

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η
23/2020**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 17.9.2019 και ώρα 10:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, και τα μέλη: Καλλιόπη Διαμαντάκου, Βασίλειο Καραποστόλη, Νικόλαο Κιάο, Γεώργιο Σαρειδάκη,. Απόντα τα μέλη Ευαγγελία Μήτρου και Γεώργιος Πλειός, οι οποίοι είχαν κληθεί νομίμως. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν ο έλεγχος της λειτουργίας ή μη του Ρ/Σ «VETO FM» Ν. Κοζάνης, ιδιοκτησίας της εταιρείας ΚΟΥΤΑΒΑΣ Σ.-ΦΟΥΝΤΟΓΛΟΥ Σ. ΟΕ, με αφορμή το με αριθμ. πρωτ. ΕΣΡ 4878/19-12-2016 έγγραφο της ΕΕΤΤ. Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 12/16.1.2017.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης παρέστησαν ο Σπύρος Κουταβάς, εκπρόσωπος του σταθμού και πλειοψηφών εταίρος της λειτουργούσης τον σταθμό εταιρίας, και ο Σπυρίδων Αρώνης, πληρεξούσιος δικηγόρος. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο, οι εκπρόσωποι δήλωσαν ότι γνωρίζουν το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβαν δε τον λόγο και ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους. Ζήτησαν στη συνέχεια -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να τους παρασχεθεί προθεσμία για την κατάθεση εγγράφου υπομνήματος μέχρι και την 7.10.2019 και ώρα 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός στη συνέχεια κατέθεσε υπόμνημα με αριθμό πρωτοκόλλου 4465/30.9.2018 καθώς και το υπ. αριθμ. πρωτοκόλλου 4592/7.10.2019 συμπληρωματικό υπόμνημα. Είχε επίσης καταθέσει το υπ' αριθμ. 3948/5.8.2019 υπόμνημα.

Την 25.5.2020 και ώρα 11.00 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας «e-presence.gov.gr» επί της υποθέσεως, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο και τα μέλη: Καλλιόπη Διαμαντάκου, Βασίλειο Καραποστόλη, Νικόλαο Κιάο, Ευαγγελία Μήτρου, Γεώργιο Πλειό και Γεώργιο Σαρειδάκη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Ο Πρόεδρος ενημέρωσε αναλυτικά τους απόντες κατά την συζήτηση Γιώργο Πλειό και Ευαγγελία Μήτρου αναγιγνώσκοντας τα υπομνήματα του εγκαλουμένου και το σύνολο των λοιπών εγγράφων του φακέλου για την υπόθεση.

Στη συνέχεια, η Ολομέλεια αφού μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

I. Νομικό Μέρος

1. 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, που λαμβάνει και τη μορφή του καθεστώτος της προηγούμενης άδειας, 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 το σεβασμό της αξίας του ανθρώπου και την προστασία της παιδικής ηλικίας και της νεότητας».*

2. Κατά το άρθρο 53 παρ. 1 του Ν. 2778/1999: *«Οι ραδιοφωνικοί σταθμοί, που λειτουργούσαν την 1η Νοεμβρίου 1999, θεωρούνται ως νομίμως λειτουργούντες μέχρι την έκδοση της απόφασης του Υπουργού Τύπου και Μέσων Μαζικής Ενημέρωσης η οποία προβλέπεται στο άρθρο 7 παρ. 2 του ν. 2328/ 1995, για την προκήρυξη συγκεκριμένων θέσεων αδειών λειτουργίας τοπικών ραδιοφωνικών σταθμών».*

3. Περαιτέρω, οι παράγραφοι 3 εδαφ. 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» (παρ. 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 διατάξεις». (παρ. 11)

4. Κατά το άρθρο 53 παρ. 2 του Ν 2778/1999: «2. Οι αναφερόμενοι στην προηγούμενη παράγραφο ραδιοφωνικοί σταθμοί οφείλουν να τηρούν τους προβλεπόμενους στο άρθρο 8 του ν. 2328/1995 κανόνες λειτουργίας, καθώς και αυτούς που προβλέπονται από τους ισχύοντες κώδικες δεοντολογίας του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης. Η παραβίαση των ανωτέρω κανόνων η οποία διαπιστώνεται με βάση τεκμηριωμένη και ειδικά αιτιολογημένη καταγγελία παντός έχοντος έννομο συμφέρον, έχει ως συνέπεια την άμεση διακοπή λειτουργίας του ραδιοφωνικού σταθμού, με απόφαση του Υπουργού Τύπου και Μέσων Μαζικής Ενημέρωσης, ...»

5. Κατά το άρθρο 11 παρ. 4 του Ν. 3592/2007: «Οι φορείς άδειας τηλεοπτικών και ραδιοφωνικών σταθμών πρέπει να διασφαλίζουν την αδιάλειπτη λειτουργία τους...».

6. 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 μια ραδιοφωνική συχνότητα δημιουργείται μια ιδιόρρυθμη (*sui generis*) δημοσίου δικαίου έννομη σχέση (προσομοιάζουσα με εκείνη της κατοχής και χρήσης δημοσίου κτήματος), με

την οποία παρέχεται στον χρήστη η δυνατότητα πραγματοποίησης ραδιοφωνικών εκπομπών κατά τον μεταγενέστερο της 1.11.1999 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. σχετικώς 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, η διακοπή της λειτουργίας του οποίου επιφέρει αυτοδίκαιη κατάργηση της όλης έννομης σχέσης μεταξύ του δικαιούχου και του Κράτους (το οποίο μάλιστα, με βάση και τους διεθνείς κανόνες, δεν έχει δικαίωμα αποθεματοποίησης του ραδιοφωνικού ή του τηλεοπτικού φάσματος). Θεωρείται δε διακοπή λειτουργίας (και) η εγκατάλειψη της συχνότητας την οποία χρησιμοποιούσε ο φορέας στον σκοπητέο χρόνο (1-11-1999), ανεξάρτητα αν αυτός άρχισε (συγχρόνως ή μεταγενεστέρως) να χρησιμοποιεί (αυθαίρετως) άλλη συχνότητα.

II. Πραγματικό Μέρος

Από το σύνολο των εγγράφων του φακέλου και τους ισχυρισμούς και (κυρίως) τις παραδοχές της φερόμενης ως λειτουργούσης τον σταθμό εταιρίας προκύπτουν τα ακόλουθα: Στον νομό Κοζάνης λειτουργούσε (αυθαίρετα) την 1-11-1999 τοπικός ραδιοφωνικός σταθμός από την συχνότητα 103 FM, ο οποίος περιήλθε στην ανωτέρω

εταιρία ύστερα από μεταβίβασή του κατά το έτος 2009. Με βάση το άρθρο 53 του Ν.2778/1999 ο σταθμός αυτός θεωρήθηκε «νομίμως λειτουργών», εκδόθηκε δε σχετικώς η υπ' αριθμ. 29/26-5-2005 «βεβαίωση νομίμου λειτουργίας» του ΕΣΡ. Με την υπ' αριθμ. 277/2010 απόφαση του ΕΣΡ βεβαιώνεται ότι «ο ραδιοφωνικός σταθμός με τον διακριτικό τίτλο VETO (Πρώην RADIOCITY 99 FM) Νομού Κοζάνης δικαιούται να εκπέμπει από την συχνότητα 103 MHz και από τη θέση Μεταξάς». Κατά της απόφασης αυτής η εταιρία άσκησε διαδοχικώς δύο αιτήσεις θεραπείας, οι οποίες απερρίφθησαν με τις αποφάσεις 503/2010 και 36/2012, αντιστοίχως. Παρά ταύτα, η εταιρία, αφού εγκατέλειψε την συχνότητα που ο δικαιούχος της είχε καταλάβει και χρησιμοποιούσε την 1-11-1999 «μετατοπίστηκε» αυθαίρετα σε άλλη συχνότητα και δη σε εκείνη των 91 FM. Ενδεικτικά περί αυτού είναι τα ακόλουθα αποσπάσματα του από 30-9-2019 υπομνήματος της εταιρίας (ΑΠ 4465/30-9-2019) : (α) «Ο εν λόγω ραδιοφωνικός σταθμός της Λάρισας για τους δικούς του λόγους δεν θέλει να εκπέμπουμε στον δίαυλο 91 FM από την Κοζάνη. Επειδή όμως αυτό δεν είναι δυνατό, αφενός για τεχνικούς λόγους, αφετέρου δε ο δίαυλος 91 είναι η νόμιμη συχνότητα εκπομπής του σταθμού μας, θέλει να κλείσουμε». (β) «Επί του θέματος... διευκρινίζουμε ότι ο σταθμός μας εξέπεμπε πάντοτε από την συχνότητα 91 FM από την οποία εκπέμπουμε και σήμερα». Χαρακτηριστικό είναι επίσης το κατωτέρω απόσπασμα από το αιτιολογικό της 717/8-5-2014 απόφασης της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων, που αφορά τον συγκεκριμένο ραδιοφωνικό σταθμό: «Σχετικώς κατετέθη ... υπόμνημα δια του οποίου η ανωτέρω (σημ: νοείται η λειτουργούσα τον σταθμό εταιρία) ενέμεινε...περί του ότι η μεταφορά της στη συχνότητα 91 MHz από εκείνη των 103 MHz στην οποία εξέπεμπε σύμφωνα με τα στοιχεία του ΕΣΡ την 1-11-1999 έλαβε χώρα προκειμένου να αποφευχθούν οι παρεμβολές που δεχόταν η εκπομπή του σταθμού της εκ της ταυτόχρονης εκπομπής έτερων νομίμως λειτουργούντων ραδιοφωνικών σταθμών στην ίδια συχνότητα από όμορες θέσεις...»

III. Υπαγωγή

Ενόψει τούτων και με βάση τα προεκτεθέντα, η μεν έννομη σχέση του φορέως, που λειτουργούσε τον σταθμό με την ραδιοφωνική συχνότητα 103 FM, έχει προ πολλού καταργηθεί (πράγμα που πρέπει να αναγνωρισθεί), η δε χρήση άλλης συχνότητας

είναι αυθαίρετη. Κατά συνέπεια, πρέπει να αποφασισθεί και η διαγραφή του σταθμού από τον Πίνακα των Λειτουργούντων Ραδιοφωνικών Σταθμών του ΕΣΡ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης διαπιστώνει ότι ο ραδιοφωνικός σταθμός με τον διακριτικό τίτλο «VETO 91,0 (πρώην RADIO CITY 91 FM)» έχει παύσει να λειτουργεί από την συχνότητα 103 MHz του νομού Κοζάνης. Αποφασίζει την διαγραφή του από τον Πίνακα Λειτουργούντων Ραδιοφωνικών Σταθμών.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε την 25^η Μαΐου 2020 και δημοσιεύθηκε την 15^η Ιουνίου 2020.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ