

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Α Π Ο Φ Α Σ Η

191/2024

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση της Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 23.9.2024 και ώρα 11:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Ευτέρπη Κουτζαμάνη-Δρίλια, πρόεδρο, Ιωάννη Πολίτη, αντιπρόεδρο, και τα μέλη: Σωκράτη Τσιγλιά, Δημήτριο Σταυρόπουλο, Ευύχιο Παλλήκαρη, Σπυρίδωνα Χρυσοφώτη, Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Γεώργιο Βλαβιανό και Ιωάννη Μιχελάκη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η εξέταση της με αριθμό πρωτοκόλλου 3976/25.6.2024 αίτησης θεραπείας της εταιρείας με την επωνυμία «Β. ΣΚΟΥΤΑΡΑΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ Α.Ε.», ιδιοκτήτριας του ραδιοφωνικού σταθμού με τον διακριτικό τίτλο «ΡΑΔΙΟ ΚΡΗΤΗ» Ν. Ηρακλείου, με την οποία αιτείται την ανάκληση άλλως τη μεταρρύθμιση των με αριθμό 173/2023 και 201/2022 αποφάσεων του ΕΣΡ, λόγω πλημμελούς αιτιολογίας, ως προς την επιλογή της επιβληθείσας διοικητικής κύρωσης του προστίμου και εσφαλμένης εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 4 παρ. 1 του Ν. 2328/1995 και της αρχής της αναλογικότητας.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 206/1.7.2024, ο οποίος ανατέθηκε στον ειδικό επιστήμονα-νομικό Αντώνιο Κεχρή. Ο ειδικός επιστήμων υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 1117/ΕΣ/9.7.2024 νομική του εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης παρέστη για λογαριασμό της λειτουργούσης τον τηλεοπτικό σταθμό ως άνω εταιρείας, η πληρεξούσια δικηγόρος της Χαρίκλεια Γέραλη. Ερωτηθείσα από την Πρόεδρο, η Δικηγόρος δήλωσε ότι γνωρίζει το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβε δε τον λόγο και ανέπτυξε τους ισχυρισμούς της. Ζήτησε στη συνέχεια -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να της παρασχεθεί προθεσμία για την κατάθεση εγγράφου υπομνήματος μέχρι και την 4.10.2024, ώρα 14.00, και η συζήτηση

κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 5387/4.10.2024 υπόμνημα.

Την 15.10.2024 και ώρα 11.00 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως ύστερα από πρόσκληση της Προέδρου. Συγκροτήθηκε από τους: Ευτέρπη Κουτζαμάνη-Δρίλια, πρόεδρο, Ιωάννη Πολίτη, αντιπρόεδρο, και τα μέλη: Σωκράτη Τσιχλιά, Δημήτριο Σταυρόπουλο, Ευτύχιο Παλλήκαρη και Σπυρίδωνα Χρυσοφώτη (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr»), Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Γεώργιο Βλαβιανό (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr») και Ιωάννη Μιχελάκη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Παρέστη επίσης και ο ανωτέρω εισηγητής, ο οποίος ανέπτυξε προφορικά τα τιθέμενα ζητήματα. 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 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».*

2. 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».*

3. 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 κα 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 ...».

4. 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 νομοθεσία διοικητικές προσφυγές ... ».

5. 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 εκτελεστή διοικητική πράξη (πρβλ. ΣτΕ 2855/2013, 4393/2013, 4519/2014, 4596/2015, 671/2016).

II. Πραγματικό Μέρος

ι) Με την υπ' αριθμ. 201/2022 προσβαλλόμενη απόφαση του ΕΣΡ, έγιναν δεκτά τα ακόλουθα:

«Με την υπ' αριθ. 3074/30.5.2018 καταγγελία του Γιώργου Μανετάκη, μέσω διαδικτύου, διατυπώθηκε παράπονο στην Αρχή περί του περιεχομένου του προγράμματος με παρουσιαστή τον Κων/νο Συλιγάρδο, που μεταδόθηκε από τον ραδιοφωνικό σταθμό ΡΑΔΙΟ ΚΡΗΤΗ Ν. Ηρακλείου.

Με το υπ' αριθ. 3658/2.7.2018 έγγραφο του ΕΣΡ, ζητήθηκε από τον σταθμό, διά τηλεομοιοτυπίας, η αποστολή στην Αρχή μαγνητοφωνημένης ροής του ανωτέρω προγράμματος που μεταδόθηκε στις 24, 25 και 29.5.2018. Εντούτοις, από τα στοιχεία του υπηρεσιακού φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτει αποστολή της μαγνητοφωνημένης ροής προγράμματος που ζητήθηκε από το ΕΣΡ. Εξάλλου, ο σταθμός στην υπ' αριθ. 3675/3.7.2018 απαντητική επιστολή του, χωρίς να προβεί στην αποστολή των ροών προγράμματος που ζητήθηκαν από την Αρχή, αναγνώρισε ότι έλαβε το με αριθ. 3658/2.7.2018 έγγραφο του ΕΣΡ και περιορίστηκε στην υποβολή του κάτωθι αιτήματος: «Με το φαξ αυτό σας ζητάμε κι εμείς να μας κοινοποιήσετε τη συγκεκριμένη καταγγελία, προκειμένου να προβούμε στις δικές μας ενέργειες».

Διά του με αριθ. 4807/1.8.2022 υπομνήματός της, η εγκαλούμενη ισχυρίστηκε ότι, μολοντούτο, προχώρησε σε «εγγραφή των ζητηθέντων αρχείων σε υλικό φορέα και κατόπιν στην ταχυδρομική αποστολή τους στο ΕΣΡ» [σελ. 2]. Ωστόσο, δεν προσκομίζει κάποιο αποδεικτικό στοιχείο, από το οποίο να προκύπτει ότι η ως άνω αποστολή έλαβε πράγματι χώρα, ενώ, επιπλέον, διατείνεται ότι η μαγνητοφωνημένη ροή προγράμματος «δεν υπάρχει πλέον στο αρχείο του σταθμού» [σελ. 2].

Δεν καταλείπεται, επομένως, καμία απολύτως αμφιβολία ότι η εγκαλουμένη παρέλειψε (εκ προθέσεως) να αποστείλει προς έλεγχο την ζητηθείσα, από την Αρχή,

μαγνητοφωνημένη ροή προγράμματος, που μεταδόθηκε από το σταθμό της, παρόλο που – όπως αναφέρεται στο νομικό μέρος – είχε προς τούτο ιδιαίτερη νομική υποχρέωση.

Ενόψει αυτών καθίσταται σαφές ότι η εγκαλουμένη παραβίασε -εκ προθέσεως- τις αναφερόμενες στο νομικό μέρος της παρούσας υποχρεώσεις της, μην αποστέλλοντας στην Αρχή τη ζητηθείσα ροή προγράμματος, με αποτέλεσμα να γίνει πρακτικώς ανέφικτη η άσκηση των συνταγματικώς επιβαλλόμενων αρμοδιοτήτων του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης επί του περιεχομένου του μεταδιδόμενου προγράμματος του ραδιοφωνικού σταθμού της.

Κατά συνέπεια, πρέπει να επιβληθεί στην εγκαλουμένη διοικητική κύρωση και δη εκείνη του προστίμου.

Περαιτέρω, με βάση τη βαρύτητα της παραβάσεως, κρίνεται ότι το επιβλητέο πρόστιμο είναι εκείνο των τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ».

ii) Με την προσβαλλόμενη με αριθμό 173/2023 απόφαση του ΕΣΡ, έγιναν δεκτά τα εξής: «Με την υπό κρίση αίτηση θεραπείας η ιδιοκτήτρια του ραδιοφωνικού σταθμού εταιρεία δεν προσκομίζει κανένα «νέο» ουσιώδες δεδομένο υπό την προεκτεθείσα έννοια στο οποίο να μπορεί να θεμελιωθεί το υποβαλλόμενο αίτημα. Δεν υπάρχει εξάλλου στην προσβαλλόμενη απόφαση κανένα νομικό σφάλμα που να μπορεί να οδηγήσει στην ανάκληση αυτής. Επομένως, η αίτηση θεραπείας με αριθμό πρωτοκόλλου 1048/6.3.2023 πρέπει να απορριφθεί προεχόντως ως απαράδεκτη και επικουρικώς ως προφανώς αβάσιμη».

Με την υπό κρίση δεύτερη αίτηση θεραπείας με αριθμό 3976/25.6.2024 η ιδιοκτήτρια εταιρεία του ραδιοφωνικού σταθμού «ΡΑΔΙΟ ΚΡΗΤΗ» Ν. Ηρακλείου επαναδιατυπώνει, με μικρές παραλλαγές, τους ισχυρισμούς που είχε συμπεριλάβει στην αριθμ. 1048/6.3.2023 πρώτη αίτηση θεραπείας της κατά της υπ' αριθμ. 201/2022 απόφασης του ΕΣΡ. Όπως προκύπτει όμως από το σώμα των προσβαλλομένων αποφάσεων του ΕΣΡ υφίσταται εκτεταμένο, πλήρες και ειδικό αιτιολογικό, στο οποίο ουδεμία πλημμέλεια έχει παρεισφρήσει και επομένως ο ισχυρισμός της αιτούσας περί πλημμελούς αιτιολογίας προβάλλεται αβασίμως και ως εκ τούτου είναι απορριπτέος. Σύμφωνα, δε, με το άρθρο 4 παρ. 1 του Ν. 2328/1995, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 16 παρ. 1 του Ν. 2644/1998, : «η επιλογή του είδους και η επιμέτρηση των διοικητικών κυρώσεων του άρθρου αυτού γίνεται ανάλογα με τη

βαρύτητα της παραβίασης, την τηλεθέαση που συγκεντρώνει το πρόγραμμα στο πλαίσιο του οποίου τελέσθηκε η παραβίαση, το μερίδιο της αγοράς ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών που έχει τυχόν αποκτήσει η κάτοχος της άδειας, το ύψος της επένδυσης που έχει πραγματοποιηθεί ή σχεδιαστεί και την τυχόν ύπαρξη υποτροπών». Κατά την προσβαλλόμενη απόφαση, ήταν η βαρύτητα της παραβάσεως, η οποία οδήγησε το ΕΣΡ στην επιβολή χρηματικής κύρωσης 3.000 ευρώ για παραβίαση, εκ προθέσεως, της υποχρέωσης αποστολής στην Αρχή της ζητηθείσας ροής προγράμματος, «με αποτέλεσμα να γίνει πρακτικώς ανέφικτη η άσκηση των συνταγματικών επιβαλλόμενων αρμοδιοτήτων του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης επί του περιεχομένου του μεταδιδόμενου προγράμματος του ραδιοφωνικού σταθμού» της αιτούσας εταιρείας (βλ. σελ. 4 της προσβαλλομένης). Εξάλλου η ως άνω χρηματική κύρωση αφενός είναι κατάλληλη και πρόσφορη για την εξυπηρέτηση του γενικότερου δημόσιου συμφέροντος, στην οποία αποσκοπεί η ρυθμιστική αρμοδιότητα της Αρχής, αφετέρου δεν είναι η αυστηρότερη που θα μπορούσε να ληφθεί από αυτήν ενόψει της βαρύτητας της παραβίασης, σε συνδυασμό με το «οπλοστάσιο» των κυρωτικών δυνατοτήτων που παρέχει ο νομοθέτης στο ΕΣΡ (άρθρο 4 παρ. 1 και 8 παρ. 5 του Ν. 2328/1995 όπως ισχύουν). Συνιστά, μάλιστα, πρόστιμο χαμηλής εντάσεως, το οποίο ούτε είναι προδήλως ακατάλληλο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού, ούτε οι δυσμενείς συνέπειές του τελούν σε προφανή δυσαναλογία ή υπερακοντίζουν τον επιδιωκόμενο σκοπό. Όπως, λοιπόν, προκύπτει από το σώμα της προσβαλλόμενης απόφασης, γίνεται με σαφήνεια παρουσίαση των στοιχείων που έλαβε το Συμβούλιο υπ' όψιν του για την επιμέτρηση και επιβολή της ως άνω χρηματικής κύρωσης, χωρίς να παρατηρείται απόκλιση από τις διατάξεις των άρθρων 4 παρ. 1 και 8 παρ. 5 του Ν. 2328/1995, όπως ισχύουν και χωρίς να υφίσταται περίπτωση παραβίασης της αρχής της αναλογικότητας.

Περαιτέρω, την από 25.7.2024 υπεύθυνη δήλωση του Α, την οποία απέστειλε η αιτούσα στο ΕΣΡ (ΑΠ ΕΣΡ 4544/29.7.2024) με την παράκληση να καταχωρηθεί, ως πρόσθετο στοιχείο, στην με αριθμό πρωτ. ΑΠ ΕΣΡ 3976/25.6.2024 αίτηση θεραπείας της, το περιεχόμενο της οποίας θεωρεί ως νέο στοιχείο και επί του οποίου επιχειρεί να βασίσει τον ισχυρισμό της, ότι το επίμαχο υλικό εστάλη στο ΕΣΡ, μέσω ΕΛΤΑ, τον Ιούλιο του έτους 2018 με συστημένη επιστολή, ανάγεται σε χρόνο προ έξι ετών και μπορούσε να έχει προσκομισθεί τόσο κατά την αρχική ακρόαση της υπόθεσης (11.7.2022) όσο και κατά την κατάθεση της πρώτης αίτησης θεραπείας (6.3.2023) που ακολούθησε.

III. Υπαγωγή

Με την υπό κρίση αίτηση θεραπείας η ιδιοκτήτρια του ραδιοφωνικού σταθμού εταιρεία δεν προσκομίζει κανένα «νέο» ουσιώδες δεδομένο υπό την προεκτεθείσα έννοια στο οποίο να μπορεί να θεμελιωθεί το υποβαλλόμενο αίτημα και εφόσον κανένα νομικό σφάλμα δεν προκύπτει από τις ίδιες τις προσβαλλόμενες αποφάσεις που να μπορεί να οδηγήσει στην ανάκληση ή μεταρρύθμιση αυτών, πρέπει η αίτηση θεραπείας με αριθμό 3976/25.6.2023 να απορριφθεί.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ Η ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ ΤΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Απορρίπτει ομοφώνως την με αριθμό πρωτοκόλλου 3976/25.6.2023 αίτηση θεραπείας της εταιρείας με την επωνυμία «Β. ΣΚΟΥΤΑΡΑΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΑΕ», ιδιοκτήτριας του ραδιοφωνικού σταθμού «ΡΑΔΙΟ ΚΡΗΤΗ» Νομού Ηρακλείου, κατά των με αριθμό 173/2023 και 201/2022 αποφάσεων του ΕΣΡ, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 15^η Οκτωβρίου 2024 και δημοσιεύτηκε την 13^η Δεκεμβρίου 2024.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΤΕΡΠΗ ΚΟΥΤΖΑΜΑΝΗ-ΔΡΙΛΙΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ