

## **ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**

### **ΑΠΟΦΑΣΗ** **Αριθ. 331/9.11.04**

*Σήμερα ημέρα Τρίτη 9 Νοεμβρίου 2004 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, Ροδόλφος Μορώνης, Γιάννης Παπακώστας, Νέστορας Κουράκης.*

#### **Ιστορικό-Νομική θεμελίωση**

1. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης κατά τη σημερινή συνεδρίαση ασχολήθηκε με την από 1.11.2004 προσφυγή της εταιρείας **TOMH A.B.E.T.E** κατά της υπ' αριθ. 14839/1.11.2004 απορριπτικής πράξεως του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης.
2. Η συζήτηση της υποθέσεως πραγματοποιήθηκε την 9<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2004.
3. Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης έλαβε υπόψη:
  - I. Τις διατάξεις του Ν.3021/2002.
  - II. Το άρθρο 5 παρ. 1 του Ν. 2863/2000.
  - III. Τις διατάξεις του Ν. 2690/1999.

#### **Αιτιολογικό**

Κατά το άρθρο 5 παρ. 1 του Ν. 2863/2000 για τη λειτουργία και τις αποφάσεις που εκδίδει το ΕΣΡ εφαρμόζονται οι διατάξεις του παρόντος άρθρου και συμπληρωματικά ο Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας. Εξάλλου κατά το άρθρο 24 παρ. 1 του 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, να ζητήσει από την αρχή η οποία εξέδωσε την πράξη την ανάκληση ή την τροποποίησή της με αίτηση θεραπείας, είτε από την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωσή της με ιεραρχική προσφυγή. Εν προκειμένω με την υπ' αριθ. 14839/1.11.2004 απόφαση του ΕΣΡ απορρίφθηκε αίτηση της Οργανωτικής Επιτροπής Ολυμπιακών Αγώνων Αθήνα 2004 Α.Ε. προς έκδοση βεβαιώσεως περί μη συνδρομής στην εταιρεία ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε των ασυμβιβάστων ιδιοτήτων του άρθρου 3 του Ν. 3021/2002. Από καμιά διάταξη νόμου δεν προβλέπεται δυνατότητα ασκήσεως, κατά το άρθρο 25 του Ν. 2690/1999, διοικητικής ή ενδικοφανούς προσφυγής κατά της ως άνω διοικητικής πράξεως του ΕΣΡ. Επομένως η υπό κρίση προσφυγή της εταιρείας ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε κατά της προαναφερθείσης διοικητικής πράξεως θα πρέπει να εκτιμηθεί ως αίτηση θεραπείας, διότι άλλως θα έπρεπε να απορριφθεί ως απαράδεκτη. Μετά την τριαύτη εκτίμηση του ως άνω εγγράφου της εταιρείας ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε πρέπει να ερευνηθούν οι εις αυτό εκτιθέμενες αιτιάσεις.

1. Κατά το άρθρο 4 παρ. 2 του Ν. 3021/2002, για την διενέργεια της διασταυρώσεως των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 1 οι αναθέτουσες αρχές υποβάλλουν ειδικό έγγραφο στο Τμήμα Ελέγχου Διαφάνειας του ΕΣΡ με το οποίο ζητούν την έκδοση πιστοποιητικού που να βεβαιώνει τη μη συνδρομή των ασυμβιβάστων ιδιοτήτων που προβλέπονται στο άρθρο 3, ενώ εξάλλου ο Πρόεδρος του ΕΣΡ ή το εξουσιοδοτημένο από την Ολομέλεια της αρχής μέλος του, εκδίδει το σχετικό πιστοποιητικό εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα εργασίμων ημερών από την περιέλευση του εγγράφου της αναθέτουσας αρχής στο Τμήμα Ελέγχου Διαφάνειας. Εξάλλου κατά την παρ. 3 του αυτού άρθρου, εάν το ΕΣΡ διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι ασυμβιβάστες ιδιότητες του άρθρου 3, ο Πρόεδρος του ΕΣΡ ή το εξουσιοδοτημένο από την Ολομέλεια της αρχής μέλος του, εκδίδει εντός της ίδιας προθεσμίας σχετική απορριπτική πράξη πλήρως και ειδικώς αιτιολογημένη. Από την αντιπαραβολή αυτών των διατάξεων του νόμου σαφώς προκύπτει ότι η μεν προθεσμία προς έκδοση του πιστοποιητικού από το Τμήμα Διαφάνειας είναι αποκλειστική, ενώ η προθεσμία προς έκδοση από την Ολομέλεια απορριπτικής πράξεως, λόγω συνδρομής ασυμβιβάστου ιδιότητας, δεν είναι αποκλειστική και επομένως είναι ενδεικτική. Τούτο δε διότι για την έκδοση απορριπτικής πράξεως απαιτείται ειδική έρευνα και απόφαση της Ολομέλειας του ΕΣΡ πλήρως και ειδικώς

αιτιολογημένη. Σε κάθε περίπτωση εκζητήσεως από το Τμήμα Ελέγχου Διαφάνειας ή την Ολομέλεια του Ε.Σ.Ρ. προσθέτων στοιχείων, οι ως άνω προθεσμίες αρχίζουν από της υποβολής των εν λόγω στοιχείων. Επομένως ο πρώτος λόγος της υπό κρίσιν αιτήσεως θεραπείας, με την οποία προβάλλεται η αιτίαση ότι η προθεσμία προς έκδοσιν απορριπτικής πράξεως παρήλθε άπρακτη και συνεπεία τούτου το ΕΣΡ είχε αποκδυθεί της δικαιοδοσίας του προς έκδοσιν απορριπτικής πράξεως, είναι αβάσιμος.

2. Κρίσιμο ζήτημα δεν είναι η αιτιολογία της ψήφου των τεσσάρων μελών της πλειοψηφίας, αλλά η αρνητική ψήφος αυτών προς έκδοση του πιστοποιητικού περί μη συνδρομής περιπτώσεως ασυμβιβάστου και εντεύθεν εκδόσεως αντιστοίχων απορριπτικών πράξεων. Επομένως οι αιτιάσεις της υπό κρίση προσφυγής κατά την οποία οι αιτιολογίες των αρνητικών ψήφων είναι εσφαλμένες, δεν ασκούν επιρροή στην έκβαση της υπό κρίση προσφυγής.

**Για τους λόγους αυτούς  
Το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης**

Απορρίπτει την από 1.11.2004 προσφυγή της εταιρείας **TOMH A.B.E.T.E** κατά της υπ' αριθ. 14839/1.11.2004 απορριπτικής πράξεως του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και δημοσιεύθηκε κατά την 9<sup>η</sup> Νοεμβρίου 2004.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΙΩΑΝΝΗΣ ΛΑΣΚΑΡΙΔΗΣ