

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΡΑΣΗΣ**Α Π Ο Φ Α Σ Η**
335/19.10.2015

Η Ολομέλεια του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης συνεδρίασε την Δευτέρα 19 Οκτωβρίου 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 και η οποία συζητήθηκε κατά την 30^η.6.2015. 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 3196/1.4.2015 αίτηση θεραπείας, η εταιρεία με την επωνυμία ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ και ΣΙΑ Ο.Ε., φορέας του ραδιοφωνικού σταθμού ΡΑΔΙΟ ΞΥΛΑΓΑΝΗ που εδρεύει στην Ξυλαγάνη Κομοτηνής Νομού Ροδόπης, αιτείται την ανάκληση της με αριθμό 15/2.2.2015 απόφασης του ΕΣΡ σύμφωνα με την οποία δεν εγκρίθηκε η αίτηση θεραπείας της ως άνω εταιρείας κατά της 477/17.9.2012 αποφάσεως του ΕΣΡ.
2. Την με αριθμό πρωτ. ΕΣΡ 4490/3.6.2015 πρόσκληση προς την αιτούσα να παραστεί ενώπιον της Ολομελείας του ΕΣΡ προς το σκοπό της υποστήριξης της προαναφερόμενης αιτήσεως θεραπείας.
3. Το γεγονός ότι η αιτούσα εκπροσωπήθηκε κατά την συζήτηση της αιτήσεως θεραπείας από τον πληρεξούσιο δικηγόρο της Αντώνης Πετρίδης ο οποίος ανέπτυξε τους ισχυρισμούς της αιτούσας.
4. Την με αριθμ. πρωτ. ΕΣΡ 1278/ΕΣ/6.10.2015 έκθεση της ειδικού επιστήμονος του ΕΣΡ Πέρσας Λαμπροπούλου
5. Το με αριθμό πρωτ ΕΣΡ 5158/2015 υπόμνημα του αιτούντος

6. Την με αριθμό πρωτ. 292/2015 εισήγηση της ειδικής επιστήμονος – νομικού στο ΕΣΡ Πέρσας Λαμπροπούλου.

7. 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».*

6. 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.

7. Τα προαναφερόμενα στοιχεία καθώς και το σύνολο των στοιχείων που περιέχονται στο φάκελο με αριθμό 292/7.4.2015 (της δευτέρας αιτήσεως θεραπείας) και με αριθμό 739/2.9.2013 (της πρώτης αιτήσεως θεραπείας).

Σκέφτηκε σύμφωνα με το νόμο

Το ΕΣΡ είναι η αρμόδια κατά το Σύνταγμα Αρχή (άρθρο 15 παρ. 2) για την άσκηση του άμεσου ελέγχου του κράτους επί της ραδιοφωνίας και της τηλεοράσεως. Ο έλεγχος αυτός λαμβάνει και την μορφή του καθεστώτος της προηγούμενης αδειας. Στο πλαίσιο ασκήσεως των αρμοδιοτήτων του, το ΕΣΡ ελέγχει μεταξύ άλλων και κάθε μεταβίβαση επιχείρησης ραδιοφωνικού σταθμού, καθώς και μετοχών ή μεριδίων εταιρείας που κατέχει άδεια ραδιοφωνικού σταθμού σε ποσοστό που υπερβαίνει το 1% του κεφαλαίου της, η οποία γνωστοποιείται στο ΕΣΡ σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 6 παρ. 11 του Ν 2328/1995 (ως ισχύει). Ο έλεγχος περιλαμβάνει τον έλεγχο της προέλευσης των μέσων χρηματοδότησης της συμμετοχής – έλεγχος που προβλέπεται τόσο από τις διατάξεις του Ν 2328/1995 όσο και από τις διατάξεις του Ν

3592/2007 οι οποίες αντικατέστησαν τις διατάξεις του Ν 2328/1995 καθ' όσον αφορά την διαδικασία αδειοδότησης αναλογικού ραδιοφώνου και τηλεόρασης και τις προϋποθέσεις συμμετοχής σε ραδιοφωνικό ή τηλεοπτικό φορέα – καθώς και την μη συνδρομή των οριζόμενων στο νόμο ασυμβίβαστων ιδιοτήτων στο πρόσωπο του νέου φορέα, εταίρου ή μετόχου επιχείρησης η οποία είναι φορέας ραδιοφωνικού σταθμού.

Στο πλαίσιο του προαναφερομένου ελέγχου το ΕΣΡ είχε εξετάσει την μεταβίβαση εταιρικών μεριδίων της εταιρείας ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ και ΜΑΛΟΥΣΗ ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ προς τον ΔΗΜΗΤΡΙΟ ΜΑΛΟΥΣΗ την οποία δεν ενέκρινε με την υπ' αριθμ 477/2012 απόφασή του λόγω του ότι ο αποκτών συμμετείχε κατά παράβαση του νόμου σε δύο ενημερωτικούς ραδιοφωνικούς σταθμούς τοπικής εμβέλειας. Ο Δημήτριος Μαλούσης δυνάμει του υπ' αριθμ 8113/2012 συμβολαίου της συμβολαιογράφου Κομοτηνής Ολυμπίας Δανηλίδου μεταβίβασε στον Πέτρο Δουδουλάκη την εταιρική μερίδα που κατείχε στην εταιρεία ΜΑΛΟΥΣΗ ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ και ως εκ τούτου εξέλειπε ο λόγος για τον οποίο απερρίφθη η έγκριση της προς αυτόν μεταβίβασης εταιρικών μεριδίων της πρώτης εταιρείας ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ. Μετά ταύτα η εταιρεία υπέβαλε αίτηση θεραπείας κατά της υπ' αριθμ 477/2012 αποφάσεως η οποία συζητήθηκε ενώπιον της Ολομελείας του ΕΣΡ την 2.2.2015 οπότε και διαπιστώθηκε η άρση του κωλύματος. Κατά την ίδια συνεδρίαση το ΕΣΡ εξέτασε την μεταβίβαση εταιρικών μεριδίων της πρώτης εταιρείας από τον Γεώργιο Μαλούση προς τον υιό του Δημήτριο και απεφάνθη ότι ο Δημήτριος Μαλούσης δεν είχε τους αναγκαίους οικονομικούς πόρους για να προβεί στην αγορά των εταιρικών μεριδίων αυτών και για το λόγο αυτό δεν ενέκρινε, αν και με εν μέρει εσφαλμένη αιτιολογία, την μεταβίβαση, με την εδώ προσβαλλομένη υπ' αριθμ. 15/2015 απόφασή του.

Με το υποβληθέν με αριθμό πρωτοκόλλου 5158/2-15 υπόμνημά της η αιτούσα αναφέρει ότι η γενομένη λόγω πώλησεως μεταβίβαση εταιρικών μεριδίων της εταιρείας ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ. από τον Γεώργιο Μαλούση προς τον υιό του Δημήτριο υπέκρυπτε στην ουσία γονική παροχή εξ ιδιαιτέρου ηθικού καθήκοντος η οποία έγινε προς τον σκοπό την επαγγελματικής αποκατάστασης του υιού του, όπως αναφέρεται στην ενώπιον της ίδιας ως άνω συμβολαιογράφου δήλωση με αριθμό 9081/20.10.2014 την οποία επισυνάπτει. Στην αίτηση θεραπείας η αιτούσα αναφέρει ότι έχουν καταβληθεί οι αναλογούντες για την μεταβίβαση φόροι οι οποίοι

είναι περισσότεροι της δωρεάς και ότι ο λόγος για τον οποίο δεν μεταβιβάστηκαν τα εταιρικά μερίδια λόγω δωρεάς ήταν διότι έλαβε συμβουλή ο μεταβιβάζων ότι αυτό δεν είναι εφικτό.

Επειδή ο έλεγχος «πόθεν έσχες» κατατείνει (σκοπός του νόμου) στην διαπίστωση της πραγματικής συμμετοχής του προσώπου που φέρεται να συμμετέχει στην επιχείρηση ΜΜΕ και όχι στον φορολογικό έλεγχο αυτού ο οποίος έχει ανατεθεί στις αρμόδιες φορολογικές αρχές..

Επειδή η «μεταβίβαση» εταιρικών μεριδίων ομορρύθμου εταιρείας γίνεται κατά τον Ε.Ν. με τροποποίηση του καταστατικού και με την συμμετοχή όλων των εταίρων που υπογράφουν το τροποποιητικό έγγραφο με το οποίο εξέρχεται ο υφιστάμενος εταίρος και εισέρχεται ο νέος. Στο δε τροποποιητικό έγγραφο δεν αναφέρεται τυχόν τίμημα που κατεβλήθη από τον δεύτερο στον πρώτο. Συνάγεται άρα ότι εάν οι συμβαλλόμενοι είχαν τροποποιήσει και δημοσιεύσει το καταστατικό της εταιρίας κατά τον προβλεπόμενο στον εμπορικό νόμο τρόπο, ακόμα και η πράξη αυτή είχε γίνει δια συμβολαιογραφικού εγγράφου, ουδέν θα αναφερόταν σε αυτή περί της αιτίας της μεταβίβασης (πώληση ή δωρεά).

Επειδή από το σύνολο των υποβληθέντων στοιχείων και των τηρουμένων στο ΕΣΡ το ΕΣΡ κρίνει ότι ο αιτών πράγματι συμμετέχει στην εταιρεία ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ και ότι πραγματική βούληση του Γεωργίου Μαλούση ήταν να μεταβιβάσει τα εν λόγω εταιρικά μερίδια στον υιό του Δημητριο προς το σκοπό της επαγγελματικής του αποκατάστασης και εκ λόγων ιδιαίτερου ηθικού καθήκοντος, σε κάθε δε περίπτωση ο αιτών αναφέρει και αποδεικνύεται από το υπ' αριθμ 8078/2012 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου Κομοτηνής Ολυμπίας Δανηλίδου ότι έχουν πληρωθεί οι αναλογούντες φόροι στο κράτος

Επειδή το ΕΣΡ σύμφωνα με το άρθρο 21 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν. 2690/1999) είναι αρμόδιο για την ανάκληση διοικητικής πράξεως δεδομένου ότι είναι το όργανο που την εξέδωσε.

Για τους λόγους αυτούς

1. Το ΕΣΡ δέχεται την αίτηση θεραπείας και ανακαλεί την προσβαλλομένη πράξη. Μειοψήφησε εκ των μελών η Δήμητρα Παπαδοπούλου, κατά την οποία η υπό κρίση αίτηση θα έπρεπε να απορριφθεί.
2. Το ΕΣΡ εγκρίνει την δια του υπ' αριθμ. 8078/24.8.2012 συμβολαίου της συμβολαιογράφου Κομοτηνής Ολυμπίας Δανηλίδου, γενομένη μεταβίβαση ενενήντα οκτώ (98) μετοχών της εταιρείας «ΜΑΛΟΥΣΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.», ιδιοκτήτριας του ραδιοφωνικού σταθμού **ΡΑΔΙΟ ΞΥΛΑΓΑΝΗ** Νομού Ροδόπης, από το Γεώργιο Μαλούση προς το Δημήτριο Μαλούση.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 19^η Οκτωβρίου 2015.

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Ε.Σ.Ρ.

ΛΙΝΑ ΑΛΕΞΙΟΥ

Αναρτήθηκε στην ΔΙΑΥΓΕΙΑ κατά την 6^η Νοεμβρίου 2015.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΤΥΛΙΑΝΗ ΓΑΛΑΝΗ