

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η**
Αριθ. 245/14.7.2014

Σήμερα ημέρα Δευτέρα 14 Ιουλίου 2014 και ώρα 11:00 το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης συνήλθε σε συνεδρίαση, στην οποία παρέστησαν ο Πρόεδρος του ΕΣΡ Ιωάννης Λασκαρίδης, η Αντιπρόεδρος Λίνα Αλεξίου και τα μέλη Εύη Δεμίρη, Γιάννης Παπακόστας, Κωνσταντίνος Αποστολάς, Γεώργιος Στεφανάκης.

Ιστορικό – Νομική θεμελίωση

1. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης ασχολήθηκε με την από 6.6.2014 αίτηση θεραπείας της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ (ΟΤΕ) Α.Ε.**, κατά της 100/7.4.2014 αποφάσεως αυτού.
2. Η συζήτηση της υποθέσεως πραγματοποιήθηκε την 24^η Ιουνίου 2014.
3. Το Συμβούλιο έλαβε υπόψη του τις ακόλουθες διατάξεις:

I. Το άρθρο 15 παρ. 2 του Συντάγματος της Ελλάδας, κατά το οποίο η ραδιοφωνία και η τηλεόραση υπάγονται στον άμεσο έλεγχο του Κράτους, ενώ ο έλεγχος και η επιβολή των διοικητικών κυρώσεων υπάγονται στην αποκλειστική αρμοδιότητα του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης που είναι ανεξάρτητη αρχή, όπως ο νόμος ορίζει.

II. Το άρθρο 4 παρ. 1 στοιχ. β και ε του Ν. 2863/2000 κατά το οποίο το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης ελέγχει τη νόμιμη λειτουργία των φορέων που δραστηριοποιούνται στην παροχή ραδιοτηλεοπτικών εκπομπών και επιβάλλει τις νόμιμες κυρώσεις.

III. Το άρθρο 21 του Ν. 2690/1999, κατά το οποίο αρμόδιο για την ανάκληση διοικητικής πράξεως είναι το όργανο που την εξέδωσε ή που είναι αρμόδιο για την έκδοσή της.

Αιτιολογικό

Από τα στοιχεία του φακέλου, τους ισχυρισμούς του εκπροσώπου της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ (ΟΤΕ) Α.Ε.** και το υποβληθέν υπόμνημα, προέκυψαν τα ακόλουθα: Με την υπ' αριθμ. 100/7.4.2014 απόφαση του Ε.Σ.Ρ. έγιναν δεκτά τα εξής: «Η εταιρεία με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ (ΟΤΕ) Α.Ε.** με τις από

31.7.2013 και 1.8.2013 αιτήσεις της εκζήτησε την κατά το άρθρο 4 παρ. 1 του Νόμου 2644/1998 έγκριση μεταδόσεως του εις αυτές αναφερομένου προγράμματος της εταιρείας με την επωνυμία ΣΕΙΡΗΝΑΚΗΣ VDS ΕΠΕ, μέσω ευρυζωνικών δικτύων και δορυφόρου, αντιστοίχως. Οι αιτήσεις απορρίφθηκαν δια των 591/2013 και 592/2013 αποφάσεων του ΕΣΡ, με την αιτιολογία ότι η πάροχος περιεχομένου εταιρεία δεν έχει την από το Νόμο επιβαλλόμενη μορφή της Ανώνυμης Εταιρείας. Πράγματι κατά το άρθρο 3 παρ. 1 του Νόμου 2644/1998, το κάθε είδους οπτικοακουστικό περιεχόμενο που μεταδίδει η κάτοχος της αδειάς μπορεί να παράγεται από την ίδια ή να παρέχεται σε αυτήν από διαχειριστή ή προμηθευτή προγράμματος και τέτοιος θεωρείται Ανώνυμη Εταιρεία που προμηθεύει την κάτοχο της αδειάς με οπτικοακουστικό περιεχόμενο. Ισχυρίζεται η αιτούσα εταιρεία ότι η εν λόγω διάταξη του Νόμου καταργήθηκε σιωπηρώς με το άρθρο 2 παρ. 6 του Νόμου 3592/2007, κατά το οποίο πάροχος περιεχομένου είναι επιχείρηση που διαθέτει ολοκληρωμένο ραδιοτηλεοπτικό περιεχόμενο προς μετάδοση στο ευρύ κοινό, Όμως δια αυτής της διατάξεως του Νόμου καθορίστηκε η έννοια του παρόχου περιεχομένου άνευ άλλου τινός. Εντεύθεν ορθώς με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις, έστω και με την επίκληση άλλης διατάξεως του Νόμου, απορρίφθηκαν οι ως άνω αιτήσεις ως εκ του ότι η προαναφερθείσα πάροχος δεν έχει την μορφή της Ανώνυμης Εταιρείας. Επομένως η περί του αντιθέτου αιτίαση της αιτήσεως θεραπείας είναι αβάσιμη. Εν πάση περιπτώσει η προαναφερθείσα πάροχος εταιρεία έχει καταστεί Ανώνυμη Εταιρεία δια του υπ' αριθμ. 2863/11.3.2014 συμβολαίου της συμβολαιογράφου Βούλας Ευθυμίας Μεντζέλου και έχει καταχωρηθεί τούτο στο Μητρώο Διαχειριστών που τηρείται στο Τμήμα Ελέγχου και Διαφάνειας του ΕΣΡ.

Προβάλλεται δια της αιτήσεως θεραπείας ο ισχυρισμός ότι η προαναφερθείσα σύμβαση έχει εγκριθεί ήδη σιωπηρώς και δεν χωρεί ανάκληση της τοιαύτης εγκρίσεως. Κατά το άρθρο 4 παρ. 1 του Νόμου 2644/1998 οι ως άνω συμβάσεις κατατίθενται στο Υπουργείο Τύπου και ΜΜΕ και διαβιβάζονται στο ΕΣΡ για την έκφραση γνώμης εντός αποκλειστικής προθεσμίας 30 ημερών, σε περίπτωση δε παρόδου απράχτου της εν λόγω προθεσμίας θεωρείται ότι οι συμβάσεις έχουν εγκριθεί. Όμως μετά τη, δια της αναθεωρήσεως του Συντάγματος, κατοχυρώσεως δια του άρθρου 15 παρ. 2 αυτού της διοικητικής ανεξαρτησίας του ΕΣΡ, καταργήθηκε η εν λόγω προδικασία και η προς ολοκλήρωση αυτής αποκλειστική προθεσμία. Ανεξαρτήτως τούτου, και υπό την αντίθετη εκδοχή της διατηρήσεως της ως άνω αποκλειστικής προθεσμίας προς έκδοση εγκριτικής ή μη εγκριτικής αποφάσεως, η εκ της παρελεύσεως αυτής απράκτου σιωπηρή έγκριση της συμβάσεως συνιστά σιωπηρή διοικητική πράξη η οποία είναι δεκτική ανακλήσεως. Επομένως, ορθώς με την προσβαλλόμενη απόφαση, εν όψει της καταργήσεως της προαναφερθείσης διατάξεως του Νόμου, άλλως της δυνατότητας ανακλήσεως της σιωπηρώς εκδοθείσης διοικητικής πράξεως, δεν εγκρίθηκε η προαναφερθείσα σύμβαση, ούσης αβασίμου της περί του αντιθέτου αιτιάσεως της υπό κρίση αιτήσεως θεραπείας.

Κατά το άρθρο 15 παρ. 2 του Συντάγματος, η ραδιοφωνία και η τηλεόραση υπάγονται στον άμεσο έλεγχο του κράτους ο οποίος ασκείται από το ΕΣΡ και έχει ως σκοπό τη μετάδοση προϊόντων του λόγου και της τέχνης, την εξασφάλιση της ποιοτικής στάθμης των προγραμμάτων που επιβάλλει η κοινωνική αποστολή της ραδιοφωνίας και της τηλεόρασης και η πολιτιστική ανάπτυξη της χώρας, καθώς και ο σεβασμός της αξίας του ανθρώπου και η προστασία της παιδικής ηλικίας και της νεότητας. Εξάλλου κατά το άρθρο 15 παρ. 7 εδ. δ' του Νόμου 3592/2007, για την έγκριση του προαναφερθέντος προγράμματος απαιτείται η υποβολή στο ΕΣΡ

αιτήσεως με αναλυτική παρουσίαση του προγράμματος και υπεύθυνη δήλωση για την τήρηση της κειμένης ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας και των αντιστοίχων κανόνων δεοντολογίας, της εθνικής ή της κοινοτικής έννομης τάξης, καθώς και του διεθνούς δικαίου. Εκ των στοιχείων του φακέλου, της ακρόασεως του εκπροσώπου της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ (ΟΤΕ) Α.Ε.** και του υποβληθέντος υπομνήματος, προέκυψε ότι η επίμαχη σύμβαση περιέχει πρόγραμμα απολύτως σεξουαλικό, με ολόγυμνα ζεύγη ανθρώπων επιδιδόμενα σε σεξουαλικές πράξεις. Το επίμαχο οπτικοακουστικό περιεχόμενο δεν έχει την από το Σύνταγμα επιβαλλόμενη ποιότητα και εντεύθεν δε συντρέχει νόμιμη προϋπόθεση προς έγκριση της συμβάσεως. Επομένως ορθώς η ένδικη αίτηση, έστω και με διαφορετική αιτιολογία, απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση».

Με βάση αυτά τα πραγματικά περιστατικά απορρίφθηκε η από 17.1.2014 αίτηση θεραπείας της ως άνω εταιρείας κατά των 591/10.12.2013, 592/10.12.2013 αποφάσεων του ΕΣΡ. Δεν προσκομίστηκε κανένα αποδεικτικό στοιχείο που αναιρεί τα δια της προσβαλλόμενης αποφάσεως γενομένα δεκτά πραγματικά περιστατικά. Η υπό κρίση αίτηση θεραπείας είναι αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί. Μειοψήφησε ο Πρόεδρος Ιωάννης Λασκαρίδης, κατά τον οποίο η υπό κρίσιν αίτηση θα έπρεπε να γίνει δεκτή καθόσον το ως άνω πρόγραμμα διατίθεται μόνο σε άτομα άνω των 18 ετών και προστατεύεται με κωδικό ασφαλείας γονικού ελέγχου.

*Για τους λόγους αυτούς
Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης*

Απορρίπτει την αίτηση θεραπείας της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ (ΟΤΕ) Α.Ε.**, κατά της 100/7.4.2014 αποφάσεως του ΕΣΡ.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε την 14^η Ιουλίου 2014, καθαρογράφηκε και δημοσιεύθηκε κατά την 5^η Σεπτεμβρίου 2014.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΣΚΑΡΙΔΗΣ