

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Δ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 24 Μαρτίου 2015, με την εξής σύνθεση: Ε. Σαρπ, Αντιπρόεδρος, Προεδρεύουσα, σε αναπλήρωση του Προέδρου του Τμήματος, που είχε κώλυμα, Δ. Κυριλλόπουλος, Β. Κίντζιου, Σύμβουλοι, Μ. Σωτηροπούλου, Μ. Αθανασοπούλου, Πάρεδροι. Γραμματέας ο Ν. Αθανασίου.

Για να δικάσει την από 7ης Δεκεμβρίου 2011 αίτηση:

της εταιρείας με την επωνυμία «Κ. MEDIA ΜΕΣΑ ΜΑΖΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», που εδρεύει στον Ταύρο Αττικής (..... ..), η οποία παρέστη με τον δικηγόρο Νικόλαο Μπάκα (Α.Μ. 20846), που τον διόρισε με πληρεξούσιο,

κατά του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, που εδρεύει στην Αθήνα (Αμερικής 5), το οποίο παρέστη με την Αλεξάνδρα Δημητρακοπούλου, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Με την αίτηση αυτή η αιτούσα εταιρεία επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ'Α αριθμ. 442/24.10.2011 απόφαση του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης και κάθε άλλη σχετική πράξη ή παράλειψη της Διοικήσεως.

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Παρέδρου Μ. Σωτηροπούλου.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο της αιτούσας εταιρείας, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και την αντιπρόσωπο του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης, η οποία ζήτησε την απόρριψή της.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου και

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης έχει καταβληθεί το παράβολο (έντυπα παραβόλου 3206666, 1225527/2012).

2. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση ζητείται η ακύρωση της πράξης 442/24.10.2011 του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης (ΕΣΡ), με την οποία επεβλήθη στην αιτούσα εταιρεία, ιδιοκτήτρια του τηλεοπτικού σταθμού Kontra Media, πρόστιμο ύψους 70.000 ευρώ.

3. Επειδή, η προσβαλλόμενη απόφαση συνεπάγεται για την αιτούσα την υποχρέωση καταβολής χρηματικού ποσού, επάγεται δηλαδή έννομες συνέπειες αυτοτελείς και άσχετες προς τη νομιμότητα της λειτουργίας του τηλεοπτικού σταθμού που ανήκει στην ιδιοκτησία της. Ως εκ τούτου, η κρινόμενη αίτηση ασκείται με έννομο συμφέρον και είναι απορριπτέος ο ισχυρισμός, με τον οποίον το ΕΣΡ προβάλλει ότι η αιτούσα στερείται εννόμου συμφέροντος να προσβάλει την επιβολή του προστίμου, λόγω του ότι ο εν λόγω σταθμός θεωρείται ότι λειτουργεί νομίμως βάσει νομοθετικών διατάξεων [και, ειδικότερα, των ν. 2644/98, 3051/2002 και 3592/2007] που έχουν κριθεί αντίθετες προς το Σύνταγμα (βλ. ΣτΕ 899/2015 κ.α.).

4. Επειδή, στο άρθρο 101Α του Συντάγματος ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Όπου από το Σύνταγμα προβλέπεται η συγκρότηση και η λειτουργία ανεξάρτητης αρχής, τα μέλη της διορίζονται με ορισμένη θητεία και διέπονται από προσωπική και λειτουργική ανεξαρτησία, όπως νόμος ορίζει. 2. Νόμος ορίζει τα σχετικά με την επιλογή και την υπηρεσιακή κατάσταση του επιστημονικού και λοιπού προσωπικού της υπηρεσίας που οργανώνεται για την υποστήριξη της λειτουργίας κάθε ανεξάρτητης αρχής. Τα πρόσωπα που στελεχώνουν τις ανεξάρτητες αρχές πρέπει να έχουν τα ανάλογα προσόντα, όπως νόμος ορίζει. Η επιλογή τους γίνεται με απόφαση της Διάσκεψης των Προέδρων της Βουλής και με επιδίωξη ομοφωνίας ή πάντως με την αυξημένη πλειοψηφία των τεσσάρων πέμπτων των μελών της. Τα σχετικά με τη διαδικασία επιλογής ορίζονται από τον Κανονισμό της Βουλής. 3. ...». Εξάλλου, με τον εκτελεστικό του άρθρου 101Α του Συντάγματος ν. 3051/2002 (Α' 220/20.9.2002) ορίσθηκε, στο άρθρο 1 παρ. 1, ότι: «Στις ρυθμίσεις του παρόντος νόμου υπάγονται τα μέλη και το προσωπικό των ανεξάρτητων αρχών των οποίων η συγκρότηση και η λειτουργία προβλέπεται στο Σύνταγμα» και, στο άρθρο 3, ότι: «1. ... 2. Τα μέλη των ανεξάρτητων αρχών και οι αναπληρωτές τους, όπου προβλέπονται από τις κείμενες διατάξεις, επιλέγονται από τη Βουλή σύμφωνα με το άρθρο 101Α παρ. 2 του Συντάγματος και την προβλεπόμενη από τον Κανονισμό της Βουλής διαδικασία, διορίζονται με απόφαση του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν της απόφασης της Διάσκεψης των Προέδρων της Βουλής. Η θητεία τους είναι τετραετής και ανανεώνεται με τρόπο που διασφαλίζει τη συνέχεια της λειτουργίας των ανεξάρτητων αρχών, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 5 του παρόντος. Ο Πρόεδρος της ανεξάρτητης αρχής γνωστοποιεί εγγράφως στον Πρόεδρο της Βουλής των Ελλήνων τα ονόματα των μελών της, των οποίων η θητεία λήγει. Η γνωστοποίηση γίνεται δύο (2) μήνες πριν από τη λήξη της θητείας αυτών. Σε περίπτωση θανάτου, παραίτησης ή έκπτωσης μέλους ανεξάρτητης αρχής, διορίζεται νέο μέλος για το υπόλοιπο της θητείας. Τα μέλη των ανεξάρτητων αρχών δεν επιτρέπεται να επιλέγονται για περισσότερες από δύο θητείες, διαδοχικές ή μη. Η θητεία των μελών των ανεξάρτητων αρχών παρατείνεται αυτοδικαίως μέχρι το διορισμό νέων. 3...». Περαιτέρω, με την παρ. 1 του άρθρου 57 του ν. 3979/2011 (Α' 138/16.6.2011) ορίσθηκαν τα εξής: «Κατά την αληθή έννοια της διάταξης του άρθρου 3 παρ. 2 εδάφιο ε' του ν. 3051/2002..., η αυτοδίκαιη παράταση της θητείας των μελών του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης καλύπτει ισόχρονο διάστημα μέχρι το διορισμό των νέων μελών κατά την παράγραφο 2 εδάφιο α' του ίδιου ως άνω άρθρου και είναι επιτρεπτή επί όσο χρόνο δεν έχουν ορισθεί τα νέα μέλη».

5. Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΣτΕ 3515/2013 Ολομ.), κατά την έννοια του άρθρου 101Α του Συντάγματος, το οποίο προβλέπει συγκεκριμένη διαδικασία εντός ορισμένων χρονικών ορίων και καθιερώνει ρητώς «ορισμένη» θητεία των μελών των ανεξαρτήτων αρχών, είναι μεν ανεκτή η συνέχιση της λειτουργίας των εν λόγω αρχών μετά τη λήξη της θητείας των μελών τους και μέχρι την επιλογή των νέων, μόνον όμως για εύλογο χρονικό διάστημα, το οποίο κρίνεται κατά τις εκάστοτε

συντρέχουσες περιστάσεις. Τούτου έπεται ότι, μετά την πάροδο του ευλόγου χρόνου, το Σύνταγμα δεν ανέχεται πλέον την παράταση της θητείας των μελών της ανεξάρτητης αρχής, η οποία δεν διαθέτει, από το χρονικό αυτό σημείο και εφεξής, νόμιμη συγκρότηση. Ενόψει των ανωτέρω, η ρύθμιση του άρθρου 57 παρ. 1 του ν. 3979/2011, που επιτρέπει την αυτοδίκαιη παράταση της τετραετούς, κατά το άρθρο 3 παρ. 2 του ν. 3051/2002, θητείας των μελών του Ε.Σ.Ρ. για μια ακόμη τετραετία, ήτοι για χρονικό διάστημα που σε κάθε περίπτωση υπερβαίνει τον ανεκτό, κατά το άρθρο 101Α του Συντάγματος, εύλογο χρόνο, είναι ανίσχυρη, ως αντιβαίνουσα στην εν λόγω συνταγματική διάταξη.

6. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι ακυρωτέα λόγω κακής συγκρότησης του ΕΣΡ και, ειδικότερα, λόγω συμμετοχής στη συνεδρίαση κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση του μέλους του Κ. Τσουράκη, ο οποίος έχει διορισθεί ως τακτικό μέλος της ανεξάρτητης αρχής με την απόφαση 21432/24.10.2005 του Υπουργού Επικρατείας (Β' 1548/9.11.2005), με τετραετή, κατά το άρθρο 3 παρ. 2 του ν. 3051/2002, θητεία. Κατά την άποψη που επικράτησε στο Τμήμα, από τη λήξη της τετραετούς θητείας του εν λόγω μέλους μέχρι την ημερομηνία κατά την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση (24.10.2011), μεσολάβησαν 23,5 μήνες, δηλαδή, χρονικό διάστημα που δεν υπερβαίνει τον εύλογο χρόνο εντός του οποίου θα ήταν συνταγματικώς ανεκτή η αυτοδίκαιη παράταση της θητείας μέλους του ΕΣΡ. Και τούτο διότι το διάστημα αυτό είναι, πάντως, μικρότερο του ημίσεος της τετραετούς θητείας των μελών του ΕΣΡ, το οποίο κρίνεται εύλογο από την άποψη αυτή. Αν και, κατά την άποψη της Συμβούλου Β. Κίντζιου, το χρονικό διάστημα των 23,5 μηνών υπερβαίνει τον εύλογο χρόνο κατά τον οποίο θα ήταν συνταγματικώς ανεκτή η αυτοδίκαιη παράταση της θητείας του Κ. Τσουράκη, ενόψει και του ότι, όπως είναι γνωστό στο Δικαστήριο από την προμνησθείσα απόφαση 3515/2013 της Ολομελείας αυτού, με το έγγραφο 6882/8.7.2009 του Προέδρου του Ε.Σ.Ρ. είχε γνωστοποιηθεί στον Πρόεδρο της Βουλής η λήξη της θητείας του μέλους αυτού.

7. Επειδή, υπό τα δεδομένα αυτά, ο λόγος περί κακής συγκρότησης του ΕΣΡ θα έπρεπε να απορριφθεί ως αβάσιμος. Λόγω, όμως, της σπουδαιότητας του προπεριγραφέντος ζητήματος και ενόψει αντίθετης νομολογίας (βλ. ΣτΕ Δ' 1090/2015, με την οποία ακυρώθηκε, λόγω κακής συγκρότησης, πράξη του ΕΣΡ εκδοθείσα στις 10.10.2011 με τη συμμετοχή του Κ. Τσουράκη), το Τμήμα, υπό την παρούσα πενταμελή σύνθεση, κρίνει ότι η υπόθεση πρέπει να παραπεμφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 14 παρ. 5 του π.δ. 18/1989 (Α' 8), στην επταμελή σύνθεση αυτού, ενώπιον της οποίας ορίζεται δικάσιμος η 12η Μαΐου 2015 και εισηγητής η Πάρεδρος Μ. Σωτηροπούλου.

Δ ι α τ α ύ τ α

Παραπέμπει την υπόθεση στην επταμελή σύνθεση του Δ' Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Ορίζει δικάσιμο ενώπιον της επταμελούς σύνθεσης την 12η Μαΐου 2015 και εισηγητή την Πάρεδρο Μ. Σωτηροπούλου.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 3 Απριλίου 2015

Η Προεδρεύουσα Αντιπρόεδρος Ο Γραμματέας

Ε. Σαρπ Ν. Αθανασίου

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 6ης Απριλίου 2015.

Η Προεδρεύουσα Αντιπρόεδρος Η Γραμματέας

Ε. Σαρπ Ι. Παπαχαραλάμπους