# Α.Ε.Δ. 40/1991

Πρόεδρος: Β. Μποτόπουλος. Πρόεδρος Σ.τ.Ε.

Εισηγητής: Γ. Κουβελάκης, Σύμβουλος Σ.τ.Ε.

Δικηγόροι: Νικ. Αλιβιζάτος, Φ. Βεγλερής, Σπ. Σπηλιωτόπουλος, Ευ. Βενιζέλος.

5. Επειδή, το άρθρο 56 παρ. 3 του Συντάγματος ορίζει ότι "έμμισθοι δημόσιοι υπάλληλοι... υπάλληλοι νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου γενικά, διοικητές και υπάλληλοι δημοσίων και δημοτικών επιχειρήσεων ή κοινωφελών ιδρυμάτων δεν μπορούν να ανακηρυχθούν υποψήφιοι ούτε να εκλεγούν βουλευτές σε οποιαδήποτε εκλογική περιφέρεια στην οποία υπηρέτησαν περισσότερο από τρεις μήνες κατά την τριετία πριν από τις εκλογές"`

6. Επειδή, δημόσια επιχείρηση, κατά την έννοια της παραπάνω διατάξεως του Συντάγματος είναι εκείνη για την οποία νόμος, είτε ιδρυτικός της είτε άλλος, ή κανονιστική πράξη - βάσει νόμου - προβλέπει ότι λειτουργεί χάριν του δημόσιου συμφέροντος και η οποία, περαιτέρω, οργανωμένη σε νομικό πρόσωπο, επί του οποίου το κράτος ασκεί αποφασιστική επιρροή, λειτουργεί με κριτήρια επιδίωξης οικονομικού αποτελέσματος. Η τελευταία αυτή επιδίωξη δεν είναι απαραιτήτως η επίτευξη κέρδους, αρκεί και η καταστατική επιδίωξη της μείωσης του κόστους των παραγομένων υπηρεσιών ή αγαθών για να προσδόσει στην ιδρυόμενη επιχειρηματική μονάδα τον χαρακτήρα της δημόσιας, επιχειρήσεως. Κατά τη γνώμη όμως πέντε μελών του δικαστηρίου, δημόσια επιχείρηση δεν είναι μόνο εκείνη για την οποία νόμος προβλέπει ότι λειτουργεί χάριν του δημοσίου συμφέροντος αλλά και εκείνη που ιδρύεται ή καθίσταται δημόσια επιχείρηση και με άλλου τύπου παρεμβάσεις του Κράτους στην οικονομία, που προβλέπονται από την κείμενη νομοθεσία.

7. Επειδή κατά τον Ν. 230/1975 (ΦΕΚ 272 Α`), η ΕΡΤ αποτελεί ανώνυμη εταιρία , η οποία ανήκει εξ ολοκλήρου στο Κράτος, απολαύει διοικητικής και οικονομικής αυτοτελείας και λειτουργεί χάριν του δημοσίου συμφέροντος κατά τους κανόνες της ιδιωτικής (οκονομίας (2 παρ. 1) "Επί της ΕΡΤ εφαρμόζονται αι περί ανωνύμων εταιρειών διατάξεις πλην εκείνων αι οποίαι δεν προσαρμόζονται εις τον χαρακτήρα της ΕΡΤ ως δημοσίας επιχειρήσεως". Σ` αυτήν παραχωρείται το δικαίωμα όπως "εξ οιουδήποτε σημείου του εδάφους, θαλάσσης και αέρος της Επικρατείας διενεργεί παντός είδους εκπομπάς ήχων και εικόνων (1 παρ. 2). Σκοπός της είναι "η δια της ασκήσεως του κατά το άρθρον 1 δικαιώματος ενημέρωσις, επιμόρφωσις και ψυχαγίας του Ελληνικού λαού" 3 παρ. 2). `Εσοδά της είναι ανταποδοτικόν τέλος (εισφορά), στην καταβολή του οποίου υποχρεούνται όλοι οι κατοικούντες ή διαμένοντες στην Ελλάδα (8 παρ.1 ), κάθε πόρος από νόμιμη πηγή και από διαφημίσεις (8 παρ. 3). Διοικείται από Δ.Σ. διοριζόμενο με απόφαση του Υπουργικού Συμβουλίου (10 παρ. 1 και 2), των δε υπηρεσιών της προΐσταται Γενικός Διευθυντής διοριζόμενος κατά τον αυτόν τρόπον (12 παρ. 1 και 2) και ο οποίος τελεί με την ΕΡΤ σε σχέση ιδιωτικού δικαίου με τριετή θητεία (12 παρ. 4), εκπροσωπών την ΕΡΤ δικαστικώς και εξωδίκως (12 παρ. 6). Εν όψει της προβλεπόμενης αυτής οργάνωσης, η ΕΡΤ είναι πράγματι δημόσια επιχείρηση που προσφέρει υπηρεσίες χάριν του γενικού συμφέροντος, υπό τους εξυπακουόμενους όρους του άρθρου 15 του Συντάγματος. Από την δραστηριότητα αυτή δεν αποκλείεται εκ του νόμου η αποκόμιση κέρδους, εφ` όσον εκτός της καταβολής από τους χρήστες ανταποδοτικού τέλους προβλέπεται και η είσπραξη εσόδων από τις μεταδιδόμενες δια του ραδιοφώνου και της τηλεόρασης διαφημίσεις.

8. Επειδή, με τον Νόμο 1730/1987" Ελληνική Ραδιοφωνία Τηλεόραση, Ανώνυμη Εταιρεία"(145) η ΕΡΤ συγχωνεύθηκε στην ΕΡΤ ΑΕ άρθρ 1 παρ. 4 ). Η ιδρυθείσα με τον Νόμο αυτό ΕΡΤ ΑΕ ιδρύεται ρητώς ως δημόσια επιχείρηση που ανήκει στο δημόσιο τομέα (Ν. 1256/1982), ελέγχεται και εποπτεύεται από το κράτος "(αρθρ. 1 παρ. 3). Σκοπός της είναι "η οργάνωση, εκμετάλλευση και ανάπτυξη της ραδιοφωνίας και της τηλεόρασης καθώς και η συμβολή της, με τα μέσα αυτά: (α) στην ενημέρωση, β) στη μόρφωση και γ) στην ψυχαγωγία του Ελληνικού λαού. Η ΕΡΤ ΑΕ δεν επιδιώκει την απόκτηση κέρδους" (άρθ. 2 παρ. 1). Έχει αποκλειστικό ραδιοτηλεπτικό προνόμιο για όλη την Επικράτεια (άρθ. 2 παρ. 2), παράγει δε και εκμεταλλεύεται με οποιοδήποτε τρόπο ραδιοτηλεοπτικές εκπομπές, δημιουργεί μεταποιητικές μονάδες παραγωγής κάθε είδους αγαθού ή υπηρεσίας σχετικές με τα οπτικά, ακουστικά, οπτικοακουστικά μέσα μαζικής επικοινωνίας (αρθ. 2 παρ.3). Το άρθρο 3 επιβάλλει εκ του Συντάγματος (άρθ. 15) εμπνεόμενες γενικές αρχές εκπομπών και διαφημίσεων. Διοικείται από Δ.Σ. (άρθρο 6) και είναι οργανωμένη κατά γενικές διευθύνσεις (ΕΤ 1, ΕΤ 2 , ΕΡΑ και Διοίκησης - Διαχείρισης) (άρθρο 10 παρ. 1), εκάστης των οποίων προΐσταται γενικός διευθυντής οριζόμενος με απόφαση του Δ.Σ. (άρθρο 10 παρ. 3). Οι δε γενικές διευθύνσεις" εξειδικεύουν και εφαρμόζουν, στον χώρο της ευθύνης τους, τις βασικές αρχές που διαμορφώνει το Δ.Σ.".(άρθρο 10 παρ. 2). Όργανα της ΕΡΤ είναι επίσης Αντιπροσωπευτική Συνέλευση Κοινωνικού Ελέγχου Τηλεθεατών - Ακροατών (άρθρο 4), που ασκεί κυρίως, γνωμοδοτικά καθήκοντα (άρθρο 5) και Ραδιοτηλεοπτικό Συμβούλιο, που έχει επίσης κυρίως γνωμοδοτικά καθήκοντα (άρθρο 9). Πόροι της είναι: α) έσοδα από τις εκπομπές της που αποτελούν παροχή προς το κοινό από επαχθή αιτία, και τα οποία χαρακτηρίζονται ανταποδοτικό τέλος (άρθρο 14 παρ. α’ και 2), έσοδα από διαφημίσεις, έσοδα από κάθε άλλη πηγή και έκτακτη επιχορήγηση από τον κρατικό προϋπολογισμό (άρθ. 14 παρ. 1). Τέλος, από την ΕΡΤ ΑΕ ιδρύεται Α.Ε. με την επωνυμία "Εταιρία παραγωγής και Εμπορίας εκπομπών και Προγραμμάτων Ραδιοτηλεόρασης EΡΤ ΑΕ " (άρθ. 17 παρ. 1), σκοπός της οποίας είναι "η παραγωγή και εμπορία προγραμμάτων ραδιοτηλεόρασης, ελληνικών και ξένων (άρθ. 17 παρ. 2). Έτσι, και υπό το νέο καθεστώς, η ΕΡΤ δεν παύει να αποτελεί δημόσια επιχείρηση. Το γεγονός δε ότι κατά τον νόμο δεν επιδιώκει την απόκτηση κέρδους, δεν σημαίνει ότι δεν λειτουργεί με οικονομικά κριτήρια, ούτε ότι δεν μπορεί να είναι κερδοφόρα. Δεν επιτρέπεται όμως, κατά τον νόμο, στην επιδίωξη του κέρδους να μεταβάλλει την ποιότητα της ενημέρωσης και της ψυχαγωγία του Ελληνικού λαού.

9. Επειδή η προβλεπόμενη από τις αναφερθείσες διατάξεις θέση Γενικού Διευθυντή, την οποία κατείχε ο καθ` ου η ένσταση είναι θέση υπαλλήλου, εφ` όσον ο διορισμός γίνεται για ορισμένη θητεία και ο κατέχων αυτήν προΐσταται των υπηρεσιών της, ΕΡΤ ή της αντίστοιχης Γεν. Διευθύνσεως της ΕΡΤ ΑΕ και όχι Διοικητική, αφού η ΕΡΤ διοικείται από το Διοικητικό Συμβούλιο. Κατά τη γνώμη όμως τεσσάρων μελών του Δικαστηρίου, η προβλεπόμενη από τους αναφερθέντες νόμους θέση Γενικού Διευθυντή της ΕΡΤ, Γεν. Δ/ντή ΕΤ 1, δεν είναι θέση ούτε διοικητική ούτε υπαλλήλου, εν όψει της κατά τον νόμο οργάνωσης της ΕΡΤ και των ασκουμένων από τον Γενικό Διευθυντή αρμοδιοτήτων.

10. Επειδή, σύμφωνα με την ίδια τη διατύπωση της μνημονευμένης συνταγματική διατάξεως, η οποία ως εισάγουσα κώλυμα εκλογιμότητα είναι στενώς ερμηνευτέα και η οποία αναφέρεται σε πρόσωπα που "υπηρέτησαν" σε ορισμένη εκλογική περιφέρεια, το κώλυμα λειτουργεί μόνο στην εκλογική περιφέρεια στην οποία ο υπάλληλος άσκησε τα καθήκοντά του περιλαμβάνει και τις περιφέρειες των οποίων υπηρεσίες υπάγονται σ’ αυτόν. Προκειμένου δε, περί υπαλλήλου γενικής αρμοδιότητας, το κώλυμα υφίσταται σε όλες τις εκλογικές περιφέρειες, όπως έχει κριθεί (ΑΕΔ47/85)\*. Υπάλληλος δε γενικής αρμοδιότητας για τον οποίο, κατά την έννοια της πιο πάνω συνταγματικής διατάξεως, συντρέχει κώλυμα εκλογιμότητας σε όλες τις εκλογικές περιφέρειες της χώρας, είναι ο κατέχων θέση κεντρικής υπηρεσίας της οποίας οι αρμοδιότητες εκτείνονται σε υφιστάμενες τοπικές υπηρεσίες σε όλη τη χώρα, ή, αν δεν προβλέπονται, στη συγκεκριμένη περίπτωση, κεντρικές και τοπικές σε όλη την χώρα υπηρεσίες, ο κατέχων, σέ ορισμένη περιφέρεια, θέση της οποίας οι αρμοδιότητες, λόγω της ίδιας τη φύσεως της θέσεις, εκτείνονται σε όλη τη χώρα (Για την τελευταία περίπτωση βλ. ΑΕΔ 33/82, 47/85, 46/90).

11. Επειδή, στο άρθρο 10 του Ν. 1730/1987 ορίζονται τα εξής: παρ. 1 Στην ΕΡΤ ΑΕ λειτουργούν οι γενικές διεύνσεις: α)Ελληνική Τηλεόραση ένα (ΕΤ1), β) Ελληνική Τηλεόραση δύο (ΕΤ 2), γ)Ελληνικό Ραδιόφωνο (ΕΡΑ) και δ) Διοίκηση Διαχείρισης...παρ. 4 : Η ΕΤ 1, η ΕΤ 2 και η ΕΡΑ έχουν προγραμματική αυτονομία μέσα στις γενικότερες κατευθύνσεις που καθορίζει το διοικητικό συμβούλιο παρ. 5: Κάθε μία από τις γενικές διευθύνσεις ΕΤ 1 και ΕΤ 2 περιλαμβάνει τρεις τομείς : α) τομέα ενημέρωσης β) τομέα ψυχαγωγίας , γ) τομέα μόρφωσης.... παρ. 6: Στους τομείς ανήκει η εισήγηση στο γενικό διευθυντή του προγράμματος της αρμοδιότητάς τους και η παραγωγή ραδιοφωνικών ή τηλεοπτικών εκπομπών τους. Σε κάθε τομέα προΐσταται ένας τομεάρχης. Εάν ο γενικός διευθυντής απορρίψει εισήγηση προγράμματος μπορεί ο τομεάρχης να προσφύγει στο διοικητικό συμβούλιο της ΕΡΤ Α.Ε. Στους τομείς λειτουργούν τριμελείς επιτροπές προγράμματος που επεξεργάζονται και καταρτίζουν το πρόγραμμα του τομέα. Πρόεδρος κάθε Επιτροπής είναι ο αρμόδιος τομεάρχης... Οι τομεάρχες και τα μέλη των Επιτροπών προγράμματος, ορίζονται από τον αντίστοιχο γενικό διευθυντή". Από τις παραπάνω διατάξεις και ιδίως από εκείνες κατά τις οποίες η ΕΤ 1 έχει προγραμματική αυτονομία, ο Γενικός Διευθυντής είναι ο παραλήπτης των εισηγήσεων των τομέων για το πρόγραμμα και οι τομεάρχες και τα μέλη των Επιτροπών προγράμματος ορίζονται από τον Γενικό Διευθυντή, προκύπτει ότι κατά περίπτωση ο Γενικός Διευθυντή της ΕΤ 1 μετέχει στον καθορισμό ή δύναται να επηρεάζει το περιεχόμενο του προγράμματος των τηλεοπτικών εκπομπών ΕΤ 1, οι εκπομπές δε αυτές οι οποίες είναι το αντικείμενο της επιχειρηματικής δράσης κατευθύνονται σε όλο το χώρο της Επικράτειας και συλλαμβάνονται στην περιφέρεια του Νομού Λέσβου. Με την άσκηση των αρμοδιοτήτων του αυτών είναι δυνατόν, οργανώνοντας το τηλεοπτικό πρόγραμμα, να προετοιμάσει, κατά τρόπο άνισο από του άλλους Έλληνες, την πολιτική του σταδιοδρομία. Έτσι, ενόψει και του μη αμφισβητουμένου γεγονότος ότι συντρέχει και η τεχνική προϋπόθεση της λήψης των τηλεοπτικών εκπομπών της ΕΤ 1 και στην επίδικη περιφέρεια, ο Γενικός Δ/ντής της ΕΤ 1, λόγω της φύσεως των ασκουμένων από αυτόν αρμοδιοτήτων, είναι υπάλληλος γενικής και αποφασιστικής αρμοδιότητας, για τον οποίο συντρέχει κώλυμα εκλογιμότητας στην περιφέρεια της επίδικης εκλογής. Αν και κατά την γνώμη πέντε μελών του δικαστηρίου οι προβλεπόμενες στο άρθρο 10 παρ. παρ.1, 2, 5, 6 και 7 (σε συνδυασμό με άρθρο 7 παρ. παρ. 2α και 6 του ν. 1730/1987), αρμοδιότητες του γενικού διευθυντού της ΕΡΤ και ΕΤ 1 η ΕΤ 2 αντίστοιχα (εγκρίσεως των προγραμμάτων του τομέως της ΕΤ 1 η ΕΤ 2 ,στο πλαίσιο των υπό του διοικητικού συμβουλίου αποφασιζομένων κατευθύνσεων), δεν είναι από τις αρμοδιότητες εκείνες οι οποίες άγουν εξ απόψεως ασκήσεως υπηρεσιακών καθηκόντων στη σύνδεση του γενικού Προϊσταμένου της Γενικής διευθύνσεως με ορισμένη εκλογική περιφέρεια με περαιτέρω αποτέλεσμα την, δια της εκμεταλλεύσεως της θέσεως του προνομιακή σε σχέση με τους λοιπούς υποψηφίους προβολή αυτού στο εκλογικό σώμα της συγκεκριμένης εκλογικής περιφέρειας και τη νόθευση του εκλογικού φρονήματος των εκλογέων. Μόνη άλλωστε η εκπομπή του σήματος στην περιφέρεια αυτή. Εντεύθεν δεν δημιουργείται κώλυμα εκλογιμότητας εκ του άρθρου 56 παρ.3 του συντάγματος.

12. Επειδή, ο καθ΄ ου η ένσταση, όπως προκύπτει από τη 41226/28-18-12-90 βεβαίωση της Δ/σης Διοικητικού της Ε.Ρ.Τ ΑΕ υπηρέτησε ως Γενικός Δ/ντης στη ΕΤ1 από 10.11.87 και μέχρι 5.7.1988, για χρονικό δηλ. διάστημα μεγαλύτερο του τριμήνου κατά την τριετία πριν από τις κρινόμενες εκλογές και συνεπώς ως έχων γενικό κώλυμα εκλογιμότητας δεν μπορούσε να ανακηρυχθεί υποψήφιος βουλευτής και στην περιφέρεια του Νομού Λέσβου όπου εξελέγη βουλευτής.