

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**ΑΠΟΦΑΣΗ
155/2019**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 24.6.2019 και ώρα 11:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, και τα μέλη Νικόλαο Κιάο, Ευαγγελία Μήτρου, Γεώργιο Πλειό και Γεώργιο Σαρειδάκη. Απόντα τα μέλη Καλλιόπη Διαμαντάκου και Βασίλειος Καραποστόλης, οι οποίοι είχαν κληθεί νομίμως. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η εξέταση της με αριθμό πρωτοκόλλου 6251/22.12.2017 αίτησης του Κωνσταντίνου Φουρναρίδη φερόμενου ως ιδιοκτήτη του ραδιοφωνικού σταθμού «ΣΤΥΛ FM» Ν. Αττικής, με την οποία ζητεί να ανακληθεί η υπ' αριθμ. 179/2009 απόφαση του ΕΣΡ και να χορηγηθεί στον σταθμό «Βεβαίωση Νομίμου Λειτουργίας».

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 36/5.2.2018, ο οποίος ανατέθηκε στον ειδικό επιστήμονα- νομικό Αλέξανδρο Οικονόμου. Ο ειδικός επιστήμων υπέβαλε την με αριθμό πρωτοκόλλου 508/15.5.2019 νομική του εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης παρέστησαν ο φερόμενος ως ιδιοκτήτης του ως άνω σταθμού Κωνσταντίνος Φουρναρίδης καθώς και ο πληρεξούσιος δικηγόρος του Αντώνιος Πετρίδης. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο, δήλωσαν ότι γνωρίζουν το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβαν δε τον λόγο και ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους. Ζήτησαν στη συνέχεια -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να του παρασχεθεί προθεσμία για την κατάθεση εγγράφου υπομνήματος μέχρι και την 9.7.2019 και ώρα 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 3665/9.7.2019 υπόμνημα.

Την 1.10.2019 και ώρα 12.00 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, και τα μέλη Καλλιόπη Διαμαντάκου, Βασίλειο Καραποστόλη, Νικόλαο Κιάο, Γιώργο Πλειό, και Ευαγγελία Μήτρου. Από το μέλος Γεώργιος Σαρειδάκης, το οποίο είχε προσκληθεί νομίμως. Ο Πρόεδρος ενημέρωσε αναλυτικά τους απόντες κατά την συζήτηση Καλλιόπη Διαμαντάκου και Βασίλειο Καραποστόλη, αναγιγνώσκοντας το υπόμνημα του αιτούντος καθώς και το σύνολο των λοιπών εγγράφων του φακέλου για την υπόθεση. Χρή γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Παρέστη επίσης και ο ανωτέρω εισηγητής, ο οποίος ανέπτυξε το ζήτημα προφορικά και αποχώρησε. Στην συνέχεια η Ολομέλεια:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Νομικό Μέρος

Κατά το άρθρο 16 § 2 του Ν. 1730/1987, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει: «Όποιος προβαίνει σε μετάδοση ή αναμετάδοση τηλεοπτικού ή ραδιοφωνικού σήματος χωρίς άδεια... τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον τριών (3) μηνών».

Κατά το άρθρο 12 § 29 του Ν. 3310/2005: « (α) Το προβλεπόμενο από τη διάταξη της παραγράφου 11 του άρθρου 7 του Ν.2328/1995 (ΦΕΚ 159 Α'), όπως ισχύει, χρονικό διάστημα ισχύος των αδειών λειτουργίας ραδιοφωνικών σταθμών παρατείνεται για τους ραδιοφωνικούς σταθμούς του Νομού Αττικής μέχρι 30.11.2005. Τρεις (3) μήνες πριν από τη λήξη της ως άνω προθεσμίας το Ε.Σ.Ρ. εκδίδει σχετική προκήρυξη.

(β) Έως τη δημοσίευση της ανωτέρω προκήρυξης, θεωρούνται νομίμως λειτουργούντες εντός των ορίων του Νομού Αττικής και με τις ίδιες τεχνικές προδιαγραφές, οι ραδιοφωνικοί σταθμοί του Νομού Αττικής, υπό τις ακόλουθες σωρευτικά προϋποθέσεις:

- i) Εφόσον αποδεδειγμένα λειτουργούσαν την 31.12.2004,
- ii) ο φορέας τους υπέβαλε αίτηση στη διαγωνιστική διαδικασία που προκηρύχθηκε με τις υπ' αριθμ. 1430/9.12.1996 (ΦΕΚ 1109 Β') και 4925/Ε/21.2.2001 (ΦΕΚ 184 Β')

αποφάσεις του Υπουργού Τύπου και Μ.Μ.Ε., όπως η τελευταία τροποποιήθηκε με τις υπ' αριθμ. 9615/Ε/10.4.2001 (ΦΕΚ 414 Β') και 17563/Ε/ 23.7.2001 (ΦΕΚ 945 Β') όμοιες, και

iii) την 31.12.2004 ανήκαν κατά πλήρη κυριότητα στο φορέα που είχε υποβάλει την αίτηση συμμετοχής του προηγούμενου εδαφίου.

Η κατά τα ως άνω νόμιμη λειτουργία καταλαμβάνει και το χρονικό διάστημα από τη δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης μέχρι τη χορήγηση αδειών, εφόσον υποβληθεί αίτηση συμμετοχής στη νέα διαγωνιστική διαδικασία.

Κατά το χρόνο της λειτουργίας τους, οι ραδιοφωνικοί σταθμοί υποχρεούνται να τηρούν τους κανόνες λειτουργίας που προβλέπονται στις ισχύουσες διατάξεις της νομοθεσίας και των κωδίκων δεοντολογίας του Ε.Σ.Ρ».

Περαιτέρω, οι παράγραφοι 3 εδάφ. α και 11 του άρθρου 6 του Ν. 2328/1995, το οποίο (άρθρο) επιγράφεται: «Τοπική Ραδιοφωνία – Φύση και λειτουργία της. Βασικές προϋποθέσεις χορήγησης και ανανέωσης αδειών ίδρυσης και λειτουργίας ραδιοφωνικών σταθμών», έχουν ως εξής: «Η άδεια ίδρυσης, εγκατάστασης και λειτουργίας αφορά εκπομπή σε ορισμένη συχνότητα». (§3)

«Επιτρέπεται η μεταβίβαση της επιχείρησης που κατέχει άδεια ραδιοφωνικού σταθμού... εφόσον τηρούνται οι προϋποθέσεις του παρόντος νόμου. Στην περίπτωση αυτή πρόκειται για καθολική μεταβίβαση της επιχείρησης και του συνόλου των βαρών της, κατά τις σχετικές κοινές διατάξεις». (§11) Κατά δε το άρθρο 11 παρ. 4 του Ν. 3592/2007: «Οι φορείς άδειας τηλεοπτικών και ραδιοφωνικών σταθμών πρέπει να διασφαλίζουν την αδιάλειπτη λειτουργία τους...». Τέλος, κατά το άρθρο 20 παρ. 1 και το άρθρο 21 παρ. 1 περ. γ του Ν. 4070/2012 (με το οποίο ενσωματώθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο σχετικές Οδηγίες της Ευρωπαϊκής Ένωσης): «Το φάσμα ραδιοσυχνοτήτων αποτελεί σπάνιο πόρο, η διαχείριση του οποίου συνιστά κυριαρχικό δικαίωμα του Κράτους, καθώς και δημόσιο αγαθό με σημαντική κοινωνική, πολιτιστική και οικονομική αξία». «Η χρήση ραδιοσυχνοτήτων επιτρέπεται στο πλαίσιο των Γενικών Αδειών. Δικαιώματα χρήσης ραδιοσυχνότητας χορηγούνται όπου κρίνεται αναγκαίο ώστε... να διαφυλάσσεται η αποτελεσματική χρήση του φάσματος... ».

Από το συνδυασμό των διατάξεων αυτών, μεταξύ τους και προς τη γενική αρχή της λογικής συνοχής και ενότητας της έννομης τάξης, συνάγονται τα ακόλουθα: (α) Ότι μεταξύ του Κράτους και του προσώπου, που χρησιμοποιούσε (αυθαιρέτως)

μια ραδιοφωνική συχνότητα στον σκοπητέο χρόνο, δημιουργείται μια ιδιόρρυθμη (sui generis) δημοσίου δικαίου έννομη σχέση (προσομοιάζουσα με εκείνη της αυθαίρετης κατοχής και χρήσης δημοσίου κτήματος), με την οποία παρέχεται στον (αυθαίρετο) χρήστη η δυνατότητα πραγματοποίησης ραδιοφωνικών εκπομπών κατά τον μεταγενέστερο της 31-12-2004 χρόνο.

(β) Ότι εξαιτίας του όλως εξαιρετικού χαρακτήρος της ρύθμισης - αφού δι' αυτής επιδιώκεται η έννομη τακτοποίηση έκνομης δραστηριότητας - και της ως εκ τούτου ανάγκης οι σχετικές διατάξεις να ερμηνεύονται στενώς, παρέχεται στον δικαιούχο η δυνατότητα χρήσης της συγκεκριμένης και μόνο συχνότητας και όχι οποιασδήποτε άλλης ή του ραδιοφωνικού φάσματος γενικώς.

(γ) Ότι για όσο χρονικό διάστημα ο σταθμός εκπέμπει ραδιοφωνικό πρόγραμμα είτε εντελώς αυθαίρετα, είτε επειδή «θεωρείται νομίμως λειτουργών», οφείλει - για την ταυτότητα του νομικού λόγου, και δη κατά μείζονα λόγο - να πληροί τις προϋποθέσεις και να τηρεί τις υποχρεώσεις που εκ της νομοθεσίας προβλέπονται για νομίμως αδειοδοτημένους ραδιοφωνικούς σταθμούς, αφού, υπό την αντίθετη εκδοχή, θα προέκυπτε το προφανές άτοπο να αποδίδεται στην βούληση του Νομοθέτη η πρόθεση να υπαγάγει τους νομοταγείς πολίτες, δηλαδή τους κατόχους νόμιμης άδειας σε δυσμενέστερη θέση έναντι των αδικοπραγούντων, δηλαδή των αυθαίρετων χρηστών του φάσματος (πρβλ. σχετικά Ολ. ΣτΕ 3578/2010 και ΑΠ 1701/2014).

(δ) Ότι ένας τέτοιος όρος ύπαρξης της έννομης σχέσης και μια αντίστοιχη υποχρέωση του χρήστη μιας ραδιοφωνικής συχνότητας είναι η διαρκής και αδιάλειπτη λειτουργία του σταθμού μέσω της συγκεκριμένης (και μόνον) συχνότητας. Θεωρείται δε διακοπή λειτουργίας η εγκατάλειψη της συχνότητας, την οποία χρησιμοποιούσε ο φορέας στον σκοπητέο χρόνο (31-12-2004), ανεξάρτητα αν αυτός άρχισε (συγχρόνως ή μεταγενεστέρως) να χρησιμοποιεί (αυθαίρετα) άλλη συχνότητα.

II. Πραγματικό Μέρος

Με την υπ' αριθμ. 66/2008 απόφαση του, το παρόν Συμβούλιο απέρριψε την από 29.6.2007 αίτηση του και εδώ αιτούντος Κων/νου Φουρναρίδη για «Χορήγηση Βεβαιώσεως Νομίμου Λειτουργίας επ' ονόματί του ως ιδιοκτησιακού φορέως του Ρ/Σ

«ΣΤΥΛ FM»...» Διέλαβε δε, κατά λέξιν, το ακόλουθο αιτιολογικό: «Ο Κωνσταντίνος Φουρναρίδης είναι ιδιοκτήτης του ραδιοφωνικού σταθμού με διακριτικό τίτλο **ΣΤΥΛ FM (πρώην RADIO GREECE FM STEREO)** Νομού Αττικής και είχε μετάσχει στην διαδικασία αδειοδοτήσεως ραδιοφωνικών σταθμών Νομού Αττικής. Όπως προκύπτει εκ του 8195/Φ386/22.3.2005 εγγράφου της ΕΕΤΤ ο εν λόγω ραδιοφωνικός σταθμός δεν εξέπεμπε κατά την 29.12.2004 και από κανένα στοιχείο δεν προκύπτει ότι εξέπεμπε κατά την κρίσιμη ημερομηνία ήτοι την 31.12.2004. Είναι αληθές ότι στο ως άνω έγγραφο της ΕΕΤΤ αναφέρεται εκπομπή από τη συχνότητα 105,50 από άγνωστο ραδιοφωνικό σταθμό, ουδόλως όμως προκύπτει ότι η εν λόγω εκπομπή πραγματοποιήθηκε από τον ως άνω ραδιοφωνικό σταθμό. Κατά το Α.Π. 58761/Φ/386/8.11.2007 έγγραφο της Ε.Ε.Τ.Τ ο εν λόγω ραδιοφωνικός σταθμός εξέπεμπε από του Μαΐου του 2005 έως του Οκτωβρίου του 2007 από τις συχνότητες 104,8 έως 105,5 πλην όμως εκ τούτου δεν προκύπτει ότι ο ραδιοφωνικός σταθμός εξέπεμπε και κατά την κρίσιμη ημερομηνία της 31.12.2004 από την συχνότητα 105.5 Η υπό κρίση αίτηση είναι ουσία αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί.» Στη συνέχεια, με τις υπ' αριθμ. 346/2008 και 179/2009 αποφάσεις του Συμβουλίου απέρριψε αντίστοιχες αιτήσεις θεραπείας που ο αιτών είχε υποβάλει. Την ανάκληση όλων των ανωτέρων αποφάσεων του Συμβουλίου ζητεί ήδη ο αιτών καθώς και τη χορήγηση σ' αυτόν βεβαιώσεως νομίμου λειτουργίας. Όμως, πλήρως αποδεικνύεται ότι, ακόμα και αν ήταν ακριβές ότι στον σκοπητέο χρόνο, ήτοι στις 31-12-2004 ο αιτών είχε σε λειτουργία ραδιοφωνικό σταθμό δια της συχνότητας 105,5 FM του νομού Αττικής, στην συνέχεια αυτός δεν έκανε (αδιαλείπτως) χρήση της αυτής συχνότητας. Ενδεικτικά περί αυτού είναι τα ακόλουθα: (α) Στην υπ' αριθμ. πρωτ. 9423/29.6.2007 αίτησή του ο (και εδώ) αιτών ανέφερε, κατά λέξιν: «Ο Ρ/Σ μου λειτουργεί και εκπέμπει σήμερα στη συχνότητα 104,8 MHz με την ονομασία «ΣΤΥΛ FM». Την 31-12-2004 ο ραδιοφωνικός μου σταθμός εξέπεμπε σήμα στους 105,5 MHz» (β) Στην κρινόμενη αίτηση θεραπείας (από 22-12-2017) διαλαμβάνονται -μεταξύ άλλων- και τα εξής: «Το έγγραφο της ΕΕΤΤ...βεβαιώνει την εκπομπή στη συχνότητα 104,9 του Ρ/Σ «ΣΤΥΛ FM» το χρονικό διάστημα του Νοεμβρίου του έτους 2004 εξέπεμπε στη συχνότητα 105,5 MHz...Το υπ' αριθμ. έγγραφο της ΕΕΤΤ, όπου καταγράφονται οι συχνότητες 105,5 και 104,8 MHz στις οποίες εξέπεμπε κατά περιόδους ο Ρ/Σ με τον διακριτικό τίτλο «ΣΤΥΛ FM» ...μεταφέρθηκα στη

συχνότητα 105,0 προκειμένου να διευκολυνθεί η εκπομπή του παραπάνω κομματικού σταθμού... Ωστόσο,...προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας η αδιάλειπτη λειτουργία του Ρ/Σ ιδιοκτησίας μου από το έτος 1991 έως και σήμερα, αρχικώς στη συχνότητα 105,5 και από το έτος 2005 και έπειτα στη συχνότητα 105,0 MHz...»

III. Υπαγωγή

Με βάση τα προεκτεθέντα, η αίτηση είναι αβάσιμη και απορριπτέα.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης απορρίπτει την αίτηση θεραπείας κατά της 179/2009 αποφάσεώς της.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 1^η Οκτωβρίου 2019 και δημοσιεύτηκε την 17^η Δεκεμβρίου 2019.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ