació que és aplicable als prestadors de serveis de televisió local. En concret, es detecten incompliments pel que fa als límits de durada de l'activitat publicitària que estableix la legislació aplicable, així com en relació amb la presència de publicitat encoberta prohibida.

a. Límits de durada de l'activitat publicitària

Pel que fa al temps d'emissió per hora natural en què es divideix el dia, l'informe detecta 77 incompliments per excés de publicitat en totes les seves formes (emissió de més de 17 minuts per hora de rellotge).

Quadre 1. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Dimecres 15 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:05:44	0:43:06	0:48:50	0:31:50
01.00 - 02.00	0:07:54	0:51:01	0:58:55	0:41:55
02.00 - 03.00	0:26:25	0:33:30	0:59:55	0:42:55
03.00 - 04.00	0:30:00	0:29:58	0:59:58	0:42:58
04.00 - 05.00	0:29:56	0:29:58	0:59:54	0:42:54
05.00 - 06.00	0:27:04	0:29:58	0:57:02	0:40:02

06.00 - 07.00	0:13:03	0:15:55	0:28:58	0:11:58
15.00 - 16.00	0:08:44	0:12:11	0:20:55	0:03:55
18.00 - 19.00	0:09:22	0:10:37	0:19:59	0:02:59
22.00 - 23.00	0:07:52	0:17:36	0:25:28	0:08:28
23.00 - 24.00	0:10:56	0:25:32	0:36:28	0:19:28

Quadre 2. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Dijous 16 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:06:03	0:51:04	0:57:07	0:40:07
01.00 - 02.00	0:07:21	0:50:54	0:58:15	0:41:15
02.00 - 03.00	0:26:11	0:33:45	0:59:56	0:42:56
03.00 - 04.00	0:29:57	0:29:58	0:59:55	0:42:55
04.00 - 05.00	0:29:57	0:29:58	0:59:55	0:42:55
05.00 - 06.00	0:28:09	0:30:32	0:58:41	0:41:41
06.00 - 07.00	0:10:59	0:11:58	0:22:57	0:05:57
11.00 - 12.00	0:14:25	0:03:37	0:18:02	0:01:02
13.00 - 14.00	0:28:55	0:00:00	0:28:55	0:11:55
15.00 - 16.00	0:09:46	0:10:31	0:20:17	0:03:17
18.00 - 19.00	0:13:42	0:15:07	0:28:49	0:11:49
23.00 - 24.00	0:09:56	0:26:04	0:36:00	0:19:00

Quadre 3. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Divendres 17 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:07:02	0:40:35	0:47:37	0:30:37
01.00 - 02.00	0:07:44	0:51:15	0:58:59	0:41:59
02.00 - 03.00	0:25:38	0:34:14	0:59:52	0:42:52
03.00 - 04.00	0:29:28	0:30:27	0:59:55	0:42:55
04.00 - 05.00	0:29:56	0:30:00	0:59:56	0:42:56
05.00 - 06.00	0:28:38	0:29:58	0:58:36	0:41:36

06.00 - 07.00	0:11:32	0:23:15	0:34:47	0:17:47
07.00 - 08.00	0:00:00	0:59:59	0:59:59	0:42:59
08.00 - 09.00	0:00:00	0:59:52	0:59:52	0:42:52
09.00 - 10.00	0:00:00	0:37:29	0:37:29	0:20:29
10.00 - 11.00	0:28:25	0:00:00	0:28:25	0:11:25
15.00 - 16.00	0:10:46	0:12:36	0:23:22	0:06:22
18.00 - 19.00	0:13:39	0:12:59	0:26:38	0:09:38
22.00 - 23.00	0:08:03	0:10:45	0:18:48	0:01:48
23.00 - 24.00	0:07:55	0:24:26	0:32:21	0:15:21

Quadre 4. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Dissabte 18 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:04:42	0:42:01	0:46:43	0:29:43
01.00 - 02.00	0:04:58	0:54:57	0:59:55	0:42:55
02.00 - 03.00	0:25:42	0:34:12	0:59:54	0:42:54
03.00 - 04.00	0:29:57	0:29:58	0:59:55	0:42:55
04.00 - 05.00	0:29:58	0:29:56	0:59:54	0:42:54
05.00 - 06.00	0:28:06	0:30:31	0:58:37	0:41:37
06.00 - 07.00	0:22:06	0:00:00	0:22:06	0:05:06
23.00 - 24.00	0:10:43	0:30:23	0:41:06	0:24:06

Quadre 5. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Diumenge 19 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:06:22	0:39:29	0:45:51	0:28:51
01.00 - 02.00	0:04:58	0:54:58	0:59:56	0:42:56
02.00 - 03.00	0:25:42	0:34:11	0:59:53	0:42:53
03.00 - 04.00	0:29:56	0:29:58	0:59:54	0:42:54
04.00 - 05.00	0:29:56	0:29:58	0:59:54	0:42:54
05.00 - 06.00	0:28:37	0:29:58	0:58:35	0:41:35

12.00 - 13.00	0:17:59	0:04:10	0:22:09	0:05:09
13.00 - 14.00	0:12:19	0:05:54	0:18:13	0:01:13
23.00 - 24.00	0:12:10	0:28:16	0:40:26	0:23:26

Quadre 6. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Dilluns 20 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:04:46	0:45:42	0:50:28	0:33:28
01.00 - 02.00	0:05:00	0:54:35	0:59:35	0:42:35
02.00 - 03.00	0:24:30	0:35:21	0:59:51	0:42:51
03.00 - 04.00	0:29:26	0:30:27	0:59:53	0:42:53
04.00 - 05.00	0:29:54	0:30:00	0:59:54	0:42:54
05.00 - 06.00	0:28:59	0:29:29	0:58:28	0:41:28
06.00 - 07.00	0:13:43	0:12:32	0:26:15	0:09:15
15.00 - 16.00	0:07:54	0:13:09	0:21:03	0:04:03
18.00 - 19.00	0:08:06	0:12:39	0:20:45	0:03:45
23.00 - 24.00	0:12:58	0:19:30	0:32:28	0:15:28

Quadre 7. 25tv. Ocupació publicitària per hores naturals. Dimarts 21 d'abril

Franja horària	Temps d'anuncis	Temps d'altres formes de publicitat	Total temps de publicitat en totes les seves formes	Temps d'excés de publicitat en totes les seves formes
00.00 - 01.00	0:04:24	0:37:44	0:42:08	0:25:08
01.00 - 02.00	0:05:05	0:30:00	0:35:05	0:18:05
02.00 - 03.00	0:17:32	0:42:21	0:59:53	0:42:53
03.00 - 04.00	0:16:32	0:43:17	0:59:49	0:42:49
04.00 - 05.00	0:36:33	0:23:20	0:59:53	0:42:53
05.00 - 06.00	0:32:47	0:25:48	0:58:35	0:41:35
06.00 - 07.00	0:09:33	0:13:09	0:22:42	0:05:42
12.00 - 13.00	0:09:30	0:13:13	0:22:43	0:05:43
13.00 - 14.00	0:28:07	0:00:00	0:28:07	0:11:07
18.00 - 19.00	0:09:05	0:12:24	0:21:29	0:04:29

22.00 - 23.00	0:09:58	0:07:11	0:17:09	0:00:09
23.00 - 24.00	0:13:03	0:22:49	0:35:52	0:18:52

Com es pot veure als quadres anteriors, els dies analitzats el prestador de serveis de televisió incompleix el límit per hora natural entre la 1 i les 6 h de la matinada, a causa de la publicitat que s'insereix de manera simultània a la programació eròtica de matinada, concretament, en els programes eròtics *Webcam 25* i *Eros 25*. Així mateix, es constata que aquesta activitat publicitària va acompanyada d'un lucre addicional que s'obté dels xats de contactes.

Vegeu-ne un exemple (figura 1¹ i figura 2).

Figura 1. 25tv. Informe ISC 25/2009. Representació esquematitzada d'un exemple de publicitat durant el programa Eros 25 del 18/04/09 a les 2.43.36 h

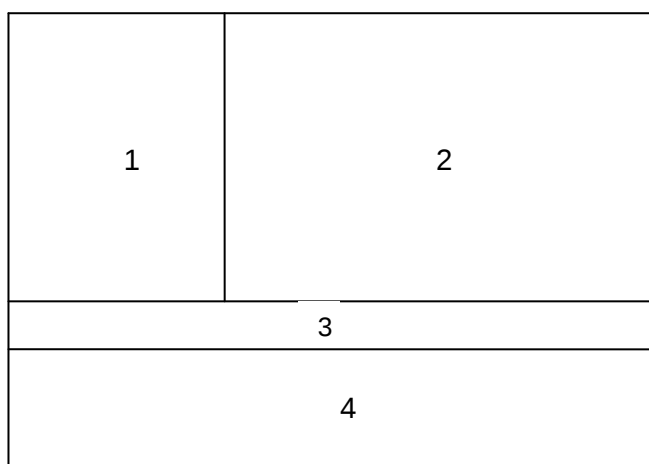


Figura 2. 25tv. Informes ISC 25/2009. Exemple de publicitat durant el programa Eros 25 del 18/04/09 a les 2.43.36 h

¹ Així, la inclusió d'aquests continguts publicitaris es fa mitjançant la divisió de la pantalla en tres parts (l'emissió del 15 d'abril presenta una configuració diferent: no inclou l'àrea 1, de manera que l'àrea 2 ocupa tot l'ample de la pantalla).

1. Part esquerra: publicitat fixa d'un lloc web de contingut eròtic (<<http://www.xoxobcn.com>>).
2. Part dreta: imatges en moviment de contingut eròtic i/o sexual.
3. Part inferior: publicitat de línia eròtica (Telefonsex 803.400.896).
4. Part inferior: xat de contactes.



Finalment, cal tenir en compte que el prestador de serveis de televisió ha sobrepassat, en 71 ocasions, el 20% del temps dedicat a publicitat en totes les seves formes per hora natural que la legislació aplicable fixa en un màxim de 17 minuts.

Quadre 8. 25tv. Informe ISC 25/2009. Incompliments en l'ocupació per hores naturals de publicitat en totes les seves formes

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes	Excés del 20% per hora natural
ISC 25/2009	Del 15 al 21 d'abril	15/04/09	00.00 - 01.00	0:48:50	SÍ
			01.00 - 02.00	0:58:55	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:55	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:58	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:54	SÍ
			05.00 - 06.00	0:57:02	SÍ
			06.00 - 07.00	0:28:58	SÍ
			15.00 - 16.00	0:20:55	SÍ
			18.00 - 19.00	0:19:59	NO
			22.00 - 23.00	0:25:28	SÍ
			23.00 - 24.00	0:36:28	SÍ
		16/04/09	00.00 - 01.00	0:57:07	SÍ
			01.00 - 02.00	0:58:15	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:56	SÍ



Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes	Excés del 20% per hora natural
			03.00 - 04.00	0:59:55	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:55	SÍ
			05.00 - 06.00	0:58:41	SÍ
			06.00 - 07.00	0:22:57	SÍ
			11.00 - 12.00	0:18:02	NO
			13.00 - 14.00	0:28:55	SÍ
			15.00 - 16.00	0:20:17	NO
			18.00 - 19.00	0:28:49	SÍ
			23.00 - 24.00	0:36:00	SÍ
		17/04/09	00.00 - 01.00	0:47:37	SÍ
			01.00 - 02.00	0:58:59	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:52	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:55	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:56	SÍ
			05.00 - 06.00	0:58:36	SÍ
			06.00 - 07.00	0:34:47	SÍ
			07.00 - 08.00	0:59:59	SÍ
			08.00 - 09.00	0:59:52	SÍ
			09.00 - 10.00	0:37:29	SÍ
			10.00 - 11.00	0:28:25	SÍ
			15.00 - 16.00	0:23:22	SÍ
			18.00 - 19.00	0:26:38	SÍ
			22.00 - 23.00	0:18:48	NO
			23.00 - 24.00	0:32:21	SÍ
		18/04/09	00.00 - 01.00	0:46:43	SÍ
			01.00 - 02.00	0:59:55	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:54	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:55	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:54	SÍ
			05.00 - 06.00	0:58:37	SÍ

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes	Excés del 20% per hora natural
			06.00 - 07.00	0:22:06	SÍ
			23.00 - 24.00	0:41:06	SÍ
		19/04/09	00.00 - 01.00	0:45:51	SÍ
			01.00 - 02.00	0:59:56	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:53	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:54	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:54	SÍ
			05.00 - 06.00	0:58:35	SÍ
			12.00 - 13.00	0:22:09	SÍ
			13.00 - 14.00	0:18:13	NO
			23.00 - 24.00	0:40:26	SÍ
		20/04/09	00.00 - 01.00	0:50:28	SÍ
			01.00 - 02.00	0:59:35	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:51	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:53	SÍ
			04.00 - 05.00	0:59:54	SÍ
			05.00 - 06.00	0:58:28	SÍ
			06.00 - 07.00	0:26:15	SÍ
			15.00 - 16.00	0:21:03	SÍ
			18.00 - 19.00	0:20:45	SÍ
			23.00 - 24.00	0:32:28	SÍ
		21/04/09	00.00 - 01.00	0:42:08	SÍ
			01.00 - 02.00	0:35:05	SÍ
			02.00 - 03.00	0:59:53	SÍ
			03.00 - 04.00	0:59:49	SI
			04.00 - 05.00	0:59:53	SI
			05.00 - 06.00	0:58:35	SÍ
			06.00 - 07.00	0:22:42	SÍ
			12.00 - 13.00	0:22:43	SÍ
			13.00 - 14.00	0:28:07	SÍ

Informe	Dates d'anàlisi	Data	Hora natural	Temps de publicitat en totes les seves formes	Excés del 20% per hora natural
			18.00 - 19.00	0:21:29	SÍ
			22.00 - 23.00	0:17:09	NO
			23.00 - 24.00	0:35:52	SÍ

a. Publicitat encoberta prohibida

Dels programes objecte d'anàlisi, l'ISC 25/2009, segons els criteris de publicitat encoberta, detecta 3 incidències quant a publicitat encoberta prohibida en dos programes diferents.

Quadre 9. 25tv. Informe ISC 25/2009. Publicitat encoberta prohibida

Informe	Dates d'anàlisi	Programa	Data	Referència amb finalitat publicitària	Incidència	Raó
ISC 25/2009	Del 15 al 21 d'abril	<i>Tierra de sueños</i>	18/04/09	Tarot de Belin	Publicitat encoberta prohibida	Manera de presentar el servei
		<i>Premi a la vista</i>	19/04/09	Especialitats L'Avi Quico	Publicitat encoberta prohibida	Manera de presentar el servei
				Hotel Calasanz		

- Pel que fa al programa *Tierra de sueños*

En el programa *Tierra de sueños*, emès el 18 d'abril de 2009 per 25tv, es detecta l'existència de publicitat encoberta prohibida per la prominència indeguda en les referències a Tarot de Belin per la manera com es presenta el servei.

Per tal d'avaluar el caràcter indegut de la prominència en les referències a Tarot de Belin² l'Informe de l'Àrea de Continguts considera la concurrència d'una influència del contingut editorial amb finalitats comercials. Així, determina que existeix una influència del contingut editorial amb finalitats comercials i, per tant, prominència indeguda perquè existeix una incitació a la contractació del servei, ja que se'n faciliten les dades telefòniques amb finalitats comercials.

Quadre 10. 25tv. Tierra de sueños (18/04/09). Descripció de la publicitat encoberta amb finalitat publicitària

Tarot de Belin	
H:m:s	Descripció

² **CD 21.** Hora de 22:28 a 23:28. Interval 00:45:35 a 00:57:40

23:15:26	<i>El presentador introdueix la convidada, Miriam, que participa en el programa cada cap de setmana. La presenta com la directora del Tarot de Belin, i indica que se li poden fer consultes presencials (cal concertar hora de visita a través d'un número de mòbil) o telefòniques (a través d'un número 806).</i>
-	
23:24:42 ³	<i>Al llarg de l'entrevista apareixen quatre sobreimpressions diferents:</i> - <i>"Miriam. Dir. Tarot de Belin"</i> - <i>"Consulta privada y VISA. 647 046 983"</i> - <i>"Consulta con Miriam. 806 46 46 70". Aquesta sobreimpressió està senyalitzada com a "publicitat".</i> - <i>"tarot@tarotdebelin.com"</i> <i>El presentador insta les persones teleespectadores a trucar a la consulta de Miriam. Ella explica que tira les cartes del tarot, orienta persones amb problemes emocionals, fa rituals i neteges energètiques, etc.</i> <i>En un moment donat, el presentador li demana que faci una tirada de tarot en relació amb l'evolució de l'atur.</i> <i>Al final de la conversa, el presentador indica el web de la convidada: "www.tarotdebelin.com"</i> <i>El presentador acomiada Miriam. Tot seguit s'emet un espot en el qual es faciliten les dades telefòniques de la seva consulta (telèfon mòbil). Aquest espot està senyalitzat com a "publicitat".</i>

- **Pel que fa al programa *Premi a la vista***

En el programa *Premi a la vista*,⁴ emès el 19 d'abril de 2009 per 25tv, es detecta l'existència de publicitat encoberta prohibida per la prominència indeguda en les referències a les Especialitats L'Avi Quico i a l'Hotel Calasanz per la manera com es presenta el servei.

Per avaluar el caràcter indegut de la prominència en les referències a les Especialitats L'Avi Quico i a l'Hotel Calasanz, l'Informe de l'Àrea de Continguts considera la concurrència d'una influència del contingut editorial amb finalitats comercials. Així, determina que existeix una influència del contingut editorial amb finalitats comercials i, per tant, prominència indeguda perquè existeix una incitació a la contractació del servei. En concret, s'observa una incitació a la compra del producte, ja que se n'esmenten les possibles virtuts o avantatges i existeix una situació d'especial complaença.

³ La durada d'aquest interval (9 minuts i 15 segons) no coincideix amb la durada indicada al quadre 3 (8 minuts i 41 segons), ja que en aquesta última no es comptabilitza la durada de l'espot de Miriam, senyalitzat com a "publicitat".

⁴ **CD 13.** Hora de 19:28 a 20:28. Interval 00:30:00 a 00:58:50 i hora de 20:28 a 21:28. Interval 00:02:23 a 00:29:00

Quadre 11. 25tv. Premi a la vista (19/04/09). Descripció de la publicitat encoberta amb finalitat publicitària

Especialitats L'Avi Quico	
H:m:s	Descripció
-- ⁵	<i>El programa es basa en les trucades de les persones teleespectadores per participar en un joc d'atzar i guanyar premis.</i> <i>El presentador se situa darrera d'una taula sobre la qual s'observen tres premis: un pernil L'Avi Quico, un lot de vins i caves Naveran i un pastís de la Pastisseria Arenas (Molins de Rei). Aquest escenari s'observa al llarg de tot el programa. Un altre premi és una estada a l'Hotel Calasanz (Molins de Rei).</i> <i>El pernil i l'estada a l'hotel són els premis pels quals truquen les persones que participen en el programa. El presentador i un col·laborador es refereixen a aquests premis, amb to de complaença, en diverses ocasions al llarg del programa. En el cas concret del pernil L'Avi Quico es diu:</i> <i>"... quatre quilos i mig d'un preciós i boníssim pernil."</i> <i>"... aquest pernil de L'Avi Quico queda perfecte perfecte per fer amb un pa amb tomàquet, eh? I llavors va tallant a llenques, llargues, de dalt a baix, ben primetes, eh? I amb l'aroma que desprèn i la textura del pa amb tomàquet és un sopar diví, diví! I a més és un pernil de quatre quilos i mig, eh? Fet fantàsticament bé..."</i> <i>"... l'empresa J. P. Pintado..."</i>

Quadre 12. 25tv. Premi a la vista (19/04/09). Descripció de la publicitat encoberta amb finalitat publicitària

Hotel Calasanz	
H:m:s	Descripció
-- ⁶	<i>El programa es basa en les trucades de les persones teleespectadores per participar en un joc d'atzar i guanyar premis.</i> <i>El presentador se situa darrera d'una taula sobre la qual s'observen tres premis: un pernil L'Avi Quico, un lot de vins i caves Naveran i un pastís de la Pastisseria Arenas (Molins de Rei). Aquest escenari s'observa al llarg de tot el programa. Un altre premi és una estada a l'Hotel Calasanz (Molins de Rei).</i> <i>El pernil i l'estada a l'hotel són els premis pels quals truquen les persones que participen en el programa. El presentador i un col·laborador es refereixen a aquests premis, amb to de complaença, en diverses ocasions al llarg del programa. En el cas concret de l'Hotel Calasanz es diu:</i> <i>"... a Molins de Rei, tres estrelles, a l'avinguda de Barcelona, un magnífic hotel de variadíssima, riquíssima i de gran qualitat gastronòmica"</i> <i>"... té una façana preciosa, té una entrada, un vestíbul net, polit, endreçat, amb plantes, preciós, eh? Una recepció excel·lent, una gastronomia guapíssima, un tracte exquisit, ja m'ho sabran dir, ja, i després habitacions, petites, però còmodes, elegants, molt maques, d'un hotel de gran prestigi".</i>

3r. Atès l'Informe ISC 25/2009, de 29 de maig, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 241/2010, de 3 de novembre, i de conformitat amb el que disposa 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, va decidir obrir un període d'informació prèvia per tal de donar audiència al prestador de serveis de televisió Gibson Time, SL, com a part

⁵ No s'indica un interval de temps concret perquè les referències –verbals i visuals– a aquest producte apareixen al llarg de tot el programa.

⁶ No s'indica un interval de temps concret perquè les referències –verbals– a aquest servei apareixen al llarg de tot el programa.

interessada, per tal que, en el termini màxim de deu dies a comptar de l'endemà d'haver rebut la notificació d'aquest Acord, formulés les manifestacions que considerés oportunes.

4t. El 26 de novembre de 2010 va tenir entrada en aquest Consell (registre d'entrada núm. 2693/2010) un escrit signat pel senyor Luis del Olmo González, en nom i representació de Gibson Time, SL, en el qual al·lega que, davant la interpretació difícil i contradictòria dels aspectes que conformen la llei que regula la publicitat i la televenda, es van mantenir diverses reunions, a títol individual i com a membre de l'Associació Catalana de Concessionaris Privats de TDT Local, amb aquest Consell, i es va arribar a criteris interpretatius que sempre han estat acceptats per aquest prestador. Afegeix que per aquest motiu l'Acord 241/2010, de 3 de novembre, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya suposa una vulneració dels acords presos en aquestes reunions, en què es va deixar sense efecte l'aplicació de la llei esmentada fins que es disposi d'un marc legal més concret que permeti als prestadors conèixer els límits exactes de la seva actuació.

D'altra banda, el prestador de serveis de televisió manifesta que els fets que es recullen a l'Acord es corresponen a fets ocorreguts en la setmana del 15 al 21 d'abril de 2009 i que les obligacions en matèria de còpia legal no obliguen els prestadors a conservar continguts emesos més enllà de 6 mesos. Afegeix que suprimeixen el que és dispensable, incloent-hi el suport d'arxiu més enllà del termini legal. Aquesta circumstància, a criteri de la part interessada, vulnera el dret de defensa i de contradicció, ja que Gibson Time, SL no pot contrastar les afirmacions que s'inclouen a l'Informe i, principalment, valorar-les en conjunt amb la resta de la programació.

Finalment, el prestador de serveis de televisió sol·licita que se suspengui el tràmit del procediment sancionador perquè s'ha vulnerat el dret de defensa i de contradicció, com també els acords interpretatius adoptats en diverses reunions amb consellers d'aquesta institució, i es reobri si hi ha motius fruit de noves normatives que requereixin un nou posicionament, en el marc de la interlocució amb les associacions representatives del sector, com es preveu a la Llei de la comunicació audiovisual de Catalunya.

5è. Ateses 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 268/2010, de 22 de desembre, va decidir incoar un procediment sancionador al prestador de serveis de televisió Gibson Time, SL, per l'eventual incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per a l'emissió d'activitat publicitària i per a l'eventual presència de publicitat encoberta prohibida, fets susceptibles de constituir dues infraccions greus tipificades per 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).

6è. Un cop notificat l'Acord d'incoació, la instructora del procediment emet el plec de càrrecs, que es notifica a l'interessat, a qui s'atorga 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 com a incorporats degudament a l'expedient, en la forma que estableix la Llei de l'Estat 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú (en endavant, LRJPAC).

7è. El 24 de gener, dins del termini atorgat, ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada núm. 94/2011) un escrit signat pel senyor Luis del Olmo González, en nom i representació de Gibson Time, SL, en el qual al·lega, en primer lloc, que l'expedient sancionador 2/2010-S es basa literalment, simple reproducció, en el contingut –jurídic i material– de l'expedient caducat i concretament, entre altres capitals extrems, a "l'informe ISC 25/2009 de 29 de maig" i en els CD als quals es refereix l'informe preliminar o previ recaigut en el present procediment. En conseqüència, a criteri del prestador de serveis de televisió, l'expedient que s'està tramitant i el seu plec de càrrecs són nuls de ple dret



perquè constitueixen actuacions administratives contràries que vulneren l'ordenament jurídic.

En segon lloc, el prestador de serveis de televisió posa de manifest la seva situació d'indefensió davant la impossibilitat d'efectuar al·legacions a l'Acord 268/2010, de 22 de desembre, d'incoació del present procediment sancionador i, en conseqüència, la nul·litat de ple dret de l'expedient.

Gibson Time, SL, en tercer lloc, dóna per reproduïdes totes les al·legacions formulades en el tràmit d'informació prèvia, i manté, en relació amb els enregistraments facilitats per aquest Consell, la seva postura que “en el moment actual ens veiem impossibilitats per fer les al·legacions en defensa dels nostres drets. Lamentem, per tant, no ser capaços de contrastar la prova facilitada pel CAC amb els nostres arxius”.

Finalment, en quart i cinquè lloc, l'interessat posa de manifest, també, “la difícil i contradictòria interpretació dels aspectes que conformen la llei audiovisual, en relació amb la regulació de la publicitat i la televenda, i que resta pendent d'un desenvolupament normatiu específic, més rellevant en aquest moment atesa l'aprovació recent d'una normativa estatal que ens genera greuges comparatius importants amb els prestadors de serveis no sotmesos a la jurisdicció d'aquest Consell, però que emeten en el nostre territori”. Així mateix, el prestador de serveis de televisió manifesta la seva “més sincera disposició e interès de col·laboració”, tot reiterant aquest oferiment “després de tenir coneixement de la Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya [...] de data 17 de febrer de 2010” i, d'altra banda, manifesta la seva “sorpresa amb la incoació del present expedient, tot tenint en compte la recent reunió [...] amb una àmplia representació d'aquest Consell”.

En conseqüència, i ateses les al·legacions anteriors, Gibson Time, SL sol·licita “el sobreseïment de l'expedient sancionador 2/2010-S o, subsidiàriament, la suspensió del procediment a fi d'evitar perjudicis futurs i greuges comparatius”.

8è. El 14 de febrer de 2011, la instructora de l'expedient, després d'analitzar, de valorar i de desestimar les al·legacions, va considerar procedent confirmar els càrrecs imputats i formular la proposta de resolució corresponent, que es va notificar a l'interessat per tal 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 9 de novembre, sobre el procediment sancionador aplicable als àmbits de competència de la Generalitat.

9è. En data 4 de març de 2011 ha tingut entrada al Registre d'aquest Consell (registre d'entrada núm. 552/2011) un escrit d'al·legacions signat pel senyor Ángel Cañizares Ruedas en nom i representació de Gibson Time, SL, en el qual al·lega, en primer lloc, que la proposta de resolució confon el règim jurídic de la prescripció de la infracció amb els efectes i les conseqüències de la caducitat del primer expedient sancionador; en segon lloc, incongruència i indefensió, i, en tercer lloc, atribució gratuïta d'intencionalitat, manca de diligència i conducta negligent.

10è. Mitjançant l'Acord 55/2011, de 13 d'abril de 2011, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va declarar al prestador de serveis Gibson Time, SL responsable de la comissió de dues infraccions greus per incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per a l'emissió d'activitat publicitària i per a emissió de publicitat encoberta prohibida, i li va imposar una multa total de vint-i-quatre mil dos euros (24.002 €) .

11è. En data 19 de maig de 2011 ha tingut entrada en aquest Consell (registre d'entrada núm. 974/2011) un escrit signat pel senyor Francisco Ruiz Castel en nom i representació de la mercantil Gibson Time, SL, en el qual interposa recurs de reposició contra l'Acord



55/2011, de 13 d'abril de 2011, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, pel qual es declara al prestador de serveis Gibson Time, SL responsable de la comissió de dues infraccions greus per incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per a l'emissió d'activitat publicitària i per a emissió de publicitat encoberta prohibida, amb la imposició d'una multa per la quantia total de 24.002 €.

FONAMENTS DE DRET

Anàlisi de les al·legacions

Primer. Prescripció de la infracció

Al·lega el recurrent que els fets imputats van tenir lloc el 15 d'abril de 2009 i la sanció imposada es va notificar el 20 d'abril de 2011 i, en conseqüència, s'ha produït la prescripció de la infracció atès que han transcorregut més de dos anys i s'ha vulnerat l'article 135 de la LCA.

L'al·legació s'ha de desestimar perquè:

En primer lloc, l'apartat 2 de l'article 132 de la LRJPAC estableix que el termini de prescripció de les infraccions començarà a comptar des del mateix dia que s'hagi comès la infracció. Interromprà la prescripció la iniciació, amb coneixement de l'interessat, del procediment sancionador, i es reprendrà el termini de prescripció si l'expedient sancionador estigués paralitzat durant més d'un mes per causa no imputable al presumpte responsable.

D'aquesta forma i aplicant els principis sancionadors del dret penal, s'ha pronunciat la jurisprudència (STS 12.2.96, per a totes) en indicar que la prescripció de la infracció deixa de córrer des que el procediment es dirigeix contra el culpable, ja que el termini de prescripció s'interromp amb la iniciació de l'expedient sancionador.

En conseqüència, la iniciació de l'expedient, que es va produir per l'acord d'incoació de l'expedient sancionador de data 22 de setembre de 2010, va interrompre el termini de prescripció.

Segon. Caducitat de l'expedient sancionador en el seu tràmit d'informació prèvia

L'al·legació ha de ser desestimada, atès que l'incompliment del termini de vint dies per al tràmit d'informació prèvia que estableix l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya no és causa de caducitat, ja que l'expedient sancionador encara no s'ha iniciat. En tot cas, ens trobaríem davant d'una irregularitat no invalidant, de conformitat amb el que disposa "a sensu contrario" l'article 63 de la LRJPAC.

Tercer. Caducitat de l'expedient sancionador

Al·lega el recurrent que l'expedient sancionador, en totes les seves fases, es va iniciar el 30 de novembre de 2009 i, en conseqüència, ha caducat per aplicació de l'apartat 2 de l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament del CAC i l'apartat 2 de l'article 44 de la LRJPAC.

L'al·legació ha de ser desestimada. Cal tenir en compte que les actuacions prèvies, en aquest cas l'existència d'un període d'informació prèvia, no formen part en sentit estricte del procediment sancionador, sinó que és una fase que, com el seu nom indica, precedeix a la seva iniciació. La finalitat de les actuacions prèvies és precisament constatar si existeixen elements suficients per obrir o no el procediment sancionador. D'aquesta forma s'evita que s'obrin indiscriminadament expedients sancionadors amb els efectes desfavorables que poden produir als inculpats.

En aquest sentit, la STSJC d'1 de desembre de 2009, per a totes, estableix clarament que el període d'informació prèvia té per objecte i finalitat conèixer les circumstàncies del cas concret i la conveniència o no d'iniciar el procediment sancionador, i desplega la seva actuació amb anterioritat a la iniciació del procediment sancionador mateix per determinar, amb caràcter preliminar, si concorren circumstàncies que justifiquin aquesta iniciació, en especial i si escau, determinant, amb la precisió més gran possible, els fets susceptibles de motivar la incoació del procediment, la identificació de la persona o persones que poguessin resultar responsables i les circumstàncies rellevants que concorren en uns i altres. Només amb posterioritat, i si escau, és quan correspon acordar la incoació del procediment sancionador, en què es procedirà als nomenaments procedents i al desenvolupament de totes les garanties del procediment sancionador que han de seguir-ne els tràmits tendents a l'objectiu i a la finalitat diferenciats de depurar les responsabilitats administratives a què hagués lloc, la qual cosa és singularment transcendent en matèria de caducitat del procediment i de la interrupció de la prescripció de les infraccions d'aquest procediment més que no pas per a la informació prèvia.

Per tant, encara que l'apartat 2 de l'article 34 l'Estatut orgànic i de funcionament del CAC, seguint el que disposa l'apartat 2 de l'article 69 de la LRJPAC, obliga sempre a obrir un període d'informació prèvia quan s'inicia l'expedient, no és fins a l'Acord d'incoació de l'expedient que comença a computar el termini de caducitat.

Quart. Impossibilitat d'iniciar un expedient sancionador transcorreguts més de 6 mesos des de les emissions objecte d'inspecció i de sanció.

Al·lega el recurrent que tota actuació sancionadora s'ha d'iniciar sobre la base del material enregistrat pel titular de la llicència, posat a disposició del CAC, dins dels 6 mesos següents a l'emissió, i indica que, més enllà de la data esmentada, el CAC està impossibilitat per expedientar el titular de la llicència, que ja no conserva, perquè no hi està obligat, el material enregistrat.

L'al·legació ha de ser desestimada atès que aquesta impossibilitat d'iniciar un expedient sancionador transcorreguts més de 6 mesos des de les emissions objecte d'inspecció i de sanció únicament vindria donada per una causa de caducitat en l'expedient amb els requisits i els efectes de l'article 92 de la LRJPAC, extrem que no és dona en el present cas.

Cal indicar que aquestes al·legacions ja es van interposar en l'escrit presentat per la recurrent el 24 de gener de 2011 tal com ja es va indicar en l'Acord d'incoació del present expedient. Per salvaguardar el dret de defensa i de contradicció de la recurrent, es va trametre a l'interessat una còpia, en suport CD, dels continguts audiovisuals que van donar lloc a l'Acord 265/2009, de 25 de novembre. La notificació a l'interessat de l'ofici de tramesa, juntament amb els CD de referència, consta incorporada degudament a l'expedient, en la forma que estableix la LRJPAC. En definitiva, Gibson Time, SL disposa d'aquests enregistraments des del 3 de febrer de 2010.

Igualment, cal indicar que és obvi, a més, que el prestador de serveis no té en compte la naturalesa jurídica del CAC i les competències i les potestats que en matèria de comunicació audiovisual li atorga la legislació vigent.

D'acord amb la LCA i l'Estatut orgànic i de funcionament del CAC, aprovat per l'Acord 3/2011, de 28 de febrer, aquest Consell és un ens públic de caràcter institucional que, com a òrgan independent amb competències reguladores i sancionadores sobre els continguts del sector audiovisual de Catalunya, esdevé l'autoritat audiovisual d'aquesta comunitat autònoma encarregada, entre altres competències, de vetllar pel compliment de la legislació vigent i, especialment, pel que fa al compliment de la normativa reguladora de la programació i la publicitat.

Així, l'article 115 de la LCA assigna al CAC, entre altres funcions, l'exercici de la potestat d'inspecció i de control. Concretament, d'acord amb la lletra a de l'article 128 de la LCA, el Consell exerceix activitats d'inspecció en relació amb "els continguts difosos en la prestació de serveis audiovisuals, a l'efecte de verificar que es compleixen les diverses obligacions i els límits que, amb relació a aquests continguts, estableixen aquesta llei i les altres que siguin aplicables".

En efecte, aquesta activitat d'inspecció, dins de l'estructura administrativa del CAC i d'acord amb l'article 16 del seu Estatut orgànic i de funcionament, la té atribuïda el Servei d'Anàlisi de Continguts, integrat dins de l'Àrea de Continguts. L'article 23 d'aquest Estatut determina que correspon al Servei d'Anàlisi de Continguts, entre d'altres, efectuar "el seguiment i l'anàlisi de la publicitat, del patrocini i de la televenta en els mitjans de comunicació audiovisual". Aquesta funció queda formalment manifestada mitjançant els informes de seguiment (ISC) que elabora el Servei d'Anàlisi de Continguts, amb el visionament previ de les emissions corresponents, a partir de les competències inspectores i de control atorgades per la legislació vigent.

En conseqüència, l'acte d'inspecció formalitzat mitjançant l'Informe ISC 25/2009, de 29 de maig, que va donar lloc a l'aprovació de l'Acord 265/2009, de 25 de novembre, d'obertura d'un període d'informació prèvia, degudament diligenciat per l'autoritat competent, té la seva naturalesa de document públic i el valor i la força dels fets provats que en motiven la formalització. Fets que, d'altra banda, han estat recollits en l'Acord de referència i poden ser objecte de contradicció a partir de la còpia que mitjançant suport digital es va fer arribar, per part d'aquest Consell, a Gibson Time, SL.

Finalment, cal tenir en compte que, tot i que ha transcorregut el termini que estableix la lletra f de l'article 54 de la LCA, els incompliments eventuais de la legislació que és aplicable als prestadors de serveis de comunicació audiovisual són igualment perseguibles i, si escau, sancionables. Entendre el contrari comportaria no aplicar els terminis de prescripció que estableix l'article 138 de la LCA i la impunitat de conductes infractores pel transcurs del termini de sis mesos a partir del qual els prestadors de serveis ja no tenen l'obligació de conservar enregistrades les seves emissions.

Cinquè. Nul·litat de ple dret, personal que no ostenta la condició de funcionari dotat d'autoritat.

Al·lega el recurrent que no s'ha efectuat el visionament per part de funcionari que ostenta la condició d'autoritat pública.

L'al·legació ha de ser desestimada per tal com, en data 17 de març de 2010, el contingut audiovisual ha estat visionat per funcionari que ostenta la condició d'autoritat pública, tal com consta a l'expedient.

Consta, així mateix, que l'Informe previ núm. ISC 25/2009, de 29 de maig, de l'Àrea de Continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, de seguiment dels continguts audiovisuals emesos per Gibson Time, SL, del 15 al 21 d'abril de 2009, gaudeix sempre de la presumpció de veracitat, tenint en compte que l'informe esmentat està signat per personal que ostenta, a tots els efectes, la condició d'autoritat pública.

Sisè. Infracció del principi de tipicitat

Al·lega el recurrent que la sanció impugnada extralimita el principi de tipicitat perquè la simple inobservança –si s'hagués produït, que no és el cas segons el recurrent– de les determinacions de l'article 99 de la LCA no constitueix *per se* una infracció administrativa per imposició de la lletra a de l'apartat 2 de l'article 96 de la Llei del CAC.

L'al·legació ha de ser desestimada, ja que la sanció s'ha imposat per incompliment dels límits que la legislació vigent estableix per a l'emissió d'activitat publicitària que estableix l'apartat 3 de l'article 99 de la LCA.



Setè. Inexistència d'intencionalitat

Al·lega el recurrent la falta d'intencionalitat en els fets imputats.

En relació amb aquest aspecte, cal indicar que de la conducta infractora que ha estat objecte d'examen es desprèn l'existència d'intencionalitat, atès que, com ja es va indicar en l'Acord 55/2011, de 13 d'abril, de resolució del procediment, l'emissió d'activitat publicitària no pot venir determinada per una manca de diligència o per una conducta negligent de l'interessat, sinó per una conducta activa i volguda.

Per tot el que s'ha exposat, es considera que les al·legacions han de ser desestimades.

En conseqüència, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta els següents

ACORDS

1. Desestimar el recurs de reposició interposat contra l'Acord 55/2011, de 13 d'abril, del Ple Consell de l'Audiovisual de Catalunya, de conformitat amb el que s'ha exposat als fonaments jurídics d'aquest Acord i, en conseqüència, confirmar l'Acord esmentat mitjançant el qual es declarava al prestador de serveis Gibson Time, SL responsable d'haver comès dues infraccions greus tipificades per la lletra e de l'article 133 LCA i se li imposava una multa de vint-i-quatre mil dos euros (24.002 €).

2. Notificar aquest Acord a l'interessat.

Barcelona, 22 de juny de 2011

Ramón Font Bové
President

Santiago Ramentol Massana
Conseller secretari