



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αρ. Πρωτ. 2910/25.5.2017

ΑΠΟΦΑΣΗ
Αριθ. 98/2017

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 10.4.2017 και ώρα 10:00 προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, Ροδόλφο Μορώνη, αντιπρόεδρο και τα μέλη Δήμητρα Παπαδοπούλου, Ευαγγελία (Λίλιαν) Μήτρου, Πόπη (Καλλιόπη) Διαμαντάκου, Νικόλαο Κιάο, Γεώργιο Πλειό, Βασίλειο Καραποστόλη και Γεώργιο Σαρειδάκη. Χρήη γραμματέως εκτέλεσε Αναστασία Μαραζίδου, υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν συμπλήρωση της υπ' αριθμ 562/2012 απόφασεως του ΕΣΡ, με την οποία χορηγήθηκε άδεια λειτουργίας ραδιοφωνικού σταθμού στην εταιρεία με την επωνυμία ΠΙΝΟΗ ΜΑΖΙΚΑ ΜΕΣΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ ΑΕ σε συμμόρφωση προς την υπ' αριθμ 2088/2011 απόφαση του ΣτΕ, καθ' όσον αφορά το στοιχείο της συχνότητας εκπομπής της αδειούχου εταιρίας.

Κατά την συζήτηση το Συμβούλιο άκουσε την εισηγήτρια Πέρσα Λαμπροπούλου.

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 αδείας.



ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

2. Σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 8 του Ν 3592/2007: «*Η ίδρυση, εγκατάσταση και λειτουργία ιδιωτικών τοπικών ραδιοφωνικών σταθμών, που μεταδίδουν το πρόγραμμά τους με αναλογικό σήμα ελεύθερης λήψης, που εκπέμπουν στη περιοχή των συχνοτήτων 87,5 έως 107,7 Μεγακύκλων (MHz) με διαμόρφωση κατά συχνότητα (FM), επιτρέπεται μετά από άδεια του ΕΣΡ, κατόπιν διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου αυτού*»

3. Η προϊσχύσασα διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του Ν 2328/1995 όριζε ομοίως ότι «*Επιτρέπεται η ίδρυση, εγκατάσταση και λειτουργία τοπικών ραδιοφωνικών σταθμών με διαμόρφωση κατά συχνότητα (FM), μόνο μετά από άδεια που χορηγείται σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου αυτού.*».

4. Η αρμοδιότητα χορήγησης αδειάς ίδρυσης, εγκατάστασης και λειτουργίας τοπικών ραδιοφωνικών σταθμών ανήκε σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 7 του Ν 2328/1995 στον Υπουργό Τύπου και ΜΜΕ ο οποίος τις εξέδιδε με απόφασή του μετά από σύμφωνη γνώμη του ΕΣΡ. Μετά τη θέση σε ισχύ του Ν 2863/2000 η αρμοδιότητα αυτή ανετέθη στο Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης. Ειδικότερα ορίζεται στο άρθρο 4 παρ. 1: «*Το ΕΣΡ ασκεί τον προβλεπόμενο στο Σύνταγμα άμεσο έλεγχο του Κράτους στον τομέα παροχής ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών κάθε είδους... Ειδικότερα: α) χορηγεί, ανανεώνει και ανακαλεί κάθε είδους άδειες και εγκρίσεις που προβλέπονται στους νόμους 2328/1995 και 2644/1998...*»

4. Το άρθρο 95 παρ. 1 του Συντάγματος ορίζει: «*Η διοίκηση έχει υποχρέωση να συμμορφώνεται προς τις δικαστικές αποφάσεις. Η παράβαση της υποχρέωσης αυτής γεννά ευθύνη για κάθε αρμόδιο όργανο όπως νόμος ορίζει. Νόμος ορίζει τα αναγκαία μέτρα για τη διασφάλιση της συμμόρφωσης της διοίκησης*» Η υποχρέωση αυτή της διοικήσεως συνιστά θεμελιώδη πτυχή και έκφραση της αρχής του κράτους δικαίου. Οι Διοικητικές Αρχές πρέπει να συμμορφώνονται με θετική ενέργεια προς το περιεχόμενο των δικαστικών αποφάσεων.

II. Πραγματικό Μέρος:

Εκ των (εγγράφων) στοιχείων του προέκυψαν τα ακόλουθα: Με την υπ' αριθμ. 12855-74/24.5.2001 απόφαση του Υπουργού Τύπου και ΜΜΕ χορηγήθηκαν 20



ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

άδειες λειτουργίας ραδιοφωνικών σταθμών στο Νομό Αττικής, απορριφθείσης σιωπηρώς της αιτήσεως της εταιρείας με την επωνυμία ΠΙΝΟΗ ΜΑΖΙΚΑ ΜΕΣΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ προς χορήγηση τοιαύτης αδειάς λειτουργίας ραδιοφωνικού σταθμού στο Νομό Αττικής. Κατά της εν λόγω Υπουργικής Αποφάσεως η εταιρεία άσκησε, ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, αίτηση ακυρώσεως επί της οποίας εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 4032/2006 απόφαση του Δ Τμήματος. Με την απόφαση αυτή έγινε δεκτό: α) Η Διοίκηση μη νομίμως βαθμολόγησε με 0 την εταιρεία στο κριτήριο του χρόνου λειτουργίας, αρκестθείσα στο γεγονός ότι την παλαιότερη αίτηση αδειοδοτήσεως είχε υποβάλει το Σωματείο «Αδελφότητα Μαθητών Ιησού Χριστού» αντί, ως όφειλε, να ελέγξει εάν από το περιεχόμενο της υποβληθείσης συμβολαιογραφικής πράξεως και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου υποψηφιότητας, προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων, οι οποίες επέτρεπαν τη λήψη υπ' όψη κατά τη βαθμολόγηση της διαγωνιζομένης εταιρείας του χρόνου που διέρρευσε από της υποβολής, υπό του μνησθέντος σωματείου το έτος 1991, αιτήσεως αδειάς λειτουργίας ραδιοφωνικού σταθμού και β) Σε σχέση με το κριτήριο της προγραμματικής πληρότητας, ότι δεν προκύπτουν οι λόγοι για τους οποίους τα στοιχεία του φακέλου υποψηφιότητας που είχε υποβάλει η εταιρεία συσχετιζόμενα προς τα αξιολογικά κριτήρια οδηγούν, κατά την ουσιαστική εκτίμηση της Διοικήσεως, στην τιθέμενη για ένα έκαστο βαθμολογία. Με αυτή την αιτιολογία το Συμβούλιο της Επικρατείας έκρινε παράνομη την παράλειψη της Διοικήσεως προς χορήγηση αδειάς λειτουργίας του ραδιοφωνικού σταθμού στην ως άνω εταιρεία και ανέπεμψε την υπόθεση στη Διοίκηση προς νέα κρίση. Το ΕΣΡ μετά την αναπομπή επελήφθη της υποθέσεως και, με την υπ' αριθμ. 12/8.12.2008 απόφασή του, συμπλήρωσε, ως έχον πλέον την σχετική αρμοδιότητα, την αιτιολογία της υπ' αριθμ. 12855-74/24.5.2001 υπουργικής αποφάσεως. Κατά της αποφάσεως του ΕΣΡ ασκήθηκε η από 22.12.2008 αίτηση θεραπείας, η οποία απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 157/18.3.2008 απόφαση του ΕΣΡ. Κατά της αποφάσεως αυτής ασκήθηκε αίτηση ακυρώσεως επί της οποίας εξεδόθη η υπ' αριθμ. 2887/2011 απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας. Δια της αποφάσεως αυτής ακυρώθηκε η υπ' αριθμ. 157/2008 απόφαση του ΕΣΡ και αναπέμφθηκε η υπόθεση για νέα κρίση. Σύμφωνα με την απόφαση του ΣτΕ «η κρίση της προσβαλλομένης αποφάσεως είναι πλημμελώς αιτιολογημένη, α) διότι υπολαμβάνει, κατ' εσφαλμένη ερμηνεία και εφαρμογή της διατάξεως του άρθρου 6 παρ. 11 του ν.2328/1995, ότι απαιτείται η εξαντλητική



ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

απαρίθμηση, στην κατά την διάταξη αυτή συμβολαιογραφική πράξη, των μεταβιβαζομένων στοιχείων επιχειρήσεως, που κατέχει άδεια ραδιοφωνικού σταθμού και β) διότι, κατά παράβαση των οριζομένων στην ακυρωτική απόφαση 4032/2006 του Συμβουλίου της Επικρατείας, η Διοίκηση δεν συνεκτίμησε, προκειμένου να κρίνει εάν συντρέχει εν προκειμένω περίπτωση μεταβίβασης επιχειρήσεως κατά την ως άνω διάταξη, τα στοιχεία του φακέλου της υποψηφιότητας που είχε υποβάλει η αιτούσα, καίτοι μάλιστα η τελευταία με την αίτηση θεραπείας ενώπιον του ΕΣΡ είχε ισχυριστεί ότι στον φάκελο αυτό περιέχονται στοιχεία για την μεταβίβαση από το σωματείο στην αιτούσα εταιρεία όλων των κινητών πραγμάτων, που ήσαν αναγκαία για τη λειτουργία του ραδιοφωνικού σταθμού και συγκεκριμένα τιμολόγια πωλήσεως μηχανημάτων και επίπλων». Μετά την αναπομπή, το ΕΣΡ επελήφθη της υποθέσεως και συμμορφούμενο προς την εν λόγω απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας βαθμολόγησε την εταιρεία στο κριτήριο του χρόνου λειτουργίας με μισό βαθμό «για κάθε συμπληρωμένο εξάμηνο αναμονής από τότε που υποβλήθηκε με πλήρη στοιχεία και άρθια τεχνική μελέτη η σχετική αίτηση» (άρθρο 7 παρ. 6 περ. α/ββ του ν.2328/1995) από 17.6.1991, ημερομηνία καταθέσεως της αιτήσεως (δείτε την από 16.3.1994 βεβαίωση του Υπ. Προεδρίας χωρίς αριθμό πρωτοκόλλου καθώς και την υπ' αριθμ. 67972/1065/18.6.1993 βεβαίωση πληρότητας του φακέλου του Υπουργείου Μεταφορών) για τη χορήγηση άδειας ίδρυσης και εγκατάστασης ραδιοφωνικού σταθμού από την ΑΔΕΛΦΟΤΗΤΑ ΜΑΘΗΤΩΝ ΙΗΣΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥ (την οποία υποκατέστησε στα δικαιώματα και τις υποχρεώσεις η αιτούσα) έως 10.12.1996, ημερομηνία δημοσίευσης της υπ' αριθμ. πρωτ. 1430/10.12.1996 πράξης του Υπουργού Τύπου και ΜΜΕ (προκήρυξης) και συνολικά με 5 βαθμούς. Μετά την νέα γνωμοδότηση σε σχέση με το κριτήριο χρόνου λειτουργίας του ραδιοφωνικού σταθμού, αυτός συγκατελέχθη στους είκοσι (20) δικαιούμενους αδείας. Λόγω παρόδου δεκαετίας από της αδειοδοτήσεως των 20 ραδιοφωνικών σταθμών Νομού Αττικής που είχε ως αποτέλεσμα την παγίωση της υφιστάμενης κατάστασης η οποία κατά το ΕΣΡ δεν επέτρεπε την ανάκληση της αδείας λειτουργίας λειτουργούντος ραδιοφωνικού σταθμού και τη χορήγηση της αδείας στην εταιρεία ΠΙΝΟΗ ΑΕ, το ΕΣΡ απευθύνθηκε στο Υπουργείο Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων προκειμένου να χορηγηθεί συχνότητα εντός του προβλεπομένου φάσματος. Ακολούθησε αλληλογραφία μεταξύ ΕΣΡ και της Διεύθυνσης Διαχείρισης και Ελέγχου Φάσματος του Υπουργείου και της ΕΕΤΤ. δια των οποίων εκζητήθηκε η διάθεση ελεύθερης



ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

συχνότητας, προκειμένου να παραχωρηθεί κατά χρήση στην ως άνω εταιρεία, προς έκδοση αδείας λειτουργίας του ραδιοφωνικού της σταθμού. Παρά ταύτα, το Τριμελές Συμβούλιο του ΣτΕ, δια της υπ' αριθ. 78/2012 αποφάσεώς του διαπίστωσε αδικαιολόγητη καθυστέρηση συμμορφώσεως του ΕΣΡ προς την υπ' αριθ. 2088/20111 απόφαση του Δ' τμήματος του ΣτΕ και κλήθηκε το ΕΣΡ σε πλήρη συμμόρφωση προς την εν λόγω απόφαση εντός μηνός. Το ΕΣΡ δια της υπ' αριθμ 562/2012 αποφάσεώς του χορήγησε προς την αιτούσα άδεια λειτουργίας ραδιοφωνικού σταθμού, επισημαίνοντας ωστόσο ότι δεν είναι δυνατή η εκπομπή προ της χορηγήσεως συχνότητας από το αρμόδιο Υπουργείο. Ακολούθησε η υπ' αριθμ 23/2013 απόφαση του ΣτΕ με την οποία κρίθηκε ότι το ΕΣΡ όφειλε, κατά νόμον, να χορηγήσει στην αιτούσα πλήρη άδεια λειτουργίας ραδιοφωνικού σταθμού με προσδιορισμό της παρεχομένης συχνότητας, έτσι ώστε να είναι σε θέση να λειτουργήσει, κρίνοντας περαιτέρω ότι τα δε ζητήματα της τυχόν έλλειψης διαθέσιμων συχνοτήτων, της αρμοδιότητας άλλων υπηρεσιών για την εξεύρεση διαθέσιμης συχνότητας ή ακόμη και της ενδεχόμενης αναγκαιότητας ανακλήσεως αδείας λειτουργίας άλλου ραδιοφωνικού σταθμού της Αττικής δεν είναι επιτρεπτό να καταστήσουν ανίσχυρη και ανεφάρμοστη την απόφαση του ΣτΕ και εν τέλει να στερήσουν την επίμαχη άδεια από την αιτούσα. Το ΣτΕ, διαπιστώνοντας ότι τέτοια άδεια δεν είχε χορηγηθεί, επέβαλε στο ΕΣΡ χρηματική κύρωση ύψους 15,000.00 ευρώ για μη συμμόρφωση προς την υπ' αριθμ 2887/2011 απόφασή του. Η εταιρεία με νέα αίτηση, που κατέθεσε στις 15.7.2016, ζήτησε εκ νέου την συμμόρφωση της Διοικήσεως, υπό την απειλή νέα χρηματικής κυρώσεως ύψους 100,000.00 ευρώ. Το ΣτΕ με την υπ' αριθμ 3/2-17 απόφασή του ότι το ΕΣΡ εξακολουθεί να μην έχει συμμορφωθεί προς την υπ' αριθμ 287/2011 απόφασή του πλην όμως εδέχθη ότι το ΕΣΡ τελούσε σε αντικειμενική αδυναμία συμμορφώσεως προς την προαναφερθείσα ακυρωτική απόφαση του ΣτΕ αφού εστερείτο νόμιμης συγκρότησης, που θα της επέτρεπε να προβεί στην έκδοση των αναγκαίων διοικητικών πράξεων. Δεδομένης δε της συγκρότησης του ΕΣΡ την 25.11.2016, το ΣτΕ έκρινε ότι πρέπει να αναβληθεί η εξέταση της κρινομένης αιτήσεως και να χορηγηθεί προθεσμία 4 μηνών προκειμένου να δοθεί ο αναγκαίος χρόνος για να συμμορφωθεί πλήρως προς το διατακτικό της υπ' αριθμ 2887/2011 αποφάσεώς του. Ενόψει τούτων, η Ολομέλεια του ΕΣΡ αποφάσισε ομόφωνα να συμπληρώσει την υπ' αριθμ 562/2012 απόφασή του ως προς την συχνότητα εκπομπής



*Για τους λόγους αυτούς
Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης*

Συμπληρώνει την υπ' αριθμ 562/2012 απόφασή του. Χορηγεί άδεια λειτουργίας στην εταιρεία με την επωνυμία «ΠΙΝΟΗ ΜΑΖΙΚΑ ΜΕΣΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», φορέα του ραδιοφωνικού σταθμού με το διακριτικό τίτλο «ΧΡΙΣΤΙΑΝΙΣΜΟΣ» Νομού Αττικής, και ορίζει συχνότητα εκπομπής του ραδιοφωνικού σταθμού εκείνη των 104,3 MHz

Κρίθηκε, αποφασίστηκε την 10^η Απριλίου 2017, με την αυτή ως άνω σύνθεση. Δημοσιεύθηκε κατά την 31^η Μαΐου 2017.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ