

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ  
Αρ. Πρωτ. 233/16.1.2019

**ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**

**Α Π Ο Φ Α Σ Η**  
**156/2018**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 19.12.2017 και ώρα 10:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, Ξενοφόντα Μορώνη, αντιπρόεδρο και τα μέλη: Βασίλειο Καραποστόλη, Καλλιόπη Διαμαντάκου, Γεώργιο Σαρειδάκη, Γεώργιο Πλειό, Δήμητρα Παπαδοπούλου και Ευαγγελία Μήτρου. Απόν το μέλος Νικόλαος Κιάος, ο οποίος είχε κληθεί νομίμως. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η ενδεχόμενη παραβίαση της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας από τον τηλεοπτικό σταθμό με τον διακριτικό τίτλο SMILE (ΠΡΩΗΝ 06-TV) Νομού Αττικής, ιδιοκτησίας της εταιρείας με την επωνυμία LARGOVIDIARIA ΤΗΛΕΟΠΤΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΕ, αναφορικά με την προβολή διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών σε χρόνο που δεν επιτρεπόταν, ήτοι κατά την μετάδοση του προγράμματος την 6.4.2017 μεταξύ 16.00 και 19.00, την 8, 9, 11 και 13.4.2017 μεταξύ 8.00 και 10.00 και μεταξύ 16.00 και 19.00, και την προβολή διαφημίσεων πολεμικών παιχνιδιών κατά τη μετάδοση του προγράμματος την 6.4.2017 μεταξύ 16.00 και 19.00 και την 8 και 9.4.2017 μεταξύ 8.00 και 10.00 και μεταξύ 16.00 και 19.00. Η υπόθεση εξετάζεται ύστερα από την αυτεπάγγελτη καταγγελία του ΕΣΡ με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 332/5.4.2017.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 219/24.4.2017, ο οποίος χρεώθηκε στη διοικητική υπάλληλο Μαρία Ειρήνη Κοντογιάννη και στην ειδική επιστήμονα - νομικό Όλγα Γαρουφαλιά. Στη συνέχεια, η διοικητική υπάλληλος Μαρία Ειρήνη Κοντογιάννη υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 456/ΕΣ/23.5.2017 έκθεση καταγραφής των πραγματικών περιστατικών της υπόθεσης και η ειδική επιστήμων - νομικός Όλγα Γαρουφαλιά υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 562/ΕΣ/26.6.2017 νομική της εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, για λογαριασμό της λειτουργούσης τον σταθμό ως άνω εταιρείας υποβλήθηκε η από 12.12.2017 δήλωση – αίτηση του πληρεξούσιου δικηγόρου της, Παναγιώτη Γιαννόπουλου, με την οποία ο τελευταίος δήλωσε αδυναμία να παρασταθεί ενώπιον της Ολομέλειας του ΕΣΡ για την υπόθεση του εντολέα του τηλεοπτικού σταθμού και ζήτησε αναβολή της συζήτησης της υπόθεσης. Η Ολομέλεια όρισε νέα ημερομηνία συζήτησης την 19.12.2017. Κατά τη νέα συζήτηση της υπόθεσης, για λογαριασμό της λειτουργούσης τον σταθμό ως άνω εταιρείας παρέστη ο Παναγιώτης Γιαννόπουλος, πληρεξούσιος δικηγόρος. Ερωτηθείς από τον Πρόεδρο, ο πληρεξούσιος δικηγόρος δήλωσε ότι γνωρίζει το περιεχόμενο του φακέλου, έλαβε δε τον λόγο και ανέπτυξε τους ισχυρισμούς του. Ζήτησε στη συνέχεια -και η Ολομέλεια δέχτηκε- να του παρασχεθεί προθεσμία για την κατάθεση εγγράφου υπομνήματος μέχρι και την 28.12.2017 και ώρα 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 6310/28.12.2017 υπόμνημα.

Την 10.12.2018 και ώρα 10.30 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου. Συγκροτήθηκε από τα αυτά ως άνω (παρόντα κατά τη συζήτηση) μέλη. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ. Η Ολομέλεια, αφού παρακολούθησε την επίμαχη ροή προγράμματος και άκουσε την ειδική επιστήμονα - νομικό Όλγα Γαρουφαλιά, που είχε ορισθεί, από τον Πρόεδρο, εισηγήτρια:

### **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 τηλεόρασης και την επιβολή των προβλεπόμενων διοικητικών κυρώσεων.
2. Το άρθρο 15 παρ. 2 του Συντάγματος θεσπίζει υποχρέωση προστασίας της παιδικής ηλικίας και της νεότητας.
3. Το άρθρο 21 παρ. 1 του Συντάγματος θεσπίζει την υποχρέωση προστασίας της παιδικής ηλικίας από το Κράτος.

4. Το άρθρο 9 παρ. 6 εδ. πρώτο του Ν. 2251/1994, το οποίο αντικαταστάθηκε από το άρθρο 11 παρ. 6 του Ν. 3587/2007 ίδιου περιεχομένου, θεσπίζει απαγόρευση της μετάδοσης διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 07.00 και 22.00. Το άρθρο 11 παρ. 6 του Ν. 3587/2007 εφαρμόζεται και στους τηλεοπτικούς σταθμούς επειδή λογίζονται ως προμηθευτές κατά την έννοια της παρ. 1 του άρθρου 11.
5. Στο άρθρο 2 παρ. 1 της ΥΑ Οικ.3669/194, με την οποία προσαρμόστηκε η ελληνική νομοθεσία στην Οδηγία 2009/48/ΕΚ για την ασφάλεια των παιχνιδιών ορίζεται «ως παιχνίδι κάθε προϊόν που έχει σχεδιαστεί και προορίζεται, αποκλειστικά ή όχι, να χρησιμοποιείται στο πλαίσιο παιχνιδιού από παιδιά ηλικίας κάτω των 14 ετών».
6. Το άρθρο 9 του Κανονισμού 3/1991 του ΕΣΡ θεσπίζει απαγόρευση διαφήμισης πολεμικών παιχνιδιών.
7. Τέλος, κατά τα στοιχεία β και ε της παραγράφου 1 του άρθρου 4 του Ν. 2863/2000, το Ε.Σ.Ρ ελέγχει την τήρηση των όρων που προβλέπονται στην εκάστοτε ισχύουσα ραδιοτηλεοπτική νομοθεσία και επιβάλλει τις από το άρθρο 4 του Ν. 2328/1995 προβλεπόμενες κυρώσεις. Όπως προκύπτει περαιτέρω από το άρθρο 4 παρ. 1 στοιχείο α του Ν. 2328/1995, η ως άνω αρμοδιότητα επιβολής διοικητικών κυρώσεων υφίσταται και για κάθε περίπτωση παραβίασης των νομοθετικών κανόνων που διέπουν έστω και έμμεσα τους ιδιωτικούς τηλεοπτικούς σταθμούς και γενικότερα τη λειτουργία της ραδιοτηλεόρασης.

Η προστασία της παιδικής ηλικίας έχει αναχθεί σε αντικείμενο ιδιαίτερης μέριμνας του συντακτικού νομοθέτη, ο οποίος με το άρθρο 21 την έθεσε «υπό την προστασία του κράτους» (παρ. 1), το οποίο σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις υποχρεούται να λαμβάνει «ειδικά μέτρα για την προστασία της νεότητας (παρ. 4)». Οι διατάξεις που αφορούν την προστασία της παιδικής ηλικίας είναι αναγκαστικού δικαίου (δημόσιας τάξης) (ΣτΕ 2572/2015).

Η διάταξη του άρθρου 11 παρ. 6 του Ν. 3587/2007 θεσπίζει μία ρητή και γενική απαγόρευση, χωρίς την εισαγωγή από τον νομοθέτη εξαιρέσεων. Δεν εισάγει, όμως, απόλυτη απαγόρευση των παιδικών διαφημίσεων, αλλά χρονικό περιορισμό στη μετάδοσή τους στο πλαίσιο εξειδίκευσης των επιταγών των άρθρων 15 παρ. 2 και 21 παρ. 1 του Συντάγματος (ΣτΕ 371/2015).

Η απαγόρευση τηλεοπτικών διαφημίσεων αποτελεί εθνική ρύθμιση, με την οποία καθίσταται πληρέστερη η προστασία των παιδιών – τηλεθεατών ως καταναλωτών σε σχέση με τις ρυθμίσεις της Οδηγίας 89/552/ΕΟΚ του Συμβουλίου (EEL 298), όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 97/36/ΕΚ του Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου (EEL202) στον τομέα της τηλεοπτικής διαφήμισης και της προστασίας των ανηλίκων. Τούτο δε σύμφωνα και με την παρεχόμενη από το άρθρο 3 παρ. 1 της Οδηγίας 89/552/ΕΟΚ ευχέρεια του εθνικού νομοθέτη για τη θέσπιση ή διατήρηση συμβατών με το σκοπό της κανόνων, αυστηρότερων ή λεπτομερέστερων έναντι των κοινοτικών, όσον αφορά τη μετάδοση διαφημίσεων από ραδιοτηλεοπτικούς οργανισμούς εγκατεστημένους εντός της εδαφικής περιοχής κάθε Κράτους – μέλους (Βλ. ΣτΕ 371/2015).

Η εμπορική διαφήμιση, ως οικονομική δραστηριότητα υπάγεται καταρχήν στην συνταγματική κατοχύρωση της οικονομικής ελευθερίας. Η απαγόρευση μετάδοσης τηλεοπτικών διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 07.00 και 22.00 δεν έρχεται σε αντίθεση με το άρθρο 5 παρ. 1 του Συντάγματος, αλλά αποτελεί περιορισμό του δικαιώματος της οικονομικής ελευθερίας, έχει γενικό και απρόσωπο χαρακτήρα και δικαιολογείται από σοβαρούς λόγους γενικότερου δημόσιου και κοινωνικού συμφέροντος, που είναι η προστασία της ψυχικής υγείας και ανάπτυξης των ανηλίκων και δεν αντίκειται προς την αρχή της αναλογικότητας, αφού ο περιορισμός αυτός είναι αναγκαίος και πρόσφορος.

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 371/2015 απόφαση του ΣτΕ η χρονική απαγόρευση που θεσπίζεται στο άρθρο 9 παρ. 6 εδ. πρώτο του Ν. 2251/1994, το οποίο αντικαταστάθηκε από το άρθρο 11 παρ. 6 του Ν. 3587/2007 ίδιου περιεχομένου, το οποίο και ισχύει σήμερα «αφορά τη μετάδοση, από δημόσιο και ιδιωτικό τηλεοπτικό σταθμό, της διαφήμισης κάθε είδους προϊόντων απευθυνόμενων σε παιδιά προς χρησιμοποίησή τους στο πλαίσιο παιχνιδιού, αδιαφόρως του αν, παράλληλα με τον ψυχαγωγικό προορισμό τους, τα προϊόντα αυτά έχουν, σε μεγαλύτερο ή μικρότερο βαθμό, και εκπαιδευτικό χαρακτήρα που συντελεί στην ανάπτυξη αντίστοιχων ικανοτήτων του χρήστη, καθώς και αδιαφόρως του μεγέθους των εν λόγω προϊόντων και της χρηστικής αξίας τους για τα παιδιά».

Από τον συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι η προστασία της παιδικής ηλικίας διασφαλίζεται από την απαγόρευση μετάδοσης από τους τηλεοπτικούς σταθμούς, τους οποίους ελέγχει το ΕΣΡ, διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών καθημερινά μεταξύ 07.00 και 22.00, ώρες που είναι πιθανή παρακολούθηση τηλεόρασης από ανηλίκους, καθώς και από την απαγόρευση μετάδοσης από τους τηλεοπτικούς σταθμούς διαφημιστικών μηνυμάτων που προβάλλουν πολεμικά παιχνίδια.

## **II. Πραγματικό μέρος**

Από τα έγγραφα του φακέλου, την παρακολούθηση της επίμαχης ροής προγράμματος από το αρχείο καταγραφής προγραμμάτων που τηρεί η Υπηρεσία μας και τους ισχυρισμούς της εγκαλούμενης (προβληθέντες προφορικά και εγγράφως), προκύπτουν τα εξής:

A) Τα προϊόντα που διαφημίστηκαν από τον σταθμό κατά την 6.4.2017 μεταξύ 16.00 και 19.00, την 8, 9, 11 και 13.4.2017 μεταξύ 8.00 και 10.00 και μεταξύ 16.00 και 19.00, όπως αυτά καταγράφονται αναλυτικά στην εισήγηση της ειδικής επιστήμονος – νομικού, συνιστούσαν παιδικά παιχνίδια κατά την προαναφερθείσα έννοια, δηλαδή προϊόντα που απευθύνονταν σε παιδιά ηλικίας έως 14 ετών και έχουν σχεδιαστεί και προορίζονται, αποκλειστικά ή όχι, για να χρησιμοποιηθούν στο πλαίσιο παιχνιδιού και ψυχαγωγίας, αδιαφόρως του τυχόν εκπαιδευτικού τους χαρακτήρα, η διαφήμιση των οποίων από την τηλεόραση απαγορεύεται μεταξύ 07.00 και 22.00.

B) Κατά τη μετάδοση του προγράμματος του σταθμού διαπιστώθηκε ότι: α) την 6.4.2017 μεταξύ 16.00 και 19.00 και β) την 8 και 9.4.2017 μεταξύ 08.00 και 10.00 και μεταξύ 16.00 και 19.00 μεταδόθηκαν διαφημιστικά μηνύματα πολεμικών παιχνιδιών.

## **III. Υπαγωγή**

Ενόψει όλων των ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι ο σταθμός της εγκαλουμένης με τη μετάδοση κατά τα ως άνω υπό II χρονικά διαστήματα διαφημίσεων παιδικών

παιχνιδιών μεταξύ 7.00 και 22.00 και κατά τη μετάδοση διαφημιστικών μηνυμάτων πολεμικών παιχνιδιών, παραβίασε - εκ προθέσεως - τις αναφερόμενες στο νομικό μέρος της παρούσας διατάξεις. Επομένως, πρέπει να επιβληθεί στην εγκαλούμενη εταιρεία διοικητική κύρωση και δη εκείνη του προστίμου για κάθε μία παράβαση. Κατά τη γνώμη, όμως, ενός μέλους του Συμβουλίου δεν τελέσθηκε η παράβαση της διάταξης περί απαγόρευσης μετάδοσης διαφημίσεων πολεμικών παιχνιδιών, γιατί τα αναφερόμενα στην εισήγηση της ειδικής επιστήμονος - νομικού διαφημιζόμενα προϊόντα δεν εμπίπτουν στην κατηγορία των πολεμικών παιχνιδιών, και, επομένως, δεν έπρεπε να επιβληθεί η κύρωση του προστίμου.

Με βάση δε τη βαρύτητα της παραβάσεως, το κοινώς γνωστό μερίδιο τηλεθέσεως του συγκεκριμένου τηλεοπτικού σταθμού (όπως προκύπτει από τα τηρούμενα στο ΕΣΡ στοιχεία), κρίνεται ότι το επιβλητέο πρόστιμο είναι εκείνο των 20.000 (είκοσι χιλιάδων) ευρώ για μετάδοση διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 7.00 και 22.00 και 15.000 (δεκαπέντε χιλιάδων) ευρώ για μετάδοση διαφημίσεων πολεμικών παιχνιδιών.

#### ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ ΤΟ ΕΣΡ

Δέχεται ότι ο σταθμός της εγκαλουμένης παραβίασε - εκ προθέσεως - τη ραδιοτηλεοπτική νομοθεσία ως προς την α) απαγόρευση μετάδοσης διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 07.00 και 22.00 και β) απαγόρευση μετάδοσης διαφημίσεων πολεμικών παιχνιδιών, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Επιβάλλει στην εταιρεία με την επωνυμία LARGOVIDIARIA ΤΗΛΕΟΠΤΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΕ, ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού SMILE (ΠΡΩΗΝ 06-TV) Νομού Αττικής, 1) τη διοικητική κύρωση του προστίμου των 20.000 (είκοσι χιλιάδων) ευρώ για τη μετάδοση διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 07.00 και 22.00 και 2) τη διοικητική κύρωση του προστίμου των 15.000 (δεκαπέντε χιλιάδων) ευρώ για τη μετάδοση διαφημίσεων πολεμικών παιχνιδιών.

Κατά το άρθρο 4 παρ. 3 του Ν. 2328/1995, όπως έχει μετά την δια του άρθρου 23 παρ. 5 εδ. β' του Ν. 3166/2003 αντικατάστασή του, η παρούσα απόφαση κατά την προαναφερόμενη κύρωση, είναι εκτελεστή κατά:

1. Της εταιρείας LARGOVIDIARIA ΤΗΛΕΟΠΤΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ Α.Ε, που εδρεύει στα Πατήσια Αττικής, στην οδό Τελεσίου 23, με ΑΦΜ 094502036, Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ ΑΘΗΝΩΝ.
2. Του Klodjan Elezi του Keremin, με ΑΦΜ 130462872, Δ.Ο.Υ. Δ' (Δ',Η',Γ',ΙΑ') Αθηνών, ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 10<sup>η</sup> Δεκεμβρίου 2018 και δημοσιεύτηκε την 28<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2019.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ