

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η
163/2019**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 18.3.2019 και ώρα 10:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, Ξενοφόντα Μορώνη, αντιπρόεδρο, και τα μέλη Καλλιόπη Διαμαντάκου, Βασίλειο Καραποστόλη, Νικόλαο Κιάο, Ευαγγελία Μήτρου Γιώργιο Πλειό, Γεώργιο Σαρειδάκη και Δήμητρα Παπαδοπούλου. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν: (1) Η υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου ΕΣΡ 37/4-1-2019 καταγγελία της εταιρίας με ην επωνυμία «LEFT MEDIA Ανώνυμος Ραδιοφωνική και Τηλεοπτική Εταιρεία», ως ιδιοκτησιακού φορέως του ραδιοφωνικού σταθμού «Στο Κόκκινο» Ν. Αττικής κατά εταιρίας με την επωνυμία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΕΧΠΡΕΣ Μ. ΕΠΕ» ως φορέως ραδιοφωνικού σταθμού Ν. Θεσσαλονίκης με συχνότητα 93,4 FM, για παράνομη χρήση διακριτικού τίτλου. (2) Η υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου ΕΣΡ 25/3.1.2019 «Δήλωση αλλαγής επωνυμίας και διακριτικού σήματος» της εταιρίας με την επωνυμία «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ», φορέως ραδιοφωνικού σταθμού Θεσσαλονίκης με συχνότητα 91,4FM. (3) Η υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου ΕΣΡ 729/12.2.2019 κοινή αίτηση των εταιριών «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ» και «LEFT MEDIA ΑΕ» για έγκριση δικτύωσης των ραδιοφωνικών σταθμών τους.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 54/15.2.2019, ο οποίος ανατέθηκε στον ειδικό επιστήμονα-νομικό Αλέξανδρο Οικονόμου, που υπέβαλε την υπ' αριθμ. πρωτοκόλλου 202/ΕΣ/19.2.2019 νομική του εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, για λογαριασμό των εταιριών «LEFT MEDIA Ανώνυμος Ραδιοφωνική και Τηλεοπτική Εταιρεία» και της «Αθανάσιος Κομνής και Σία ΕΕ» παρέστη ο πληρεξούσιος δικηγόρος τους Αντώνης Πετρίδης. Για λογαριασμό της εταιρίας «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΕΞΠΡΕΣ Μ. ΕΠΕ» παρέστη ο πληρεξούσιος δικηγόρος της Αριστείδης Γκέρδης. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο, οι πληρεξούσιοι δικηγόροι 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 1.4.2019 και ώρα 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Η εταιρία «LEFT MEDIA Ανώνυμος Ραδιοφωνική και Τηλεοπτική Εταιρεία» κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 1935/1.4.2019 υπόμνημά της, η εταιρία «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ κατέθεσε το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 1934/1.4.2019 υπόμνημά της ενώ η εταιρία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΕΧΠΡΕΣ Μ. ΕΠΕ» κατέθεσε το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 1969/2.4.2019 υπόμνημά της .

Την 7.10.2019 και ώρα 11.00 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, Ευαγγελία Μήτρου, Γεώργιο Πλειό και Γεώργιο Σαρειδάκη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Παρέστη επίσης και ο ανωτέρω εισηγητής, ο οποίος ανέπτυξε το ζήτημα προφορικά και αποχώρησε. Η Ολομέλεια, αφού μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

I. Νομικό Μέρος

Από τις διατάξεις των άρθρων 1 παρ. 3α, 3, 7, 20, 30 παρ 2στ, 38 και 47 του Ν.4679/2020 «Εμπορικά σήματα ενσωμάτωση της Οδηγίας (ΕΕ) 2015/2436...» και τις αντίστοιχες διατάξεις του προϊσχύσαντος Ν.4072/2012 προκύπτει αφενός μεν ότι το νομίμως καταχωρημένο εμπορικό σήμα παρέχει στον δικαιούχο (απόλυτο) δικαίωμα αποκλειστικής χρήσης αυτού, αφετέρου δε ότι δεν είναι επιτρεπτός ο

παρεμπίπτων έλεγχος ζητημάτων που αφορούν αμφισβήτηση δικαιωμάτων επί εμπορικού σήματος είτε στα πλαίσια δικαστικών διαδικασιών άλλων από εκείνες που θεσπίζονται στην σχετική με τα σήματα νομοθεσία (βλ. Μονομελές Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης 4713/2019 προσκομιζόμενη, και εκεί περαιτέρω παραπομπές) – είτε κατά μείζονα λόγο- ενώπιον διοικητικών διαδικασιών άλλων από εκείνες που θεσπίζονται για την κατοχύρωση δικαιωμάτων επί συγκεκριμένου σήματος. Εκ τούτων παρέπεται ότι το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης, όταν υφίσταται (γνωστή σ' αυτό) αντιδικία μεταξύ τηλεοπτικών ή ραδιοφωνικών σταθμών σχετικά με την χρήση εμπορικού σήματος (ή άλλου συναφούς διακριτικού γνωρίσματος), δεν επιτρέπεται να καταχωρεί οποιαδήποτε γνωστοποιούμενη σ' αυτό μονομερώς σχετική μεταβολή στα δημόσια (έγχαρτα ή ηλεκτρονικά) βιβλία που τηρούνται στην υπηρεσία του, πριν επιλυθεί αρμοδίως η μεταξύ των αντιδικούντων διαφορά.

II. Πραγματικό Μέρος

Στην προκειμένη περίπτωση, από τα έγγραφα του φακέλου και τους ισχυρισμούς των εμπλεκόμενων στο κρινόμενο ζήτημα ραδιοφωνικών σταθμών προκύπτει ότι η υπόθεση έχει ως εξής:

(1) Η εδρεύουσα στην Αθήνα εταιρία με την επωνυμία «LEFT MEDIA Ανώνυμος Ραδιοφωνική και Τηλεοπτική Εταιρεία» (Εφεξής: «LEFT MEDIA») λειτουργεί από ετών στην Αττική, και δη στην συχνότητα 105,5 FM, ραδιοφωνικό σταθμό με τον διακριτικό τίτλο «ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ».

(2) Την 20-11-2013 η εταιρία «LEFT MEDIA» προήλθε σε συμφωνία με την εδρεύουσα στη Θεσσαλονίκη εταιρία με την επωνυμία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΕΞΠΡΕΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ» (Εφεξής: «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ»), η οποία λειτουργεί στην Θεσσαλονίκη ραδιοφωνικό σταθμό από την συχνότητα 93,4 FM, με την οποία (συμφωνία) η πρώτη παραχώρησε «το δικαίωμα της αναμετάδοσης του προγράμματος του ραδιοφωνικού σταθμού της» στην δεύτερη, και δη «στο μέγιστο επιτρεπόμενο όριο των πέντε (5) ωρών ημερησίως κατά τη διάταξη του ν.2328/1995, αρθρ. 6 παρ. 15». Στην ίδια σύμβαση ορίστηκε ότι «η διάρκεια ισχύος του παρόντος είναι πέντε (5) έτη και άρχεται από τις 17-11-2013».

(3) Συγχρόνως οι δύο εταιρίες ζήτησαν από το ΕΣΡ και έγινε δεκτό κοινό αίτημά τους για δικτύωση των ραδιοφωνικών τους σταθμών, ενώ [προκειμένου να υλοποιηθούν τα μεταξύ τους συμφωνηθέντα και η εγκριθείσα δικτύωση], η εταιρία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ» άλλαξε τον διακριτικό τίτλο του σταθμού της από «PROCKA fm 93,4» σε «στο ΚΟΚΚΙΝΟ 93,4», γνωστοποιώντας την μεταβολή στο ΕΣΡ με το από 17-11-2013 έγγραφό της (ΑΠ 9352/20-11-2013).

(4) Ενώ επέκειτο η λήξη της συμφωνημένης (πενταετούς) συνεργασίας τους και της αντίστοιχης δικτύωσης των σταθμών τους, οι δυο εταιρίες αποφάσισαν να μην τις ανανεώσουν, η δε εξ αυτών «LEFT MEDIA» συνήψε την 1 Ιανουαρίου 2019 έγγραφο «ιδιωτικό συμφωνητικό δικτύωσης» με την εδρεύουσα στη Θεσσαλονίκη εταιρία με την επωνυμία «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», η οποία λειτουργεί στη Θεσσαλονίκη ραδιοφωνικό σταθμό από την συχνότητα 91,4 FM. Στο συμφωνητικό αυτό ορίστηκε ότι η εταιρία «LEFT MEDIA» παραχωρεί στην αντισυμβαλλομένη της «τα δικαιώματα αποκλειστικής τοπικής μετάδοσης του ηχητικού ραδιοφωνικού προγράμματος» του σταθμού της και ότι η τελευταία «αποδέχεται να αναμεταδίδει αυτό σε δικτύωση...καθημερινά και για μέχρι 5 ώρες συνολικά ημερησίως».

(5) Ενόψει της εξέλιξης αυτής, η εταιρία «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» υπέβαλε στο ΕΣΡ την κρινόμενη υπό ΑΠ 25/3-1-2019 «δήλωση αλλαγής επωνυμίας και διακριτικού σήματος» στην οποία αναφέρει, κατά λέξιν, (και) τα ακόλουθα: «Με την παρούσα σας δηλώνουμε ότι από την 1-1-2019 ο ραδιοφωνικός σταθμός «ΜΩΒ» (πρώην «Ο ΗΛΙΟΣ ΤΟΥ ΒΟΡΡΑ») που εκπέμπει στη συχνότητα 91,4 MHz για το Νόμο Θεσσαλονίκης αλλάζει το διακριτικό του γνώρισμα σε «91,4 FM ΚΟΚΚΙΝΟ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ». Παρακαλούμε για τις δικές σας ενέργειες καταχώρησης». Περαιτέρω, με κοινό αίτημά τους οι εταιρίες «LEFT MEDIA» και «ΚΟΜΝΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» υπέβαλαν στο ΕΣΡ κοινό αίτημα (ΑΠ 729/12-2-2019) για έγκριση της μεταξύ των ραδιοφωνικών σταθμών τους δικτύωσης κατά τα μεταξύ τους συμφωνηθέντα.

(6) Νωρίτερα, η εταιρία «LEFT MEDIA» υπέβαλε στο ΕΣΡ την από 4-1-2019 καταγγελία της (ΑΠ 37/4-1-2019) κατά της εταιρίας «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ», στην οποία, μεταξύ άλλων, διαλαμβάνει κατά λέξιν τα εξής: «...Η καταγγελλόμενη συνεχίζει, παρά την λήξη του Συμφωνητικού, να χρησιμοποιεί παρανόμως...το

διακριτικό μας σήμα «ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ»...παραβιάζοντας κατάφωρα το δικαίωμά μας επί του καταχωρημένου σήματός μας, όπως αυτό κατοχυρώνεται στην περί σημάτων νομοθεσία....αφού εμείς έχουμε ανανεώσει μέχρι το 2026 την χρήση του διακριτικού μας σήματος «105,5 ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ»...Καλούμε το ΕΣΡ να προβεί στις προσήκουσες ενέργειες για την προστασία μας, την άρση της προσβολής από την καταγγελλόμενη και την παράλειψη της παραβίασης στο μέλλον».

(7) Αντιθέτως, η εταιρία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ» υποστηρίζει τα ακόλουθα: «...την επιλογή του διακριτικού τίτλου του ραδιοφωνικού σταθμού μου (ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ) την έκανα πριν την έναρξη και ανεξάρτητα από την επακολουθήσασα συνεργασία μου με την εν λόγω εταιρία (σημ: δηλαδή την «LEFT MEDIA») που χρησιμοποιεί το σήμα «105,5 ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ» για τίτλο του τοπικού (Ν. Αττικής) ενημερωτικού ραδιοφωνικού σταθμού της» (σελ. 4 του από 27-3-2019 υπομνήματος της). «...η εταιρία μας προ πέντε και πλέον ετών κατοχύρωσε το διακριτικό τίτλο ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ 93,4...για όλο τον νομό Θεσσαλονίκης...μόνη αυτή έχει έκτοτε δικαίωμα χρήσης του συγκεκριμένου διακριτικού τίτλου....Επομένως, η δήλωση που υπέβαλε εντελώς πρόσφατα στην Υπηρεσία σας η εταιρία με την επωνυμία «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΜΝΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ»... δεν είναι νόμιμη και δεν πρέπει να γίνει αποδεκτή..... Συνιστά αντιγραφή και αντιποίηση του διακριτικού τίτλου/γνωρίσματος του ραδιοφωνικού σταθμού της εταιρίας μας...» (από 31-1-2019 έγγραφο προς το ΕΣΡ- ΑΠ 630/7-2-2019).

(8) Με αίτησή της στο Μονομελές Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης, η εταιρία «LEFT MEDIA» ζήτησε «να υποχρεωθεί προσωρινά» η εταιρία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ» «να πάψει την παράνομη και αυθαίρετη χρήση του διακριτικού τίτλου “ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ” και να μην την επαναλάβει στο μέλλον», εκθέτοντας ότι η ίδια η αιτούσα «έχει κατοχυρώσει από το έτος 2006 το ημεδαπό σήμα «105,5 ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ» και συνεπώς είναι αποκλειστική δικαιούχος του ως άνω καταχωρημένου σήματος. Το Δικαστήριο, με την 4713/2019 απόφασή του (δικάζοντας κατά την διαδικασία των ασφαλιστικών μέτρων) απέρριψε την αίτηση επειδή η καταχώρηση του επίμαχου σήματος δεν είχε γίνει στο όνομα της εταιρίας «LEFT MEDIA» αλλά στο όνομα φυσικού προσώπου.

II. Υπαγωγή

Με βάση τα προεκτεθέντα: (α) Δεν είναι επιτρεπτό να εξετασθεί από το παρόν Συμβούλιο η ουσιαστική βασιμότητα της ανωτέρω καταγγελίας και του διαλαμβανόμενου σ' αυτή αιτήματος της εταιρίας, «LEFT MEDIA» πριν επιλυθεί δικαστικώς η ιδιωτικού δικαίου διαφορά της με την εταιρία «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ».

(β) Δεν είναι επιτρεπτό να καταχωρηθεί αδιαστίκτως στο οικείο μητρώο του ΕΣΡ η δήλωση της εταιρίας «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΜΝΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ» περί αλλαγής του διακριτικού γνωρίσματος του σταθμού της από «ΜΩΒ» σε «91,4 FM ΣΤΟ ΚΟΚΚΙΝΟ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ», πριν επιλυθεί δικαστικώς η ανωτέρω αστική διαφορά μεταξύ των εταιριών «ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ» και «LEFT MEDIA», από την οποία αντλεί το σχετικό δικαίωμα η αιτούσα.

Ενόψει αυτών η Ολομέλεια πρέπει να απόσχει από την εξέταση των ανωτέρω θεμάτων.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης αποφασίζει να απόσχει από την εξέταση των αναφερόμενων στο σκεπτικό ζητημάτων μέχρι την δικαστική επίλυση της εκεί αναφερόμενης ιδιωτικού δικαίου διαφοράς.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε την 7^η Οκτωβρίου 2019 και δημοσιεύθηκε την 4^η Δεκεμβρίου 2020.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ