

**ACORD 95/2023, de 20 de setembre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

RESOLUCIÓ DEL RECURS DE REPOSICIÓ interposat per l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo contra l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, de desestimació de les sol·licituds presentades en virtut de la disposició transitòria tercera de la Llei 13/2022, de 7 de juliol, general de comunicació audiovisual (freqüències 88.9 MHz/Barcelona, Badalona i Sabadell)

Fets

1r. Mitjançant l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC) desestima les sol·licituds presentades per l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo, en virtut de la disposició transitòria tercera de la Llei 13/2022, de 7 de juliol, general de comunicació audiovisual (LGCA), en relació amb les freqüències 88.9 MHz/Barcelona, Badalona i Sabadell.

Aquesta desestimació es fonamenta, pel que fa a les freqüències corresponents a les localitats de Badalona i Sabadell, en el fet que «no hi ha emissions d'àmbit local (ni n'hi ha hagut mai) de "Dynamis Radio".»

D'altra banda, en relació amb la freqüència corresponent a la localitat de Barcelona, l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, estableix que els continguts d'aquesta emissora, constituïts fonamentalment per espais genèrics de caire religiós, no són continguts de proximitat destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i els grups socials a què donen cobertura [apartat 3 de l'article 70 de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de comunicació audiovisual de Catalunya (LCA) i apartat 15 de l'article 2 de la LGCA].

2n. Mitjançant un escrit de 21 d'agost de 2023, l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo interposa un recurs de reposició contra l'Acord 88/2023, de 26 de juliol (registre d'entrada 9015-1910614/2023, de 23 d'agost), els motius del qual són, d'una banda, la vulneració de la disposició transitòria tercera de la LGCA, atès que considera acreditat el funcionament ininterromput durant els darrers cinc anys en les freqüències sol·licitades (88.9 MHz) pel que fa a les localitats de Badalona i Sabadell.

De l'altra, la vulneració de l'apartat 3 de l'article 70 de la LCA i de l'apartat 15 de l'article 2 de la LGCA, atès que, segons manifesta, els continguts emesos per la recurrent són continguts de proximitat destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i dels grups socials als quals dona cobertura.

I, finalment, la vulneració de les lletres *a* i *d* de l'apartat 1 de l'article 20 de la Constitució espanyola (CE).

A la vista d'aquests motius, l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo sol·licita que, tot estimant el recurs, es declari la nul·litat de la resolució recorreguda i s'estimin íntegrament les sol·licituds presentades en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA, en relació amb les freqüències 88.9 MHz/Barcelona, Badalona i Sabadell.

Finalment, l'entitat sol·licita que se suspengui l'execució de l'acord recorregut, atès que la seva execució li ocasiona un perjudici de reparació difícil o impossible. Així, considera que el trasllat de l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, a la Direcció General de Mitjans de Comunicació (DGMC) comporta que aquesta Direcció General "[...] podrá utilizar la información de las solicitudes para ejercitar sus competencias sancionadoras contra esta entidad [...]" i que l'exercici d'aquestes competències "[...] podría representar finalmente el cese de los servicios audiovisuales comunitarios sin ánimo de lucro que presta esta entidad, lo que sería ya irrecuperable aunque en el futuro se dictase una resolución (administrativa o judicial) estimatoria [...] haciendo perder al recurso su finalidad [...]»

Fonaments de dret

Primer. En relació amb els motius del recurs de reposició

- Sobre l'eventual vulneració de la disposició transitòria tercera de la LGCA. Funcionament ininterromput durant els darrers cinc anys en les freqüències sol·licitades (88.9 MHz) pel que fa a les localitats de Badalona i Sabadell.

Segons manifesta la recurrent, l'existència de l'emissora i la realització d'emissions es remunta a l'any 2012, és a dir, més enllà dels cinc anys que estableix la disposició transitòria tercera de la LGCA, i, per justificar aquesta al·legació, es remet al certificat emès per la societat Ingest Telecom, SL, adjunt a les seves sol·licituds com a document núm. 2, segons el qual aquesta societat col·labora de manera constant en les activitats radiofòniques de l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo des de l'any 2014.

Cal assenyalar que aquesta al·legació és del tot incorrecta, perquè no consten emissions de "Dynamis Radio" per la freqüència 88.9 MHz corresponent a les localitats Badalona i Sabadell, sinó que, segons l'informe emès per la DGMC en relació amb el servei de comunicació audiovisual radiofònic "Dynamis Radio", una hipotètica cobertura d'aquestes localitats respondria al desbordament del senyal de la freqüència de Barcelona motivada per la seva potència. Així, a la vista de l'Acta d'inspecció de 26 de gener de 2023, l'informe de la DGMC constata el següent:

«[...] que les emissions radiofòniques de "Dynamis Radio" es difonen per la freqüència 88.9 MHz, des del centre emissor ubicat a la carretera de Vallvidrera al Tibidabo, 56 de Barcelona (conegut com a Baixador del funicular) [...].

[...] estimant una potència de 1.000 W, s'obté la següent simulació de cobertura per a la freqüència 88.9 MHz, que comprèn tota la comarca del Barcelonès i diversos municipis de la costa del Maresme, del Baix Llobregat sud i del Vallès Oriental.

A les localitats de Badalona i Sabadell [...] no hi ha emissions d'àmbit local (ni n'hi ha hagut mai) de "Dynamis Radio"; únicament, degut al gran desbordament de les emissions a Barcelona des del Baixador del funicular, l'emissora cobreix també el municipi de Badalona.»

L'Acta d'inspecció de 26 de gener de 2023 està formalitzada per un funcionari al qual es reconeix la condició d'autoritat i observa tots els requisits legals i, per tant, els fets que s'hi constaten es presumeixen vàlids, llevat que s'acrediti el contrari [apartat 5 de l'article 77 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPA)], la qual cosa no succeeix en el cas que ens ocupa; ans el contrari, del certificat emès per la societat Ingest Telecom, SL, se'n desprèn que aquesta societat col·labora de manera constant en les activitats radiofòniques de l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo des de l'any 2014, però únicament pel que fa a la localitat de Barcelona.

En definitiva, la manca d'emissions d'àmbit local de "Dynamis Radio" a Badalona i a Sabadell i que Badalona queda cobert per l'emissió de "Dynamis Radio" en la freqüència 88,9 MHz des del centre emissor del Baixador del funicular, a Barcelona, comporta la desestimació del recurs per inexistència de vulneració de la disposició transitòria tercera de la LGCA.

- Sobre l'eventual vulneració de l'apartat 3 de l'article 70 de la LCA i de l'apartat 15 de l'article 2 de la LGCA. Continguts de proximitat destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i dels grups socials als quals dona cobertura

Tal com estableix l'apartat 3 de l'article 70 de la LCA i l'apartat 15 de l'article 2 de la LGCA, un dels elements que defineixen els serveis de comunicació audiovisual comunitari sense ànim de lucre és l'emissió de continguts de proximitat que donin resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i dels grups socials als quals dona cobertura.

L'emissió d'aquests continguts s'ha de considerar l'element essencial i vertebrador dels mitjans comunitaris, la rellevància dels quals en el sistema comunicatiu no es posa en dubte, ja que, principalment, es tracta de mitjans creats per la pròpia societat civil, amb l'objectiu d'atendre les necessitats d'una comunitat local determinada, participatius i amb vocació d'omplir un espai que normalment queda desatès pels mitjans convencionals i comercials.

En aquest sentit, cal destacar que, d'acord amb les sol·licituds de la Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo, aquesta entitat ofereix la mateixa programació tant a Barcelona com, per *streaming*, a les altres dues localitats a què es refereix en el seu escrit (Badalona i Sabadell), incomplint, per tant, l'element de proximitat a què es refereix la Llei.

D'altra banda, l'entitat sol·licitant tampoc acredita l'emissió d'una programació diferent a la genèrica de caire religiós de difusió de la fe evangèlica, que, segons manifesta en les seves sol·licituds i reitera en el recurs de reposició, "incide en los campos como el de la acción social, de atención a los colectivos minoritarios, desfavorecidos o en riesgos de exclusión social, de las localidades de cobertura (Barcelona, Badalona y Sabadell), así como se dirige a potenciar a la sociedad de valores ciudadanos para la familia y fomentar las relaciones humanas. También la parrilla se ve integrada con programas educativos y de orientación psicológica con diferentes profesionales que aportan claves y pautas para la resolución de conflictos tanto personales como familiares de los colectivos de las localidades de cobertura. Incluso en la emisora se difunden programas de Asesoría Jurídica que difícilmente pueden catalogarse de cariz religioso".

No s'especifica a quines comunitats va adreçada aquesta suposada programació d'acció social i comunitària, ni la seva finalitat de proximitat, ni aporta una descripció d'aquests suposats programes o una graella de programació de la qual es pugui deduir la seva naturalesa comunitària i/o local.

L'informe emès per la DGMC en relació amb el servei de comunicació audiovisual radiofònic "Dynamis Radio" confirma les consideracions anteriors. Així, a la vista de les actes d'inspecció de 14 de febrer de 2023, d'audició de la programació i la publicitat emeses per "Dynamis Radio" per la freqüència 88.9 MHz, en diverses franges horàries, en dates 30 de gener i 8 de febrer de 2023 –recordem que els fets que s'hi constaten es presumeixen vàlids llevat que s'acrediti el contrari (apartat 5 de l'article 77 de la LPA)–, l'informe de la DGMC constata el següent:

"[...] que en les dates i les franges horàries escoltades, la programació és de caràcter religiós amb diferents programes, d'oració, d'entrevistes, de divulgació de la fe evangèlica i de lectura de textos religiosos" i que "al web consta la graella de programació de l'emissora, constituïda per diferents programes d'oració, entrevistes, de divulgació de la fe evangèlica. Igualment, des del web de l'emissora es pot accedir al servei de *streaming* per escoltar la mateixa programació que s'emet per la freqüència 88.9 MHz."

En aquest sentit, l'informe de la DGMC conclou que "Els continguts de l'emissora no són continguts de proximitat destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i els grups socials als quals donen cobertura, ja que es tracta de continguts religiosos, de confessió evangèlica, de tipus genèric sense cap especificitat relacionada amb les comunitats d'aquesta confessió arrelades a Badalona, Barcelona o Sabadell [...]".

De tot el que s'ha exposat, cal desestimar el recurs per manca de vulneració de l'apartat 3 de l'article 70 de la LCA i de l'apartat 15 de l'article 2 de la LGCA, atès que els continguts emesos per la recurrent no són continguts de proximitat destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i dels grups socials als quals dona cobertura.

- Sobre l'eventual vulneració de les lletres a i d de l'apartat 1 de l'article 20 de la CE. Llibertat d'expressió i d'informació

La recurrent considera que l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, vulnera els drets que reconeixen les lletres a i d de l'apartat 1 de l'article 20 de la CE, atès que li impedeix obtenir un títol habilitant mitjançant el qual poder exercir les llibertats d'expressió i d'informació.

Cal tenir en compte que el títol habilitant a què fa referència l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo només es pot obtenir amb el compliment previ dels requisits i les condicions que estableix la legislació vigent. En altres paraules, l'incompliment d'algun d'aquests requisits i/o condicions comporta, com en el cas que ens ocupa, la impossibilitat d'obtenir el títol que habilita per prestar serveis de comunicació audiovisual sense ànim de lucre mitjançant ones hertzianes.

Com s'ha posat de manifest més amunt, la recurrent no ha acreditat el funcionament ininterromput durant els últims cinc anys de les freqüències corresponents a Badalona i Sabadell, i, així mateix, no ofereix continguts destinats a donar resposta a les necessitats socials, culturals i de comunicació específiques de les comunitats i els grups socials a què dona cobertura (Barcelona). Per tant, incompleix un dels requisits que estableix la disposició transitòria tercera de la LGCA i la condició que estableix l'apartat 3 de l'article 70 de la LCA, respectivament. Les quals coses comporten que no es pugui considerar que l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo presta un servei de comunicació audiovisual comunitari sense ànim de lucre (apartat 15 de article 2 de la LGCA) i, en conseqüència, no es pot acollir al règim que, amb caràcter transitori, estableix la disposició transitòria tercera de la LGCA per obtenir el títol habilitant.

Segon. En relació amb la suspensió cautelar de l'execució de la resolució sancionadora

D'acord amb l'apartat 3 de l'article 90 de la LPA, les resolucions sancionadores són executives quan no sigui possible interposar cap recurs ordinari en via administrativa. En el cas que ens ocupa, l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, és una resolució que, atès el seu caràcter no sancionador, és executiva i la interposició del recurs de reposició no en suspèn l'execució (apartat 1 de l'article 117 de la LPA).

No obstant l'anterior, el CAC, com l'òrgan a qui competeix resoldre el recurs de reposició, amb la ponderació prèvia, suficientment raonada, entre el perjudici que causaria a l'interès públic o a tercers la suspensió i l'ocasionat al recurrent com a conseqüència de l'eficàcia immediata de l'acte recorregut, pot suspendre l'execució de l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, quan concorrin alguna de les circumstàncies següents: a) Que l'execució pugui causar perjudicis de reparació impossible o difícil, o b) Que la impugnació es fonamenti en alguna de les causes de nul·litat de ple dret (apartat 2 de l'article 117 de la LPA). Circumstàncies que, avancem, no concorren en el cas que ens ocupa.

En primer lloc, tot i que l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo al·lega la vulneració de les lletres *a* i *d* de l'apartat 1 de l'article 20 de la CE, no és suficient realitzar aquesta al·legació per considerar que concorre la lletra *b* de l'apartat 2 de l'article 117 de la LPA i que, per tant, s'ha de suspendre l'execució de l'Acord 88/2023, de 26 de juliol. Ans al contrari, per declarar aquesta suspensió és necessari que el CAC verifiqui la seriositat de l'al·legació i comprovi que els vicis que, segons la recurrent, comporten la nul·litat de l'acord són patents i notoris, la qual cosa no concorre en el recurs que ens ocupa, atès que, d'una banda, és l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo mateixa la que estableix que els mateixos fets poden comportar la nul·litat de l'acord impugnat (lletra *a* de l'apartat 1 de l'article 47 de la LPA en relació amb les lletres *a* i *d* de l'apartat 1 de l'article 20 de la CE) o, subsidiàriament, la seva anul·labilitat (apartat 1 de l'article 48 de la LPA).

I, de l'altra, com s'ha posat de manifest en el fonament de dret anterior, en l'acord recorregut no hi concorre la causa que taxa la lletra *a* de l'apartat 1 de l'article 47 de la LPA, que comportaria la nul·litat de l'acord. Així, l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, no lesiona drets o llibertats susceptibles d'empara constitucional. Concretament, no lesiona el dret a la llibertat d'expressió i/o d'informació (lletres *a* i *d* de l'apartat 1 de l'article 20 de la CE).

En segon lloc, l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo empara el perjudici de reparació impossible o difícil en el fet que la Direcció General de Mitjans de Comunicació, tot utilitzant la informació continguda en la sol·licitud presentada en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA, pugui exercir la seva potestat sancionadora, que "[...] podría representar finalmente el cese de los servicios audiovisuales comunitarios sin ánimo de lucro que presta esta entidad, lo que sería ya irrecuperable aunque en el futuro se dictase una resolución (administrativa o judicial) estimatoria [...] haciendo perder al recurso su finalidad [...]".

Per tant, els interessos que eventualment poden resultar perjudicats per l'execució de l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, no es troben sota la protecció d'aquest Consell. Així, l'eventual cessament de la prestació de serveis audiovisuals seria declarat, segons estableix la recurrent mateixa, per la Direcció General de Mitjans de Comunicació i no pel CAC. Aquest fet comporta, per ell mateix, la improcedència i impossibilitat que aquest Consell pugui declarar la suspensió de l'execució de l'acord impugnat, que no té res veure amb l'exercici de la potestat sancionadora, en general, ni amb un eventual cessament de la prestació de serveis de comunicació audiovisual, en particular.

D'altra banda, l'eventual cessament al qual fa referència l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo es declararia amb la tramitació prèvia del procediment sancionador corresponent; procediment que, cal assenyalar, es podria incoar sense necessitat de disposar de la informació continguda en la sol·licitud presentada per la recurrent en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA, atès l'exercici d'activitats d'inspecció que la legislació aplicable atribueix al CAC i a l'Administració de la Generalitat (article 127 de la LCA).

A més, cal tenir en compte que en el procediment sancionador esmentat, l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo disposaria de tots els drets atorgats per la legislació vigent. En particular, podria sol·licitar la suspensió cautelar de la resolució

sancionadora, que seria, en definitiva, la que declararia el cessament de la prestació de serveis de comunicació audiovisual.

En conseqüència, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per unanimitat, el següent

ACORD

1. Desestimar el recurs de reposició interposat contra l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, i, en conseqüència, confirmar en la seva integritat l'acord esmentat, mitjançant el qual es desestima la sol·licitud presentada per l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo, en virtut de la disposició transitòria tercera de la LGCA (freqüències 88.9 MHz/Barcelona, Badalona i Sabadell).
2. Denegar la petició de suspendre l'execució de l'Acord 88/2023, de 26 de juliol, atesa la manca de concurrència de les circumstàncies que estableix l'apartat 2 de l'article 117 de la LPA.
3. Trametre a l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo una còpia de l'informe elaborat per la DGMC, de l'Acta d'inspecció de 26 de gener de 2023 i de les actes d'inspecció de 14 de febrer de 2023.
4. Notificar aquest acord a l'entitat Iglesia Evangélica Ministerio Pasión por Cristo.

Barcelona, 20 de setembre de 2023

Xevi Xirgo i Teixidor
President

Laura Pinyol Puig
Consellera secretària