

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αρ. Πρωτ. 2937/22.5.2019

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η
105/2019**

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 25.02.2019 και ώρα 10:30 προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Αθανάσιο Κουτρομάνο, πρόεδρο, Ξενοφώντα Μορώνη, αντιπρόεδρο, και τα μέλη Δημήτρα Παπαδοπούλου, Καλλιόπη Διαμαντάκου, Βασίλειο Καραποστόλη, Νικόλαο Κιάο και Ευαγγελία Μήτρου. Απόντα τα μέλη Γιώργος Πλειός και Γεώργιος Σαρειδάκης, τα οποία είχαν προκληθεί νομίμως Χρέη γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν η εξέταση της με αριθμό πρωτοκόλλου 6083/23.11.2018 αίτησης θεραπείας της ιδιώτου ΜΟΥΜΙΝΕ ΧΑΣΑΝ ΟΓΛΟΥ, ιδιοκτήτριας του ραδιοφωνικού σταθμού ΧΑΝΘΗ RADIO DEE JAY 94.6 (πρώην ENJOY RADIO ΧΑΝΘΗ 94.6) Ν. Ξάνθης, με την οποία ζητεί να ανακληθεί η με αριθμό 128/2018 απόφαση του ΕΣΡ και να επιτραπεί η επαναλειτουργία του σταθμού της καθώς επίσης να εγκριθεί η μεταβίβαση σε αυτήν της ραδιοφωνικής επιχείρησης.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 394/03.12.2018, ο οποίος χρεώθηκε στον ειδικό επιστήμονα Γεώργιο Αναγνωσταρά. Ο Ειδικός Επιστήμονας υπέβαλε στο ΕΣΡ την με αριθμό πρωτοκόλλου 74/17.01.2019 νομική του εισήγηση.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης παρέστη ο πληρεξούσιος δικηγόρος του σταθμού Αντώνιος Πετρίδης και ο εκπρόσωπος της ιδιοκτήτριας αυτού Χουσεΐν Καρανταη. Ερωτηθέντες από τον Πρόεδρο, οι εκπρόσωποι του σταθμού απάντησαν 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

08.03.2019 και ώρα 14.00 και η συζήτηση κηρύχθηκε περαιωμένη. Ο σταθμός κατέθεσε στη Γραμματεία το με αριθμό πρωτοκόλλου 1310/08.03.2019 υπόμνημα.

Την 16.04.2019 και ώρα 11.00 η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως, ύστερα από πρόσκληση του Προέδρου. Παρέστησαν τα αυτά ως άνω μέλη της και η αυτή ως άνω γραμματεύς. Απουσίαζε ο αντιπρόεδρος Ξενοφών Μορώνης και τα μέλη Καλλιόπη Διαμαντάκου και Ευαγγελία Μήτρου, οι οποίοι είχαν προσκληθεί νομίμως. Ο Πρόεδρος ενημέρωσε αναλυτικά τους απόντες κατά την συζήτηση Γιώργο Πλειό και Γεώργιο Σαρειδάκη αναγιγνώσκοντας την έγγραφη εισήγηση, το υπόμνημα της εγκαλουμένης, το πρακτικό της συζήτησης στην Ολομέλεια και το σύνολο των λοιπών εγγράφων του φακέλου για την υπόθεση. Παρέστη επίσης και ο ανωτέρω εισηγητής, ο οποίος ανέπτυξε το ζήτημα προφορικός και αποχώρησε. Η Ολομέλεια, αφού μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Νομικό Μέρος

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». 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». 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 ...». 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 3 νομοθεσία διοικητικές προσφυγές ... ». 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

Με την προσβαλλόμενη απόφαση, έγιναν δεκτά τα ακόλουθα: *«Από το σύνολο των διαλαμβανομένων στο φάκελο στοιχείων, προκύπτουν τα ακόλουθα: Ο ΛΑΖΑΡΟΣ ΚΑΛΕΝΤΕΡΙΑΔΗΣ λειτουργούσε ραδιοφωνικό σταθμό στην Ξάνθη με τον διακριτικό τίτλο «ENJOY RADIO ΧΑΝΘΗ» (ήδη ΧΑΝΘΗ RADIO DEE JAY 94.6), ο οποίος εξέπεμπε πρόγραμμα στην συχνότητα 94.6 FM. Όμως, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 3689/14.9.2016 έγγραφο της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ) κατά τον τεχνικό έλεγχο που διενεργήθηκε κατά την 20η Ιουλίου 2016 στην Ξάνθη δεν διαπιστώθηκε λειτουργία του επίμαχου ραδιοφωνικού σταθμού. Εξάλλου, σύμφωνα με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 4738/9.12.2016 έγγραφο της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων κατά τον τεχνικό έλεγχο που διενεργήθηκε κατά την 18η Οκτωβρίου 2016 στην Ξάνθη δε διαπιστώθηκε εκπομπή ραδιοφωνικού προγράμματος του επίμαχου σταθμού παρά μόνο φέρον σήμα. Επίσης, με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 2673/14.6.2016 έγγραφο του ιδιώτη Σοφοκλή Σταματόπουλου αναφέρθηκε στο ΕΣΡ ότι ο συγκεκριμένος ραδιοφωνικός σταθμός είχε σταματήσει τη λειτουργία του ήδη από τις αρχές Ιουνίου του 2016.*

Ο ιδιοκτήτης του ραδιοφωνικού σταθμού προβάλλει τον ισχυρισμό ότι ο σταθμός λειτουργούσε αδιαλείπτως, με ενδεχόμενες σύντομες μόνο διακοπές οφειλόμενες σε συγκυριακούς τεχνικούς λόγους. Ισχυρίζεται επίσης ότι σε κάθε περίπτωση ο σταθμός μεταδίδει πλέον κανονικά το σύνθημα ραδιοφωνικό του πρόγραμμα. Δεν εξηγείται ωστόσο πώς ο σταθμός βρέθηκε μη λειτουργών σε δύο διαφορετικές μετρήσεις της

ΕΕΤΤ, με σημαντική μάλιστα μεταξύ τους χρονική απόσταση. Δεν εξηγείται επίσης πώς οι μετρήσεις αυτές συμπίπτουν με το περιεχόμενο της προαναφερθείσης καταγγελίας ιδιώτη, η οποία υποβλήθηκε έναν και τέσσερις αντιστοίχως μήνες πριν τις καταγραφές αυτές της ΕΕΤΤ και αφορούσε σε περίοδο αναγόμενη σε χρόνο σαφώς προγενέστερο αυτών. Θεωρεί δε το ΕΣΡ πλήρως αποδεδειγμένο ότι ο σταθμός είχε παύσει την εκπομπή προγράμματος από τις αρχές Ιουνίου του 2016 μέχρι τουλάχιστον την τελευταία καταγραφή της ΕΕΤΤ, ήτοι έως τις 18 Οκτωβρίου 2016. Υπό διαφορετική εκδοχή, θα ήταν αδύνατον να εξηγηθεί λογικώς πώς το ανωτέρω πρόσωπο μπόρεσε να προβλέψει σε ανύποπτο χρόνο ότι θα γίνονταν στο μέλλον οι προαναφερθείσες τεχνικές μετρήσεις της ΕΕΤΤ και ότι αυτές θα κατέγραφαν τον τερματισμό της λειτουργίας του συγκεκριμένου ραδιοφωνικού σταθμού.

Εξάλλου, με το με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 4682/07.12.2016 έγγραφο γνωστοποιήθηκε στο ΕΣΡ η από 5.12.2016 μεταβίβαση του εν λόγω ραδιοφωνικού σταθμού από τον ιδιώτη ΛΑΖΑΡΟ ΚΑΛΕΝΤΕΡΙΔΗ στην ιδιώτη ΜΟΥΜΙΝΕ ΧΑΣΑΝ ΟΓΛΟΥ και ζητήθηκε η έγκριση της μεταβίβασης αυτής κατά τις σχετικές νομοθετικές επιταγές. Η νέα ιδιοκτήτης του ραδιοφωνικού σταθμού προβάλλει τον ισχυρισμό ότι συντρέχουν όλες οι νόμιμες προϋποθέσεις για την έγκριση της ως άνω μεταβίβασης, καθώς ο σταθμός ουδέποτε έπαυσε να λειτουργεί και συνεχίζει επομένως να καλύπτεται από το μεταβατικό καθεστώς του άρθρου 53 του Ν. 2778/1999. Όπως όμως έχει προαναφερθεί, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει σαφώς ότι η λειτουργία του σταθμού είχε ήδη τερματισθεί κατά τον χρόνο της μεταβίβασης, μη υπαγομένου επομένως αυτού σε καθεστώς νομιμότητας.

Ενόψει τούτων και με βάση τα προεκτεθέντα, διαπιστώνεται η διακοπή της λειτουργίας του Ρ/Σ «ENJOY RADIO ΧΑΝΘΙ» (ήδη ΧΑΝΘΙ RADIO DEE JAY 94.6) Ν. Ξάνθης και στην συχνότητα 94.6 FM καθώς και η διακοπή της έννομης σχέσης του φορέως που λειτουργούσε τον εν λόγω σταθμό με τη συγκεκριμένη ραδιοφωνική συχνότητα. Ως εκ τούτου, η συχνότητα αυτή ανήκει πλέον αποκλειστικά και μόνον στο Ελληνικό Κράτος, γεγονός που πρέπει να αναγνωρισθεί.

Δεδομένων των παραπάνω, πρέπει επίσης να απορριφθεί η μεταβίβαση του μη νομίμως λειτουργούντος ραδιοφωνικού σταθμού «ENJOY RADIO ΧΑΝΘΙ» (ήδη ΧΑΝΘΙ RADIO DEE JAY 94.6) από τον ιδιώτη ΛΑΖΑΡΟ ΚΑΛΕΝΤΕΡΙΔΗ στην ιδιώτη ΜΟΥΜΙΝΕ ΧΑΣΑΝ ΟΓΛΟΥ».

Με την υπό κρίση αίτηση θεραπείας η ιδιοκτήτρια του ραδιοφωνικού σταθμού δεν προσκομίζει κανένα «νέο» δεδομένο υπό την προεκτεθείσα έννοια στο οποίο να μπορεί να θεμελιωθεί το υποβαλλόμενο αίτημα αλλά επαναλαμβάνει ουσιαστικά τα ίδια επιχειρήματα, τα οποία προέβαλε κατά την διαδικασία που προηγήθηκε της έκδοσης της προσβαλλόμενης απόφασης και τα οποία απορρίφθηκαν με την προσβαλλομένη. Δεν υπάρχει εξάλλου στην προσβαλλομένη κανένα νομικό σφάλμα που να μπορεί να οδηγήσει στην ανάκληση αυτής.

Επομένως, η αίτηση πρέπει να απορριφθεί.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ ΤΟ ΕΣΡ

Απορρίπτει την με αριθμό πρωτοκόλλου 6083/23.11.2018 αίτηση της ιδιώτου ΜΟΥΜΙΝΕ ΧΑΣΑΝ ΟΓΛΟΥ για την ανάκληση της με αριθμό 128/2018 απόφασης του ΕΣΡ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 16^η Απριλίου 2019 και δημοσιεύτηκε την 24^η Μαΐου 2019.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΚΟΥΤΡΟΜΑΝΟΣ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ