

**ACORD 96/2021, de 15 de desembre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

RESOLUCIÓ de l'expedient sancionador núm. 1/2021-S (incompliment del deure de finançament de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere i de producció en alguna de les llengües oficials de l'Estat durant l'exercici 2019) obert al prestador de serveis de comunicació audiovisual públic Corporació Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA

Fets

1r. En data 6 de juliol de 2020, l'administradora única de la Corporació Catalana de Mitjans Audiovisuals, SA (CCMA) va trametre al Consell de l'Audiovisual de Catalunya (CAC) la declaració sobre els conceptes i imports computables a l'efecte del compliment de l'obligació d'inversió del 6 per cent de la xifra total dels ingressos obtinguts en l'exercici anterior en obres audiovisuals europees de l'any 2019.

A la vista d'aquesta declaració, el CAC, mitjançant l'Acord 98/2020, de 18 de novembre, va aprovar l'Informe sobre la verificació del compliment, durant l'any 2019 per part de la CCMA de les obligacions de finançament d'obres audiovisuals europees, que s'annexa a l'acord com a part integrant. De conformitat amb les conclusions d'aquest informe, la CCMA no dona compliment al tercer paràgraf de l'apartat 3 de l'article 5 de la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (LGCA), atès que no ha assolit el 75% de l'obligació al finançament anticipat de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere. En aquest sentit, la CCMA hi ha destinat 1.288.135 €, quan el 75% de l'obligació seria de 2.261.004 €.

I, així mateix, tampoc dona compliment al que disposa el quart paràgraf del mateix apartat 3 de l'article 5, atès que la xifra destinada a la producció en alguna de les llengües oficials de l'Estat no arriba al 60% del percentatge indicat més amunt. Així, la CCMA hi ha destinat 1.288.135 €, no havent arribat a 1.356.602,40 €, quantitat que marcava l'import límit per al compliment de l'obligació.

L'Acord 98/2020, de 18 de novembre, es tramet a la Comissió Nacional dels Mercats i la Competència, i es comunica a la CCMA i a les associacions de productors audiovisuals de Catalunya.

2n. Mitjançant l'Acord 107/2020, de 23 de desembre, el CAC requereix el prestador de serveis de comunicació públic a compensar els dèficits d'inversió esmentats més amunt i també l'insta a comunicar, en el termini d'un mes, a comptar de l'endemà d'haver rebut la notificació d'aquest acord, la manera en què acordi donar compliment a aquestes compensacions.

Aquest acord es notifica a la CCMA el 30 de desembre de 2020.

Mitjançant un escrit de 28 de gener de 2021, l'administradora única de la CCMA dona resposta al requeriment de 23 de desembre de 2020, tot manifestant que, tal com estableix l'Acord 98/2020, de 18 de novembre, falta per invertir en el finançament d'obres cinematogràfiques de qualsevol gènere un import de 972.869 € corresponent a l'obligació del 2019, dels quals com a mínim 68.467,40 € haurien de ser en alguna de les llengües oficials d'Espanya.

En aquest sentit, la CCMA al·lega que la manca d'estabilitat financera afecta de manera important les inversions en coproduccions audiovisuals i que pels efectes de la pandèmia ha estat un any molt complicat per aixecar projectes de producció, especialment de cinema, i d'altres s'han hagut d'ajornar per incidències de COVID en l'equip de producció.

D'altra banda, pel que fa a la manera amb què la CCMA pretén donar compliment a les compensacions corresponents, aquest prestador manifesta tenir, a 31 de desembre de 2020, compromisos d'inversió en 45 projectes de llargmetratges per un import de 4.620.020 €, dels quals 17 projectes corresponien a compromisos del 2019 per un import d'1.580.000 €. Segons la CCMA, aquests compromisos no ha estat possible formalitzar-los contractualment a 31 de desembre de 2020, segons diu, per causes alienes a la CCMA mateixa.

No obstant això, manifesta la seva voluntat d'incrementar la formalització de contractes durant l'any 2021, de manera que es pugui acomplir l'obligació d'inversió corresponent a l'any en curs i, addicionalment, compensar la manca d'inversió del 2019.

3è. Mitjançant l'Acord 34/2021, de 14 d'abril, el Ple del CAC decideix obrir un període d'informació prèvia a la CCMA, per tal que en el termini màxim de quinze dies, a comptar de l'endemà d'haver rebut la notificació de l'acord, formuli les manifestacions que consideri oportunes, de conformitat amb el que disposa l'apartat 2 de l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament d'aquest Consell, aprovat per l'Acord 3/2001, de 28 de febrer (EOF).

Aquest acord es notifica a la CCMA el 15 d'abril de 2021.

En data 30 d'abril de 2021, la CCMA tramet a aquest Consell un escrit en el qual sol·licita l'ampliació del termini de 15 dies, atorgat mitjançant l'Acord 34/2021, de 14 d'abril, per un termini de 7 dies.

Atesa la concurrència dels requisits que estableix l'article 32 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), per concedir l'ampliació de terminis, mitjançant l'Acord 43/2021, de 5 de maig, aquest Consell decideix estimar la sol·licitud de la CCMA i, en conseqüència, ampliar el termini inicial de 15 dies fins a un màxim de 7 dies.

Aquest acord es notifica a la CCMA el 6 de maig de 2021.

En data 23 de juny de 2021, l'administradora única de la CCMA tramet un escrit a aquest Consell en el qual manifesta que "sense perjudici de les al·legacions que aquesta societat pugui efectuar en el marc d'una eventual incoació d'un expedient

sancionador, la CCMA SA reitera les consideracions efectuades en el seu escrit de 28 de gener de 2021.”

4t. De conformitat amb els fonaments exposats a l'acord d'obertura del període d'informació prèvia, el Ple del CAC, mitjançant l'Acord 57/2021, de 30 de juny, va decidir incoar un procediment sancionador a la CCMA per l'eventual incompliment del deure de dedicar el 75% de l'obligació de contribuir anualment al finançament anticipat de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere i l'eventual incompliment del deure de destinar un 60% d'aquest percentatge a la producció en alguna de les llengües oficials d'Espanya, fet susceptible de constituir una infracció greu, d'acord amb la lletra *h* de l'article 133, en relació amb l'article 121, tots dos de la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (LCA), i que pot ser sancionada, d'acord amb la lletra *b* de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA i l'article 137 d'aquesta mateixa Llei, amb una multa des de dotze mil un euros (12.001 €).

D'altra banda, a l'acord d'incoació s'atorga al prestador de serveis de comunicació audiovisual CCMA un tràmit d'audiència per tal que, en el termini màxim de quinze dies, a comptar de l'endemà d'haver rebut la notificació d'aquest acord, pugui formular les al·legacions que consideri oportunes, tot indicant-li que, en cas que no efectuar al·legacions, l'acord d'iniciació serà considerat proposta de resolució.

L'acord d'incoació s'ha notificat al prestador de serveis de comunicació audiovisual, tot recordant-li que si reconeix la seva responsabilitat o efectua el pagament voluntari en qualsevol moment anterior a la resolució, s'aplicarà una reducció del 20% sobre l'import de les sancions proposades, de conformitat amb l'article 85 de la LPAC.

5è. Mitjançant un escrit de 22 de juliol de 2021, la CCMA efectua un seguit de manifestacions a l'acord d'incoació que són, fonamentalment, una reiteració de les efectuades a l'Acord 107/2020, de 23 de desembre. Així, reconeix que falta per invertir en el finançament d'obres cinematogràfiques de qualsevol gènere un import de 972.869 € corresponent a l'obligació del 2019, dels quals com a mínim 68.467,40 € haurien de ser en alguna de les llengües oficials d'Espanya.

Així mateix, al·lega la manca d'estabilitat financera i els efectes de la pandèmia en les inversions en coproduccions audiovisuals.

D'altra banda, manifesta que dels compromisos d'inversió en 17 projectes corresponents a l'any 2019, per un import d'1.580.000 €, només dos projectes van ser objecte del contracte d'adquisició de drets d'antena corresponent. La resta de compromisos no ha estat possible formalitzar-los contractualment a 31 de desembre de 2020, segons diu, per causes alienes. En particular, al·lega que el dèficit d'inversió és fruit de “la manca d'obtenció de les empreses de producció del finançament necessari per aixecar les produccions”. La qual cosa comporta la manca de culpabilitat en la comissió de la conducta infractora i, per tant, considera que “no incorre en infracció administrativa, de manera que no procedeix imposar cap sanció, havent d'arxivar-se l'expedient sancionador de referència”.

6è. El 14 de setembre de 2021 la instructora de l'expedient va formular la proposta de resolució corresponent, que es va notificar a l'interessat per tal que, en el termini de deu dies, pogués formular les al·legacions que considerés adients, de conformitat amb el que estableix l'apartat 2 de l'article 89 de la LPAC.

La proposta de resolució es va notificar el 14 de setembre de 2021 i es constata que la CCMA no hi formula al·legacions.

7è. En data 3 de novembre de 2021, el senyor Ignasi Jaén Viñuales, en nom i representació de la CCMA, tramet un escrit a aquest Consell mitjançant el qual declara de manera responsable que desisteix i renuncia a realitzar qualsevol acció o a interposar qualsevol recurs en via administrativa, per tal de beneficiar-se de les reduccions legalment previstes; que coneix que aquesta declaració no s'aplica ni afecta a la possible reposició de la situació alterada o a la determinació d'una possible indemnització pels danys i perjudicis causats per la comissió de la infracció; i que realitzarà el pagament voluntari de la multa dins del termini establert en la carta de pagament que, a aquest efecte, sol·licita que s'expedeixi (20% de reducció).

De conformitat amb el que sol·licita la CCMA, el conseller secretari d'aquest Consell tramet a la CCMA la carta de pagament per poder fer efectiu el pagament de la multa proposada amb una reducció del 20%. A aquest efecte, es requereix el prestador de serveis de comunicació audiovisual que ingressi al compte número [...] (fent-hi constar com a referència CAC-1/2021-S) la quantitat de nou mil sis-cents euros amb vuitanta cèntims (9.600,8 €) en el termini de quinze dies a comptar de l'endemà d'haver rebut aquesta carta de pagament.

La CCMA rep aquesta carta de pagament el 8 de novembre de 2021.

Mitjançant transferència bancària, de 19 de novembre de 2021, la CCMA efectua el pagament de la multa, tot ingressant la quantitat de nou mil sis-cents euros amb vuitanta cèntims (9.600,8 €).

Fonaments de dret

Primer. Anàlisi de les al·legacions

La manca d'al·legacions a la proposta de resolució comporta donar per reproduïda l'anàlisi que de les al·legacions efectuades per la CCMA, mitjançant l'escrit de 28 de gener de 2021, efectua la instructora en la seva proposta.

Segon. Fets provats, qualificació jurídica, infracció i persona responsable

La CCMA reconeix que no ha donat compliment a les obligacions de finançament d'obres audiovisuals europees, durant l'any 2019. Concretament, pel que fa al 75% de l'obligació al finançament anticipat de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere. En aquest sentit, la CCMA hi ha destinat 1.288.135 €, quan el 75% de l'obligació seria de 2.261.004 €. La qual cosa comporta un dèficit d'inversió de 972.869 €.

I, així mateix, en relació amb el 60% del percentatge indicat més amunt destinat a la producció en alguna de les llengües oficials de l'Estat. Així, la CCMA hi ha destinat 1.288.135 €, no havent arribat a 1.356.602,40 €, quantitat que marcava l'import límit per al compliment de l'obligació. La qual cosa comporta un dèficit d'inversió de 68.467,40 €.

L'apartat 3 de l'article 5 de la LGCA estableix l'obligació dels prestadors del servei de comunicació audiovisual televisiva de titularitat pública de cobertura autonòmica de contribuir anualment al finançament anticipat de la producció europea de pel·lícules cinematogràfiques, pel·lícules i sèries per a televisió, així com documentals i pel·lícules i sèries d'animació, amb el 6% dels ingressos meritats en l'exercici anterior conforme al seu compte d'explotació (paràgraf primer). Com a mínim, el 75% d'aquesta obligació de finançament s'ha de destinar a pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere i, en tot cas, el 60% d'aquesta obligació de finançament s'ha de destinar a la producció en alguna de les llengües oficials d'Espanya (paràgrafs tres i quatre, respectivament).

L'incompliment del deure de dedicar el 75% de l'obligació de contribuir anualment al finançament anticipat de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere i l'incompliment del deure de destinar un 60% d'aquest percentatge a la producció en alguna de les llengües oficials d'Espanya, és constitutiu d'una infracció greu, d'acord amb la lletra *h* de l'article 133, en relació amb l'article 121, tots dos de la LCA, que tipifica com a tal l'incompliment de les obligacions que estableix aquesta llei en matèria de contribució al desenvolupament del sector audiovisual i de la cinematografia.

El prestador de serveis de comunicació audiovisual públic CCMA és la persona responsable de la infracció prevista a la lletra *h* de l'article 133 de la LCA.

Tercer. Sanció

La lletra *b* de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA preveu que les infraccions greus són sancionades amb una multa des de 12.001 euros fins a 90.000 euros. Així mateix, d'acord amb l'article 137 d'aquesta llei, per establir el grau de la sanció cal tenir en compte determinades circumstàncies. A aquest efecte, cal assenyalar que de la conducta infractora objecte d'examen, no se'n pot apreciar la reincidència, atès que no consta resolució ferma per la comissió d'infraccions d'aquesta naturalesa per part de la CCMA. En un sentit similar, tampoc no hi ha constància provada que la comissió de la infracció hagi tingut repercussió o impacte social ni tampoc el benefici que n'hagi pogut reportar a l'interessat la comissió.

La sanció que cal imposar consisteix, doncs, en una multa que, atesa la manca de concurrència de les circumstàncies establertes a l'article 137 de la LCA, cal fixar en el seu grau mínim. En conseqüència, la sanció que cal imposar consisteixen en una multa de 12.001 euros.

D'altra banda, cal assenyalar la compatibilitat entre la responsabilitat administrativa derivada de la comissió d'aquesta infracció amb l'exigència de la reposició de la situació alterada al seu estat original, de conformitat amb l'apartat 2 de l'article 28 de la Llei 40/2015, de d'1 d'octubre, del règim jurídic del sector públic (LRJSP). Per tant, amb independència de la multa, la CCMA haurà de compensar, en tot cas, el dèficit d'inversió corresponent a l'exercici 2019 en un període màxim de quatre anys, de conformitat amb l'apartat 3 de l'article 15 de la Instrucció general del CAC, sobre les obligacions de difusió i finançament d'obres audiovisuals europees en matèria de reserva d'espai a programadors independents, aprovada mitjançant l'Acord 103/2008, de 18 de juny.

Quart. Pagament voluntari de la multa

En el fonament de dret tercer de l'acord d'incoació d'aquest procediment s'indica que la CCMA té, com a presumpte responsable, la possibilitat de reconèixer de manera voluntària la seva responsabilitat i/o de pagar voluntàriament la multa, amb els efectes que preveu l'article 85 de la LPAC. Concretament, l'aplicació d'una reducció sobre l'import de la sanció proposada. Amb el benentès que l'efectivitat d'aquesta reducció està condicionada al desistiment o la renúncia de qualsevol acció o recurs en via administrativa contra la sanció.

Mitjançant un escrit de 3 de novembre de 2021, la CCMA declara, tot desistint o renunciant a qualsevol acció o interposició d'un recurs en via administrativa contra la sanció, la seva intenció de realitzar el pagament voluntari de la multa dins del termini establert en la carta de pagament que, a aquest efecte, sol·licita que s'expedeixi. De conformitat amb aquesta sol·licitud, el CAC expedeix la carta de pagament esmentada i requereix el prestador de serveis de comunicació audiovisual que ingressi la quantitat que s'hi determina en el termini de quinze a comptar de l'endemà de rebre la carta de pagament.

Mitjançant transferència bancària, la CCMA efectua, en temps i forma, el pagament de la multa.

Per tant, atès que s'ha realitzar el pagament voluntari de la multa segons el que s'indica a la carta de pagament i que s'ha desistit o renunciat a qualsevol acció o interposició d'un recurs en via administrativa contra la sanció, cal aplicar una reducció del 20% a l'import de la sanció de dotze mil un euros (12.001 €) proposada. La qual cosa comporta que la sanció queda fixada en la quantitat de nou mil sis-cents euros amb vuitanta cèntims (9.600,8 €).

Així mateix, de conformitat amb l'apartat 2 de l'article 85 de la LPAC, aquest pagament voluntari implica la finalització del procediment, excepte pel que fa a la reposició de la situació alterada. Aquesta obligació de reposició, que cal vincular al que estableix l'apartat 2 de l'article 28 de la LRJSP esmentat més amunt, és reconeguda expressament per la CCMA, en el seu escrit de data 3 de novembre de 2021.

Per tot el que s'ha exposat, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, de conformitat amb el que disposa la lletra g de l'article 10 de la Llei 2/2000, de 14 de maig, d'aquest Consell, adopta, per unanimitat, el següent

ACORD

1. Declarar el prestador de serveis de comunicació audiovisual CCMA responsable de la comissió d'una infracció greu, que tipifica la lletra h de l'article 133, en relació amb l'article 121, tots dos de la LCA, per l'incompliment del deure de dedicar el 75% de l'obligació de contribuir anualment al finançament anticipat de pel·lícules cinematogràfiques de qualsevol gènere i per incompliment del deure de destinar un 60% d'aquest percentatge a la producció en alguna de les llengües oficials d'Espanya, que estableix l'apartat 3 de l'article 5 de la LGCA. A aquesta infracció li correspon una sanció de dotze mil un euros (12.001 €), de conformitat amb la lletra b de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA.

2. Aprovar la reducció d'un 20% sobre la sanció esmentada, tot aplicant el percentatge que estableix l'apartat 3 de l'article 85 de la LPAC. Així, la sanció queda minorada a la quantia de nou mil sis-cents euros amb vuitanta cèntims (9.600,8 €).
3. Manifestar que en cas que s'efectuï qualsevol acció o s'interposi un recurs en via administrativa contra la sanció imposada, s'exigirà el pagament de l'import de la part bonificada fins a completar el 100% de la sanció originària.
4. Declarar la finalització del procediment excepte pel que fa a l'obligació de compensar el dèficit d'inversió corresponent a l'exercici 2019 en un període màxim de quatre anys.
5. Notificar aquest acord al prestador de serveis de comunicació audiovisual CCMA.

Barcelona, 15 de desembre de 2021

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari