

Κ.Λ. (m)

Αριθμός 58/2018

Η Επιτροπή Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας

(άρθρο 52 του π.δ/τος 18/1989, όπως ισχύει)

Συνεδρίασε σε συμβούλιο στις 15 Φεβρουαρίου 2018, με την εξής σύνθεση: Νικ. Σακελλαρίου, Πρόεδρος, Α. Καλογεροπούλου, Δ. Μακρή, Μ. Πικραμένος, Ηλ. Μάζος, Σύμβουλοι. Ως Γραμματέας έλαβε μέρος η Ελ. Γκίκα.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 16 Ιανουαρίου 2018 αίτηση:

της εταιρείας με την επωνυμία «ΝΕΑ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «N.T.V.», με λογότυπο και σήμα «STAR CHANNEL», που εδρεύει στην Κηφισιά (Βιλτανιώτη 36), η οποία παρέστη με τον δικηγόρο Ηλία Θεοδωράτο (Α.Μ. 12286),

κατά των Υπουργών: 1. Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης, ο οποίος παρέστη με την Αλεξάνδρα Δημητρακοπούλου, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους και 2. Οικονομικών, ο οποίος παρέστη με τον Βασίλειο Καραγεώργο, Νομικό Σύμβουλο του Κράτους.

Με την αίτηση αυτή η αιτούσα εταιρεία επιδιώκει να ανασταλεί η εκτέλεση της υπ' αριθμ. 2178/28.7.2017 κοινής απόφασης του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης και του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών (ΦΕΚ Β' 2684/31.7.2017) και κάθε άλλης σχετικής πράξης ή παράλειψης της Διοικήσεως.

Κατά τη συνεδρίασή της η Επιτροπή άκουσε τον εισηγητή, Σύμβουλο Δ. Μακρή.

Κατόπιν η Επιτροπή άκουσε τον πληρεξούσιο της αιτούσας εταιρείας, ο οποίος δήλωσε ότι παραιτείται του αιτήματός του περί επιστροφής, «σε περίπτωση ευδοκίμησης της υπό κρίσιν αιτήσεως», του παραβόλου, ύψους 15.000 ευρώ, το οποίο κατατέθηκε, κατά τον όρο 8.2.1. της 1/2017 προκήρυξης ενώπιον του Ε.Σ.Ρ. για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής επί της προκήρυξης του διαγωνισμού και στη συνέχεια, ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και τους αντιπροσώπους των Υπουργών, οι οποίοι ζήτησαν την απόρριψή της.

Α φ ο ύ μ ε λ ε τ η σ ε τ α σ χ ε τ ι κ ά έ γ γ ρ α φ α

Σ κ έ φ θ η κ ε κ α τ ά τ ο ν Ν ό μ ο

1. Επειδή για την άσκηση της υπό κρίση αιτήσεως έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 100 ευρώ (2077220 Διπλότυπο Είσπραξης Τύπου Α΄ σειράς Θ΄ της ΔΟΥ Δ΄ Αθηνών με Α/Α 253), έναντι οφειλομένου παραβόλου ποσού 50 ευρώ, σύμφωνα με το άρθρο 36 παράγραφος 1 του π.δ. 18/1989 (Α΄ 8), όπως ισχύει μετά το άρθρο 36 παράγραφος 2 του ν. 4446/2016 (Α΄ 240). Συνεπώς, το επί πλέον ποσό παραβόλου των 50 ευρώ που καταβλήθηκε από την αιτούσα πρέπει να της επιστραφεί, ανεξαρτήτως της τύχης της υπό κρίση αιτήσεως (βλ. ΕΑ 360/2015).

2. Επειδή με την κρινόμενη αίτηση ζητείται η αναστολή εκτέλεσεως της 2178/28.7.2017 αποφάσεως του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης και του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών, με τίτλο «Καθορισμός τιμής εκκίνησης για καθεμία από τις επτά (7) δημοπρατούμενες άδειες παρόχων περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης εθνικής εμβέλειας ενημερωτικού προγράμματος γενικού περιεχομένου» (Β΄ 2684/31.7.2017). Κατά της προσβαλλόμενης αποφάσεως η αιτούσα έχει ασκήσει αίτηση ακυρώσεως, της οποίας δικάσιμος ορίσθηκε η 2α Μαρτίου 2018.

3. Επειδή η αιτούσα, με προφορική δήλωση του πληρεξουσίου δικηγόρου της κατά την συζήτηση της υποθέσεως (βλ. και το από 16.2.2018 υπόμνημά της), παραιτήθηκε από το αίτημα να της επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε κατά τον όρο 8.2.1. της (1/24.11.2017) προκηρύξεως ενώπιον του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης για την εξέταση της προδικαστικής της προσφυγής επί της εν λόγω προκηρύξεως του διαγωνισμού ύψους 15.000 ευρώ.

4. Επειδή στο άρθρο 52 του π.δ. 18/1989, όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. ... 6. Η αίτηση αναστολής εκτέλεσης γίνεται δεκτή, όταν κρίνεται ότι η άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης θα προκαλέσει στον αιτούντα βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη σε περίπτωση ευδοκίμησης της αίτησης ακυρώσεως. Η αίτηση όμως μπορεί να απορριφθεί, αν κατά τη στάθμιση της βλάβης του αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και του δημόσιου συμφέροντος κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος. 7. Εάν η Επιτροπή εκτιμά ότι η αίτηση ακυρώσεως είναι προδήλως βάσιμη, μπορεί να δεχθεί την αίτηση αναστολής, ακόμη και αν η βλάβη του αιτούντος από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης δεν κρίνεται ως ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη. Αντίθετα, η αίτηση αναστολής μπορεί να απορριφθεί ακόμη και σε περίπτωση ανεπανόρθωτης ή δυσχερώς επανορθώσιμης βλάβης, αν η Επιτροπή εκτιμά ότι η αίτηση ακυρώσεως είναι προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. 8. Η Επιτροπή, εκτός από την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης, μπορεί να διατάξει και κάθε άλλο, κατά περίπτωση, κατάλληλο μέτρο, χωρίς να δεσμεύεται από τις προτάσεις των διαδίκων». Όπως έχει παγίως κριθεί, αναστολή εκτέλεσεως κανονιστικής πράξεως δεν χορηγείται,

κατ' αρχήν, εκτός αν ο ενδιαφερόμενος επικαλείται και αποδεικνύει ότι από την εκτέλεση της πράξεως αυτής θα υποστεί ευθέως και αμέσως συγκεκριμένη και ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη, σε περίπτωση ευδοκιμήσεως της αιτήσεως ακυρώσεως, βλάβη, οπότε –και εφόσον δεν συντρέχει λόγος δημοσίου συμφέροντος περί του αντιθέτου– χορηγείται αναστολή της εκτελέσεως της πράξεως αυτής μόνον ως προς τον αιτούντα (ΕΑ 79/2016 Ολομ., 28/2016 Ολομ., 122/2015, 379/2014, 36/2014, 2/2014 Ολομ., 210 - 211/2013, 487/2012, 512/2011 κ.ά.) Μόνη η οικονομική ζημία, ως κατ' αρχήν επανορθώσιμη, δεν δικαιολογεί την χορήγηση αναστολής εκτελέσεως, εκτός αν συντρέχουν ειδικές περιστάσεις, ως εκ των οποίων η οικονομική επιβάρυνση από την εκτέλεση της προσβαλλόμενης κανονιστικής πράξεως συνεπάγεται, προκειμένου περί επιχειρήσεως, ισχυρό κλονισμό της (ΕΑ 79/2016 Ολομ., 28/2016 Ολομ., 210 - 211/2013, 487/2012, 512/2011 κ.ά.). Εξ άλλου, όταν η κανονιστική πράξη συμπληρώνει την ρύθμιση του εξουσιοδοτικού νόμου, είναι δυνατή η χορήγηση αναστολής εκτελέσεως αυτής ή ορισμένων διατάξεών της, με την προϋπόθεση ότι η βλάβη που επικαλείται ο αιτών επέρχεται από αυτοτελή ρύθμιση της κανονιστικής πράξης, δηλαδή από ρύθμιση που δεν περιέχεται στον νόμο, δεδομένου ότι η Επιτροπή Αναστολών δεν έχει αρμοδιότητα να αναστείλει την εφαρμογή του νόμου (βλ. ΕΑ 207/2016, 79/2016 Ολομ., 29/2016 Ολομ., 36/2014, 160/2010). Περαιτέρω, όπως γίνεται δεκτό, κατά την έννοια του άρθρου 52 παράγραφος 7 του π.δ. 18/1989, αναστολή εκτελέσεως χορηγείται στην περίπτωση που η σχετική αίτηση ακυρώσεως παρίσταται ως προδήλως βάσιμη (ΕΑ 146/2017, ΕΑ 329/2016, 180/2012 Ολομ.). Περίπτωση πρόδηλης βασιμότητας του κυρίου ενδίκου βοηθήματος συντρέχει, ιδίως, όταν αυτό βασίζεται σε πάγια νομολογία ή νομολογία της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας και πάντως όχι όταν πιθανολογείται απλώς η ευδοκίμησή του (ΕΑ 15/2015, 329/2016 κ.ά.).

5. Επειδή το άρθρο 15 του Συντάγματος ορίζει στην παράγραφο 2, όπως αντικαταστάθηκε με το Ψήφισμα της 6ης Απριλίου 2001 της Ζ' Αναθεωρητικής Βουλής των Ελλήνων (Α' 84), τα εξής: «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 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. ... ».

6. Επειδή τις προϋποθέσεις και την διαδικασία χορηγήσεως τηλεοπτικών αδειών καθόρισε ο ν. 4339/2015 (Α' 133), ο οποίος, όπως εν συνεχεία τροποποιήθηκε, προβλέπει τα ακόλουθα: Άρθρο 1 «1. Η αδειοδότηση των παρόχων

περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης γίνεται κατόπιν διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία διεξάγεται μέσω δημοπρασίας. Η διαδικασία αυτή διενεργείται από το Ε.Σ.Ρ. [Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης], το οποίο εκδίδει τη σχετική προκήρυξη. Για την εφαρμογή του παρόντος ως πάροχος περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης θεωρείται η επιχείρηση που διαθέτει ολοκληρωμένο τηλεοπτικό περιεχόμενο προς μετάδοση στο κοινό, εικοσιτετράωρης ή μικρότερης χρονικής διάρκειας, μέσω επίγειας ψηφιακής τεχνολογίας και εμπίπτει στην έννοια του μέσου ενημέρωσης όπως αυτή ορίζεται στη διάταξη του εδαφίου β' της παρ. 4 του άρθρου 2 του Ν. 3310/2005 (Α' 30) ...

2. Η παροχή υπηρεσιών επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής αποτελεί υπηρεσία γενικού οικονομικού συμφέροντος, όπως αυτή προβλέπεται στο άρθρο 106 παρ. 2 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, που συνίσταται στην παροχή στο κοινό τηλεοπτικών υπηρεσιών, βάσει προϋποθέσεων, όρων και διαδικασιών που διασφαλίζουν, αφενός, τη νομιμότητα, τη διαφάνεια, την πολιτική και πολιτισμική πολυμέρεια και πολυφωνία και τον ελεύθερο και ανόθευτο οικονομικό ανταγωνισμό στον ευρύτερο τομέα των μέσων ενημέρωσης και, αφετέρου, την παροχή στο κοινό υψηλού επιπέδου τηλεοπτικών υπηρεσιών.

3. Οι άδειες των παρόχων περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης διακρίνονται σε εθνικής και περιφερειακής εμβέλειας ... ». Άρθρο 2 «1. ... 4. Με απόφαση του Υπουργού στον οποίο ανατίθενται εκάστοτε οι αρμοδιότητες της Γενικής Γραμματείας Ενημέρωσης και Επικοινωνίας, μετά από σύμφωνη γνώμη του Ε.Σ.Ρ. και δημόσια διαβούλευση, καθορίζεται ο αριθμός των δημοπρατούμενων αδειών παρόχου περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης ανά κατηγορία εμβέλειας (εθνικής ή περιφερειακής), προγράμματος (ενημερωτικού γενικού περιεχομένου ή μη ενημερωτικού περιεχομένου), είδος στόχευσης (γενικής ή ειδικής) σε περίπτωση μη ενημερωτικού προγράμματος και είδος θεματικού περιεχομένου σε περίπτωση προγράμματος ειδικής στόχευσης ... Η τιμή εκκίνησης ανά κατηγορία δημοπρατούμενης άδειας καθορίζεται με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Υπουργού στον οποίο ανατίθενται εκάστοτε οι αρμοδιότητες της Γενικής Γραμματείας Ενημέρωσης και Επικοινωνίας, μετά από σύμφωνη γνώμη του Ε.Σ.Ρ.

5. Η χρονική διάρκεια των αδειών παρόχων περιεχομένου είναι δέκα (10) έτη από την ημερομηνία έκδοσής τους. 6. Η διαδικασία της αδειοδότησης των παρόχων περιεχομένου μέσω δημοπρασίας διεξάγεται με την έκδοση προκήρυξης από το Ε.Σ.Ρ., σύμφωνα με τους όρους του παρόντος. Προκηρύξεις από το Ε.Σ.Ρ. είναι δυνατόν να εκδίδονται ξεχωριστά ανά κατηγορία αδειών. 7. ... ». Επίσης με τον νόμο αυτό ορίσθηκαν οι θετικές και αρνητικές προϋποθέσεις συμμετοχής των υποψηφίων στην διαδικασία αδειοδότησεως και ειδικότερα η νομική μορφή αυτών (άρθρο 3), το ελάχιστο καταβεβλημένο μετοχικό κεφάλαιο (άρθρο 4), η ονομαστικοποίηση των μετοχών, με τις οριζόμενες εξαιρέσεις (άρθρο 5), οι ασυμβίβαστες ιδιότητες και η υποβολή στοιχείων σχετικά με τον τρόπο αποκτήσεως («πόθεν έσχες») των σχετικών οικονομικών μέσων των υποψηφίων, των μετόχων τους κ.λπ. (άρθρο 6), ο

τεχνολογικός εξοπλισμός και η κτιριακή υποδομή (άρθρο 7), η ελάχιστη διάρκεια και το ελάχιστο περιεχόμενο του προγράμματος (άρθρο 8), ο ελάχιστος αριθμός απασχολούμενου προσωπικού (άρθρο 9), η ασφαλιστική, φορολογική και τραπεζική ενημερότητα, η απαγόρευση συγκεντρώσεως ελέγχου κ.ά. (άρθρο 10 «Λοιποί όροι συμμετοχής»). Στην παράγραφο 7 του άρθρου 10 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: «Με την προκήρυξη του Ε.Σ.Ρ. καθορίζονται όλα τα δικαιολογητικά που πρέπει να προσκομίσουν οι υποψήφιοι προς αδειοδότηση, προκειμένου να αποδείξουν τη συνδρομή των ανωτέρω οριζόμενων στα άρθρα 3 έως και 6, 8 και 10 θετικών και αρνητικών προϋποθέσεων, βάσει των οποίων θα γίνει η προεπιλογή τους για να αποκτήσουν το δικαίωμα συμμετοχής στη δημοπρασία, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή των άρθρων αυτών». Περαιτέρω στο άρθρο 11 του ν. 4339/2015 ορίζεται ότι: «1. Η διαδικασία αδειοδότησης των παρόχων περιεχομένου αρχίζει με τη δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης από το Ε.Σ.Ρ. 2. Στην προκήρυξη καθορίζονται οι όροι και η διαδικασία χορήγησης των αδειών παρόχων περιεχομένου και ειδικότερα κατ' ελάχιστον τα εξής: α) Ο αριθμός των προκηρυσσόμενων αδειών. β) Η εμβέλεια, το πρόγραμμα και το είδος του περιεχομένου που αφορούν οι προκηρυσσόμενες άδειες. γ) Η χρονική διάρκεια της άδειας. δ) Η προθεσμία υποβολής των αιτήσεων. ε) Το χρονοδιάγραμμα, τα στάδια και ο τρόπος διενέργειας της διαδικασίας χορήγησης των αδειών μέσω της δημοπρασίας. στ) Η τιμή εκκίνησης ανά κατηγορία άδειας. ζ) Οι προϋποθέσεις συμμετοχής των υποψηφίων στη διαδικασία τόσο της προεπιλογής όσο και της τελικής φάσης της δημοπρασίας και η διαδικασία ελέγχου της συνδρομής αυτών. η) Τα έγγραφα που απαιτείται να υποβάλουν οι υποψήφιοι προκειμένου να αποδείξουν τη συνδρομή των προβλεπόμενων από τον παρόντα νόμο θετικών και αρνητικών προϋποθέσεων, βάσει των οποίων θα γίνει η προεπιλογή τους για να αποκτήσουν το δικαίωμα συμμετοχής στην τελική φάση της δημοπρασίας. θ) Ο τρόπος ανακήρυξης των αδειούχων και οι υποχρεώσεις αυτών. 3. ... 4. Το πλήρες κείμενο της προκήρυξης στην ελληνική και στην αγγλική γλώσσα αναρτάται στην ιστοσελίδα του Ε.Σ.Ρ. και της Γενικής Γραμματείας Ενημέρωσης και Επικοινωνίας και δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 5. Η συμμετοχή στη διαδικασία χορήγησης αδειών παρόχου περιεχομένου συνεπάγεται πλήρη αποδοχή των όρων της σχετικής προκήρυξης και δεν είναι επιτρεπτή η συμμετοχή με επιφύλαξη ή υπό αίρεση. 6. ... ». Στο άρθρο 12 του ίδιου νόμου περιέχονται ρυθμίσεις σχετικά με το στάδιο της προεπιλογής των υποψηφίων, ενώ στο άρθρο 13 καθορίζεται η διαδικασία της δημοπρασίας (σε πολλαπλούς γύρους με αυξανόμενο τίμημα επί της προβλεπόμενης τιμής εκκινήσεως), η οποία ολοκληρώνεται με την ανακήρυξη «προσωρινών» και ακολούθως «οριστικών» υπερθεματιστών, μετά τον έλεγχο της προελεύσεως και του τρόπου αποκτήσεως των οικονομικών μέσων που πρόκειται να διαθέσουν οι υποψήφιοι για την χορήγηση των αδειών. Εν σχέσει με την καταβολή του τιμήματος, στην παράγραφο 3 του προαναφερθέντος άρθρου 13 ορίζεται ότι: «Το τίμημα κάθε άδειας καταβάλλεται από τον υπερθεματιστή σε δέκα (10) ετήσιες ισόποσες δόσεις, με ισάριθμες τραπεζικές επιταγές που εκδίδονται σε διαταγή του Ελληνικού Δημοσίου. Η πρώτη δόση καταβάλλεται εντός δεκαπέντε (15) ημερών

από την ανακήρυξη του υπερθεματιστή ... καθεμία δε από τις επόμενες δόσεις καταβάλλεται εντός του μηνός Ιανουαρίου κάθε ημερολογιακού έτους. Σε περίπτωση που ο υπερθεματιστής δεν καταβάλλει την πρώτη δόση του τιμήματος εντός της ανωτέρω οριζόμενης προθεσμίας, εκπίπτει και τη θέση του λαμβάνει ο επόμενος πλειοδότης, ενώ καταπίπτει και η τυχόν προβλεπόμενη από την Προκήρυξη του Ε.Σ.Ρ. εγγυητική επιστολή συμμετοχής του στη διαγωνιστική διαδικασία. Σε περίπτωση μη εμπρόθεσμης καταβολής οιασδήποτε εκ των επόμενων δόσεων του τιμήματος ανακαλείται αυτοδικαίως η χορηγηθείσα άδεια ... ». Περαιτέρω στις παραγράφους 5 και 7 του ίδιου άρθρου 13 ορίζεται ότι: «Στην περίπτωση που ο αριθμός των προεπιλεγέντων συμμετεχόντων είναι ίσος ή μικρότερος του αριθμού των δημοπρατούμενων αδειών, κάθε ένας από αυτούς ανακηρύσσεται αυτοδικαίως προσωρινός υπερθεματιστής για τη χορήγηση μίας άδειας στην ορισθείσα τιμή εκκίνησης της δημοπρασίας ... » (παράγραφος 5) και «Οι διαφορές που αναφύονται κατά τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας διέπονται από τις διατάξεις του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες εφαρμόζονται αναλογικά. Οι προβλεπόμενες από το ν. 4412/2016 προδικαστικές προσφυγές των υποψηφίων ασκούνται ενώπιον του Ε.Σ.Ρ. Η αποκλειστική αρμοδιότητα για την εκδίκαση όλων των διαφορών που αναφύονται κατά τη διαγωνιστική διαδικασία ανήκει στο Συμβούλιο της Επικρατείας» (παράγραφος 7). Στους όρους, υπό τους οποίους τελεί η άδεια, συμπεριλαμβάνεται και η κατά το άρθρο 14 παράγραφος 2 περ. β' του νόμου υποχρέωση συνάψεως συμβάσεως με πάροχο δικτύου για την κάλυψη της ζώνης για την οποία χορηγείται η άδεια, περιλαμβάνει δε ο νόμος και ειδικές ρυθμίσεις εν σχέσει με τους λειτουργούντες κατά τον χρόνο ενάρξεως της ισχύος του παρόχους περιεχομένου, ορίζοντας ειδικότερα ότι σε περίπτωση που δεν συμμετάσχουν παραδεκτώς ή συμμετάσχουν ανεπιτυχώς σε προκηρυχθείσα αδειοδότηση για την εμβέλεια και τον τύπο του προγράμματος που αφορά η ενεστώσα λειτουργία τους, μετά την πάροδο τριών μηνών από την δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης ή την ανακήρυξη των οριστικών υπερθεματιστών, αντιστοίχως, τερματίζεται η λειτουργία τους (άρθρο 14 Α' παράγραφοι 1 και 2). Τέλος, στο άρθρο 15 του ν. 4339/2015 προβλέπονται οι λόγοι ανακλήσεως των αναφερθεισών αδειών.

7. Επειδή κατ' επίκληση της προπαρατεθείσας διατάξεως του άρθρου 2 παράγραφος 4 του ν. 4339/2015, εκδόθηκε η 1830/7.7.2017 απόφαση του Υπουργού Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης (Β' 2337/10.7.2017), με την οποία καθορίσθηκε σε επτά (7) ο αριθμός των δημοπρατούμενων αδειών παρόχων περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης εθνικής εμβέλειας ενημερωτικού προγράμματος γενικού περιεχομένου. Στην συνέχεια με την προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση, που εκδόθηκε κατ' επίκληση της διατάξεως του άρθρου 2 παράγραφος 4 του ν. 4339/2015, καθορίσθηκε στο ποσό των τριάντα πέντε εκατομμυρίων (35.000.000) ευρώ η τιμή εκκίνησης για κάθε μία από τις επτά (7) εν λόγω δημοπρατούμενες άδειες. Ακολούθως, κατ' επίκληση, μεταξύ άλλων, των άρθρων 1 έως και 15 του ν. 4339/2015 και των 1830/2017 και 2178/2017

προαναφερόμενων υπουργικών αποφάσεων εκδόθηκε η 1/24.11.2017 προκήρυξη του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης (Β' 4123/27.11.2017), με αντικείμενο, κατά τα αναφερόμενα στην παράγραφο 1.1 αυτής, τον ακριβή καθορισμό της διαδικασίας για την χορήγηση επτά (7) αδειών παρόχων περιεχομένου επίγειας ψηφιακής τηλεοπτικής ευρυεκπομπής ελεύθερης λήψης εθνικής εμβέλειας ενημερωτικού προγράμματος γενικού περιεχομένου «βάσει των αρχών της ισότητας και της αντικειμενικότητας και με κανόνες που διασφαλίζουν τη νομιμότητα, τη διαφάνεια, την πολυφωνία και την ποιότητα στον χώρο των μέσων μαζικής ενημέρωσης». Η προκήρυξη αποτελείται από εννέα κεφάλαια (1. Εισαγωγή, 2. Κανόνες διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας, 3. Υποβολή φακέλου συμμετοχής, 4. Δικαιολογητικά συμμετοχής, 5. Προεπιλογή των υποψηφίων, 6. Διαδικασία ανακήρυξης προσωρινών υπερθεματιστών επί υπάρξεως πλειόνων των επτά προεπιλεγέντων, 7. Χορήγηση αδειών και καταβολή του τιμήματος, 8. Ενστάσεις και δικαστική προστασία υποψηφίων, 9. Όροι χορήγησης αδειών και λόγοι ανάκλησης) και τρία παραρτήματα. Ρυθμίσεις σχετικές με την άσκηση διοικητικών και δικαστικών προσφυγών κατά των πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας περιλαμβάνονται στο Κεφάλαιο 8 της προκηρύξεως. Συγκεκριμένα ορίζεται ότι το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης αποφαινεται αιτιολογημένα επί των ασκουμένων ενστάσεων - προδικαστικών προσφυγών εντός δέκα ημερών από την ημέρα εξετάσεως των καθώς και ότι η άπρακτη παρέλευση της προθεσμίας αυτής ισοδυναμεί με απόρριψη της ένστασης - προδικαστικής προσφυγής (8.2.4 και 8.3.4, αντιστοίχως), προβλέπεται δε επίσης ότι μπορεί να ζητηθεί η αναστολή της εκτέλεσης της απόφασης του Ε.Σ.Ρ. επί της ένστασης - προδικαστικής προσφυγής με αίτηση, η οποία κατατίθεται στο Συμβούλιο της Επικρατείας μέσα σε προθεσμία δέκα ημερών από την έκδοση της απόφασης ή την άπρακτη παρέλευση της προθεσμίας των παραγράφων 8.2.4 και 8.3.4 της προκήρυξης (8.2.6 και 8.3.6).

8. Επειδή περαιτέρω από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υποθέσεως προκύπτουν τα εξής: Η αιτούσα ανώνυμη εταιρεία, φορέας εκμεταλλεύσεως του λειτουργούντος κατά τον χρόνο ενάρξεως της ισχύος του ν. 4339/2015 τηλεοπτικού σταθμού με σήμα «STAR CHANNEL», άσκησε στις 4.10.2017 ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας αιτήσεις ακυρώσεως, με αριθμούς καταθέσεως Ε 2589/2017 και 2590/2017 αντιστοίχως, κατά των προμνησθεισών 1830/2017 και 2178/2017 υπουργικών αποφάσεων. Στις 7.12.2017 η αιτούσα υπέβαλε προδικαστική προσφυγή κατά της προαναφερθείσας 1/24.11.2017 προκηρύξεως δημοπρασίας αδειών παρόχων περιεχομένου ενώπιον του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, η εξέταση της οποίας έλαβε χώραν στις 19.12.2017, όπως βεβαιώνεται στο 79/8.1.2018 έγγραφο απόψεων του προς το Δικαστήριο. Η αιτούσα έχει ασκήσει αίτηση ακυρώσεως (με αριθμό καταθέσεως Ε 14/3.1.2018) κατά της εν λόγω προκηρύξεως του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης και της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απορρίψεως της προδικαστικής της προσφυγής, για την εκδίκαση της οποίας ορίσθηκε δικάσιμος ενώπιον της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας η 2α Μαρτίου 2018. Επίσης η αιτούσα άσκησε αίτηση αναστολής του άρθρου 372 του ν. 4412/2016

(Α' 147) κατά α. της 1/24.11.2017 προκηρύξεως του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, β. της τεκμαιρομένης σιωπηρής απορρίψεως της ασκηθείσας από αυτήν ενώπιον του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης προδικαστικής προσφυγής κατά της προαναφερόμενης προκηρύξεως, καθώς και των γ. 1830/7.7.2017 και δ. 2178/28.7.2017 υπουργικών αποφάσεων, ως «παρεμπιπτόντως ερευνώμενων». Η αίτηση αυτή αναστολής απορρίφθηκε με την 14/2018 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών της Ολομέλειας του Συμβουλίου της Επικρατείας. Περαιτέρω η αιτούσα περιλαμβάνεται μεταξύ των έξι (6) επιχειρήσεων που υπέβαλαν αίτηση συμμετοχής στον διαγωνισμό για την χορήγηση των εν λόγω επτά (7) αδειών. Ειδικότερα η υποψηφιότητα της αιτούσας συνοδεύεται από την από 10.1.2018 υπεύθυνη δήλωση (του άρθρου 8 του ν. 1599/1986) - δήλωση επιφυλάξεως για την νομιμότητα σημαντικού αριθμού στοιχείων της όλης σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας και ειδικότερα της ορισθείσας τιμής εκκινήσεως των δημοπρατούμενων αδειών. Στις 16.1.2018, σύμφωνα με ανακοίνωση του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, ολοκληρώθηκε η αποσφράγιση του φακέλου υποψηφιότητας της αιτούσας, η δε διαδικασία του ελέγχου των δικαιολογητικών είναι σε εξέλιξη (βλ. το Ε/44/9.2.2018 έγγραφο των απόψεων του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης προς το Δικαστήριο).

9. Επειδή με την κρινόμενη αίτηση προβάλλεται ότι η εκτέλεση της προσβαλλόμενης υπουργικής αποφάσεως προκαλεί στην αιτούσα ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη και ότι είναι προδήλως βάσιμη η σχετική αίτηση ακυρώσεως, όπως συμπληρώθηκε με το με αριθμό καταθέσεως 75/5.2.2018 δικόγραφο πρόσθετων λόγων. Προβάλλεται ειδικότερα ότι η εκτέλεση της προσβαλλόμενης αποφάσεως έχει ως αποτέλεσμα η αιτούσα, ως υποψήφια στην αναφερθείσα διαγωνιστική διαδικασία, να επιβαρυνθεί με τις σχετικές δαπάνες υποβολής δικαιολογητικών, εκδόσεως εγγυητικών επιστολών, αυξήσεως μετοχικού κεφαλαίου, τροποποιήσεως καταστατικού και αποκτήσεως τεχνολογικού εξοπλισμού και υποδομής. Προβάλλεται ότι η συμμετοχή της αιτούσας στον διαγωνισμό αυτό επάγεται μέγιστο οικονομικό κόστος για αυτήν, η οποία περαιτέρω επιβαρύνθηκε με ανθρωποώρες εργασίας και δέσμευση προσωπικού προκειμένου να ανταποκριθεί στις ανάγκες της διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς και πρόκληση κλίματος αβεβαιότητας ως προς την τύχη της επιχειρήσεως, ανησυχία των προμηθευτών και των διαφημιζόμενων, κίνδυνο απώλειας προσωπικού, με αποτέλεσμα να τίθεται σε κίνδυνο η αξιοπιστία εν γένει της τηλεοπτικής αγοράς, στην οποία δραστηριοποιείται και η αιτούσα. Η βλάβη όμως αυτή που επικαλείται η αιτούσα ανάγεται σε δαπάνες, υποχρεώσεις και εν γένει επιπτώσεις που προέρχονται από την κίνηση της διαδικασίας της δημοπρατήσεως των αναφερθεισών αδειών με την 1/24.11.2017 προκήρυξη του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης και την υποψηφιότητά της στην διαδικασία αυτή που, κατά τα ιστορηθέντα, έχει ήδη υποβληθεί, και δεν προέρχεται ευθέως και αμέσως από τον καθορισμό της τιμής εκκινήσεως καθεμίας από τις επτά (7) δημοπρατούμενες άδειες με την προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση. Οι λόγοι άλλωστε αυτοί, σχετικά με την προαναφερόμενη

βλάβη που προκαλείται από την διαγωνιστική διαδικασία, εξετάσθηκαν ήδη και απορρίφθηκαν με την προμνησθείσα 14/2018 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας κατόπιν αιτήσεως αναστολής εκτελέσεως της ίδιας. Προβάλλεται περαιτέρω ότι η εκτέλεση της προσβαλλόμενης υπουργικής αποφάσεως υποχρεώνει την αιτούσα να καταβάλει την ορισθείσα τιμή εκκινήσεως των τριάντα πέντε εκατομμυρίων (35.000.000) ευρώ, που κατά αποτέλεσμα θέτει σε κίνδυνο την οικονομική βιωσιμότητά της και δυσχεραίνει ουσιαστικά την απόκτηση της άδειας και την περαιτέρω νόμιμη λειτουργία της. Ωστόσο, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, ως εκ του αριθμού των υποψηφιοτήτων της αναφερθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας, ο οποίος υπολείπεται του αριθμού των προκηρυχθεισών αδειών, η ορισθείσα τιμή εκκινήσεως καθίσταται, βάσει της παραγράφου 5 του άρθρου 13 του ν. 4339/2015, τιμή κατακυρώσεως, την οποία όσοι ανακηρυχθούν (οριστικοί) υπερθεματιστές με την επιτυχή ολοκλήρωση της εξετάσεως της συνδρομής των σχετικών προϋποθέσεων, πρέπει να καταβάλουν στις προβλεπόμενες δέκα (10) ετήσιες δόσεις (εκ των οποίων την πρώτη εντός δέκα πέντε [15] ημερών από την ανακήρυξη του υπερθεματιστή). Κατά συνέπεια, η προαναφερθείσα βλάβη που επικαλείται η αιτούσα και σχετίζεται με την οριζόμενη καταβολή του ποσού της επίδικης τιμής εκκινήσεως δεν προέρχεται ευθέως και αμέσως από την προσβαλλόμενη κανονιστική απόφαση, αλλά η επέλευσή της είναι, πάντως, μελλοντική και αβέβαιη, αφού εξαρτάται από την ανακήρυξη της αιτούσας ως υπερθεματίστριας, δηλαδή από την επιτυχή έκβαση της ευρισκόμενης, κατά τα ιστορηθέντα, σε εξέλιξη διαδικασίας ελέγχου της υποψηφιότητάς της και των δικαιολογητικών της και μάλιστα σε σχέση με ζητήματα που περιλαμβάνονται στην μνησθείσα δήλωση επιφυλάξεώς της. Εξ άλλου η προσβαλλόμενη υπουργική απόφαση έχει εκδοθεί κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 2 παράγραφος 4 του ν. 4339/2015 με σκοπό την διεξαγωγή της διαγωνιστικής διαδικασίας, όπως αυτή διαγράφεται στις διατάξεις του νόμου αυτού. Οι διατάξεις αυτές δεν έχουν τύχει νομολογιακής επεξεργασίας και, κατά συνέπεια, οι σχετικοί λόγοι ακυρώσεως δεν παρίστανται προδήλως βάσιμοι, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στην 4η σκέψη (βλ. ΕΑ 15/2015, 230/2014, 430/2013, 488/2012, 453/2012, 433/2012 κ.ά.). Επομένως, η κρινόμενη αίτηση είναι απορριπτέα αφού, σύμφωνα με τα εκτεθέντα στην 4η σκέψη, δεν συντρέχουν εν προκειμένω οι εξαιρετικοί εκείνοι λόγοι, οι οποίοι δύνανται να δικαιολογήσουν την χορήγηση της αιτούμενης αναστολής εκτελέσεως της προσβαλλόμενης κανονιστικής αποφάσεως, ενώ η αίτηση ακυρώσεως, όπως συμπληρώθηκε με το μνησθέν δικόγραφο προσθέτων λόγων, δεν είναι, πάντως, προδήλως βάσιμη, κατά τα προαναφερθέντα, ανεξαρτήτως της συνδρομής επιτακτικών λόγων δημοσίου συμφέροντος (βλ. το Ε/44/9.2.2018 έγγραφο των απόψεων του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Ψηφιακής Πολιτικής, Τηλεπικοινωνιών και Ενημέρωσης), οι οποίοι επιβάλλουν την ταχεία ολοκλήρωση της διαδικασίας χορηγήσεως των σχετικών αδειών, σύμφωνα και με την, κατά τα ήδη κριθέντα (ΣτΕ Ολομ. 95/2017, 3578/2010), υποχρέωση του νομοθέτη, του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης και των λοιπών δημοσίων αρχών να θεσπίζουν τις αναγκαίες κανονιστικές ρυθμίσεις και να λαμβάνουν τα αναγκαία διοικητικά μέτρα

ώστε να επιτυγχάνεται η οργάνωση των ραδιοηλεκτρονικών μέσων σύμφωνα με τις επιταγές του άρθρου 15 παράγραφος 2 του Συντάγματος (βλ. τις αποφάσεις 12 - 15/2018 της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας επί αιτήσεων αναστολής εκτελέσεως κατά της προαναφερθείσας 1/2017 προκηρύξεως και πρβλ. τις αποφάσεις 129 - 130, 146 - 148/2016 της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας επί αιτήσεων αναστολής εκτελέσεως που αφορούν την διενεργηθείσα βάσει της 1/17.5.2016 προκηρύξεως του Υπουργού Επικρατείας, προηγούμενη σχετική δημοπρασία).

10. Επειδή κατόπιν των προηγούμενων, η κρινόμενη αίτηση πρέπει να απορριφθεί.

Δ ι ά τ α ύ τ α

Απορρίπτει την αίτηση.

Διατάσσει την απόδοση στην αιτούσα του αχρεωστήτως καταβληθέντος ποσού παραβόλου ύψους πενήντα (50) ευρώ.

Διατάσσει την κατάπτωση του υπολοίπου καταβληθέντος ποσού παραβόλου ύψους πενήντα (50) ευρώ.

Επιβάλλει στην αιτούσα την δικαστική δαπάνη του Δημοσίου που ανέρχεται σε τριακόσια πενήντα (350) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα την 21η Φεβρουαρίου 2018 και η απόφαση εκδόθηκε την 22α του ιδίου μηνός και έτους.

Ο Πρόεδρος Η Γραμματέας

Νικ. Σακελλαρίου Ελ. Γκίκα

./.