

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ
Αρ. Πρωτ. 221/16.1.2019

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Α Π Ο Φ Α Σ Η
157/2018

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 6.12.2016 και ώρα 10:00, προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, Ξενοφόντα Μορώνη, αντιπρόεδρο και όλα τα μέλη: Νικόλαο Κιάο, Βασίλειο Καραποστόλη, Καλλιόπη Διαμαντάκου, Γεώργιο Σαρειδάκη, Γεώργιο Πλειό, Δήμητρα Παπαδοπούλου και Ευαγγελία Μήτρου. Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Στυλία νή Γαλάνη, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η ενδεχόμενη παραβίαση της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας από τον τηλεοπτικό σταθμό με τον διακριτικό τίτλο STAR ιδιοκτησίας της εταιρείας με την επωνυμία ΝΕΑ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΑΕ, αναφορικά με τη μετάδοση διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών σε χρόνο που δεν επιτρεπόταν και την υπέρβαση του ανώτατου ορίου ωριαίου χρόνου διαφημιστικών μηνυμάτων κατά τη μετάδοση του προγράμματος την 30.5.2015 μεταξύ 7.00 και 19.00. Η υπόθεση εξετάζεται ύστερα από την αυτεπάγγελτη καταγγελία του ΕΣΡ με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 816/5.6.2015.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 399/10.6.2015, ο οποίος χρεώθηκε στη διοικητική υπάλληλο Αικατερίνη Κοντοπούλου και στην ειδική επιστήμονα - νομικό Όλγα Γαρουφαλιά. Στη συνέχεια, η διοικητική υπάλληλος Αικατερίνη Κοντοπούλου υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 899/ΕΣ/24.6.2015 έκθεση καταγραφής των πραγματικών περιστατικών της υπόθεσης και η ειδική επιστήμων - νομικός Όλγα Γαρουφαλιά υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 1258/ΕΣ/1.10.2015 νομική της εισήγηση. Την 20.12.2015 συζητήθηκε η υπόθεση στην Ολομέλεια, δεν εκδόθηκε όμως απόφαση λόγω αλλαγών στην σύνθεση του Συμβουλίου.

Μετά από κλήση του σταθμού για την 6.12.2016, η υπόθεση συζητήθηκε και πάλι. Κατά την νέα συζήτηση, για λογαριασμό της λειτουργούσης τον σταθμό ως άνω εταιρείας παρέστησαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της Αικατερίνη Κοκοτσάκη - Κογιού και Ανδρεοπούλης Μιχάλης. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο οι εκπρόσωποι της εγκαλουμένης 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 9.12.2016 και ώρας 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 4751/9.12.2016 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 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 23 παρ. 1 του Π.Δ. 109/2010 προβλέπει ότι η αναλογία του χρόνου μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων μέσα σε κάθε δεδομένη ωρολογιακή ώρα δεν πρέπει να υπερβαίνει το 20%, δηλαδή τα δώδεκα (12) λεπτά.

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 (ΕΕΛ 298), όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 97/36/ΕΚ του Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου (ΕΕΛ202) 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».

Η μετάδοση τηλεοπτικών διαφημιστικών μηνυμάτων που προβάλλουν ιστότοπους και συνοδεύονται από αναφορά στην ονομασία και τα χαρακτηριστικά παιδικών παιχνιδιών που απευθύνονται σε ανηλίκους στο πλαίσιο του παιχνιδιού αποσκοπεί στην πραγματικότητα στην εμπορική προώθηση των αναφερόμενων σε αυτούς παιδικών παιχνιδιών (Βλ. ΣτΕ 524/2018).

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. Επίσης, συνάγεται ότι απαγορεύεται η μετάδοση από τους τηλεοπτικούς σταθμούς διαφημιστικών μηνυμάτων που υπερβαίνουν συνολικά ανά ώρα τα 12 λεπτά.

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 προφορικώς και εγγράφως), προκύπτουν τα εξής:

A) Τα προϊόντα που διαφημίστηκαν από τον σταθμό κατά την 30.5.2015 μεταξύ 07.00 και 13.00, 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 την 30.5.2015: α) μεταξύ 15.00 και 16.00 η διάρκεια μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων ανήλθε σε 13 λεπτά και 4 δευτερόλεπτα, β) μεταξύ 16.00 και 17.00 η

διάρκεια μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων ανήλθε σε 12 λεπτά και 25 δευτερόλεπτα και γ) μεταξύ 17.00 και 18.00 η διάρκεια μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων ανήλθε σε 12 λεπτά και 20 δευτερόλεπτα, καθ' υπέρβαση του ανώτατου ωριαίου χρόνου μετάδοσης διαφημίσεων.

III. Υπαγωγή

Ενόψει όλων των ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι ο σταθμός της εγκαλουμένης με τη μετάδοση την 30.5.2015 μεταξύ 07.00 και 13.00 διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών και κατά τη μετάδοση την 30.5.2015 μεταξύ 15.00 και 16.00, 16.00 και 17.00 και 17.00 και 18.00 διαφημιστικών μηνυμάτων καθ' υπέρβαση του ανώτατου ωριαίου ορίου των 12 λεπτών, παραβίασε - εκ προθέσεως - τις αναφερόμενες στο νομικό μέρος της παρούσας διατάξεις. Επομένως, πρέπει να επιβληθεί στην εγκαλούμενη εταιρεία η διοικητική κύρωση του προστίμου και της συστάσεως για κάθε μία παράβαση αντιστοίχως.

Με βάση δε τη βαρύτητα της παραβάσεως της απαγόρευσης μετάδοσης διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ 07.00 και 22.00, το κοινώς γνωστό μερίδιο τηλεθέσεως του συγκεκριμένου τηλεοπτικού σταθμού (όπως προκύπτει από τα τηρούμενα στο ΕΣΡ στοιχεία) και την εθνική εμβέλεια του εν λόγω σταθμού, κρίνεται ότι το επιβλητέο πρόστιμο είναι εκείνο των 30.000 (τριάντα χιλιάδων) ευρώ.

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) τήρηση του ανώτατου ορίου του ωριαίου χρόνου μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Επιβάλλει στην εταιρεία με την επωνυμία ΝΕΑ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΑΕ, ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού STAR, 1) τη διοικητική κύρωση του προστίμου των 30.000 (τριάντα χιλιάδων) ευρώ για τη μετάδοση διαφημίσεων παιδικών παιχνιδιών μεταξύ

07.00 και 22.00 και 2) τη διοικητική κύρωση της συστάσεως όπως μην υπερβαίνει το ανώτατο όριο του ωριαίου χρόνου μετάδοσης διαφημιστικών μηνυμάτων.

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 «ΝΕΑ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΑΕ», που εδρεύει στην Κηφισιά Αττικής, στην οδό Βιλτανιώτη 36, με ΑΦΜ 094281721, Δ.Ο.Υ. ΦΑΕ Αθηνών.
2. Του Καρόλου Αλκαλάι του Νισήμ, κατοίκου Βριλησσιών Αττικής, στην οδό Χελμού 27, με ΑΦΜ 015603551, Δ.Ο.Υ. Χαλανδρίου, ως Προέδρου Δ.Σ. και νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.
3. Του Βασίλειου Αλεξάκη του Δημητρίου, κατοίκου Βάρκιζας Αττικής, στην οδό Επέκταση Αθηνάς, αρ. 1Β, με ΑΦΜ 025715058, Δ.Ο.Υ. ΓΛΥΦΑΔΑΣ, ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 10^η Δεκεμβρίου 2018 και δημοσιεύτηκε την 28^η Ιανουαρίου 2019.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ