

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Α Π Ο Φ Α Σ Η

137/2024

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ύστερα από πρόσκληση της Προέδρου, συνήλθε σε συνεδρίαση στον συνήθη γι' αυτό τόπο την 23.7.2024 και ώρα 11:00 προκειμένου να συζητήσει επί της κατωτέρω υποθέσεως. Συγκροτήθηκε από τους: Ευτέρπη Κουτζαμάνη-Δρίλια, πρόεδρο, Ιωάννη Πολίτη, αντιπρόεδρο, (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr») και τα μέλη: Σωκράτη Τσιχλιά, Δημήτριο Σταυρόπουλο (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr»), Ευτύχιο Παλλήκαρη, Πέτρο Τριανταφυλλίδη, Γεώργιο Βλαβιανό (με τηλεδιάσκεψη μέσω «epresence.gov.gr») και Ιωάννη Μιχελάκη. Απόν το μέλος Σπυρίδων Χρυσοφώτης, ο οποίος είχε κληθεί νομίμως. Χρή γραμματέως εκτέλεσε η Αναστασία Μαραζίδου, διοικητική υπάλληλος του ΕΣΡ.

Αντικείμενο της συζήτησης ήταν ο έλεγχος της αδιάλειπτης λειτουργίας, μέσω του αδειοδοτημένου ψηφιακού παρόχου, του τηλεοπτικού σταθμού περιφερειακής εμβέλειας με τον διακριτικό τίτλο «MY TV» Νομού Ηρακλείου, ιδιοκτησίας της εταιρείας με την επωνυμία «ΛΟΤΖΙΑ ΑΕ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ», και η ενδεχόμενη ανάκληση της με αριθμό 329/2012 απόφασης του ΕΣΡ, με την οποία είχε εγκριθεί η ψηφιακή μετάδοση του προγράμματος του τηλεοπτικού σταθμού.

Για τον έλεγχο σχηματίστηκε φάκελος με αριθμό 180/4.6.2024, ο οποίος ανατέθηκε στον ειδικό επιστήμονα-νομικό Γεώργιο Αναγνωσταρά που κατέθεσε την με αριθμό πρωτοκόλλου 952/12.6.2024 νομική του εισήγηση.

Δεν παρέστη, κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, κάποιος εκπρόσωπος του τηλεοπτικού σταθμού, αν και η ιδιοκτήτρια εταιρεία του είχε κληθεί προσηκόντως με την με αριθμό πρωτοκόλλου ΕΣΡ 3805/14.6.2024 κλήση, η οποία του απεστάλη με συστημένη επιστολή, που παραδόθηκε την 21.6.2024 και ώρα 11:57, όπως προκύπτει από σχετικό έγγραφο ΕΛΤΑ.

Αμέσως μετά, η Ολομέλεια συνήλθε σε διάσκεψη επί της υποθέσεως. Παρέστησαν τα αυτά ως άνω μέλη της και η αυτή ως άνω γραμματεύς. Παρέστη επίσης και ο ανωτέρω εισηγητής, ο οποίος ανέπτυξε το ζήτημα προφορικώς και στη συνέχεια αποχώρησε. Η Ολομέλεια, αφού μελέτησε το σύνολο των στοιχείων του φακέλου:

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ ΚΑΙ ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Νομικό Μέρος

1. Κατά το άρθρο 15 παρ. 2 εδάφια α' έως γ' 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, που λαμβάνει και τη μορφή του καθεστώτος της προηγούμενης άδειας, έχει ως σκοπό την αντικειμενική και με ίσους όρους μετάδοση πληροφοριών και ειδήσεων, καθώς και προϊόντων του λόγου και 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 το σεβασμό της αξίας του ανθρώπου και την προστασία της παιδικής ηλικίας και της νεότητας».* Εξάλλου, κατά το άρθρο 4 παρ. 1 περ. β του Ν. 2863/2000: *«Το ΕΣΡ ... ελέγχει την τήρηση των όρων και των προϋποθέσεων, καθώς και των εν γένει κανόνων και αρχών, που προβλέπονται στην εκάστοτε ισχύουσα ραδιοτηλεοπτική νομοθεσία για τη νόμιμη, διαφανή και ποιοτική λειτουργία των δημοσίων και ιδιωτικών φορέων οι οποίοι δραστηριοποιούνται στον τομέα παροχής ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών».*

2. Σύμφωνα με το άρθρο 13 παρ. 1 του Ν. 3592/2007 (όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 80 του Ν. 4070/2012): *«Η παροχή τηλεοπτικών και ραδιοφωνικών υπηρεσιών μέσω επίγειας ψηφιακής τεχνολογίας με χρήση ραδιοσυχνοτήτων που έχουν χορηγηθεί για την εκπομπή τηλεοπτικού και ραδιοφωνικού ψηφιακού σήματος, αποτελεί παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών σύμφωνα με την οικεία νομοθεσία και προϋποθέτει τον πάροχο δικτύου ηλεκτρονικών επικοινωνιών και τον πάροχο περιεχομένου. Ο πάροχος δικτύου και ο πάροχος περιεχομένου απαιτείται να είναι διαφορετικά νομικά πρόσωπα, με την επιφύλαξη του καθεστώτος που διέπει τη λειτουργία της Ε.Ρ.Τ. Α.Ε.»* Η παράγραφος 2 του ίδιου άρθρου ορίζει: *«Στον πάροχο δικτύου χορηγούνται δικαιώματα χρήσης ραδιοσυχνοτήτων επίγειας ψηφιακής ευρυεκπομπής*

από την Ε.Ε.Τ.Τ.. Για τον πάροχο δικτύου, η κατά τα ως άνω παροχή ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών λαμβάνει χώρα υπό το καθεστώς Γενικής Αδείας και σύμφωνα με την οικεία νομοθεσία περί ηλεκτρονικών επικοινωνιών. Ο πάροχος δικτύου παρέχει υπηρεσίες πολυπλεξίας στους παρόχους περιεχομένου». Σε σχέση με τους παρόχους περιεχομένου, η παράγραφος 3 του ίδιου άρθρου ορίζει : «Για τον πάροχο περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής απαιτείται, πριν την έναρξη εκπομπής, η χορήγηση άδειας κατόπιν διαγωνιστικής διαδικασίας. Η διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται από το Ε.Σ.Ρ. το οποίο εκδίδει και τη σχετική προκήρυξη».

3. Η μετάβαση από την αναλογική στην ψηφιακή τηλεόραση ρυθμίστηκε από το άρθρο 14 του Ν. 3592/2007. Στην παράγραφο 1 του άρθρου αυτού, προβλέπονταν τα ακόλουθα: «α) Από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου και μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος που προβλέπεται από τη διάταξη της παραγράφου 5 του άρθρου 13, οι νομίμως λειτουργούντες τηλεοπτικοί σταθμοί εθνικής εμβέλειας ή οι αδειούχοι τηλεοπτικοί σταθμοί εθνικής εμβέλειας, μετά την αδειοδότησή τους, συμπεριλαμβανομένης και της Ε.Ρ.Τ. Α.Ε. ή της προβλεπόμενης στο άρθρο 17 παρ. 1 του παρόντος θυγατρικής εταιρίας αυτής, έχουν τη δυνατότητα, εφόσον το επιθυμούν, να μεταδίδουν το αναλογικό τους πρόγραμμα με ψηφιακή τεχνολογία. Με την απόφαση που προβλέπεται από τη διάταξη της παραγράφου 6 καθορίζονται οι γεωγραφικές περιοχές, καθώς και η συχνότητα αναλογικής εκπομπής για τον κάθε νομίμως λειτουργούντα τηλεοπτικό σταθμό εθνικής εμβέλειας που θα απελευθερωθεί, εφόσον απαιτείται, ανά γεωγραφική περιοχή, προκειμένου να έχουν τη δυνατότητα να εκπέμψουν με ψηφιακή τεχνολογία το αναλογικό τους πρόγραμμα στη γεωγραφική αυτή περιοχή. Με την ίδια απόφαση καθορίζονται επίσης οι ψηφιακές συχνότητες, ανά γεωγραφική περιοχή, στις οποίες οι ανωτέρω τηλεοπτικοί σταθμοί θα έχουν τη δυνατότητα, κατ' επιλογή τους, να εκπέμψουν το αναλογικό τους πρόγραμμα με ψηφιακή τεχνολογία. Η εκπομπή ψηφιακού προγράμματος υπόκειται στις υποχρεώσεις της παραγράφου 13 του άρθρου 6. β) Στην ανωτέρω απόφαση καθορίζονται οι γεωγραφικές περιοχές, καθώς και η συχνότητα αναλογικής εκπομπής για τον κάθε νομίμως λειτουργούντα τηλεοπτικό σταθμό περιφερειακής ή τοπικής εμβέλειας που θα απελευθερωθεί, εφόσον απαιτείται, ανά γεωγραφική περιοχή, προκειμένου να έχουν τη δυνατότητα να εκπέμψουν με ψηφιακή τεχνολογία το αναλογικό τους πρόγραμμα στη γεωγραφική αυτή περιοχή. Με την ίδια απόφαση καθορίζονται επίσης οι ψηφιακές συχνότητες, ανά γεωγραφική περιοχή, στις οποίες οι ανωτέρω τηλεοπτικοί σταθμοί θα έχουν τη δυνατότητα να εκπέμψουν το αναλογικό τους πρόγραμμα με ψηφιακή τεχνολογία, υπό την επιφύλαξη της επόμενης

παραγράφου». Στην παράγραφο 2 του ίδιου ως άνω άρθρου, ορίζονταν τα εξής: «Με απόφαση του Ε.Σ.Ρ., κατόπιν αιτήσεως των ενδιαφερομένων, καθορίζονται ποιοι και πόσοι από αυτούς θα εκπέμψουν ψηφιακά το αναλογικό τους πρόγραμμα, ανάλογα με την ποιότητα του προγράμματός τους, που κρίνεται σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παράγραφο 13 του άρθρου 6. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται και η συχνότητα στην οποία θα εκπέμψουν ψηφιακά το αναλογικό τους πρόγραμμα, από τις συχνότητες που θα καθοριστούν με την απόφαση της παραγράφου 6».

4. Σε εφαρμογή των προβλεπόμενων στο άρθρο 13 του Ν. 3592/2007, εκδόθηκε, κατόπιν διαγωνιστικής διαδικασίας, η με αριθμό 706/4/6.2.2014 απόφαση της ΕΕΤΤ, με την οποία ανακηρύχθηκε υπερθεματιστής «της Δημοπρασίας για την Χορήγηση Δικαιωμάτων Χρήσης Ραδιοσυχνοτήτων Επίγειας Ψηφιακής Ευρυεκπομπής» για το 1 δικαίωμα χρήσης ραδιοσυχνοτήτων Εθνικής Κάλυψης και τα 13 Δικαιώματα Χρήσης Ραδιοσυχνοτήτων Περιφερειακής Κάλυψης η εταιρεία με την επωνυμία «ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΠΑΡΟΧΟΥ ΨΗΦΙΑΚΩΝ ΜΕΤΑΔΟΣΕΩΝ και τον Δ/Τ DIGEA ΨΗΦΙΑΚΟΣ ΠΑΡΟΧΟΣ ΑΕ». Στη συνέχεια, με την απόφαση 707/2/13.02.2014 της ΕΕΤΤ (όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει με την με αριθμό 716/003/30.04.2014 απόφαση της ΕΕΤΤ) χορηγήθηκαν στην εταιρεία DIGEA δικαιώματα χρήσης ραδιοσυχνοτήτων επίγειας ψηφιακής ευρυεκπομπής για την εγκατάσταση, λειτουργία και εκμετάλλευση δικτύου επίγειας ψηφιακής ευρυεκπομπής και την παροχή διαθέσιμων στο κοινό υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών.

5. Περαιτέρω, από τον συνδυασμό των άρθρων: i) 5 παρ. 7α του Ν. 3592/2007, ii) 8 παρ. 2 του Ν. 4038/2012 και iii) 18 του Ν. 4208/2013 προκύπτει ότι οι θεωρούμενοι ως νομίμως λειτουργούντες τηλεοπτικοί σταθμοί περιφερειακής εμβέλειας είχαν την υποχρέωση να συμβληθούν με νομίμως αδειοδοτημένο πάροχο για την ψηφιακή μετάδοση του τηλεοπτικού τους προγράμματος μέχρι τη χορήγηση αδειών παρόχων περιεχομένου ψηφιακής ευρυεκπομπής. Με την αδειοδότηση συνακολούθως του ψηφιακού παρόχου, το μεταβατικό στάδιο της ψηφιακής μετάβασης ολοκληρώθηκε και ο μόνος τρόπος μετάδοσης επίγειου τηλεοπτικού προγράμματος ελεύθερης λήψης από τους νομίμως λειτουργούντες τηλεοπτικούς σταθμούς περιφερειακής εμβέλειας ήταν μέσω του αδειοδοτημένου αυτού παρόχου και με τη χρήση μάλιστα των ραδιοσυχνοτήτων που απονεμήθηκαν στην επίγεια ψηφιακή ευρυεκπομπή (ΣτΕ 2178/2022, σκ. 9).

6. Τέλος, το άρθρο 14 παρ. 3 περ. δ του του Ν. 4339/2015 ορίζει τα εξής: «Οι πάροχοι περιεχομένου πρέπει να διασφαλίζουν την αδιάλειπτη μετάδοση και μεταφορά του προγράμματός τους προς τον πάροχο δικτύου». Η υποχρέωση αυτή ισχύει και για τους λογιζόμενους ως νομίμους λειτουργούντες τηλεοπτικούς σταθμούς, αφού η αδιάλειπτη λειτουργία του σταθμού ανέκαθεν αποτελούσε και υπό το προηγούμενο νομικό καθεστώς όρο της αδείας του.

II. Πραγματικό Μέρος

Ο τηλεοπτικός σταθμός «MY TV» Νομού Ηρακλείου λειτούργησε βάσει της μεταβατικής ρύθμισης του άρθρου 17 παρ. 1 του Ν. 2644/1998 και του άρθρου 5 παρ. 7 περ. α του Ν. 3592/2007 και βρίσκεται καταχωρημένος με Α.Μ. 49 στον πίνακα νομίμως λειτουργούντων τηλεοπτικών σταθμών περιφερειακής εμβέλειας που τηρεί το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης.

Εξάλλου, στον εν θέματι τηλεοπτικό σταθμό είχε χορηγηθεί έγκριση για την ψηφιακή μετάδοση του αναλογικού του προγράμματος με την αριθμ. 329/2012 απόφαση του ΕΣΡ. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 8 παρ. 2 του Ν. 4038/2012 και στο άρθρο 18 του Ν. 4208/2013, η έκδοση της εγκριτικής αυτής απόφασης αποτέλεσε τη βάση για να συμβληθεί στη συνέχεια ο τηλεοπτικός αυτός σταθμός με τον αδειοδοτημένο ψηφιακό πάροχο για την ψηφιακή εκπομπή του τηλεοπτικού του προγράμματος μέσω των απονεμηθεισών στον πάροχο αυτόν ραδιοσυχνοτήτων για την επίγεια ψηφιακή ευρυεκπομπή.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει όμως ότι ήδη από τις 6.6.2017 έχει σταματήσει η μετάδοση του ψηφιακού προγράμματος του τηλεοπτικού σταθμού από την εταιρεία με την επωνυμία DIGEA – ΨΗΦΙΑΚΟΣ ΠΑΡΟΧΟΣ Α.Ε., λόγω χρηματικών οφειλών της ιδιοκτήτριας εταιρείας του (έγγραφο με αριθμό πρωτοκόλλου 3304/19.6.2017). Το γεγονός αυτό επιβεβαιώνεται και από το με αριθμό πρωτοκόλλου 3484/30.5.2024 έγγραφο της εταιρείας με την επωνυμία DIGEA – ΨΗΦΙΑΚΟΣ ΠΑΡΟΧΟΣ Α.Ε. Εξάλλου, από τα στοιχεία του Γενικού Εμπορικού Μητρώου προκύπτει ότι η ιδιοκτήτρια εταιρεία του τηλεοπτικού σταθμού βρίσκεται σε καθεστώς εκκαθάρισης ήδη από τις 19.11.2019.

III. Υπαγωγή

Η υποχρέωση της αδιάλειπτης εκπομπής των τηλεοπτικών σταθμών περιφερειακής εμβέλειας μέσω του αδειοδοτημένου ψηφιακού παρόχου αποτελεί όρο της νόμιμης λειτουργίας τους καθώς ουδείς άλλος τρόπος προβλέπεται πλέον για τη μετάδοση επίγειου τηλεοπτικού προγράμματος ελεύθερης λήψης. Επίσης, η υπαγωγή ενός τηλεοπτικού σταθμού στον πίνακα των νομίμως λειτουργούντων τηλεοπτικών φορέων περιφερειακής εμβέλειας αποτελεί προϋπόθεση για την ψηφιακή μετάδοση του τηλεοπτικού του προγράμματος μέσω του αδειοδοτημένου ψηφιακού παρόχου καθώς μόνο νομίμως λειτουργούσες τηλεοπτικές επιχειρήσεις νομιμοποιούνται να συμβληθούν με τον ψηφιακό αυτόν πάροχο. Τέλος, προϋπόθεση για τη συνέχιση της υπαγωγής ενός τηλεοπτικού σταθμού περιφερειακής εμβέλειας σε καθεστώς νόμιμης λειτουργίας (άρθρο 8 παρ. 2 περ. α Ν. 4038/2012) και συνακολούθως για τη μετάδοση του τηλεοπτικού του προγράμματος μέσω του αδειοδοτημένου ψηφιακού παρόχου (άρθρο 18 Ν. 4208/2013) αποτελούσε η έκδοση εγκριτικής απόφασης από το ΕΣΡ για την ψηφιακή εκπομπή του αναλογικού προγράμματος του τηλεοπτικού σταθμού.

Σε περίπτωση που ένας νομίμως λειτουργών τηλεοπτικός σταθμός σταματήσει επί μακρόν να μεταδίδει ψηφιακά το τηλεοπτικό του πρόγραμμα, υπό συνθήκες που καταμαρτυρούν την αδυναμία του να ανταποκριθεί στις νόμιμες υποχρεώσεις του σε σχέση με την αδιάλειπτη εκπομπή του από τις απονεμηθείσες στον αδειοδοτημένο ψηφιακό πάροχο συχνότητες επίγειας ψηφιακής ευρυεκπομπής, συντρέχει λόγος ανάκλησης της υπαγωγής του στο μεταβατικό καθεστώς της νόμιμης λειτουργίας, όχι ως κύρωση αλλά ως επίρρωση του γεγονότος ότι έχει παύσει να συντρέχει πλέον ένας από τους όρους βάσει των οποίων έχει υπαχθεί ο σταθμός στο προσωρινό αυτό καθεστώς νομιμότητας των τηλεοπτικών επιχειρήσεων. Στην περίπτωση αυτή, η ανάκληση της απόφασης με την οποία εγκρίθηκε η ψηφιακή μετάδοση του προγράμματος του σταθμού και η απόσυρση του τελευταίου από τον πίνακα των νομίμως λειτουργούντων τηλεοπτικών φορέων αποτελεί το μόνο πρόσφορο μέσο για την αποκατάσταση της νομιμότητας (πρβλ. ΣτΕ 442/2024, σε σχέση με τους νομίμως λειτουργούντες ραδιοφωνικούς σταθμούς).

Όπως έχει άλλωστε κριθεί, συνιστά νόμιμο λόγο ανάκλησης της έγκρισης ψηφιακής μετάδοσης του προγράμματος τηλεοπτικού σταθμού το γεγονός της μη εκπομπής του σταθμού αυτού μέσω των μηχανισμών της DIGEA – Ψηφιακός Πάροχος Α.Ε. (ΣτΕ 2178/2022).

Ενόψει των ανωτέρω και με βάση τα προεκτεθέντα, θα πρέπει να ανακληθεί η με αριθμό 329/2012 απόφαση του ΕΣΡ, με την οποία εγκρίθηκε η ψηφιακή μετάδοση του προγράμματος του τηλεοπτικού σταθμού «MY TV» Νομού Ηρακλείου, και να απαλειφθεί ο σταθμός από τον πίνακα των νομίμως λειτουργούντων τηλεοπτικών φορέων περιφερειακής εμβέλειας.

**ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ Η ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ
ΤΟΥ ΕΘΝΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**

Διαπιστώνει ότι ο τηλεοπτικός σταθμός με τον διακριτικό «MY TV» Νομού Ηρακλείου, ιδιοκτησίας της εταιρείας με την επωνυμία «ΛΟΤΖΙΑ ΑΕ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ», έχει σταματήσει επί μακρόν να μεταδίδει πρόγραμμα μέσω του αδειοδοτημένου παρόχου DIGEA – ΨΗΦΙΑΚΟΣ ΠΑΡΟΧΟΣ Α.Ε, και ότι έχει παύσει, επομένως, να λειτουργεί αδιαλείπτως.

Αποφασίζει την ανάκληση της με αριθμό 329/2012 απόφασης του ΕΣΡ, με την οποία είχε εγκριθεί η ψηφιακή μετάδοση του προγράμματος του τηλεοπτικού σταθμού.

Διαγράφει τον εν λόγω τηλεοπτικό σταθμό από τον Πίνακα Λειτουργούντων Τηλεοπτικών Σταθμών Περιφερειακής Εμβέλειας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 23^η Ιουλίου 2024 και δημοσιεύτηκε την 13^η Σεπτεμβρίου 2024.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΤΕΡΠΗ ΚΟΥΤΖΑΜΑΝΗ-ΔΡΙΛΙΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΜΑΡΑΖΙΔΟΥ