

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΑΡ.ΠΡΩΤ:4671/11.10.2019

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η****136/2019**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 17.09.2019 και ώρα 11:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, και τα μέλη: Νικόλαο Κιάο, Βασίλειο Καραποστόλη, Καλλιόπη Διαμαντάκου, Γεώργιο Σαρειδάκη, Απόντα τα μέλη Γεώργιος Πλειός και Ευαγγελία Μήτρου, οι οποίοι είχαν κληθεί νομίμως. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η εξέταση της με αριθμό πρωτ. 3986/9.8.2019 αίτησης της εταιρείας «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΛΥΜΝΟΥ ΑΕ», φορέα του τηλεοπτικού σταθμού ΑΙΓΑΙΟ TV, με την οποία ζητεί να ανακληθεί η με αριθμό 120/2019 απόφαση του ΕΣΡ.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε ο φάκελος με αριθμό 236/28.8.2019, ο οποίος χρεώθηκε στην ειδική επιστήμονα - νομικό Πέρσα Λαμπροπούλου, η οποία ανέπτυξε την εισήγησή της προφορικώς.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, για λογαριασμό της λειτουργούσης τον ως άνω σταθμό εταιρείας παρέστησαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της Δημήτρης Σφακιανάκης και Παναγιώτης Χατζησταυράκης. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο οι εκπρόσωποι της εγκαλουμένης δήλωσαν ότι γνωρίζουν το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβαν δε τον λόγο και ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους. Ζήτησαν στη συνέχεια -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να καταθέσουν αυθημερόν υπόμνημα στην Ολομέλεια και η συζήτηση

κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 4312/17.9.2019 υπόμνημα.

Αμέσως μετά, η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως. Παρέστησαν τα αυτά ως άνω μέλη της και η αυτή ως άνω γραμματεύς. Παρέστη επίσης και η ανωτέρω εισηγήτρια, η οποία ανέπτυξε το ζήτημα προφορικός και αποχώρησε. Η Ολομέλεια, αφού διάβασε το υπόμνημα της εγκαλουμένης και μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

I. Νομικό Μέρος

Κατά το άρθρο 20 του Συντάγματος: *«1) Καθένας έχει δικαίωμα στην παροχή έννομης προστασίας από τα δικαστήρια και μπορεί να αναπτύξει σ' αυτά τις απόψεις του για τα δικαιώματα ή συμφέροντά του, όπως νόμος ορίζει. 2) Το δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του»*. Κατά το άρθρο 10 παρ. 1 του Συντάγματος: *«Καθένας ή πολλοί μαζί έχουν το δικαίωμα, τηρώντας τους νόμους του Κράτους, να αναφέρονται εγγράφως στις αρχές, οι οποίες είναι υποχρεωμένες να ενεργούν σύντομα κατά τις κείμενες διατάξεις και να απαντούν αιτιολογημένα σε εκείνον που υπέβαλε την αναφορά, σύμφωνα με το νόμο»*. Κατά το άρθρο 15 παρ. 2 του Συντάγματος: *«Η ραδιοφωνία και η τηλεόραση υπάγονται στον άμεσο έλεγχο του Κράτους. Ο έλεγχος και η επιβολή των διοικητικών κυρώσεων υπάγονται στην αποκλειστική αρμοδιότητα του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, που είναι ανεξάρτητη αρχή, όπως νόμος ορίζει. Ο άμεσος έλεγχος του Κράτους ... έχει ως σκοπό την αντικειμενική και με ίσους όρους μετάδοση πληροφοριών και ειδήσεων καθώς και 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 τον σεβασμό της αξίας του ανθρώπου και την προστασία της παιδικής ηλικίας και της νεότητας ...»*. Κατά το άρθρο 5 παρ. 8 του Ν.2863/2000: *«Οι αποφάσεις του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης ... αποτελούν εκτελεστές διοικητικές πράξεις ... Κατά των αποφάσεων του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης μπορεί να ασκηθούν αίτηση ακυρώσεως*

ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, καθώς και οι προβλεπόμενες στο Σύνταγμα και τη 3 νομοθεσία διοικητικές προσφυγές ... ». Τέλος, κατά το άρθρο 24 παρ. 1 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν.2690/1999): *«Αν από τις σχετικές διατάξεις δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης της, κατά το επόμενο άρθρο, ειδικής διοικητικής ή ενδικοφανούς προσφυγής, ο ενδιαφερόμενος, για την αποκατάσταση υλικής ή ηθικής βλάβης των εννόμων συμφερόντων του, που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί, για οποιονδήποτε λόγο, με αίτησή του, να ζητήσει, είτε από τη διοικητική αρχή η οποία εξέδωσε την πράξη, την ανάκληση ή την τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας), είτε, από την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωσή της (ιεραρχική προσφυγή)».*

Από τον συνδυασμό και τη λογική ερμηνεία των ρυθμίσεων αυτών συνάγονται τα ακόλουθα:

(Α) Ότι το πρόσωπο, για το οποίο εκδόθηκε βλαπτική των συμφερόντων του απόφαση του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης και το οποίο (εκλήθη και) έλαβε κανονικά μέρος στη σχετική διαδικασία και ανέπτυξε τους υπερασπιστικούς του ισχυρισμούς (ή-πάντως-του δόθηκε η δυνατότητα να εκθέσει τις επί της υποθέσεως απόψεις του αλλά δεν το έπραξε), δύναται μεν να υποβάλει αναφορά, κατά το άρθρο 10 του Συντάγματος (την οποία το ΕΣΡ υποχρεούται να παραλάβει) δεν δικαιούται όμως να ζητήσει την ουσιαστική επανάκριση του ίδιου ζητήματος και την ανάκληση ή τροποποίηση της εις βάρος του αποφάσεως, παρά μόνον: (α) Εάν επικαλείται νομικό ή ουσιαστικό σφάλμα αυτής που θεμελιώνεται σε (νομικώς ουσιώδη) νέα δεδομένα, ήτοι δεδομένα που διαμορφώθηκαν ή κατέστησαν γνωστά στο βλαπτόμενο πρόσωπο μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας στην οποία στηρίχθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση (διοικητική πράξη) και τα οποία ως εκ τούτου δεν ήταν δυνατόν να προσκομισθούν και να ληφθούν υπόψιν από το κρίναν όργανο της υποθέσεως. (β) Εάν το επικαλούμενο (βλαπτικό για τον αιτούντα) σφάλμα προκύπτει από την ίδια την διοικητική πράξη.

(Β) Ότι η τυχόν αίτηση που υποβάλλεται, εκ μέρους του βλαπτομένου, από την απόφαση του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, για ανάκληση ή μεταρρύθμιση αυτής χωρίς την επίκληση νέων δεδομένων ή σφάλματος που προκύπτει από την ίδια την απόφαση, κατά τα προεκτεθέντα, δεν είναι παραδεκτή και γι' αυτό πρέπει να τυγχάνει αρνητικής «απαντήσεως», κατά την έννοια του άρθρου 10 του Συντάγματος, η σχετική δε «απάντηση», ανεξάρτητα από την τυπική της μορφή, δεν είναι εκτελεστέ διοικητική πράξη (πρβλ. ΣτΕ 2855/2013, 4393/2013, 4519/2014, 4596/2015, 671/2016).

II. Πραγματικό μέρος

Με την προσβαλλομένη επεβλήθη στην εταιρεία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΛΥΜΝΟΥ ΑΕ», φορέα του τηλεοπτικού σταθμού με τον διακριτικό τίτλο «ΑΙΓΑΙΟ TV», η διοικητική κύρωση της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας του σταθμού για επτά ημέρες, υπό το ακόλουθο -κατά λέξιν- σκεπτικό: « Το ΕΣΡ με τα υπ' αριθμ πρωτ. 1108/2.3.2018 και 3297/2018 έγγραφα του προς την εγκαλούμενη εταιρεία, της γνωστοποίησε τις καταγγελίες του Αγαθοκλή Μαργώνη και ζήτησε να τοποθετηθεί επί των ισχυρισμών που αφορούσαν στην αλλαγή της μετοχικής της σύνθεσης. Η ελεγχόμενη εταιρεία δεν απάντησε και μετά ταύτα, το ΕΣΡ με την υπ' αριθμ πρωτ. 1291/2019 κλήση κάλεσε την εταιρεία σε εξηγήσεις για ενδεχόμενη παραβίαση των διατάξεων του άρθρου 1 παρ. 17 του Ν 2328/1995. Η συζήτηση της υποθέσεως έλαβε χώρα την 1.4.2019. Η εταιρεία εκπροσωπήθηκε δια του Δημητρίου Σφακιανάκη δικηγόρου Αθηνών ο οποίος ζήτησε και έλαβε προθεσμία να υποβάλει υπόμνημα και έγγραφα έως την 16.4.2019. Υπεβλήθη δε την ίδια ημέρα το με αριθμό πρωτ. 1959/1.4.2019 υπόμνημα και σχετικά έγγραφα (στοιχεία από το ΓΕΜΗ, το καταστατικό της εταιρείας, μη υπογεγραμμένες ΥΔ των μετόχων). Την 16.4.2019 ο σταθμός ζήτησε παράταση 10 επιπλέον ημερών για την συμπλήρωση του φακέλου και την υποβολή των εκζητηθέντων εγγράφων καθώς και των στοιχείων του ΠΔ 310/1996 τα οποία δεν έχουν υποβληθεί στο ΕΣΡ από το 2017 και σε έγχαρτη μορφή από το 2013. Ο σταθμός δεν υπέβαλε κανένα πρόσθετο στοιχείο πέραν όσων είχαν υποβληθεί κατά την παράσταση ενώπιον της Ολομέλειας την 1.4.2019.

Επιπροσθέτως, από τα υποβληθέντα στοιχεία διαπιστώθηκε ότι η εταιρία στερείται διοικητικού συμβουλίου, αφού η θητεία του προηγούμενου έληξε την 30.6.2018 όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ΓΕΜΗ (έγγραφο με αριθμό πρωτ. 1788/27.3.2019) . Από το πρακτικό της ΓΣ της 1.8.2018, το οποίο υπεβλήθη σε φωτοτυπία από την ελεγχόμενη εταιρεία, προκύπτει επίσης ότι έχει γίνει αλλαγή στην μετοχική της σύνθεση, η οποία δεν έχει γνωστοποιηθεί στο ΕΣΡ. Επίσης δεν έχει ανακοινωθεί στο ΓΕΜΗ η εκλογή του νέου διοικητικού συμβουλίου που έγινε την ίδια μέρα. Υπό τα εκτεθέντα, η παράλειψη της εγκαλουμένης να γνωστοποιήσει στο ΕΣΡ τα στοιχεία που αφορούν στην λειτουργία της, και ιδίως εκείνα που αφορούν στην μετοχική της σύνθεση και στην ταυτότητα των μετόχων της, συνιστά το διοικητικό αδίκημα που προβλέπεται από τους αναφερόμενους στο νομικό μέρος κανόνες. Κατά συνέπεια,

πρέπει αυτό να γίνει δεκτό και να επιβληθεί στην εγκαλουμένη διοικητική κύρωση, και δη εκείνη της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας του σταθμού επί μια εβδομάδα (κατά τα οριζόμενα στο διατακτικό), κύρωση που κρίνεται, ανάλογη κυρίως προς την σοβαρότητα της παράβασης, αλλά και προς τις περιγραφείσες ως άνω ειδικές συνθήκες υπό τις οποίες το αδίκημα διεπράχθη.»

Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας ζητάται «να ακυρωθεί η επιβληθείσα κύρωση», γίνεται δε, για την θεμελίωση του αιτήματος νεωτέρων εγγράφων στοιχείων, κα δη μεταγενεστέρων της συζητήσεως. Από τα στοιχεία αυτά προκύπτει η εκ των υστέρων συμμόρφωση της αιτούσης προς τις προαναφερόμενες νόμιμες υποχρεώσεις της. Τούτο, βεβαίως, δεν αίρει ούτε την υπαιτιότητα, ούτε την ευθύνη της αιτούσης για το τελεσθέν αδίκημα, αποτελεί όμως οπωσδήποτε λόγο επιβολής σ' αυτή επιεικέστερης διοικητικής ποινής, και δη εκείνης του προστίμου. Κατά συνέπεια, πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή η αίτηση, να ανακληθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το κυρωτικό της μέρος και να επιβληθεί στην αιτούσα ποινή προστίμου 15.000 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης δέχεται μερικώς την αίτηση της εταιρίας με την επωνυμία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΛΥΜΝΟΥ ΑΕ», ανακαλεί την υπ' αριθμ. 120/2019 απόφασή της μερικώς, και δη κατά το μέρος αυτής που αφορά την επιβολή κύρωσης. Επιβάλλει στην αιτούσα (εγκαλουμένη) εταιρία ποινή προστίμου δεκαπέντε χιλιάδες (15.000) ευρώ.

Κατά το άρθρο 4 παρ. 3 του Ν. 2328/1995, όπως έχει μετά την δια του άρθρου 23 παρ. 5 εδ. β' του Ν. 3166/2003 αντικατάστασή του, η παρούσα απόφαση κατά την προαναφερόμενη κύρωση, είναι εκτελεστή κατά:

1. Της εταιρείας ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΛΥΜΝΟΥ ΑΕ που εδρεύει στην Κάλυμνο, με ΑΦΜ 099593698, Δ.Ο.Υ ΚΑΛΥΜΝΟΥ.
2. Του Σουβλάκη Δημητρίου του Αλεξάνδρου, με ΑΦΜ 057378984, Δ.Ο.Υ. Νέας Σμύρνης, ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 17η Σεπτεμβρίου 2019 και δημοσιεύτηκε την 11η Οκτωβρίου 2019.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ