

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η****44/2024**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση της Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 13.2.2024 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 Τσιχλιά (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr»), Δημήτριο Σταυρόπουλο, Ευτύχιο Παλλήκαρη, Σπυρίδωνα Χρυσοφώτη (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr»), Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Γεώργιο Βλαβιανό και Ιωάννη Μιγελάκη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η με αρ. πρωτ. ΕΣΡ 4587/14.7.2022 αίτηση της εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» και τον διακριτικό τίτλο «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ», για την έγκριση της μεταβίβασης του ραδιοφωνικού σταθμού «PARTY FM» (νυν «HAPPY 104 FM») Νομού Αττικής, από την εταιρεία με την επωνυμία «PARTY FM ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM ΑΕ», προς αυτήν, δυνάμει του υπ' αριθμ. 11.888/6.7.2022 συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Κωνσταντίνου Αριστομένου Δέδε, έναντι συνολικού τιμήματος εκατόν ενενήντα έξι χιλιάδων εξακοσίων (196.600,00) ευρώ.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε ο φάκελος με αριθμό 170/15.7.2022, ο οποίος ανατέθηκε στον ειδικό επιστήμονα-οικονομολόγο Φώτη Αγγέλη και στην ειδική επιστήμονα-νομικό Θεοδώρα Παπαδάκη. Ο Οικονομολόγος κατέθεσε την υπ' αριθμ. πρωτ. 943/ΕΣ/19.10.2022 έκθεσή του, και τη συμπληρωματική με αριθμό πρωτ. 120/ΕΣ/24.1.2024 επίσης έκθεση του, και η Νομικός υπέβαλε την με αριθμό πρωτ. 135/ΕΣ/26.1.2024 νομική της εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, για λογαριασμό της αγοράστριας εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» παρέστησαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της Μαρία Κωστοπούλου και Ευστάθιος Γεωργόπουλος, καθώς και η διευθύνουσα σύμβουλος της Ευαγγελία Κουτσαυτάκη. Παρέστη, επίσης, ο Μαΐνανδρος-Γεώργιος Φουρθιώτης με τον δικηγόρο του Αλέξιο Μαυραϊδή, για να διευκρινίσει το περιεχόμενο των από 12.1.2024 και 15.1.2024 Εξωδίκων – Δηλώσεων - Διαμαρτυριών και Προσκλήσεων του προς την αγοράστρια εταιρεία, τις οποίες είχε κοινοποιήσει και στο ΕΣΡ. Ερωτηθέντες από την Πρόεδρο, οι ανωτέρω απάντησαν ότι γνωρίζουν το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβε δε τον λόγο πρώτος ο Μαΐνανδρος-Γεώργιος Φουρθιώτης και ανέπτυξε τους ισχυρισμούς του, στη συνέχεια δε απεχώρησε με τον δικηγόρο του, ενώ δεν ζήτησαν προθεσμία για υποβολή εγγράφου υπομνήματος. Παρέστησαν, επίσης, η ειδική επιστήμων-νομικός Θεοδώρα Παπαδάκη και ο ειδικός επιστήμων-οικονομολόγος Φώτης Αγγέλης. Τον λόγο έλαβαν ακολούθως οι εκπρόσωποι της αγοράστριας εταιρείας και ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους. Ζήτησαν στη συνέχεια, οι εκπροσωπούντες την αγοράστρια εταιρεία, -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να τους παρασχεθεί προθεσμία για την κατάθεση εγγράφου υπομνήματος μέχρι και την 26.2.2024, ώρα 14.00, και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Η αγοράστρια εταιρεία κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 1032/26.2.2024 υπόμνημα.

Την 4.3.2024 και ώρα 11.00 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως ύστερα από πρόσκληση της Προέδρου. Συγκροτήθηκε από τους: Ευτέρπη Κουτζαμάνη-Δρίλια, πρόεδρο και τα μέλη: Δημήτριο Σταυρόπουλο (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr»), Ευτύχιο Παλλήκαρη, Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Γεώργιο Βλαβιανό και Ιωάννη Μιχελάκη. Απόντες ο αντιπρόεδρος Ιωάννης Πολίτης και τα μέλη Σωκράτης Τσιγλιάς και Σπυρίδωνας Χρυσοφώτης, οι οποίοι είχαν κληθεί νομίμως. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Παρέστησαν επίσης και οι ανωτέρω εισηγητές, οι οποίοι ανέπτυξαν το ζήτημα προφορικά και στη συνέχεια αποχώρησαν. Η Ολομέλεια, αφού μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:**I. Νομικό Μέρος**

1. Το ΕΣΡ είναι η αρμόδια κατά το Σύνταγμα Αρχή (άρθρο 15 παρ. 2) για την άσκηση του άμεσου ελέγχου του κράτους επί της ραδιοφωνίας και της τηλεοράσεως. Ο έλεγχος αυτός λαμβάνει και την μορφή του καθεστώτος της προηγούμενης αδειάς.
2. Κατά το άρθρο 6 § 11 του Ν 2328/1995: *«Επιτρέπεται η μεταβίβαση της επιχείρησης που κατέχει άδεια ραδιοφωνικού σταθμού, εφόσον αυτή λειτουργεί με τη μορφή ατομικής επιχείρησης ή εταιρείας και 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. Κάθε μεταβίβαση της επιχείρησης στο σύνολό της ή ποσοστού... γνωστοποιείται μέσα σε δέκα (10) ημέρες στο Ε.Σ.Ρ. με κατάθεση αντιγράφου της σχετικής σύμβασης και πρέπει να περιβάλλεται το συμβολαιογραφικό τύπο... Το Ε.Σ.Ρ. ελέγχει τα σχετικά έγγραφα, καλεί σε ακρόαση τους ενδιαφερομένους... προβαίνει στον κατά την παρ. 4 του άρθρου 2 του ν. 2328/1995, όπως ισχύει, έλεγχο των μέσων χρηματοδότησης... και αποφασίζει είτε για την έγκριση της μεταβίβασης είτε για την ανάκληση της άδειας».*
3. Εξ άλλου με το άρθρο 40 §. 3 του Ν. 4779/2021 η σχετική ρύθμιση έχει διαμορφωθεί ως εξής: *«3. Επιτρέπεται η μεταβίβαση επιχείρησης που κατέχει άδεια ραδιοφωνικού σταθμού ελεύθερης λήψης. Στην περίπτωση αυτή πρόκειται για καθολική μεταβίβαση, κατά τις σχετικές κοινές διατάξεις. Κάθε τέτοια μεταβίβαση στο σύνολό της ή μεταβίβαση εταιρικών μεριδίων ή μετοχών εταιρείας που κατέχει άδεια σε ποσοστό τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%) του κεφαλαίου, εντός ή εκτός του Χρηματιστηρίου, κάθε σύσταση νέας εταιρείας με τη συμμετοχή επιχείρησης αυτής της κατηγορίας και γενικά κάθε μετασχηματισμός της εταιρείας, γνωστοποιείται μέσα σε δέκα (10) ημέρες στο Ε.Σ.Ρ. με κατάθεση αντιγράφου της σχετικής σύμβασης που πρέπει να περιβάλλεται τον συμβολαιογραφικό τύπο, ή τον κατά περίπτωση άλλον τύπο δημοσιότητας. Το Ε.Σ.Ρ. ελέγχει τα σχετικά έγγραφα, δυνάμενο να καλεί σε ακρόαση τους κατά περίπτωση ενδιαφερομένους, προβαίνει στον έλεγχο των μέσων χρηματοδότησης της εταιρείας και των εταίρων ή μετόχων σύμφωνα με τον ν. 3592/2007 (Α' 161) και αποφασίζει για την έγκριση ή μη της μεταβίβασης ή του μετασχηματισμού. Σε περίπτωση παράβασης των ανωτέρω επιβάλλονται οι*

προβλεπόμενες στον ν. 2328/1995 (Α'159) κυρώσεις. Στο Ε.Σ.Ρ. γνωστοποιείται, επίσης, κάθε τροποποίηση του καταστατικού εταιρείας».

4. Επίσης, κατά το άρθρο 40 παρ. 1 του Ν. 4779/2021, όπως τροποποιήθηκε από το άρθρο 96 παρ. 2 του Ν. 5079/2023: «Οι ραδιοφωνικοί σταθμοί, που περιλαμβάνονται στο οικείο Μητρώο του ΕΣΡ, εποπτευόμενοι ως νομίμως λειτουργούντες, κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος, συνεχίζουν να εκπέμπουν νόμιμα, έως ότου ολοκληρωθεί η διαδικασία χορήγησης ραδιοφωνικών αδειών. Ως καταληκτική προθεσμία για τη διαδικασία αδειοδότησης των ραδιοφωνικών σταθμών ορίζεται η 31^η.12.2024».

5. Εξάλλου, η συνεχιζόμενη λειτουργία ραδιοφωνικών σταθμών προσλαμβάνει, εξ αιτίας της παρελεύσεως μεγάλου χρονικού διαστήματος από την ισχύ του άρθρου 53 του Ν 2778/1999, αντισυνταγματικό χαρακτήρα (πρβλ ΣτΕ 3515/2013) τούτο όμως λογικώς δεν οδηγεί σε απαγόρευση της μεταβίβασης λειτουργούντων ραδιοφωνικών σταθμών, ούτε βεβαίως σε ερμηνεία ότι επιτρέπεται η λειτουργία χωρίς οποιονδήποτε έλεγχο.

II. Πραγματικό Μέρος

Από το σύνολο των διαλαμβανομένων στο φάκελο στοιχείων, προκύπτουν τα ακόλουθα: Ο μεταβιβασθείς ραδιοφωνικός σταθμός λειτουργεί σύμφωνα με την αριθμ 28δ/26.4.2005 βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας και είναι μη ενημερωτικός.

Με το αριθμ. πρωτ. 4587/14.7.2022 έγγραφο, η εταιρεία με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» και τον διακριτικό τίτλο «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ», αιτείται την έγκριση της μεταβίβασης του ραδιοφωνικού σταθμού με τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM» (νυν «HAPPY 104 FM») Νομού Αττικής, από την εταιρεία με την επωνυμία «PARTY FM ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM ΑΕ», προς αυτήν, δυνάμει του με αριθμό 11.888/6.7.2022 συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Κωνσταντίνου Αριστομένου Δέδε, έναντι συνολικού τιμήματος εκατόν ενενήντα έξι χιλιάδων εξακοσίων (196.600,00) ευρώ, λαμβάνοντας υπόψη και τις υποχρεώσεις με τις οποίες βαρύνεται (μεταβιβασθείς ραδιοφωνικός σταθμός), όπως περιγράφονται στην προσαρτηθείσα στο ως άνω συμβόλαιο από 30.6.2022 έκθεση της ελεγκτικής εταιρείας AUDIT OPINION ΟΡΚΩΤΟΙ ΕΛΕΓΚΤΕΣ ΕΠΕ, με αριθμό Σ.Ο. ΕΛ. 175 (έκθεση –

απεικόνιση), το οποίο (τίμημα) κατεβλήθη με την παράδοση από την Αγοράστρια εταιρεία ισόποσης τραπεζικής επιταγής της Εθνικής Τράπεζας της Ελλάδος, με αριθμό ΓΔ 57584670-4/6.7.2022, η οποία εκδόθηκε σε διαταγή της Πωλήτριας εταιρείας, την οποία παρέλαβε ο νόμιμος εκπρόσωπός της Μαϊνανδρος-Γεώργιος Φουρθιώτης σε πλήρη και ολοσχερή εξόφληση της καταρτισθείσας με το παραπάνω συμβόλαιο πώλησης και μεταβίβασης της ραδιοφωνικής επιχείρησης. Σύμφωνα με το περιεχόμενο της αριθμ. 11.888/6.7.2022 συμβολαιογραφικής πράξης η συμφωνία της αγοράστριας εταιρείας με την πωλήτρια εταιρεία αφορούσε αποκλειστικά στη μεταβίβαση του ραδιοφωνικού σταθμού ελεύθερης λήψης, όπως ρητά αναφέρει και η παράγ. 3 του άρθρου 40 του Ν. 4779/2021. Στο πλαίσιο αυτό, η πωλήτρια εταιρεία πώλησε, μεταβίβασε και παρέδωσε στην αγοράστρια εταιρεία «την επιχείρηση του ραδιοφωνικού σταθμού στο σύνολό της» και ειδικότερα, εκχώρησε στην αγοράστρια εταιρεία τα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις που απορρέουν από τη ραδιοφωνική επιχείρηση και ό,τι άλλο είναι απαραίτητο για τη συνέχιση της λειτουργίας και εκμετάλλευσης του ως άνω ραδιοφωνικού σταθμού από αυτήν, το σύνολο των υλικών και άυλων στοιχείων της και τα πάγια περιουσιακά στοιχεία της, για τα οποία εκδόθηκε το από 6.7.2022 τιμολόγιο πώλησης – δελτίο αποστολής, αντίγραφο του οποίου προσαρτήθηκε στην ως άνω συμβολαιογραφική πράξη, και όλα εν γένει τα δικαιώματα από τη μέχρι τη σύνταξη του συμβολαίου λειτουργία του ραδιοφωνικού σταθμού, δηλαδή εκχώρησε στο σύνολό του τον ραδιοφωνικό σταθμό. Κατά ρητή διατύπωση του συμβολαίου, στην έννοια της ραδιοφωνικής επιχείρησης που μεταβιβάστηκε στην αγοράστρια εταιρεία διαλαμβάνονται ιδίως: Η πλήρης κυριότητα, νομή και κατοχή όλων των κινητών πραγμάτων, όπως των μηχανημάτων, τεχνικών εξαρτημάτων και εν γένει του ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού της ραδιοφωνικής επιχείρησης, όπως αυτά περιγράφονται και στο ως άνω από 6.7.2022 τιμολόγιο-δελτίο αποστολής, με το οποίο μεταβιβάστηκαν από την πωλήτρια στην αγοράστρια τα πάγια περιουσιακά στοιχεία της ραδιοφωνικής επιχείρησης. Τα πάγια αυτά περιουσιακά στοιχεία αναφέρονται και στην προσαρτηθείσα στο συμβόλαιο από 30.6.2022 έκθεση της ελεγκτικής εταιρείας AUDIT OPINION ΟΡΚΩΤΟΙ ΕΛΕΓΚΤΕΣ ΕΠΕ, με αριθμό Σ.Ο.ΕΛ. 175. Στην έκθεση αυτή απεικονίζονται αναλυτικά: 1) Τα μηχανήματα, που αποτελούν τα πάγια περιουσιακά στοιχεία της επιχείρησης και τα οποία διακρίνονται: α) στις εγκαταστάσεις εκπομπής (containers, κεραιοσυστήματα κ.λπ) στις θέσεις Υμηττού και Αίγινας και β) στον στουντιακό εξοπλισμό. Τα εν λόγω μηχανήματα ήταν απαραίτητα για τη συνέχιση λειτουργίας του ραδιοφωνικού σταθμού ελεύθερης λήψης.

2) Οι απαιτήσεις και υποχρεώσεις της πωλήτριας εταιρείας. 3) Τα προγράμματα/εκπομπές/playlists, τα οποία περιλαμβάνονται σε βάση δεδομένων, που παραδόθηκε στην αγοράστρια εταιρεία. 3) Τα δικαιώματα συνδέσεων με το Δίκτυο Επιχείρησης Ηλεκτρισμού (ΔΕΗ) στη θέση «Κορφή Υμηττού» και ειδικότερα την παροχή με αριθμό 101256351. 4) Τα δικαιώματα εγκατάστασης συστημάτων εκπομπής (πομπός, ιστός) στις θέσεις εκπομπής «Κορφή Υμηττού» και «Λαζάρηδες Αίγινας», για τα οποία είχαν γίνει οι γνωστοποιήσεις στο ΣΗΛΥΑ. 5) Όλα τα δικαιώματα, από τη μέχρι τη σύνταξη του συμβολαίου, λειτουργία του ραδιοφωνικού σταθμού και από όλες τις άδειες και εγκρίσεις που αφορούν στη λειτουργία του και όλες τις σχετικές αιτήσεις που έχει υποβάλει στο παρελθόν στις αρμόδιες αρχές και 6) Κάθε δικαίωμα που αφορά σε άυλα αγαθά και ασώματα στοιχεία της επιχείρησης, όπως η καλή φήμη, η πελατεία και η εμπορική πίστη.

Κατά την πάγια νομολογία του Αρείου Πάγου για να υφίσταται μεταβίβαση επιχείρησης πρέπει να μεταβιβάζονται τα στοιχεία μιας επιχείρησης ή εκμετάλλευσης με τέτοιο τρόπο, ώστε να διατηρείται υπό το νέο φορέα κάποια οργανική ενότητα που επιτρέπει την πραγματοποίηση του σκοπού, τον οποίο επιδίωκε ο προηγούμενος φορέας, δηλαδή επιτρέπει τη συνέχιση της επιχείρησης ή της εκμετάλλευσης (ΑΠ 322/2022, ΑΠ 444/2019, ΑΠ 1369/2018, ΑΠ 997/2018, 1832/2017, ΑΠ 1850/2006). Η μεταβολή αφορά στο πρόσωπο του φορέα της επιχειρηματικής μονάδας που μεταβιβάζεται και όχι στην ίδια (ΑΠ 444/2019, ΑΠ 1850/2006). Η κρίση για τη διατήρηση ή μη της ταυτότητας της οικονομικής μονάδας και, επομένως, για το εάν συντρέχει ή όχι μεταβίβαση επιχείρησης εξαρτάται από τη συνολική εκτίμηση των συνθηκών της συγκεκριμένης περίπτωσης. Στο πλαίσιο της συνολικής αυτής εκτίμησης, κρίσιμα είναι, μεταξύ άλλων, τα εξής στοιχεία: α) η μεταβίβαση ή μη υλικών στοιχείων (κτίρια, μηχανήματα, εξοπλισμός κ.λπ.), β) η μεταβίβαση ή μη άυλων αγαθών (φήμη, πελατεία, διπλώματα ευρεσιτεχνίας, σήματα) και η αξία τους, γ) ο βαθμός ομοιότητας των δραστηριοτήτων που ασκούνται πριν και μετά τη μεταβίβαση. Η βαρύτητα που θα αποδοθεί στο καθένα από τα κριτήρια αυτά ή ενδεχομένως και σε άλλα κριτήρια, στο πλαίσιο της συνολικής εκτίμησης και αξιολόγησης, εξαρτάται σε μεγάλο βαθμό από το είδος της επιχείρησης και εκμετάλλευσης.

Προκειμένου να καταγνωσθεί η μεταβίβαση επιχείρησης ραδιοφωνικού σταθμού, κατά την έννοια των διατάξεων της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας, σε συνδυασμό με το άρθρο 479 ΑΚ και την πάγια νομολογία του Αρείου Πάγου, απαιτείται, αλλά και αρκεί,

κατά τη διενέργεια των εκπονητικών, εκτελεστικών δικαιοπραξιών να περιέλθουν στον αποκτώντα τα ουσιώδη στοιχεία της επιχείρησης, εκείνα δηλαδή που συνιστούν τον πυρήνα της, στον οποίο βασίζεται η λειτουργία της και ο οποίος επιτρέπει την πραγματική συνέχισή της από τον αποκτώντα (ΑΠ 322/2022, 444/2019, 1850/2006). Στο ίδιο πλαίσιο κινείται και το σκεπτικό της αριθμ. 2887/2011 απόφασης του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία, ως προς την ερμηνεία και την εφαρμογή της ειδικής διάταξης του άρθρου 6 παρ. 11 του Ν. 2328/1995 (όμοιας κατά περιεχόμενο με τη διάταξη της παραγ. 3 του άρθρου 40 του Ν. 4779/2021), έκρινε ότι: «δεν απαιτείται η εξαντλητική απαρίθμηση στην προβλεπόμενη στο άρθρο 6 παρ. 11 του Ν. 2328/1995 συμβολαιογραφική πράξη όλων των στοιχείων της μεταβιβαζόμενης επιχείρησης, αλλά αρκεί, από το περιεχόμενο της πράξεως αυτής, σε συνδυασμό με τα υπάρχοντα συναφή στοιχεία, να συνάγεται ότι κατά τη βούληση των συμβαλλομένων μερών ο μεταβιβάζων ανέλαβε την υποχρέωση να μεταβιβάσει στον αποκτώντα τα επί μέρους στοιχεία που συγκροτούν την επιχείρηση του ραδιοφωνικού σταθμού και είναι αναγκαία για τη συνέχιση της λειτουργίας του».

Συνεπώς, σύμφωνα με τα αναφερθέντα παραπάνω, με το αριθμ. 11.888/6.7.2022 συμβόλαιο του Συμβολαιογράφου Αθηνών Κωνσταντίνου Δέδε, επήλθε καθολική μεταβίβαση, κατά το άρθρο 40 παρ. 3 του Ν. 4779/2021, της επιχείρησης του ραδιοφωνικού σταθμού ελεύθερης λήψης με τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM». Ακριβώς δε, επειδή με το πιο πάνω συμβόλαιο επήλθε καθολική μεταβίβαση της επιχείρησης του ραδιοφωνικού σταθμού και δεν υπήρξε εκποίηση αγαθών, η αγοράστρια εταιρεία κατέβαλε το προβλεπόμενο τέλος χαρτοσήμου.

Η άποψη που διατυπώνει ο ειδικός επιστήμων – οικονομολόγος, στην αριθμ. πρωτ. 943/ΕΣ/19.10.2022 έκθεσή του, ότι στην περίπτωση ανώνυμης εταιρείας η μεταβίβαση επιχείρησης είναι καθολική μόνο όταν μεταβιβάζονται μετοχές ή διενεργείται απόσχιση κλάδου, κατά την κρίση της Ολομέλειας, δεν έχει έρεισμα στο νόμο.

Περαιτέρω, στην ειδική νομοθεσία περί σημάτων (άρθρο 16 παρ. 2 του Ν. 4679/2020), προβλέπεται ότι: «Η δια συμβάσεως μεταβίβαση της επιχείρησης στο σύνολό της συνεπάγεται και τη μεταβίβαση του σήματος, εκτός αν υπάρχει αντίθετη συμφωνία ή αυτό προκύπτει σαφώς, από τις περιστάσεις». Από την παραπάνω διάταξη, καθίσταται σαφές ότι ένα σήμα, ακόμα και αν αποτελεί στοιχείο μιας επιχείρησης, μπορεί, σύμφωνα με τη ρητή διάταξη της παραγ. 2 του άρθρου 16 του Ν. 4679/2020, να αποχωριστεί από την επιχείρηση και να μην μεταβιβασθεί στον αποκτώντα την επιχείρηση στο σύνολό της, ο οποίος, ως διάδοχος, συνεχίζει τη λειτουργία της. Η μη

μεταβίβαση του σήματος δεν αναιρεί, κατά την πιο πάνω διάταξη, τον καθολικό χαρακτήρα της μεταβίβασης της επιχείρησης (ΑΠ 1115/2021, Εφ. Λαρ. 71/2016).

Η πωλήτρια εταιρεία δεν είχε στην ιδιοκτησία της και δεν ήταν δικαιούχος του εμπορικού σήματος «PARTY 104 FM» ούτε άλλου παρεμφερούς σήματος. Το σήμα αυτό ανήκε σε έτερο νομικό πρόσωπο. Το ότι η πωλήτρια εταιρεία δεν ήταν δικαιούχος σήματος αναφέρεται ρητά στην αριθμ. 11.888/6.7.2022 συμβολαιογραφική πράξη πώλησης και μεταβίβασης επιχείρησης, σύμφωνα με το περιεχόμενο της οποίας: «Κατά τη ρητή συμφωνία των εδώ συμβαλλομένων, στην παρούσα μεταβίβαση δεν περιλαμβάνεται το διακριτικό γνώρισμα «party fm», ούτε το σχετικό εμπορικό σήμα που χρησιμοποιούσε η πωλήτρια για τον ραδιοφωνικό σταθμό, καθόσον η πωλήτρια, κατά ρητή δήλωσή της, έχει και διατηρεί δικαίωμα χρήσης, χωρίς όμως να είναι η ίδια πρωτογενώς δικαιούχος εμπορικού σήματος, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία περί σημάτων. Συνεπώς η Αγοράστρια δεν υπεισέρχεται στα δικαιώματα χρήσης του εν λόγω διακριτικού γνωρίσματος και η Πωλήτρια διατηρεί το δικαίωμα να συνεχίσει να χρησιμοποιεί το διακριτικό γνώρισμα «party» προς διάκριση άλλων δραστηριοτήτων της».

Επομένως, το σήμα «party fm» δεν ήταν στοιχείο της ραδιοφωνικής επιχείρησης, δεν ήταν ιδιοκτησία της πωλήτριας και συνεπώς δεν θα μπορούσε να μεταβιβασθεί, ούτε μόνο του ούτε μαζί με την επιχείρηση.

Η αγοράστρια εταιρεία με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» ιδρύθηκε την 23.6.2022 και καταχωρήθηκε στο ΓΕΜΗ με αριθμό 164749707000. Έδρα της εταιρείας είναι ο Δήμος Πειραιά και συγκεκριμένα η οδός Φαληρέως 2. Σκοπός της εταιρείας είναι οι ραδιοφωνικές εκπομπές, υπηρεσίες παραγωγής ραδιοφωνικού προγράμματος, παραγωγή πρωτοτύπων ραδιοφωνικού προγράμματος, διάθεση χρόνου ραδιοφωνικής διαφήμισης, πώληση διαφημιστικού χώρου ή χρόνου στο διαδίκτυο με αμοιβή ή βάσει συμβάσης, υπηρεσίες προβολής και διοργάνωσης καλλιτεχνικών εκδηλώσεων.

Μοναδική μέτοχος της εταιρείας αυτής είναι η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ», μοναδικός μέτοχος της οποίας είναι ο Ιωάννης Αλαφούζος του Αριστείδη και εκπροσωπείται νομίμως από τον Ιωάννη Σπανολιό του Κωνσταντίνου. Το Διοικητικό Συμβούλιο της ως άνω αγοράστριας εταιρείας αποτελείται από τους Ιωάννη Αλαφούζο του Αριστείδη, Πρόεδρο και νόμιμο εκπρόσωπο αυτής, Ιωάννη Σπανολιό του Κωνσταντίνου,

Αναπληρωτή Πρόεδρο και νόμιμο εκπρόσωπο αυτής και από την Ευαγγελία Κουτσαυτάκη του Κωνσταντίνου, μέλος και νόμιμη εκπρόσωπο αυτής.

Προκειμένου να ελεγχθεί η ύπαρξη τυχόν νομικών κωλυμάτων και ασυμβιβάστων δραστηριοτήτων στα πρόσωπα των ως άνω μελών του ΔΣ και νομίμων εκπροσώπων της αγοράστριας εταιρείας και στο πρόσωπο της εταιρείας, που εκπροσωπούν, κατατέθηκαν στο ΕΣΡ από την πληρεξούσια δικηγόρο και Νομικό Σύμβουλο της ως άνω εταιρείας, Μαρία Κωστοπούλου, οι προβλεπόμενες στο τμήμα 1 υπό Π Α (1-4) της Οδηγίας 2/29.11.2011 του ΕΣΡ, υπεύθυνες δηλώσεις της νομίμου εκπροσώπου της αγοράστριας εταιρείας (φορέα) του ραδιοφωνικού σταθμού, καθώς και η απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση της μοναδικής μετόχου περί μη εκχωρήσεως δικαιωμάτων ψήφου. Συγκεκριμένα κατατέθηκαν: Α) από τον Ιωάννη Αλαφούζο, με την ιδιότητα του μέλους του ΔΣ και νομίμου εκπροσώπου της αγοράστριας εταιρείας, φορέα του ραδιοφωνικού σταθμού «HAPPY 104 FM», υπεύθυνη δήλωση, με την οποία δηλώνει: α) ότι δεν έχει καταδικασθεί αμετακλήτως για το αδίκημα της ενεργητικής διαφθοράς του άρθρου 3 του Ν. 3310/2005, β) ότι δεν συντρέχουν στο πρόσωπό του/ στο πρόσωπο της εταιρείας που εκπροσωπεί οι ασυμβίβαστες ιδιότητες που προβλέπονται στο άρθρο 11 παρ. 1 στοιχ. ε του Ν. 2328/1995 και στο άρθρο 12 παρ. 15 εδ. στ του Ν. 2328/1995, σε συνδυασμό και με αναλογική εφαρμογή του άρθρου 6 παρ. 2 του Ν. 4339/2015 (συμμετοχή σε επιχειρήσεις ερευνών της ραδιοτηλεοπτικής αγοράς, διαφημιστικές επιχειρήσεις και επιχειρήσεις τηλεπωλήσεων), γ) ότι, εκτός από την υπόχρεη επιχείρηση, συμμετέχει και ελέγχει και τις ακόλουθες επιχειρήσεις ηλεκτρονικών ΜΜΕ: 1) ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ, Ν. Φάληρο Ν. Αττικής, φορέα του ΣΚΑΙ TV και ΣΚΑΙ 100,4 Ρ/Σ, ενημερωτικός, ως μέλος ΔΣ, νόμιμος εκπρόσωπος και Μέτοχος, 2) ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΕΣ ΠΑΡΑΓΩΓΕΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ, φορέα των μη ενημερωτικών ραδιοφωνικών σταθμών PEPPER 96,6 και MENTA 88 FM, ως μέλος ΔΣ και νόμιμος εκπρόσωπος και 3) ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΜΕΣΩΝ ΜΑΖΙΚΗΣ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ ΑΕ ΕΚΠΑΙΔΕΥΤΙΚΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΕΚΔΟΤΙΚΗ ΠΑΡΑΓΩΓΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΤΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΜΕΣΩΝ ΜΑΖΙΚΗΣ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ, Ν. Φάληρο Ν. Αττικής, φορέα του μη ενημερωτικού ραδιοφωνικού σταθμού BWIN SPORT FM, ως μέλος ΔΣ και νόμιμος εκπρόσωπος, δ) ότι δεν συμμετέχει σε καμία άλλη επιχείρηση ηλεκτρονικών ΜΜΕ, ε) ότι δεν έχει εκχωρήσει προς τρίτα πρόσωπα δικαιώματα ψήφου στη Γενική Συνέλευση της ελεγχόμενης εταιρείας, ούτε υπογράψει οιαδήποτε πράξη σε σχέση με τις

μετοχές/εταιρικά μερίδια που κατέχει και ιδίως συμβάσεις ενεχυρίασης, προσύμφωνα πωλήσεως, διαχειριστικά πληρεξούσια και άλλες. Β) Από τον Ιωάννη Σπανολιό, με την ιδιότητα του μέλους του ΔΣ και νομίμου εκπροσώπου της αγοράστριας εταιρείας, φορέα του ραδιοφωνικού σταθμού «HAPPY 104 FM», υπεύθυνη δήλωση, με το ίδιο περιεχόμενο της δήλωσης του Ιωάννη Αλαφούζου, που αναφέρθηκε στο στοιχ. Α α-β-γ-δ και ε, με την επισήμανση ότι στις επιχειρήσεις που αναφέρει στην υπεύθυνη δήλωσή του, εκτός από την υπόχρεη επιχείρηση, που συμμετέχει και ελέγχει, συμμετέχει ως μέλος του ΔΣ και νόμιμος εκπρόσωπος αυτών. Γ) Από την Ευαγγελία Κουτσαυτάκη με την ιδιότητα του μέλους του ΔΣ και νομίμου εκπροσώπου της αγοράστριας εταιρείας, φορέα του ραδιοφωνικού σταθμού «HAPPY 104 FM», α) υπεύθυνη δήλωση, με το ίδιο περιεχόμενο της δήλωσης των Ιωάννη Αλαφούζου, που αναφέρθηκε στο στοιχ. Α α-β-γ-δ και ε και Ιωάννη Σπανολιού, που αναφέρθηκε στο στοιχ. Β, β) υπεύθυνη δήλωση με την οποία δηλώνει ότι η εταιρεία με την επωνυμία «ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ» που είναι μέτοχος του 100% της ως άνω ελεγχόμενης εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» δεν έχει χορηγήσει δάνειο προς την ως άνω ελεγχόμενη εταιρεία, ούτε έχει καταθέσει κεφάλαια στο ταμείο της εταιρείας για μελλοντική αύξηση κεφαλαίου της εταιρείας, γ) υπεύθυνη δήλωση με την οποία δηλώνει ότι η αγοράστρια εταιρεία δεν έχει λάβει δάνειο από νομικό ή φυσικό πρόσωπο, δ) υπεύθυνη δήλωση, που προβλέπεται στο τμήμα 1 υπό ΙΙ Α3 της Οδηγίας 2/2011 του ΕΣΡ, με την οποία δηλώνει τις ημεδαπές επιχειρήσεις ΜΜΕ (τηλεόραση, ραδιόφωνο) κατά την έννοια του άρθρου 5 παρ. 3 του Ν. 3592/2007, στις οποίες μετέχει και ελέγχει η εταιρεία «ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ», που είναι μέτοχος του 100% της αγοράστριας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ», ε) υπεύθυνη δήλωση, που προβλέπεται στο τμήμα 1 υπό ΙΙ Α4 της Οδηγίας 2/2011 του ΕΣΡ, με την οποία δηλώνει τις επιχειρήσεις (πλην επιχειρήσεων ΜΜΕ) στις οποίες συμμετέχει ή ελέγχει η εταιρεία με την επωνυμία «ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ», που είναι μέτοχος του 100% της αγοράστριας ελεγχόμενης ανώνυμης εταιρείας, στ) υπεύθυνη δήλωση, που προβλέπεται στο τμήμα 1 υπό στοιχ. ΙΙ Α1 της Οδηγίας 2/2011 του ΕΣΡ, με την οποία δηλώνει ότι η εταιρεία «ΕΙΔΗΣΕΙΣ

ΝΤΟΤ ΚΟΜ ΑΝΩΝΥΜΗ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΩΝ ΚΑΙ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ» δεν έχει εκχωρήσει προς τρίτα πρόσωπα δικαιώματα ψήφου στη Γενική Συνέλευση της αγοράστριας εταιρείας, ούτε έχει υπογράψει οιαδήποτε πράξη σε σχέση με τις μετοχές που κατέχει και ιδίως συμβάσεις ενεχυρίασης, προσύμφωνα πωλήσεως, διαχειριστικά πληρεξούσια και άλλες και ζ) υπεύθυνη δήλωση, με την οποία δηλώνει ότι κατά το παρελθόν έτος 2022 δεν έχουν σημειωθεί αλλαγές ως προς τη συμμετοχή της εταιρείας σε άλλα ηλεκτρονικά ΜΜΕ (ραδιόφωνο, τηλεόραση) και σε άλλες επιχειρήσεις (εκτός ηλεκτρονικών ΜΜΕ) και δεν υφίσταται τέτοιου είδους συμμετοχή.

Περαιτέρω, προς το σκοπό της έρευνας τυχόν λοιπών ασυμβιβάστων, το ΕΣΡ προέβη σε αυτεπάγγελτη αναζήτηση των Ποινικών Μητρώων των ως άνω φυσικών προσώπων, αντίγραφα των οποίων απεστάλησαν με την ένδειξη «Μηδέν». Ελέγχθηκαν τα καταστατικά όλων των εταιρειών, στις οποίες συμμετέχουν τα προαναφερόμενα πρόσωπα, για τη διαπίστωση τυχόν ασυμβιβάστων δραστηριοτήτων. Καθόσον αφορά στον έλεγχο των οικονομικών μέσων που διατέθηκαν για την αγορά της ραδιοφωνικής επιχείρησης ο Οικονομολόγος Φώτης Αγγέλης διαπιστώνει στην αριθμ. 943/ΕΣ/19.10.2022 έκθεσή του ότι «η εταιρεία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ»: 1) με ημερομηνία 06-07-2022 είχε στο λογαριασμό 10401134415 που τηρούσε στην Εθνική το ποσό των 196.600 ευρώ για την αγορά του σταθμού. 2) Τα χρήματα που διέθεσε για την αγορά του σταθμού προερχόταν από το αρχικό κεφάλαιο των 25.000 ευρώ και την αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου (ΓΣ 05-07-2022) 230.000 ευρώ.

Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω πληρούνται όλες οι προϋποθέσεις του νόμου για την έγκριση της υπό έλεγχο μεταβίβασης.

Τέλος, ο έλεγχος των αναφερομένων στις από 12.1.2024 και 15.1.2024 Εξώδικες Διαμαρτυρίες – Δηλώσεις και Προσκλήσεις του Μαίανδρου-Γεώργιου Φουρθιώτη, με την ιδιότητά του ως νομίμου εκπροσώπου της πωλήτριας εταιρείας με την επωνυμία «PARTY FM ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM ΑΕ», δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα του ΕΣΡ, αλλά στην αρμοδιότητα των Δικαστηρίων.

III. Υπαγωγή

Υπό τα δεδομένα αυτά, κατά την κρίση της Ολομέλειας, η εν λόγω μεταβίβαση πληροί τις προϋποθέσεις του νόμου που προαναφέρθηκαν. Επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η σχετική αίτηση και να εγκριθεί η μεταβίβαση.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ Η ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ ΤΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Εγκρίνει τη μεταβίβαση της επιχείρησης του ραδιοφωνικού σταθμού με τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM» (νυν “HAPPY 104 FM”) Νομού Αττικής, από την εταιρεία με την επωνυμία «PARTY FM ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «PARTY FM ΑΕ», στην εταιρεία με την επωνυμία «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» και τον διακριτικό τίτλο «ΜΟΥΣΙΚΗ ΨΥΧΑΓΩΓΙΚΗ ΡΑΔΙΟΦΩΝΙΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΕ» (με αριθμό ΓΕΜΗ 164749707000), κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 4^η Μαρτίου 2024 και δημοσιεύτηκε την 9^η Μαΐου 2024.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΤΕΡΠΗ ΚΟΥΤΖΑΜΑΝΗ - ΔΡΙΛΙΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ