

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η**
235/13.7.2015

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης συνεδρίασε την Δευτέρα 13.7.2015 μετά από πρόσκληση της Αντιπροέδρου η οποία εκτελεί χρέη Προέδρου, προκειμένου να εξετάσει μεταξύ των άλλων την υπόθεση που αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας. Στην συνεδρίαση παρέστησαν η Αντιπρόεδρος Ορσαλία (Λίνα) Αλεξίου και τα μέλη Κωνσταντίνος Αποστολάς, Γεώργιος Στεφανάκης και Δήμητρα Παπαδοπούλου καθώς και η Αναστασία Μαραζίδου, υπάλληλος του ΕΣΡ, η οποία εκτέλεσε χρέη γραμματέως.

Το ΕΣΡ έλαβε υπόψη τα ακόλουθα:

1. Την με αριθμό πρωτ. ΕΣΡ 3331/6.4.2015 αίτηση θεραπείας, η εταιρεία με την επωνυμία ΚΟΣΜΟΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΗ ΕΚΔΟΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, φορέας του τηλεοπτικού σταθμού ΚΟΣΜΟΣ TV που εδρεύει στον Πύργο Νομού Ηλείας, αιτείται την ακύρωση της με αριθμό 104/9.3.2015 απόφασης του ΕΣΡ με την οποία δεν εγκρίθηκε η δύναμη του υπ' αριθμ 8189/24.10.2014 πωλητηρίου συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Θεοδώρου Χαλκίδη μεταβίβαση 9.471 ονομαστικών μετοχών οι οποίες εκπροσωπούν ποσοστό 70,83% του ΜΚ από τους Κωνσταντίνο Γεράνιο του Δημητρίου κα τον Νικόλαο Μητράκο του Δημητρίου προς την αλλοδαπή εταιρεία FOLONIA LTD που εδρεύει στην Λευκωσία Κύπρου, με την αιτιολογία ότι «δεν υποβλήθηκαν τα αναγκαία δικαιολογητικά για τη έγκριση της εν λόγω μεταβιβάσεως . Επομένως δεν υφίστανται οι νόμιμες προϋποθέσεις για την έγκριση της ως άνω μεταβιβάσεως.», διότι κατά τους ισχυρισμούς της αιτούσας «από κανένα σημείο των εκθέσεων των ειδικών επιστημόνων του ΕΣΡ δεν προκύπτει η μη υποβολή των απαραίτητων δικαιολογητικών».

2. Την με αριθμό πρωτ. ΕΣΡ 4194/20.5.2015 πρόσκληση προς την αιτούσα να παραστεί ενώπιον της Ολομελείας του ΕΣΡ προς το σκοπό της υποστήριξης της προαναφερόμενης αιτήσεως θεραπείας.
3. Τα έγγραφα που υπέβαλε η αιτούσα με το υπ' αριθμ πρωτ. 4259/21.5.2015 έγγραφό της (Εκθεση Λογιστικού Ελέγχου και Οικονομικές Καταστάσεις περιόδου 18.8.2014 έως 31.12.2014).
4. Το γεγονός ότι η αιτούσα εκπροσωπήθηκε κατά την συζήτηση της αιτήσεως θεραπείας από τον πληρεξούσιο δικηγόρο της Βασίλειο Κατσούλη (ΔΣΠ 2487) ο οποίος ανέπτυξε τους ισχυρισμούς της αιτούσας όπως αυτοί διατυπώνονται την αίτηση θεραπείας και συγκεκριμένα ότι *«εσφαλμένα διατυπώθηκε το ως άνω σκεπτικό δεδομένου ότι από κανένα σημείο των εκθέσεων των ειδικών επιστημόνων του ΕΣΡ δεν προκύπτει η μη υποβολή των απαραίτητων δικαιολογητικών»*.
5. Τις με αριθμ. πρωτ. ΕΣΡ825/9.6.2015 και 884/22.6.2015 εκθέσεις των ειδικών επιστημόνων του ΕΣΡ Χρήστου Μανουσέλη και Πέρσας Λαμπροπούλου οι οποίες συνετάγησαν κατ' εντολή της Αντιπροέδρου σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. 784/2.6.2015 έγγραφό της.
6. Το γεγονός ότι σύμφωνα με την τρίτη πρόταση της τελευταίας περιόδου της παρ. 2 του άρθρου 3 του Ν.3051/2002 (όπως ισχύει μετά την τροποποίησή της από το άρθρο 26 παρ. 7 του Ν. 4325/2015) *«Σε περίπτωση που ο Πρόεδρος, ο Αντιπρόεδρος και τα μέλη, καθώς και τα αντίστοιχα αναπληρωματικά μέλη Ανεξάρτητης Αρχής εκλείψουν ή αποχωρήσουν για οποιονδήποτε λόγο ή παραιτηθούν ή απολέσουν την ιδιότητα, βάσει της οποίας ορίστηκαν, η Αρχή συνεχίζει να έχει νόμιμη συγκρότηση μέχρι το διορισμό νέων, εφόσον τα λοιπά μέλη επαρκούν για το σχηματισμό απαρτίας. Στην περίπτωση αυτή τα καθήκοντα του Προέδρου ασκούνται από τον Αντιπρόεδρο της Αρχής ή σε περίπτωση ελλείψεώς τους από τον αναπληρωτή τους ή από μέλος που ορίζεται από την Ολομέλεια της Αρχής»*.
7. Το γεγονός ότι, μετά τη λήξη της θητείας του Προέδρου και δύο μελών του ΕΣΡ την 16.4.2015, οπότε και συμπληρώθηκε το προβλεπόμενο στο άρθρο 109 του Ν. 4316/2014 χρονικό διάστημα των τριών μηνών παράτασης της θητείας (που είχε λάβει χώρα κατόπιν παρατάσεων δι' έτερων διαδοχικών διατάξεων νόμου), το ΕΣΡ συνεδριάζει νομίμως με τέσσερα μέλη εφόσον διαθέτει την προβλεπόμενη στην ως άνω διάταξη απαρτία.

8. Τα προαναφερόμενα στοιχεία καθώς και το σύνολο των στοιχείων που περιέχονται στο φάκελο με αριθμό 321/27.4.2014 (της αιτήσεως θεραπείας) και με αριθμό 450/3.11.2014 (της μεταβίβασης).

Σκέφτηκε σύμφωνα με το νόμο

1. Σύμφωνα με την παρ. 13 του άρθρου 1 του Ν 2328/1995 για την ιδιωτική τηλεόραση, κάθε μεταβίβαση της επιχείρησης που κατέχει άδεια ίδρυσης, εγκατάστασης και λειτουργίας τηλεοπτικού σταθμού στο σύνολό του ή μετοχών της εταιρείας που κατέχει τέτοια άδεια σε ποσοστό τουλάχιστον 1% του κεφαλαίου, περιβάλλεται υποχρεωτικά το συμβολαιογραφικό τύπο και γνωστοποιείται μέσα σε δέκα ημέρες στο ΕΣΡ με κατάθεση αντιγράφου της σχετικής σύμβασης. Το ΕΣΡ ελέγχει τα σχετικά έγγραφα, καλεί σε ακρόαση τους ενδιαφερόμενους και προβαίνει στον κατά την παρ. 4 του άρθρου 2 του Ν 2328/1995 έλεγχο των μέσων χρηματοδότησης της εταιρείας και των μετόχων και αποφασίζει είτε για την έγκριση της μεταβίβασης είτε για την ανάκληση της αδείας. Η παράγραφος 14 του ίδιου άρθρου ορίζει ότι το φυσικό ή νομικό πρόσωπο προς το οποίο μεταβιβάζονται μετοχές εταιρείας που κατέχει άδεια ίδρυσης, εγκατάστασης και λειτουργίας τηλεοπτικού σταθμού και το οποίο δεν πληροί τις προϋποθέσεις των άρθρων 1 και 2 του νόμου αυτού, έχει υποχρέωση να εκποιήσει τις μετοχές του μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριών μηνών.
2. Περαιτέρω η παρ. 4 του άρθρου 2 του ίδιου νόμου όριζε ότι το ΕΣΡ ελέγχει την προέλευση των μέσων χρηματοδότησης επιχειρήσεων που κατέχουν ή ζητούν άδεια λειτουργίας τηλεοπτικού σταθμού και των μετόχων τους. Ο έλεγχος αυτός επαναλαμβάνεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 13 του ίδιου νόμου σε κάθε μεταβίβαση μετοχών της ελεγχόμενης εταιρείας.
3. Αντίστοιχη διάταξη με την ανωτέρω περιέχει και ο νεότερος νόμος 3592/2007 καθ' όσον αφορά τον έλεγχο των μέσων χρηματοδότησης των επιχειρήσεων ΜΜΕ. Συγκεκριμένα η παράγραφος 11 του άρθρου 6 του ως άνω νόμου ορίζει ότι ο υποψήφιος και οι δέκα μεγαλύτεροι μέτοχοι ή κάτοχοι δικαιωμάτων ψήφου του υποψηφίου υπόκεινται σε έλεγχο για την διαφάνεια του ιδιοκτησιακού καθεστώτος των επιχειρήσεων ΜΜΕ που λειτουργούν στην ημεδαπή, εφόσον αυτοί αποκτούν εισόδημα στην ημεδαπή. Οι εν λόγω

μέτοχοι πρέπει να είναι πραγματικοί κύριοι των οικονομικών μέσων που διατέθηκαν για το χρονικό διάστημα της συμμετοχής τους στον υποψήφιο. Εξ άλλου, κατά την παράγραφο 14 του άρθρου 11 του ίδιου νόμου, όλοι οι όροι της Προκήρυξης καθώς και τα στοιχεία της υποψηφιότητας αποτελούν όρους της αδείας και ελέγχονται καθ' όλη την διάρκεια ισχύος της αδείας.

4. Ο Ν 3592/2007 καίτοι ορίζει ότι το ΕΣΡ οφείλει να ελέγχει την συγκέντρωση στα ηλεκτρονικά μέσα ενημέρωσης και την τήρηση των νόμιμων περιορισμών συμμετοχής όπως αυτοί διατυπώνονται στις παραγράφους 3 και 6 του άρθρου 5, δεν περιέχει ειδικές διατάξεις για την διαδικασία εξέτασης των μεταβιβάσεων που λαμβάνουν χώρα μετά την χορήγηση της αδείας. Ως εκ τούτου το ΕΣΡ με απόφασή του εφαρμόζει τις διατάξεις του Ν 2328.1995 οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν .
5. Οι προαναφερόμενες διατάξεις για τους αδειοδοτηθέντες τηλεοπτικούς και ραδιοφωνικούς σταθμούς ισχύουν και για τους λογιζόμενους σύμφωνα με το νόμο ως νομίμως λειτουργούντες δεδομένου ότι οιαδήποτε άλλη ερμηνεία θα οδηγούσε σε παράβαση της αρχής της ισότητας και της ίσης μεταχείρισης.
6. Με την παρ. 18 του Ν 4208/2013 εδόθη η δυνατότητα στους τηλεοπτικούς σταθμούς που λειτουργούν νομίμως σύμφωνα με τις παραγράφους 1 και 2 του άρθρου 8 του Ν 4038/2012, εφόσον εξέπεμπαν τηλεοπτικό πρόγραμμα την 31.8.2013, να συμβάλλονται με νομίμως αδειοδοτημένο πάροχο δικτύου για την ψηφιακή εκπομπή του προγράμματός τους μέχρι τη χορήγηση αδειών παρόχων περιεχομένου επίγειας ψηφιακής ευρυεκπομπής όπως προβλέπεται από το Ν 3592/2007. Περαιτέρω, στην παράγραφο 4 του άρθρου 13 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι οι διατάξεις των παραγράφων 5, 7, 8^{α-γ}, 9, 10, **11**, 12, 13, 14, 16, 17, 18, **20 του άρθρου 6** του Ν 3592/2007 εφαρμόζονται και κατά την αδειοδότηση των παρόχων προγράμματος. Κατά συνέπεια, και εν προκειμένω, δηλαδή καθ' όσον αφορά τους παρόχους προγράμματος, ισχύει ο ίδιος οικονομικός έλεγχος καθ' όσον αφορά τα μέσα χρηματοδότησης της επιχείρησης που παρέχει περιεχόμενο. Τέλος , δεδομένου ότι οι εν λόγω φορείς λειτουργούν υπό προσωρινό καθεστώς μέχρι την αδειοδότησή τους ως παρόχων προγράμματος και δεδομένου ότι δεν υπάρχουν άλλες διατάξεις που να ορίζουν άλλον τρόπο εξέτασης των μεταβολών που επέρχονται, κατά το μεταβατικό αυτό στάδιο, στην μετοχική σύνθεση των εταιρειών αυτών, το

ΕΣΡ εξακολουθεί να εφαρμόζει τις προαναφερόμενες διατάξεις του Ν 2328/1995 και στους παρόχους περιεχομένου.

7. Με το υπ' αριθμ πρωτ. ΕΣΡ 6348/31.10.2014 γνωστοποιήθηκε στην υπηρεσία το υπ' αριθμ. 8189/24.10.2014 πωλητήριο συμβόλαιο του συμβολαιογράφου Αθηνών Θεοδώρου Χαλκίδη δυνάμει του οποίου μεταβιβάστηκαν 9.471 ονομαστικές μετοχές οι οποίες εκπροσωπούν ποσοστό 70,83% του ΜΚ της εταιρείας ΚΟΣΜΟΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΗ ΕΚΔΟΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΕ και με δ.τ. ΚΟΣΜΟΣ ΤΥΑΕ από τους Κωνσταντίνο Γεράνιο του Δημητρίου κα τον Νικόλαο Μητράκο του Δημητρίου προς την αλλοδαπή εταιρεία FOLONIA LTD που εδρεύει στην Λευκωσία Κύπρου (Στρατή Μυριβήλη 5, Στρόβολος) έναντι τιμήματος εκατόν δεκατριών χιλιάδων εξακοσίων πενήντα δύο (113,652.00) ευρώ. Σύμφωνα με τα έγγραφα που υπεβλήθησαν στο ΕΣΡ η αγοράστρια εταιρεία συνεστήθη στην Κύπρο την 18.8.2014 σύμφωνα με το Κεφ 113 του Νόμου περί Εταιρειών της Κύπρου από την NDOLAN LTD και έλαβε αριθμό εγγραφής HE 334960.. Σύμφωνα με το από 19.11.2014 πιστοποιητικό που υπογράφεται από την Ειρήνη Αθανασιάδου για τον Εφορο Εταιρειών, μέτοχος της εταιρείας με 100 κοινές μετοχές ονομαστικής αξίας 1 ευρώ ήτοι με μετοχικό κεφάλαιο 100 ευρώ, είναι ο Νικόλαος Μητράκος, κάτοικος Πύργου Ηλείας, οδός Παπαφλέσσα αριθμ 74. Σε σχέση με την καταβολή του τιμήματος από την αγοράστρια εταιρεία είχε υποβληθεί, από τον δικηγόρο Πειραιώς Βασίλη Κατσούλη, η με ημερομηνία 23.10.2014 απόδειξη είσπραξης ποσού 113,652.00 ευρώ σύμφωνα με την οποία η αγοράστρια εταιρεία κατέβαλε μετρητοίς σε αυτόν το παραπάνω ποσό για την αγορά των προαναφερόμενων μετοχών. Επίσης, σύμφωνα με την από 21.11.2014 υπεύθυνη δήλωση της Διευθύντριας της εταιρείας Άννας Ανδρέου, « το χρηματικό ποσό των εκατόν δεκατριών χιλιάδων εξακοσίων πενήντα δύο (113,652.00) ευρώ που διατέθηκαν για την αγορά των 9471 μετοχών της εταιρείας ... αποκτήθηκαν στην αλλοδαπή (Κύπρος) και προέρχονται από κατάθεση του μετόχου έναντι αυξήσεως του μετοχικού κεφαλαίου καθ' όσον η εταιρεία δεν έχει εμπορική δραστηριότητα (συμμετοχική).

Σε σχέση με την συναλλαγή αυτή η ειδική επιστήμονας στο ΕΣΡ, Πέρσα Λαμπροπούλου, αναφέρει στο με αριθμό πρωτ. 53/2015 έγγραφο της ότι πρέπει να διαπιστωθεί :

α) η καταβολή του ανωτέρω ποσού στο λογαριασμό της εταιρείας προς το σκοπό της μελλοντικής αυξήσεως του μετοχικού της κεφαλαίου και

β) να βεβαιωθεί το σύννομον του τρόπου μεταφοράς χρημάτων και καταβολής τους στον πληρεξούσιο δικηγόρο.

γ) Να διαπιστωθεί ο τρόπος καταβολής των λοιπών εξόδων της μεταβίβασης από την αγοράστρια εταιρεία (1,376.52 ευρώ για συμβολαιογραφικά έξοδα , αμοιβή δικηγόρου, κλπ). Επί των ζητημάτων αυτών η αιτούσα τοποθετήθηκε με το από 12.02.2015 και με αριθμό πρωτ/. 1772/2015 υπόμνημά της με το οποίο κατ' ουσία ομολογεί ότι *«το συγκεκριμένο χρηματικό ποσό δεν καταβλήθηκε μέσω εμβάσματος από τον τραπεζικό λογαριασμό της κυπριακής εταιρείας προς τον εκπρόσωπό της στην Ελλάδα, η εταιρεία απέκτησε τραπεζικό λογαριασμό μόλις στις 8 Δεκεμβρίου 2014, όπως όμως προκύπτει από σχετικό έγγραφο της τράπεζας CYPRUS DEVELOPMENT BANK PLC»*.

8. Το ΕΣΡ εξέδωσε, εν συνεχεία, την προσβαλλομένη με την οποία δεν ενέκρινε την γνωστοποιηθείσα μεταβίβαση με το αιτιολογικό ότι δεν υποβλήθηκαν τα αναγκαία δικαιολογητικά για την έγκριση της μεταβίβασης, αιτιολογία που δεν αποτυπώνει πλήρως τις σκέψεις που διατυπώθηκαν κατά την συζήτηση της αιτήσεως για την έγκριση της μεταβίβασης.

9. Σύμφωνα με το άρθρο 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν. 2690/1999), αρμόδιο για την ανάκληση διοικητικής πράξεως είναι το όργανο που την εξέδωσε ή που είναι αρμόδιο για την έκδοσή της.

Για τους λόγους αυτούς

1. Το ΕΣΡ δέχεται εν μέρει την αίτηση θεραπείας και ανακαλεί την προσβαλλομένη πράξη.

2. Το ΕΣΡ εμμένει στην απόφασή του για την μη έγκριση της γνωστοποιηθείσας μεταβίβασης, δηλαδή της μεταβίβασης 9.471 ονομαστικών μετοχών της εταιρείας ΚΟΣΜΟΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΗ ΕΚΔΟΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΕ και με δ.τ. ΚΟΣΜΟΣ ΤΥΑΕ από τους Κωνσταντίνο Γεράνιο του Δημητρίου κα τον Νικόλαο Μητράκο του Δημητρίου προς την αλλοδαπή εταιρεία FOLONIA LTD δυνάμει του υπ' αριθμ. 8189/24.10.2014 πωλητηρίου συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Θεοδώρου Χαλκίδη, διότι, ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι η αγοράστρια εταιρεία δεν υπόκειται κατά το νόμο σε έλεγχο για την

προέλευση των μέσων χρηματοδότησης της αγοράς, δηλαδή δεν υπόκειται σε έλεγχο πόθεν έσχες, δεν είχε κατά τον χρόνο της αγοράς τα κεφάλαια να προβεί στην εν λόγω συναλλαγή δεδομένου ότι το κεφάλαιό της ήταν μόλις 100 ευρώ και δεν διέθετε, καθ' ομολογία της αιτούσας τραπεζικό λογαριασμό. Περαιτέρω, το ΕΣΡ κρίνει ότι η εν λόγω συναλλαγή εμπίπτει στις διατάξεις της παρ. 13 του άρθρου 4 του Ν 3991/2008 και κατά συνέπεια δεν μπορεί να εγκριθεί η μεταβίβαση το τίμημα της οποίας κατεβλήθη κατά τρόπο που παραβιάζει τις διατάξεις του προαναφερόμενου νόμου.

3. Διατάσσει την εδρεύουσα στην Λευκωσία Κύπρου εταιρεία με την επωνυμία FOLONIA LTD να μεταβιβάσει τις 9.471 ονομαστικές μετοχές της εταιρείας ΚΟΣΜΟΣ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΗ ΕΚΔΟΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΕ και με δ.τ. ΚΟΣΜΟΣ ΤΥΑΕ που απέκτησε από τους Κωνσταντίνο Γεράνιο του Δημητρίου κα τον Νικόλαο Μητράκο του Δημητρίου δυνάμει του υπ' αριθμ. 8189/24.10.2014 πωλητηρίου συμβολαίου του συμβολαιογράφου Αθηνών Θεοδώρου Χαλκίδη, εντός τριών μηνών από την κοινοποίηση της παρούσας.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε την 13^η Ιουλίου 2015, καθαρογράφτηκε και δημοσιεύθηκε κατά την 22^α Ιουλίου 2015.

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΛΙΝΑ ΑΛΕΞΙΟΥ