

**ACORD 95/2017, 10 d'octubre, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

Expedient 6/O/2017. Extinció de la llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora, corresponent a la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, titularitat de la societat Publicacions Penedès, SA

Fets

1r. El 7 de juny de 2017, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va adoptar l'Acord 54/2017, pel qual es va declarar la caducitat de l'expedient 5/O/2016 per a l'extinció de la llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual de radiodifusió sonora, corresponent a la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, titularitat de la societat Publicacions Penedès, SA, i l'arxivament de les actuacions, amb els efectes que preveu l'article 95 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPACAP) i, concretament, pel que fa a la incorporació dels actes i tràmits realitzats en l'expedient esmentat (5/O/2016), el contingut dels quals es manté igual que si no s'hagués produït la caducitat.

2n. El 7 de novembre de 2008, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va adoptar l'Acord 174/2008, pel qual es va adjudicar a la societat Publicacions Penedès, SA, la concessió del servei públic de radiodifusió sonora en ones mètriques amb modulació de freqüència, amb caràcter comercial, a la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs.

Posteriorment, mitjançant l'Acord 193/2010, de 28 de juliol, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, la concessió esmentada es va transformar en llicència per a la prestació de serveis de comunicació audiovisual, en compliment de la disposició transitòria segona de la Llei 7/2010, de 31 de març, general de la comunicació audiovisual (en endavant, LGCA). Segons l'acord esmentat, "El règim substantiu aplicable a les llicències és el que estableix la normativa vigent, així com les obligacions i els compromisos particulars assumits per la/pel sol·licitant en el concurs corresponent".

3r. La clàusula 10.2.3.1.4. del plec de clàusules administratives particulars i el plec de prescripcions tècniques que van regir el concurs públic en el qual es va adjudicar, entre d'altres, la concessió de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, establia que un dels elements valorats en la memòria descriptiva de la proposta presentada pels licitadors va ser "el nombre d'hores d'emissió diària i setmanal que es proposa per a l'emissora". Així mateix, en la memòria descriptiva esmentada, el licitador havia d'especificar el temps d'emissió de l'emissora (lletra c del punt 2.2.3. de les prescripcions tècniques).

Igualment, d'acord amb el punt 4 de les prescripcions tècniques del concurs, els adjudicataris havien d'assolir diversos compromisos particulars, els quals, a més d'incloure les obligacions a què es refereix l'apartat 1 de l'article 53 de la Llei 22/2005, de 20 de desembre, de la comunicació audiovisual de Catalunya (en endavant, LCA), que estableix quin ha de ser el contingut de la llicència, incorporaven aquells altres derivats de

l'oferta presentada per cada licitador. Pel que fa a aquestes obligacions, Publicacions Penedès, SA, es va comprometre a "Realitzar 24 hores d'emissió diàries durant tot l'any".

4t. El 5 de setembre de 2016 va tenir entrada en el Consell un escrit (registre d'entrada núm. 774/2016) d'un particular en el qual es posava de manifest que en la freqüència 100.9 MHz no hi constava cap emissió.

D'acord amb diversa documentació tramesa al Consell per la Direcció General de Mitjans de Comunicació, el 7 de novembre de 2011 la Secretaria d'Estat de Telecomunicacions i per a la Societat de la Informació va aprovar el projecte tècnic corresponent a la instal·lació de l'emissora, així com la posada en servei el 19 de novembre de 2012. Tot i concórrer aquestes circumstàncies, la Direcció General de Mitjans de Comunicació també va informar el Consell que, feta la verificació remota prèvia per part del Centre de Telecomunicacions i Tecnologies de la Informació, no s'havia detectat cap emissió en la freqüència 100.9 MHz, a Sant Pere de Ribes-Montgròs.

A l'efecte de constatar les circumstàncies que, presumiblement, van provocar el cessament de la prestació del servei de l'emissora de Sant Pere de Ribes-Montgròs, freqüència 100.9 MHz, el Ple del Consell, mitjançant l'Acord 81/2016, de 26 d'octubre, va obrir un període d'informació prèvia, de conformitat amb l'apartat 1 de l'article 55 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant, LPACAP), per un termini màxim de dos mesos, amb notificació de l'Acord a Publicacions Penedès, SA.

5è. L'1 de desembre de 2016 va tenir entrada en el Consell un escrit de 29 de novembre de 2016 (registre d'entrada núm. 1011/2016) del cap provincial d'Inspecció de Telecomunicacions de Barcelona, dependent del Ministeri d'Energia, Turisme i Agenda Digital, d'acord amb el qual, en resposta a la sol·licitud del Consell i en relació amb l'emissora de radiodifusió sonora corresponent a la localitat de Sant Pere de Ribes-Montgròs (Barcelona), freqüència 100.9 MHz, informava "[...] que en l'actualitat no ens consten emissions en aquesta freqüència i aquest emplaçament. De l'històric de les comprovacions tècniques que realitzem amb certa periodicitat en tota la província, la primera data que vam detectar que no existien emissions en aquesta freqüència per a aquest emplaçament va ser el passat 7 d'abril de 2016".

Així mateix, el 27 de desembre de 2016 va tenir entrada en el Consell un escrit de 16 de desembre de 2016 (registre d'entrada núm. 1062/2016) del director gerent del Centre de Telecomunicacions i Tecnologies de la Informació de la Generalitat de Catalunya (CTTI), en el qual manifestava, també a sol·licitud del Consell, el següent: "[...] li faig avinent que des del dia 3 d'octubre de 2015 no es detecta cap emissió en la freqüència 100.9 MHz de l'estació de monitoratge ubicada a Sitges. Amb anterioritat a aquesta data, es rebia emissió de portadora sense modular (en silenci)".

6è. Amb posterioritat a la notificació de l'Acord 81/2016, de 26 d'octubre, d'informació prèvia a què es refereix el fet 4t. d'aquest acord, duta a terme l'11 de novembre de 2016, va tenir entrada en el Consell (registre d'entrada núm. 991/2016, de 23 de novembre) un escrit signat per Daniel Cascales Vilardell, en nom i representació de la societat Montcau Produccions, SL, en el qual sol·licitava l'autorització del Consell "[...] per tal de formalitzar i legalitzar en els termes jurídics establerts i vigents l'arrendament [a favor seu] de l'esmentada emissora [la corresponent a la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs] en virtut dels termes estipulats al contracte adjunt".

També amb posterioritat a la notificació de l'Acord 81/2016, de 26 d'octubre, concretament el 2 de desembre i el 16 de desembre de 2016, Publicacions Penedès, SA, va ingressar en el compte corrent del Consell l'import de les taxes per actuacions de control i d'inspecció respecte de les activitats de prestació dels serveis de comunicació audiovisual, corresponents als exercicis dels anys 2016 i 2015, respectivament, aquesta darrera en període executiu, mentre que la recaptació de la taxa de l'any 2014 es trobava en fase de constrenyiment, i, per tant, encomanada a l'Agència Tributària de Catalunya.

7è. El 9 de gener de 2017 va tenir entrada en el Consell (registre d'entrada núm. 17/2017) un escrit d'al·legacions en relació amb l'Acord 81/2016, d'informació prèvia, signat pel senyor Ricard Rafecas Ruiz, en nom i representació de la societat Publicacions Penedès, SA, mitjançant el qual sol·licita del Consell que "[...] determini la improcedència de l'obertura d'un expedient per la manca d'emissions per la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs entenent que el comportament de PUBLICACIONS ha estat en tot moment ajustat a dret i a les circumstàncies que s'han plantejat".

A aquest efecte, l'interessat al·lega que "Aquestes emissions [les de la freqüència de la qual és titular] van ser i han estat inicialment realitzades [concretament, des de la data en què l'Estat va autoritzar la posada en servei el 19 de novembre de 2012, tal com es desprèn de la informació de la Direcció General de Mitjans de Comunicació esmentada en el fet 3r i es manifesta en l'escrit de Publicacions Penedès, SA] sota la denominació comercial GUM FM. D'unes setmanes ençà, les nostres es fan en mode de "portadora" i silenci en espera de l'autorització i de la resolució favorable d'aquest mateix Consell de l'Audiovisual de Catalunya de la sol·licitud d'arrendament presentada i registrada el 23 de novembre de 2016 Número 0003E/991/2016 per part de la societat Montcau Produccions, SL, per procedir a fer ús d'aquesta llicència per implementar-hi l'emissió de la marca Digital Hits FM". Així mateix, l'escrit posa de manifest que «La societat llicenciataria que represento va contraure, entre d'altres, el compromís particular (annex III del contracte concessional de 9 de desembre de 2008) de "Realitzar 24 hores d'emissió diàries durant tot l'any". Aquest compromís particular i també la resta se subroguen a la societat peticionària de l'arrendament». Finalment, fa referència al fet que "La liquidació del deute de les mateixes [les taxes per actuacions de control i d'inspecció respecte de les activitats de prestació dels serveis de comunicació audiovisual corresponents als exercicis 2014, 2015 i 2016] ha estat satisfet individualment i de forma correcta. [...], a l'igual que la liquidació de la taxa per reserva del domini públic radioelèctric d'ús privatiu corresponent a l'any 2016 liquidada pel Ministeri d'Indústria, Energia i Turisme (l'actual Ministeri d'Energia, Turisme i Agenda Digital), i acompanya l'escrit de còpies de diversos justificants.

8è. Vistes les al·legacions presentades per la societat Publicacions Penedès, SA, així com la informació facilitada pel CTTI i la Prefectura Provincial d'Inspecció de Telecomunicacions de Barcelona, esmentats més amunt, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, mitjançant l'Acord 17/2017, de 22 de febrer, va resoldre incoar l'expedient 5/O/2016 d'extinció de la llicència esmentada per trobar-se incursa en les causes d'extinció que estableixen els apartats 1 i 2 de l'article 30 de la LGCA i la lletra c de l'article 58 de la LCA.

En la notificació d'aquest Acord 17/2017, i de conformitat amb el que estableix l'apartat 2 de l'article 82 de la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPACAP), es va donar tràmit d'audiència a la societat

interessada, per tal que en el termini de deu dies, a comptar de l'endemà d'haver rebut la notificació, pogués formular les al·legacions i aportar la documentació que considerés necessària per defensar els seus interessos.

9è. Atès el resultat negatiu de la notificació de l'Acord 17/2017 en el domicili de la societat interessada, que es va intentar en els termes del que estableix l'apartat 2 de l'article 42 de la LPACAP, el 12 d'abril de 2017 es van publicar en el *Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya* (núm.7349) i en el *Boletín Oficial del Estado* (núm. 87) els edictes corresponents.

Posteriorment, el 21 d'abril, aquest Consell va lliurar, mitjançant la diligència corresponent, el text íntegre de l'Acord 17/2017 d'incoació a Publicacions Penedès, SA.

Havent transcorregut, en excés, el termini per formular al·legacions, Publicacions Penedès, SA, no va fer ús d'aquest tràmit.

10è. Amb posterioritat, el Ple del Consell va aprovar l'Acord 54/2017, de 7 de juny, en el qual es va declarar la caducitat de l'expedient 5/O/2016, en constatar l'esgotament del termini de tres mesos per resoldre'l i notificar-lo.

En compliment del que preveu l'article 95 de la LPACAP, mitjançant l'Acord 55/2017, de 7 de juny, el Ple del Consell va incoar un nou procediment administratiu d'extinció de llicència (6/O/2017), al qual s'han incorporat, mitjançant diligència de 7 de juny de 2017, els actes i tràmits que s'han mantingut igual que si no s'hagués produït la caducitat.

L'11 d'agost de 2017 (registre d'entrada núm. 678/2017) Publicacions Penedès, SA, ha presentat un escrit d'al·legacions de 10 d'agost, en relació amb l'Acord 55/2017, de 7 de juny, d'incoació esmentat, en el qual Publicacions Penedès, SA, demana al Consell que "determini la improcedència de l'obertura d'un expedient per la manca d'emissions i, consegüentment, adopti l'acord d'arxivar l'expedient 6/O/2017 de revocació de la llicència esmenta".

Per tal de sustentar aquesta petició al·lega, en primer lloc, la pèrdua de vigència de les actuacions derivades de l'expedient 5/O/2016, declarat caducat, amb independència dels fets que han provocat la tramitació de l'expedient esmentat i de l'expedient actualment en tramitació.

Al·lega també la no aplicació de les causes d'extinció descrites en l'Acord 55/2017, d'incoació, per tal com es reitera en l'existència d'emissions en la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes, les quals, segons exposa, es van iniciar en el termini previst legalment. Així mateix, tampoc considera aplicable la causa d'extinció amb relació a l'incompliment reiterat de les condicions de la llicència per considerar-lo no demostrat, com tampoc els compromisos particulars assumits per Publicacions Penedès, SA, pel que fa, entre altres aspectes, al nombre d'hores d'emissió.

D'altra banda, atribueix al pagament de les taxes pendents corresponents als exercicis 2014, 2015 i 2016, realitzat el mes desembre de 2016, efectes alliberadors pel que fa a la causa d'extinció que preveu l'apartat 1 de l'article 30 de la LCA.

11è. Finalment, el 19 de juliol, el Ple del Consell va aprovar l'Acord 76/2017, mitjançant el qual va ampliar el termini per resoldre i notificar aquest procediment per un termini màxim de tres mesos.

12è. Vist l'informe de l'Àrea Jurídica d'aquest Consell, les consideracions del qual es reproduïxen íntegrament.

«Consideracions jurídiques

Primera. Anàlisi de les al·legacions de Publicacions Penedès, SA

1. Pel que fa a la pèrdua de virtualitat de les actuacions derivades de l'expedient 5/O/2016.

D'acord amb l'apartat 3 de l'article 95 de la LPACAP, "la caducitat no produeix per si sola la prescripció de les accions del particular o de l'Administració [...]", i "En els casos en què sigui possible iniciar un nou procediment perquè no s'ha produït la prescripció", com és el supòsit que ens ocupa, "s'hi poden incorporar els actes i tràmits el contingut dels quals s'hauria mantingut igual si no s'hagués produït la caducitat. En tot cas, en el nou procediment s'han d'executar els tràmits d'al·legacions, proposició de prova i audiència a l'interessat".

Per aquest motiu, i atesa la incoació acordada mitjançant l'Acord 55/2017, de 7 de juny, es van incorporar a l'expedient els actes i tràmits realitzats en l'expedient 5/O/2016 que no s'han vist afectats per la declaració de caducitat, ja que aquesta es referia exclusivament a l'esgotament del termini per resoldre i notificar l'expedient.

Respecte a la determinació del valor que puguin conservar els tràmits vàlidament celebrats en el marc d'un procediment caducat, s'ha de tenir en compte la jurisprudència del Tribunal Suprem en aquest sentit, com ara les sentències de 19 i 20 de febrer de 2002, reiterades per la de 24 de febrer de 2004, les quals han admès que el nou procediment pugui iniciar-se basant-se en els mateixos documents que van originar l'actuació inicial. Documents que poden considerar-se previs al procediment i, per tant, aquesta no només és la solució possible, sinó l'obligada. En aquest sentit també les sentències de 15 i 22 d'octubre de 2001: "l'acord de reiniciar l'expedient es pot i s'ha de basar en els mateixos documents que, amb el valor de la denúncia, van determinar l'inici de l'expedient caducat".

De conformitat amb aquestes dues darreres sentències, la caducitat no determina la ineficàcia de les actes, informes i documents que s'incorporin al nou procediment, els quals resten subjectes al "seu règim i efectes" i, així, "la caducitat de l'expedient no determina la manca d'efectes dels actes que tenen valor independent.

2. Pel que fa a la causa d'extinció per revocació de l'apartat 2 de l'article 30 de la LGCA.

Les al·legacions de l'escrit de 10 d'agost en relació amb el cessament de les emissions, no desvirtuen la concurrència d'aquesta causa d'extinció, com tampoc ho feien les efectuades per Publicacions Penedès, SA, en el seu escrit de 9 de gener de 2017 en relació amb l'Acord 81/2016, d'informació prèvia, incorporat a aquest expedient, sinó, ans al contrari, confirmen els fets descrits en aquest informe.

Amb relació, doncs, a aquestes al·legacions, cal reiterar que es fonamenten en el fet que la freqüència de Sant Pere de Ribes 100.9 MHz de la seva titularitat no emet, segons manifesta, d'unes setmanes ençà, perquè està pendent que el Consell autoritzi un arrendament de la llicència per tal d'emetre el producte Digital Hits FM.

Així, tal com es pot comprovar en les diligències dutes a terme pel Consell en el període d'informació prèvia (escrits d'1 de desembre de 2016 del cap provincial d'Inspecció de Telecomunicacions de Barcelona i de 27 de desembre de 2016 del director gerent del CTTI de la Generalitat de Catalunya, on consta la manca d'emissions), incorporades a l'expedient, consta que les emissions de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs van cessar, com a mínim, el 3 d'octubre de 2015. Igualment, segons informa el CTTI mateix, amb anterioritat a aquesta data tampoc s'hi van detectar emissions, ja que només es podia rebre emissió de portadora sense modular (és a dir, en silenci).

Aquesta causa d'extinció que afecta la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, entesa com la pèrdua definitiva de la seva eficàcia o vigència, es produeix, d'acord amb l'apartat 1 de l'article 30 de la LGCA, perquè se'n revoca la llicència.

Així, d'acord amb l'apartat 2 d'aquest mateix article, la llicència pot ser revocada per no haver estat utilitzada en un termini de 12 mesos des que hi hagi obligació legal de començar les emissions, i contràriament al que interpreta Publicacions Penedès, SA, l'obligació no només es compleix en començar les emissions en la data legalment determinada, sinó mantenir aquestes emissions sense interrompre-les més de 12 mesos seguits durant tota la vigència del títol, ja que aquest és, i no altre, l'objecte de la llicència sent aquest objecte el pressupòsit que habilita per ocupar l'espai radioelèctric corresponent a la freqüència d'emissió.

En el cas que analitzem, aquesta data (obligació legal de començar les emissions) es correspon, en el cas de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, amb el 19 de novembre de 2012, i per tant, des d'aleshores, com dèiem, l'obligació de la llicenciària era procurar que la seva freqüència emetés sense poder interrompre les emissions durant un període superior a 12 mesos. En el cas que ens ocupa, aquest període sense emissions ha superat amb escreix el límit que fixa la llei, perquè, com manifesta el CTTI, consta la manca d'emissions en aquesta freqüència des de, com a mínim, el 3 d'octubre de 2015. Igualment, abans d'aquesta data tampoc se'n rebien emissions, sinó només una emissió de portadora sense modular (en silenci).

És a dir, la situació d'incompliment en què es fonamenta aquesta causa d'extinció es va consumir en el moment de la comissió, o el que és el mateix, en el moment del cessament de les emissions.

3. Pel que fa a la causa d'extinció de la lletra c de l'article 58 de la LCA.

Al contrari del manifestat per Publicacions Penedès, SA, la manca d'emissions sí implica l'incompliment reiterat del contingut de la llicència, el qual, d'acord amb la lletra c de l'article 58 de la LCA constitueix també una causa d'extinció de la llicència.

En aquest sentit, l'article 53 de la LCA preveu quin ha de ser el contingut de la llicència per prestar serveis de comunicació audiovisual i, concretament, d'acord amb la lletra c de l'apartat 1, la llicència ha de definir "el temps mínim d'emissió diària i setmanal".

Com ja s'ha exposat més amunt, aquest aspecte es troba definit, en el cas de la llicència de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, en el compromís particular

subscrit per Publicacions Penedès, SA, d'acord amb el qual la societat adjudicatària es comprometia a "garantir l'emissió durant 24 hores durant tot l'any" i, per tant, la manca d'emissions des de fa més d'un any en aquesta freqüència fa aplicable la causa d'extinció esmentada (lletra c de l'article 58 de la LCA).

Resulta si més no incoherent que, segons les al·legacions de Publicacions Penedès, SA, "per poder esgrimir els motius al·ludits per l'administració, l'acord del CAC hauria d'incidir en quins són els suposats incompliments, acreditar-los fefaentment i, posteriorment, analitzar si *les manyagues* són greus i reiterats, establint el criteri que s'entén per reiteració en relació a les pròpies pautes marcades pel CAC en altres casos similars", quan el compromís particular d'emetre durant 24 hores durant tot l'any va ser assolit per la societat mateixa en el contracte administratiu signat en el moment d'esdevenir llicenciataria. Igualment, com ja s'ha exposat, d'acord amb la clàusula 10.2.3.1.4. del plec de clàusules que van regir el concurs públic en el qual es va adjudicar, entre d'altres, la concessió de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, el nombre d'hores d'emissió diàries i setmanals eren elements valorables, i així es va fer respecte de l'oferta de Publicacions Penedès, SA, com sens dubte deu conèixer la societat al·legant.

A més, cal tenir en compte que de la manca d'emissions se'n deriva, inevitablement, l'incompliment de la resta dels compromisos relatius als continguts de l'emissora adquirits per la societat titular a què es refereix també l'article 53 de la LCA, com ara els percentatges de llengua catalana, de producció pròpia o d'emissió en cadena.

4. Pel que fa a la causa d'extinció que preveu l'apartat 1 de l'article 30 de la LGCA.

També és causa d'extinció concurrent de la llicència, d'acord amb el que estableix l'apartat 1 de l'article 30 de la LGCA, la manca de pagament de les taxes que graven la prestació del servei i, per tant, en aquest cas, la manca de pagament, en el moment de meritjar-les, de les taxes per actuacions de control i d'inspecció respecte de les activitats de prestació dels serveis de comunicació audiovisual, corresponents als exercicis 2014 i 2015, liquidades pel Consell mitjançant els acords 161/2014, de 17 de desembre i 153/2015, de 2 de desembre, respectivament. Com ja s'ha exposat, l'ingrés dels imports d'aquestes taxes amb posterioritat a l'obertura d'informació prèvia acordada pel Ple del Consell el 26 d'octubre de 2016 no pot esmenar aquest incompliment, el qual, sens dubte, té el seu origen en la manca d'activitat de l'emissora.

Així, des que l'emissora va deixar d'emetre (com a mínim, dèiem, el 3 d'octubre de 2015) i fins a l'1 de desembre de 2016 (data en què es va rebre la notificació de l'Acord 81/2016, de 26 d'octubre, d'obertura del període d'informació prèvia), Publicacions Penedès, SA, no havia liquidat les taxes corresponents als exercicis 2014 i 2015, i no havia comunicat al Consell la seva intenció d'arrendar la llicència o d'emetre, segons manifesta, el producte Digital Hits.

Per contra, va realitzar un ingrés extemporani de les taxes (dues de les quals, les dels anys 2014 i 2015, ja es trobaven en període executiu), motiu pel qual no se li pot atribuir l'efecte extintiu de l'obligació que pretén fer valer la societat. També, amb posterioritat a la notificació de l'Acord d'informació prèvia, va signar el contracte d'arrendament amb Montcau Produccions, SL, al qual al·ludeix en el seu escrit d'al·legacions, i en va sol·licitar l'autorització, amb un escrit de la presumpta arrendataria.

Segona. Extinció de la llicència.

Per tant, ha quedat constància que des que es va produir el cessament de les emissions (durant un període de temps superior al permès legalment, com ha quedat àmpliament acreditat), Publicacions Penedès, SA, no va realitzar cap activitat fins que es va notificar l'Acord 81/2016 d'aquest Consell, d'informació prèvia, i que, com a conseqüència d'aquesta inactivitat, ha incomplert les seves obligacions com a prestador de serveis de comunicació audiovisual, incorrent des del moment del cessament d'emissions en una situació d'extinció del seu títol, per les causes descrites.

Tenint en compte aquestes previsions legals, podem establir que la revocació d'una llicència és una actuació administrativa que pot tenir una dimensió sancionadora en alguns supòsits i en d'altres, no. Sens perjudici d'aquells supòsits en els quals es tipifica expressament la revocació com una sanció, la línia divisòria entre totes dues mesures no és fàcil, això no obstant, la jurisprudència ha intentat establir un criteri general. Així, entre d'altres, les SSTS de 14 de desembre de 1999, 12 d'abril de 2004, 16, 17 i 22 de desembre de 2004, de 22 de març, i de 6, 7, 8, 18 i 22 d'abril de 2005. Il·lustrativa és, en aquest sentit, la STS de 16 de desembre de 2004, que estableix el següent:

“[...] no todo acto administrativo de contenido o consecuencias desfavorables para los particulares puede considerarse que constituya una sanción, sino que existen otros supuestos distintos de restricción de su esfera jurídica, como es el de la licencia municipal que crea una relación estable y bilateral entre el autorizado y la Administración otorgante, que se otorga sometida al cumplimiento de determinadas condiciones, procediendo a revocarla si no siguen cumpliéndose aquellos requisitos, y el consecuente acto de revocación no tiene la naturaleza de sanción administrativa.

Según la Sentencia del Tribunal Constitucional 181/1990, de 15 de noviembre, aunque trazar una línea divisoria entre la simple revocación de una licencia o la aplicación de una revocación-sanción puede resultar difícil, en tanto la revocación de una licencia (al igual que su no otorgamiento) se base en el incumplimiento de los requisitos establecidos por el ordenamiento jurídico para el desarrollo de la actividad pretendida, no cabe afirmar que se esté ante una medida sancionadora, sino de simple aplicación del ordenamiento por parte de la Administración competente.

[...]

La revocación del título administrativo habilitante aparece, en consecuencia, como una condición resolutoria incorporada al mismo; de tal manera que, en caso de verificarse el presupuesto de la condición consistente en el incumplimiento grave de sus obligaciones por parte del sujeto titular de la autorización, sobreviene la consecuencia jurídica de la extinción del acto administrativo por el que se otorgó el título [...].”

D'acord amb el que s'ha exposat, cal destacar que les al·legacions de Publicacions Penedès, SA, amb relació a una improcedent revocació de la llicència per considerar-la una mesura discrecional i no proporcionada, no tenen cap justificació en aquest supòsit.

Efectivament, la revocació de la llicència és el resultat previst legalment si concorren les causes que la llei mateixa estableix, com així succeeix i ha quedat acreditat amb la llicència de la freqüència 100.4 MHz de Sant Pere de Ribes, i, per tant, la seva aplicació exclou, per la seva pròpia naturalesa, l'element d'arbitrarietat al·legat.

A més, cal tenir en compte que el principi de proporcionalitat, que, efectivament, forma part dels principis generals del dret de la Unió Europea, suposa que les mesures

adoptades siguin pròpies i necessàries per assolir els objectius perseguits legítimament. Així, tenint en compte que aquest principi de proporcionalitat ha d'entrar en aplicació quan sigui possible una elecció entre diverses mesures adequades, s'ha de recórrer a la menys onerosa, situació que no es dona en aquest cas.

Això és així perquè la finalitat perseguida per la llei és la d'extingir la llicència si se'n fa un ús contrari a les previsions legals, sense altra consideració ni mesura aplicable, i la situació d'incompliment en què va incorre Publicacions Penedès, SA, com a titular de la llicència, no és esmenable pel fet d'existir unes emissions en el moment present que, a més de no haver-se acreditat, responen a l'explotació de la freqüència per part d'una altra societat. En aquest sentit, cal recordar que, com a resulta de l'expedient, la sol·licitud d'arrendament de la llicència en favor d'aquesta societat es va produir un cop consumat l'incompliment i havent tingut coneixement aquesta societat de l'obertura d'un període d'informació prèvia per part d'aquest Consell, en un intent de crear una aparença de compliment de les seves obligacions com a titular de la llicència.

En conseqüència, ateses les circumstàncies descrites en aquest informe, procedeix l'extinció de la llicència».

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

ACORD

1. Extingir la llicència per a la prestació del servei de radiodifusió sonora en ones mètriques amb modulació de freqüència de la freqüència 100.9 MHz de Sant Pere de Ribes-Montgròs, titularitat de la societat Publicacions Penedès, SA, atesa la concurrència de les causes següents:
 - i. Manca d'utilització de la freqüència en un termini de 12 mesos des del moment d'obligació legal d'inici d'emissions (apartat 2 de l'article 30 de la LGCA).
 - ii. Incompliment reiterat del contingut de la llicència (lletra c de l'article 58 de la LCA).
 - iii. Manca de pagament de les taxes que graven la prestació del servei de comunicació audiovisual (apartat 1 de l'article 30 de la LCA).
2. Notificar aquest Acord a la societat Publicacions Penedès, SA.

Barcelona, 10 d'octubre de 2017

Roger Loppacher i Crehuet
President

Daniel Sirera Bellés
Conseller secretari