



ACORD 111/2014, de 17 de setembre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya

**RESOLUCIÓ SANCIONADORA de l'expedient sancionador núm. 16/2013-S
(Protecció de menors. Esoterisme. Aura TV - 66.1 de Barcelona) incoat al
prestador de serveis de televisió Esoditel, SL –COVISUAL1–**

Fets

1r. L'Àrea de Continguts del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'Informe 57/2013, de 15 de novembre, ha analitzat els continguts de les emissions del canal 66.1 de Barcelona al llarg de 48 hores. La mostra d'anàlisi comprèn des de les 18.00 hores del 15 d'octubre fins a les 18.00 hores del 17 d'octubre de 2013.

Aquesta anàlisi posa de manifest l'existència de determinats incompliments de la legislació aplicable als prestadors de serveis de televisió pel que fa a la protecció de menors. Concretament, s'hi estableix el següent:

«[...] Presència de continguts esotèrics en la programació

L'anàlisi de les emissions del canal 66.1 de Barcelona detecta la presència de continguts esotèrics.

Ús de tècniques esotèriques

Els continguts emesos pel canal analitzat durant les 24 hores del dia responen a la definició de *programes de contingut esotèric* que estableix l'article 12 de la Instrucció general del Consell de l'Audiovisual de Catalunya sobre protecció de la infància i l'adolescència, senyalització orientativa i dret a la informació de les persones usuàries dels serveis de televisió: "s'entén per *programes de contingut esotèric* aquells en què es posen en pràctica, entre d'altres, tècniques com ara [...] la vidència."

A tall d'exemple, s'inclou la transcripció parcial de dues de les trucades emeses dins la franja horària que va de les 7.00 a les 22.00 hores, on la llei prohibeix els continguts relacionats amb l'esoterisme, i que mostra l'esquema habitual de les consultes, a les quals es dona resposta mitjançant tècniques de vidència.

[...]

Igualment, al llarg de les emissions, les persones conductores dels programes fan referència verbal a l'ús de tècniques esotèriques, principalment la tirada de les cartes del tarot, durant l'horari en què està prohibida l'emissió de continguts esotèrics (de 7.00 a 22.00 hores):

[...]

Programació emesa dins i fora de l'horari restringit per a l'emissió de continguts esotèrics



Tot i que a la pàgina inicial del seu web Aura TV afirma que entre les 7.00 i les 22.00 hores modifica la seva programació i no emet continguts relacionats amb el tarot i la vidència, es constata la continuïtat d'una mateixa tipologia de programació durant les 24 hores del dia: [...]».

Pel que fa a la senyalització de la programació, l'Informe 57/2013 estableix el següent:

«Les emissions del canal 66.1 de Barcelona de 7.00 a 22.00 hores estan qualificades com *per a tothom*, atès que s'emeten sense cap codi de senyalització. D'altra banda, en la franja que va de les 22.00 a les 7.00 hores la programació està qualificada com a *no recomanada per a menors de 18 anys*, atès que apareix el codi "+18" a la part superior esquerra de la pantalla acompanyat d'un rombe vermell.»

Així mateix, l'Informe de l'Àrea de Continguts estableix, pel que fa a les sobreimpressions que apareixen en pantalla, el següent:

«A la part inferior de la pantalla hi apareixen sobreimpresos de manera permanent dos números de telèfon: a la part esquerra, un de participació en el programa amb prefix 806 i, a la dreta i de mida més petita, un segon número amb prefix 902 i identificat com de "Teleayuda". Segons el Codi de conducta dels serveis de tarifació addicional i classificació dels serveis,¹ el número 806 que el programa proporciona per tal d'intervenir en directe és el que correspon a serveis d'oci i entreteniment, entre els quals figuren "los servicios de contenido esotérico, astrológico, de adivinación, cartomancia y/o predicción del futuro por otros medios".

D'altra banda, a sota del número amb prefix 806 apareix sobreimpresa l'adreça web del canal: "www.auratv.es", a sota de la qual es pot llegir, en una lletra de mida més petita, el text següent: "Servicio prestado por Nextelmedia SL Apdo. Correos 14250 – 28080 Madrid. Coste minuto 1,21 € red fija, 1,57 € red móvil. Impuestos incluidos. Mayores 18 años." A l'últim, a sota del número identificat com de "Teleayuda" apareix el text "Pague cómodamente con tarjeta de crédito" i els logos de Visa, Mastercard i d'Aura TV.»

Finalment, de l'anàlisi de les emissions des de les 18.00 hores del 15 d'octubre fins a les 18.00 hores del 17 d'octubre de 2013, corresponents al canal 66.1 de Barcelona, l'Informe 57/2013 en conclou el següent:

«Durant les 48 hores analitzades, els continguts emesos pel canal 66.1 de Barcelona responen a la definició de *programes de contingut esotèric* que estableix l'article 12 de la Instrucció general del Consell de l'Audiovisual de Catalunya sobre protecció de la infància i l'adolescència, senyalització orientativa i dret a la informació de les persones usuàries dels serveis de televisió, atès que els conductors dels espais fan ús de la vidència per tal de donar resposta a les preguntes plantejades per les persones

¹Resolució del 15 de setembre de 2004, de la Secretaria d'Estat de Telecomunicacions i per a la Societat de la Informació, per la qual es disposa la publicació del Codi de conducta per a la prestació dels serveis de tarifació addicional.



teleespectadores i també fan referències verbals que vinculen la seva activitat a l'ús de tècniques esotèriques.

Tot i que a la pàgina inicial del seu web Aura TV afirma que entre les 7.00 i les 22.00 hores modifica la seva programació i no emet continguts relacionats amb el tarot i la vidència, es constata la continuïtat d'una mateixa tipologia de programació durant les 24 hores del dia [...]

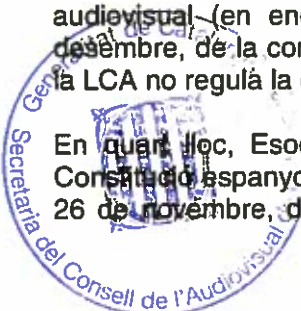
2n. Vist l'Informe 57/2013, de 15 de novembre, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 155/2013, d'11 de desembre, i de conformitat amb el que disposa l'apartat 2 de l'article 34 de l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, aprovat per l'Acord del Ple del Consell 3/2001, de 28 de febrer (en endavant, EOF), va decidir obrir un període d'informació prèvia per tal de donar audiència al prestador de serveis de televisió Esoditel, SL, com a part 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.

3r. El 16 de gener de 2014 va tenir entrada en aquest Consell (registre d'entrada núm. 37/2014) un escrit signat pel senyor José Armando Robles Valenzuela, en nom i representació d'Esoditel, SL, lliurat a l'oficina de correus corresponent el 14 de gener anterior, en el qual al·lega, amb caràcter previ, que "[...] mi mandante no es titular de las emisiones a las que hace referencia y se tiene plena constancia de que el canal que es objeto de la apertura de información previa, el 66.1 de Barcelona, no emite ningún contenido [...]".

Així mateix, l'interessat posa de manifest, en primer lloc, que és discutible "[...] tanto el concepto propio de esoterismo, como el hecho de que la emisión de programación basada en la videncia sea perjudicial, de manera genérica, para los menores, y más concretamente pueda producir daños físicos, mentales o morales [...]". En aquest sentit, al·lega que els continguts objecte d'aquest expedient són "[...] una terapia o *coaching*", en la que el presentador es el *coach* i el espectador es el "entrenado" o *coachee* [...]. Dit en altres paraules, són continguts que, segons manifesta l'interessat, "[...] forman parte del sector del asesoramiento personal y espiritual [...]" que no tenen res a veure amb l'esoterisme. I, d'altra banda, empara l'eventual manca de perjudici dels continguts esotèrics per als menors, tot analitzant la Sentència de 17 de febrer de 2010, dictada per la Secció Tercera de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (en endavant, TSJC). En segon lloc, l'interessat al·lega la infracció del principi *non bis in idem*, atès que, segons considera, "[...] se pretende imponer siete distintas sanciones a mi representada, exactamente por los mismos hechos [...]". Segons posa de manifest l'interessat "[...] los hechos y fundamentación para imputar las infracciones son los mismos, con la única diferencia de que los contenidos se emiten en canales y áreas territoriales distintas [...]".

Així mateix, en tercer lloc, posa de manifest la manca de competència d'aquest Consell per sancionar la conducta objecte d'aquest expedient, atès que, d'una banda, amb l'entrada en vigor de la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (en endavant, LGCA) ha quedat derogada la Llei 22/2005, de 29 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA) i, de l'altra, la LCA no regulava la conducta eventualment imputada.

En quart lloc, Esoditel, SL, al·lega la infracció de l'apartat 2 de l'article 24 de la Constitució espanyola (en endavant, CE) i dels articles 137 i 130 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment



administratiu comú (en endavant, LRJPAC), atesa la manca de prova dels fets que se li imputen i de la seva autoria. D'altra banda, en cinquè lloc, a criteri de l'interessat, aquest Consell vulnera el principi d'igualtat en connexió directa amb els principis de protecció de confiança legítima i de vinculació de l'Administració al seus propis actes, atès que no sanciona altres prestadors de serveis de televisió d'àmbit estatal que, segons considera Esoditel, SL, emeten continguts perjudicials per als menors. Lligat amb aquesta al·legació, l'interessat manifesta, en darrer lloc, que aquest Consell ha vulnerat els principis de seguretat jurídica, bona fe, confiança legítima i vinculació als propis actes.

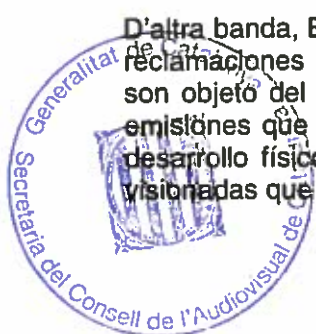
D'altra banda, Esoditel, SL, sol·licita còpia de la documentació següent: de l'Informe 57/2013, de 15 de novembre, de l'Àrea de Continguts; dels enregistraments dels continguts emesos pel canal 66.1 de Barcelona, del 15 al 17 d'octubre de 2013; de la pàgina web d'Aura TV, i de l'habilitació emesa per l'autoritat competent dels instructors que, en l'exercici de l'activitat inspectora, han realitzat els enregistraments dels continguts emesos pel canal 66.1 de Barcelona del 15 al 17 d'octubre de 2013.

4t. 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 35/2014, de 24 de març, va decidir incoar un procediment sancionador al prestador de serveis de comunicació audiovisual Esoditel, SL, per l'eventual incompliment del deure de protecció de la infància i la joventut, fet susceptible de constituir una infracció molt greu tipificada a la lletra c de l'article 132 de la LCA. Així mateix, una vegada incoat el procediment sancionador, la instructora del procediment va emetre el plec de càrrecs, tot atorgant a l'interessat un termini de deu dies per formular al·legacions i proposar les proves oportunes.

L'Acord 35/2014, de 24 de març, es va notificar a l'interessat, però no es va poder practicar la notificació del plec de càrrecs. En conseqüència, i d'acord amb el que preveuen la lletra a de l'apartat 4 i l'apartat 5 de l'article 58 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya (en endavant, LRJPACat), i l'apartat 3 de l'article 10 del Decret 278/1993, de 9 de novembre, sobre el procediment sancionador d'aplicació als àmbits de competència de la Generalitat (en endavant, Decret sobre el procediment sancionador), es va comunicar a l'interessat, mitjançant un edicte publicat al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya* (DOGC núm. 6645, de 17.6.2014), que, per tal de tenir coneixement íntegre del plec de càrrecs esmentat i poder presentar al·legacions i proposar les proves de les quals s'intenti valer en defensa seva, podia comparèixer a les dependències d'aquest Consell dins del termini màxim de deu dies a comptar de l'endemà d'haver estat publicat l'edicte esmentat al DOGC.

Un cop transcorregut el termini atorgat, es constata que el prestador de serveis de comunicació audiovisual Esoditel, SL, ha efectuat al·legacions i ha proposat prova a l'Acord d'incoació mitjançant un escrit que ha tingut entrada a aquest Consell el 23 d'abril de 2014 (registre d'entrada núm. 512/2014) i que reproduïx, fonamentalment, les al·legacions efectuades a l'Acord d'obertura del període d'informació prèvia.

D'altra banda, Esoditel, SL, sol·licita còpia de la documentació següent: "[...] denuncias, reclamaciones o quejas habidas por espectadores en relación con los contenidos que son objeto del presente expediente; informe emitido por experto que acredite que las emisiones que son objeto del presente expediente son constitutivas de un perjuicio al desarrollo físico, moral o mental del menor; el contenido íntegro de las grabaciones visionadas que son objeto del presente expediente sancionador [...]".





5è. El 10 de juliol de 2014 la instructora de l'expedient va considerar procedent confirmar els càrrecs imputats i va formular la proposta de resolució corresponent, que es va intentar notificar a l'interessat, però no es va poder practicar. En conseqüència, i d'acord amb el que preveuen la lletra a de l'apartat 4 i l'apartat 5 de l'article 58 de la LRJPACat, i l'apartat 1 de l'article 14 del Decret sobre el procediment sancionador, es va comunicar a l'interessat mitjançant un edicte publicat al *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya* (DOGC núm. 6686 de 14.8.2014) que, per tal de tenir coneixement íntegre de la proposta de resolució esmentada i poder presentar al·legacions, podia comparèixer a les dependències d'aquest Consell dins del termini màxim de deu dies a comptar de l'endemà d'haver estat publicat l'edicte esmentat al DOGC.

Un cop transcorregut el termini atorgat, es constata que el prestador de serveis de comunicació audiovisual Esoditel, SL, no ha comparegut a les dependències d'aquest Consell i no ha efectuat al·legacions a la proposta de resolució.

Fonaments de dret

Primer. Anàlisi de les al·legacions

Davant la manca d'al·legacions al plec de càrrecs i a la proposta de resolució, donem per reproduïdes, pel que fa a la conducta imputada a Esoditel, SL, les valoracions efectuades a la proposta de resolució, en el sentit següent.

En primer lloc, que els continguts emesos per Esoditel, SL, pel canal 66.1 de Barcelona, del 15 al 17 d'octubre de 2013, són de naturalesa esotèrica, atès que de les emissions analitzades se'n desprèn que s'hi prediuen esdeveniments futurs, s'hi pretén aclarir allò que està ocult i l'anomenada *consultora humanista* ostenta unes visions sobrenaturals. En segon lloc, que, atesa la inexistència d'identitat de subjecte, fet i fonament dels procediments sancionadors 1/2013-S, 2/2013-S, 3/2013-S, 4/2013-S, 7/2013-S, 8/2013-S i 9/2013-S, en el cas que ens ocupa no es vulnera el principi *non bis in idem*. En tercer lloc, que el Consell de l'Audiovisual de Catalunya té la legitimació suficient i necessària per sancionar l'emissió de continguts esotèrics en horari protegit, atesa la tipificació de la lletra c de l'article 132 de la LCA. En quart lloc, que existeix prova de càrrec suficient en relació amb els fets imputats i la seva autoria. Així, l'acte d'inspecció formalitzat mitjançant l'Informe 57/2013, de 15 de novembre, degudament diligenciat per l'autoritat competent (apartat 5 de l'article 16 de l'EOF), ostenta la naturalesa de document públic i valor i força probatòria dels fets que en motiven la formalització, tot gaudint de la presumpció de certesa que estableix l'apartat 3 de l'article 137 de la LRJPAC. A més, cal tenir en compte que el programa d'Aura TV emès del 15 al 17 d'octubre de 2013 també ha estat visionat per la instructora del procediment, que, segons estableix l'apartat 2 de l'article 14 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell, té la condició de funcionària i, en l'exercici de les seves funcions, té la consideració d'autoritat pública. En el mateix sentit, l'apartat 2 de l'article 34 de l'EOF. En cinquè i darrer lloc, no s'han vulnerat els principis d'igualtat, seguretat jurídica, bona fe, confiança legítima i vinculació als propis actes. En efecte, Esoditel, SL, no pot al·legar una situació de discriminació, atès que, en el supòsit que efectivament determinades cadenes d'àmbit estatal emetessin aquest tipus de continguts, en cap cas aquest Consell no tindria legitimació per actuar contra aquests prestadors de serveis de comunicació audiovisual, ja que es troben fora del seu àmbit competencial. Així mateix, la improcedència d'aquesta al·legació comporta la de les eventuais vulneracions dels principis de seguretat jurídica, bona fe, confiança legítima i vinculació als propis actes.



D'altra banda, pel que fa a la documental sol·licitada per Esoditel, SL, cal tenir en compte, en primer lloc, que les eventuais denúncies, reclamacions i/o queixes en relació amb els continguts objecte d'aquest expedient no en formen part i, així mateix, l'existència o no d'aquestes eventuais denúncies, reclamacions i/o queixes no alteraria la resolució final d'aquest procediment a favor del prestador de serveis de televisió. En aquest sentit, és important posar en relleu que aquest expedient sancionador s'ha iniciat d'ofici arran de l'Informe 57/2013, de 15 de novembre, que, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 48 de la LRJPACat, té la consideració de denúncia. En segon lloc, tampoc no procedeix trametre un informe que acrediti el perjudici per als menors, atès que, com s'ha posat de manifest al llarg de tot el procediment, la normativa aplicable prohibeix, expressament i concretament, l'emissió de continguts esotèrics dins de l'horari protegit, sigui quina sigui la seva forma d'expressió. En tercer, i darrer lloc, d'acord amb la lletra f de l'article 54 de la LCA, els prestadors de serveis de comunicació audiovisual han de conservar enregistrades totes les emissions durant un termini de sis mesos. En el cas que ens ocupa, les emissions objecte d'aquest procediment sancionador corresponen a les dates del 15 al 17 d'octubre de 2013, per la qual cosa, són emissions que, per obligació legal, ja les té Esoditel, SL, i, en conseqüència, no procedeix trametre els enregistraments dels continguts emesos pel canal 66.1 de Barcelona, del 15 al 17 d'octubre de 2013, sol·licitats per l'interessat.

Segon. Tipificació dels fets

L'emissió de continguts esotèrics pel prestador de serveis de comunicació audiovisual Esoditel, SL, del 15 al 17 d'octubre de 2013, comporta que el prestador de serveis de televisió ha incomplert les obligacions que estableix la normativa vigent en relació amb la protecció de la infància i l'adolescència.

Tercer. Qualificació de la infracció

L'incompliment de qualsevol dels deures imposats amb relació a la protecció de la infància i la joventut constitueix una infracció molt greu que preveu la lletra c de l'article 132 de la LCA.

Quart. Sanció aplicable

La lletra a de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA preveu que les infraccions molt greus siguin sancionades amb una multa des de 90.001 fins a 300.000 euros i la suspensió de l'activitat per un termini màxim de tres mesos. D'acord amb la lletra e de l'article 137 d'aquesta llei, per establir el grau de la sanció s'ha de tenir en compte, entre d'altres, l'existència d'intencionalitat o de reiteració.

De la conducta imputada al prestador de serveis de comunicació audiovisual se'n desprèn l'existència d'intencionalitat, atès que l'emissió de continguts esotèrics entre les 6 i les 22 hores no pot venir determinada per una manca de diligència o per una conducta negligent de l'interessat, sinó per una conducta activa, volguda i amb ple coneixement de causa. Així mateix, cal tenir en compte l'existència de reiteració en la conducta infractora. En aquest sentit, l'informe de l'Àrea de Continguts 57/2013, de 15 de novembre, amb una mostra de 48 hores, constata que durant el 100% del temps analitzat, Esoditel, SL, emet pel canal 66.1 de Barcelona continguts esotèrics.

La concurrència de les circumstàncies d'intencionalitat i/o de reiteració empara establir el grau de la sanció en un nivell superior al mínim establert legalment.





D'altra banda, el prestador de serveis de televisió Esoditel, SL, ha estat declarat responsable de quatre infraccions molt greus, tipificades a la lletra c de l'article 132 de la LCA, per l'incompliment dels deures imposats en relació amb la protecció de la infància i la joventut, mitjançant les resolucions sancionadores fermes adoptades pels acords 123/2013, 124/2013, 125/2013 i 126/2013, de 17 d'octubre, dictades als expedients sancionadors 1/2013-S, 2/2013-S, 3/2013-S i 4/2013-S.

L'apartat 2 de l'article 136 de la LCA estableix que en el supòsit de comissió reiterada en el termini d'un any de dues infraccions molt greus, declarades així per resolucions fermes, el Consell pot acordar, en el marc del procediment sancionador corresponent, el cessament definitiu de la prestació de serveis audiovisuals per part del responsable.

D'acord amb les consideracions anteriors, i tenint en compte el principi de proporcionalitat, que obliga a establir l'adequació necessària entre la gravetat del fet constitutiu de la infracció i la sanció aplicada, s'ha d'imposar a l'interessat la sanció següent:

- Pel que fa a la quantia de la multa a imposar, ha de ser de cent vint-i-cinc mil amb vuitanta-quatre euros (125.000,84 €), és a dir, la quantia mínima que preveu la lletra a de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA, per la comissió d'infraccions molt greus (90.001 €), graduada a l'alça atesa la concurrència d'una de les sis circumstàncies que estableix l'article 137 de la LCA (34.999,84 €). I, pel que fa a la suspensió de l'activitat, 2 dies de suspensió de l'activitat en els termes que estableix la lletra a de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA.
- El cessament definitiu de la prestació de serveis audiovisuals, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 136 de la LCA.

Cinquè. Autoritat competent per imposar la sanció

El Consell de l'Audiovisual de Catalunya és l'òrgan competent per imposar les sancions de conformitat amb el que estableix la lletra g de l'article 10 de la LCAC.

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

ACORD

1. Declarar el prestador de serveis de televisió Esoditel, SL, responsable de la comissió d'una infracció molt greu, tipificada a la lletra c de l'article 132 de la LCA, per l'incompliment dels deures imposats en relació amb la protecció de la infància i la joventut.
2. Imposar al prestador de serveis de televisió Esoditel, SL, la sanció següent:
 - Pel que fa a la quantia de la multa a imposar, ha de ser de cent vint-i-cinc mil amb vuitanta-quatre euros (125.000,84 €), és a dir, la quantia mínima que preveu la lletra a de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA, per la comissió d'infraccions molt greus (90.001 €), graduada a l'alça atesa la concurrència d'una de les sis circumstàncies que estableix l'article 137 de la LCA (34.999,84 €). I, pel que fa a la suspensió de l'activitat, 2 dies de suspensió de l'activitat en els termes que estableix la lletra a de l'apartat 1 de l'article 136 de la LCA.



- El cessament definitiu de la prestació de serveis audiovisuals, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 136 de la LCA.

La multa s'ha de fer efectiva al compte número 2100 0591 47 0200187322 de l'entitat "la Caixa" (fent-hi constar com a referència CAC-16/2013-S) en els terminis que estableix l'apartat 2 de l'article 62 de la Llei de l'Estat 58/2003, de 17 de desembre, general tributària:

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

Així mateix, us advertim que la manca de compliment de la sanció dins dels terminis esmentats més amunt pot donar lloc, sense més tràmits, a executar-la de manera forçosa, d'acord amb els articles 95 a 97 de la LRJPAC.

3. Notificar aquest Acord a Esoditel, SL.

Barcelona, 17 de setembre de 2014


Roger Loppacher i Crehuet
President




Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari