

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ

Α Π Ο Φ Α Σ Η **Αριθ. 124/16.3.2006**

Σήμερα ημέρα Πέμπτη 16 Φεβρουαρίου 2006 και ώρα 11:00 το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης συνήλθε σε συνεδρίαση, στην οποία παρέστησαν ο Πρόεδρος του ΕΣΡ Ιωάννης Λασκαρίδης, ο Αντιπρόεδρος Δημήτριος Χαραλάμπης και τα μέλη Εύη Δεμίρη, Ίριδα Αυδή-Καλκάνη, Γιάννης Παπακώστας, Κωνσταντίνος Τσουράκης. Απόν ο Νέστορας Κουράκης.

Ιστορικό-Νομική θεμελίωση

1. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης ασχολήθηκε με την ενδεχομένη υπό της εταιρείας **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.** ιδιοκτήτριας του ιδιωτικού τηλεοπτικού σταθμού **ALPHA CHANNEL** ενδεχομένη παραβίαση της ραδιοτηλεοπτικής νομοθεσίας.
2. Η συζήτηση της υποθέσεως πραγματοποιήθηκε την 31^η Ιανουαρίου 2006 κατά την οποίαν παρέστησαν εκπρόσωποι της ως άνω εταιρείας, καθώς και εκπρόσωποι της παρεμβαινούσης εταιρείας **E.T.CO HOLDINGS & CONSULTING SERVICES S.A.**
3. Πριν από την έναρξη της συζητήσεως εκπρόσωποι της εταιρείας **E.T.CO HOLDINGS & CONSULTING SERVICES S.A.** ζήτησαν να παρέμβουν κυρίως στην διαδικασία και ανέπτυξαν προφορικά τους ισχυρισμούς τους.
4. Κατά τη συζήτηση της υποθέσεως που επακολούθησε η εταιρεία **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.** εκπροσωπήθηκε δια των πληρεξουσίων δικηγόρων της.
5. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης έλαβε υπόψη:
 - I. Το άρθρο 15, παρ. 2 του Συντάγματος, κατά το οποίον 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.
 - II. Το άρθρο 1 παρ. 13 εδ. 3 του ν. 2328/1995, κατά το οποίο η χορήγηση δανείων από τους μετόχους ή τα πρόσωπα που εμπίπτουν στο εδ. δ της παρ. 10 του άρθρου αυτού προς την εταιρεία για ποσό μεγαλύτερο του πέντε τοις εκατό (5%) του μετοχικού κεφαλαίου της απαγορεύεται.
 - III. Το άρθρο 4, παρ. 1, στοιχείο β, ε του Ν. 2863/2000, κατά το οποίον 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.

IV. Τις διατάξεις των άρθρων 3 επ και 13 επ. του Ν 2690/1999 (Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας)

V Τις με αριθμό πρωτοκόλλου 1124/ΕΣ/13.10.2005, 1478/21.12.2005 και 291/ΕΣ/28.2.2006 εισηγήσεις των ειδικών επιστημόνων του ΕΣΡ Φ. Αγγελή και Π. Λαμπροπούλου

VI. Την με αριθμό πρωτ. 354/ΕΣ/10.3.2006 Εισηγήση του μέλους του ΕΣΡ, Καθηγητή Νέστορα Κουράκη.

VII. Την από 31.1.2006 αίτηση περί εξαιρέσεως του Αντιπροέδρου του ΕΣΡ που υπέβαλε η **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε**

VIII. Το υπ' αριθ. πρωτ. 2422/13.2.2006 υπόμνημα της εταιρείας **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε**

Αιτιολογικό επί της παρεμβάσεως

Κατά το άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος, δικαίωμα προηγούμενης ακροάσεως κατά την διαδικασία εκδόσεως διοικητικής πράξεως έχει ο ενδιαφερόμενος δηλαδή μόνον ο φορέας των δικαιωμάτων ή συμφερόντων εις βάρος του οποίου πρόκειται να εκδοθεί η διοικητική πράξη και όχι το πρόσωπο στο οποίο ενδεχομένως θα αντανακλά αυτή (σχετ. Π.Δαγτόγλου Γενικό Διοικητικό Δίκαιο αρ. 63). Εξάλλου ούτε από το Νόμο 2690/1999 «περί κώδικος διοικητικής διαδικασίας», ούτε από άλλη διάταξη νόμου προβλέπεται δυνατότητα παρεμβάσεως τρίτου κατά τη διαδικασία εκδόσεως διοικητικής πράξεως από συλλογικό όργανο της Διοικήσεως όπως είναι η ανεξάρτητη αρχή του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης. Κατά το άρθρο 25 παρ. 1 του αυτού νόμου, τρίτος δικαιούται να ασκήσει προσφυγή κατά διοικητικής πράξεως μόνον όταν τούτο προβλέπεται από ειδική διάταξη νόμου. Εντεύθεν θα μπορούσε να υποστηριχθεί ότι εάν από ειδική διάταξη νόμου παρεχόταν δικαίωμα προσφυγής τρίτου κατά κυρωτικής αποφάσεως του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης θα μπορούσε να γίνει δεκτόν δικαίωμα προσφυγής του τρίτου κατά την διαδικασία εκδόσεως της κυρωτικής αποφάσεως. Εν προκειμένω η παρούσα διαδικασία αφορά την έκδοση ή μη έκδοση κυρωτικής αποφάσεως εις βάρος της εταιρείας ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε. και από καμιά ειδική διάταξη νόμου δεν προβλέπεται δικαίωμα προσφυγής τρίτου κατά της αποφάσεως του Ε.Σ.Ρ., περί επιβολής ή μη επιβολής διοικητικής κυρώσεως κατά της ως άνω εταιρείας. Ενόψει τούτων, η υπό κρίση παρέμβαση της εταιρείας E.T.CO HOLDINGS & CONSULTING SERVICES S.A. είναι απαράδεκτη και πρέπει να απορριφθεί.

Οι ισχυρισμοί της εταιρείας όπως αυτοί διατυπώθηκαν στα υπ' αριθμό πρωτ. 22421ζ/13.2.2006, 422/13.2.2006, 3850β/8.3.2006 υπομνήματα-αιτήσεις της θα εξεταστούν περαιτέρω από το ΕΣΡ σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 4 του Ν 2690/1999.

Αιτιολογικό επί της διοικητικής κυρώσεως

Εκ των στοιχείων του φακέλου, της ακροάσεως των εκπροσώπων της εταιρείας με την επωνυμία **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.** ιδιοκτήτριας του ιδιωτικού τηλεοπτικού σταθμού **ALPHA CHANNEL** και του υποβληθέντος υπομνήματος προέκυψαν τα ακόλουθα: Μέτοχος της ως άνω εταιρείας κατά 25% είναι ο Δημήτριος Κοντομηνάς και κατά το άρθρο 1 παρ. 13 του ν. 2328/1995 απαγορεύεται η από αυτόν χορήγηση δανείου για ποσό μεγαλύτερο του 5% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας. Παρά ταύτα ο εν λόγω μέτοχος δάνεισε στην εταιρεία κατά το έτος 2002 το ποσόν των 19.192.000 ευρώ που αντιστοιχεί στο 48,44% του μετοχικού κεφαλαίου, κατά το έτος 2003 το ποσόν των 61.789.455 ευρώ που αντιστοιχεί στο 156,03% του μετοχικού κεφαλαίου και κατά το έτος 2004 το ποσόν των 68.035.405 ευρώ που αντιστοιχεί στο 171,80% του μετοχικού κεφαλαίου. Και ναι μεν τα ως άνω ποσά φέρονται, από τους ισολογισμούς της 31.12.2002, 31.12.2003 και 31.12.2004, να προορίζονται για αύξηση μετοχικού κεφαλαίου, είχαν κατατεθεί ωστόσο σε απλό λογαριασμό όψεως της εταιρείας και όχι στον ειδικό λογαριασμό στον οποίο κατατίθενται τα ποσά που προορίζονται για αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου, μετά την λήψη σχετικής απόφαση του ΔΣ ή της ΓΣ.. Σημειωτέον, ότι δεν είχε ληφθεί απόφαση για αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου. Εξ άλλου, από τα υποβληθέντα από την εταιρεία φορολογικά στοιχεία του Δ. Κοντομηνά (ήτοι τη φορολογική δήλωση του έτους 2003 και την επισυναπτόμενη σε αυτή συγκεντρωτική κατάσταση δανείων και αυξήσεων του μετοχικού κεφαλαίου) προκύπτει ότι ποσό 19.192.000 ευρώ είχε καταβληθεί στην εταιρεία το έτος 2002 ως δάνειο, συναγομένου εντεύθεν ότι και οι κατά τα επόμενα δύο έτη καταβολές του μετόχου προς την εταιρεία έγιναν για την αυτήν αιτία. Το γεγονός ότι τα ως άνω χρηματικά ποσά διετεθήσαν μετά ταύτα για την αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας, δεν αναιρεί την δια του δανεισμού γενομένη παρανομία και την εντεύθεν συνδρομή των νομίμων προϋποθέσεων προς επιβολή διοικητικής κυρώσεως για την εν λόγω εκτροπή, δεδομένου ότι η εξουσία του ΕΣΡ να επιβάλλει τις προβλεπόμενες στο νόμο κυρώσεις δεν συνδέεται με την τήρηση κάποιας προθεσμίας ή την μεταγενέστερη άρση της παραβίασης.

Διαπιστώθηκε επίσης ότι η εταιρεία **ΔΕΜΚΟ ΕΠΙΕΝΔΥΤΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.**, η οποία είναι συμφερόντων Δημητρίου Κοντομηνά (όπως σαφώς προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου), είναι κομίστρια ομολογιακού δανείου που έχει εκδώσει η ελεγχόμενη εταιρεία για ποσό 28.500.000,00 €, το οποίο αντιστοιχεί σε ποσοστό 71,96% του μετοχικού κεφαλαίου. Ο δανεισμός της εν λόγω εταιρείας προς την εταιρεία **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.**, ταυτίζεται κατά την κρίση του Συμβουλίου με απαγορευμένο δανεισμό του μετόχου προς την τελευταία αυτή εταιρεία (άρθρο 1 παρ. 13 του Ν 2328/1995). Αντίθετη θέση θα οδηγούσε σε καταστρατήγηση του νόμου και των περιορισμών που αυτός επιβάλλει για τον δανεισμό των τηλεοπτικών επιχειρήσεων από τους μετόχους τους, αφού ο μέτοχος θα μπορούσε να χρησιμοποιήσει εταιρείες που ελέγχει απολύτως ως «όχημα» για τον δανεισμό της ραδιοτηλεοπτικής επιχειρήσεως σε ποσοστό άνω του επιτρεπόμενου στο νόμο.

Η παραβίαση των διατάξεων της παρ. 13 του άρθρου 1 του Ν 2328/1995 επισύρει την κύρωση της ανάκλησης της αδείας. Η επιβολή ωστόσο της προβλεπόμενης στο άρθρο

1 παρ. 13 κύρωσης, θα συνεπαχθεί βαρύτατες για την εταιρεία επιπτώσεις, δυσανάλογες, κατά την κρίση του Συμβουλίου, με την βαρύτητα της διαπιστωθείσης παραβίασης. Λόγω του υφιστάμενου κενού, το ΕΣΡ ερμηνεύοντας αναλογικά το νόμο κρίνει ότι για την πρώτη εκ των ως άνω εκτροπών ενδείκνυται, η επιβολή της από το άρθρο 4 παρ. 1 του ν. 2328/1995 προβλεπομένης διοικητικής κυρώσεως του προστίμου. Μειοψήφησαν τα μέλη Ίρις Αυδή Καλκάνη, Γιάννης Παπακώστας και Εύη Δεμίρη κατά τους οποίους θα έπρεπε να επιβληθεί η διοικητική κύρωση της ανακλήσεως της αδείας του τηλεοπτικού σταθμού, γιατί η προαναφερθείσα διάταξη του νόμου προβλέπει για την ως άνω εκτροπή μόνο αυτή τη διοικητική κύρωση. Ο Γιάννης Παπακώστας και η Εύη Δεμίρη προσεχώρησαν προς την ως άνω διοικητική κύρωση του προστίμου.

Για την δεύτερη των ως άνω εκτροπών, ενδείκνυται, για τους ίδιους λόγους, η επιβολή της διοικητικής κυρώσεως του προστίμου. Μειοψήφησε εκ των μελών ο Νέστωρ Κουράκης κατά τον οποίο, όπως εκθέτει και στην από 10.3.2006 εισήγησή του, δεν θα έπρεπε να επιβληθεί καμία διοικητική κύρωση. Μειοψήφησαν τα μέλη Ίρις Αυδή Καλκάνη, Γιάννης Παπακώστας και Εύη Δεμίρη κατά τους οποίους θα έπρεπε να επιβληθεί η διοικητική κύρωση της ανακλήσεως της αδείας του τηλεοπτικού σταθμού, γιατί η προαναφερθείσα διάταξη του νόμου προβλέπει για την ως άνω εκτροπή μόνο αυτή τη διοικητική κύρωση. Ο Γιάννης Παπακώστας και η Εύη Δεμίρη προσεχώρησαν προς την ως άνω διοικητική κύρωση του προστίμου.

Λαμβανομένης υπόψη της βαρύτητος της παραβάσεως, του εκ 13,3 % μεριδίου τηλεθεάσεως που συγκέντρωσε το πρόγραμμα, κατά το δεύτερο εξάμηνο του 2003, της εξ 105.525.033 ευρώ διαφημιστικής δαπάνης του έτους 2003, του εξ 28.370.985.524. δραχμών ύψους της επένδυσης που έχει πραγματοποιηθεί από τον εν λόγω σταθμό, το εν λόγω πρόστιμο καθορίζεται κατά την πλειοψηφία των πέντε μελών στο ποσό των 1.000.000 ευρώ για την πρώτη εκτροπή και των 500.000 ευρώ για την δεύτερη εκτροπή.

*Για τους λόγους αυτούς
Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης*

Απορρίπτει την παρέμβαση της εταιρείας E.T.CO HOLDINGS & CONSULTING SERVICES S.A. ως απαράδεκτη.

Επιβάλλει στην εταιρεία με την επωνυμία **ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε** ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού με το διακριτικό τίτλο **ALPHA CHANNEL** τη διοικητική κύρωση του συνολικού προστίμου των 1.500.000 ευρώ.

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

1. Της εταιρείας ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε. που εδρεύει στην Αθήνα, στο 40,2 χιλιόμετρο Αττικής Οδού ΣΕΑ 1 Μεσογείων-Παιανία, με ΑΦΜ 094438520, Δ.Ο.Υ. ΦΑΕΕ Αθηνών.

2. Του Γεωργίου Ψαρρά του Ιωάννου, κάτοικο Μελισσίων Αττικής, στην οδό Κορυτσάς 20, με ΑΦΜ 015484902, Δ.Ο.Υ. Αμαρουσίου, ως νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας.
3. Του Ιωάννη Καλημέρη του Εδουάρδου, κατοίκου Φιλοθέης Αττικής, στην οδό Μπουμπουλίνας 8, με ΑΦΜ 028125760 Δ.Ο.Υ. Ψυχικού, ως νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύθηκε κατά την 16^η Μαρτίου 2006.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΣΚΑΡΙΔΗΣ