

Ο ΠΕΡΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΝΟΜΟΣ 207(Ι)/89 ΚΑΙ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΤΙΚΟΙ Ν. 111(Ι)/99, Ν.87(Ι)/2000, Ν.155(Ι)/2000 ΚΑΙ Ν.67(Ι)/2001

Αριθμός Φακέλου 11.17.12/2006

Αυτεπάγγελτη έρευνα εναντίον της Α.ΤΗ.Κ και της Lumiere TV Public Co Ltd αναφορικά με το ενδεχόμενο παράβασης των άρθρων 4 ή/και 6 του Νόμου 207/89 ως έχει τροποποιηθεί σε σχέση με την μεταξύ τους συνεργασία ή/και δράση στους τομείς της συνδρομητικής τηλεόρασης, των ευρυζωνικών υπηρεσιών και άλλων συναφών υπηρεσιών.

ΑΠΟΦΑΣΗ

Α.Πραγματικά Γεγονότα

1) Η Επιτροπή στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων της αποφάσισε στις 20 Φεβρουαρίου 2006 την πραγματοποίηση της πιο πάνω αυτεπάγγελτης έρευνας εναντίον της Αρχής Τηλεπικοινωνιών Κύπρου (στο εξής Α.ΤΗ.Κ) και της Lumiere TV Public Co Ltd (στο εξής LTV) αναφορικά με το ενδεχόμενο παράβασης των άρθρων 4 ή/και 6 του Νόμου 207/89 ως έχει τροποποιηθεί σε σχέση με την μεταξύ τους συνεργασία ή/και δράση στους τομείς της συνδρομητικής τηλεόρασης, των ευρυζωνικών υπηρεσιών και άλλων συναφών υπηρεσιών.

2) Στα πλαίσια αυτής της έρευνας η Επιτροπή έδωσε εντολή στην Υπηρεσία με βάση τις αρμοδιότητες της να πραγματοποιήσει αιφνίδιες επί τόπου έρευνες στα γραφεία των εμπλεκόμενων επιχειρήσεων, LTV και Α.ΤΗ.Κ., κάτι που έγινε με βάση την προβλεπόμενη διαδικασία και τη δέουσα εξουσιοδότηση τις στις 22 και 23 Φεβρουαρίου 2006.

3) Στη βάση των εντολών της Επιτροπής και των εκ του νόμου αρμοδιοτήτων τους, δύο τριμελή κλιμάκια της Υπηρεσίας επισκέφθηκαν στις 22 Φεβρουαρίου 2006 τα γραφεία της LTV στη Λευκωσία και τα γραφεία της Α.Τ.Η.Κ. στη Λευκωσία για τη διεξαγωγή της νενομισμένης έρευνας.

4) Το κλιμάκιο που πραγματοποίησε την αιφνίδια επί τόπου έρευνα στα γραφεία της Α.Τ.Η.Κ ζήτησε τον Γενικό Διευθυντή (στο εξής Γ.Δ.) της Α.Τ.Η.Κ ο οποίος βρισκόταν εκτός των γραφείων της Α.Τ.Η.Κ Το γραφείο του Γ.Δ ήταν κλειδωμένο και όπως ελέγχθη στην Υπηρεσία από τη Γραμματέα του, το γραφείο έχει ειδικό κωδικό και δεν μπορεί να ανοίξει από κανένα εκτός από τον ίδιο τον κ. Τιμοθέου. Ζητήθηκε από την Υπηρεσία στις 9 το πρωί να ενημερωθεί ο κ. Τιμοθέου για την έρευνα και για την ανάγκη να προσέλθει στο γραφείο του για να είναι ανοίξει το γραφείο του και να είναι παρών κατά τη διάρκεια της έρευνας και για να δώσει πρόσβαση της Υπηρεσίας στα επαγγελματικά έγγραφα που είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας. Ο κ. Τιμοθέου παρουσιάσθηκε περίπου στο γραφείο του στις 13:30 για να πληροφορήσει την Υπηρεσία ότι, δεν τους επιτρέπει να ερευνήσουν το γραφείο του χωρίς να καταγράψει με οπτικοακουστικά μέσα τις κινήσεις των ερευνητών λειτουργών και θέτοντας και άλλους όρους που η υπηρεσία δεν μπορούσε να αποδεχτεί. Έτσι η Υπηρεσία την πρώτη μέρα της αιφνίδιας επί τόπου έρευνας, δεν μπόρεσε να ερευνήσει το γραφείο του κ. Τιμοθέου ούτε να παραλάβει τα επαγγελματικά έγγραφα που είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας.

5) Πέραν της περίπτωσης του Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ., οι Λειτουργοί της Υπηρεσίας κατά την πρώτη μέρα της έρευνας, ερεύνησαν άλλους χώρους της Α.Τ.Η.Κ. όπως το γραφείο του Προέδρου του Διοικητικού Συμβουλίου κ. Σταύρου Κρεμμού, καθώς και το γραφείο του Αναπληρωτή Γενικού Διευθυντή (Α.Γ.Δ.) της Α.Τ.Η.Κ κ. Φώτη Σαββίδη . Από πλευράς του κ. Κρεμμού υπήρξε πλήρης συνεργασία και μάλιστα τόσο μέσω τηλεφωνικής επικοινωνίας του με τον

Πρόεδρο της ΕΠΑ όσο και γραπτώς δι' επιστολής του παρόλη την έκφραση της λύπης του για τη διαδικασία που επέλεξε η ΕΠΑ δήλωσε την πρόθεση του Δ.Σ. της Α.Τ.Η.Κ και του ιδίου να συνεργασθούν πλήρως η Α.Τ.Η.Κ με την Υπηρεσία και την ΕΠΑ για την έρευνα.

6) Από πλευράς του Α.Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. ενώ αρχικά υπήρξε άρνηση συνεργασίας σε σχέση με το να επιτρέψει πρόσβαση των Λειτουργών στο υπηρεσιακό – επαγγελματικό υπολογιστή του και στο υπηρεσιακό-επαγγελματικό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο, στη συνέχεια μετά τις διευκρινίσεις που του δόθηκαν επιφυλάχθηκε των δικαιωμάτων του για την προσωπική του αλληλογραφία, ενώ επέτρεψε την πρόσβαση των Λειτουργών της Υπηρεσίας στο υπηρεσιακό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο που βρισκόταν στον υπηρεσιακό υπολογιστή του γραφείου του. Η έρευνα έγινε στην παρουσία του από τους Λειτουργούς της Υπηρεσίας και με τη δική του υπόδειξη για το ποια ήσαν επαγγελματικά- υπηρεσιακά μηνύματα στο ηλεκτρονικό του ταχυδρομείο και είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας. Η Υπηρεσία δεν ερεύνησε ούτε πήρε αντίγραφα των προσωπικών μηνυμάτων του Α.Γ.Δ της Α.Τ.Η.Κ. Παρόλη τη συνεργασία του με την Υπηρεσία ο Α.Γ.Δ της Α.Τ.Η.Κ προχώρησε σε ποινική διαδικασία εναντίον του Προέδρου της ΕΠΑ και της Λειτουργού της Υπηρεσίας κας (Τζώρτζιας Κάστανου που κοινοποιήθηκε τόσο στον Πρόεδρο της ΕΠΑ όσο και στην εν λόγω Λειτουργό της Υπηρεσίας στις 27 Φεβρουαρίου 2006 με ειδικό ποινικό έντυπο, όπου περιλαμβάνονταν εναντίον και των δυο, επτά κατηγορίες μεταξύ των οποίων και η κατηγορία της «υποκλοπής της αλληλογραφίας». Η Επιτροπή στις 27 Φεβρουαρίου 2006 αφού ενημερώθηκε από την Υπηρεσία για την εξέλιξη αυτή, αποφάσισε να καταγγείλει την ενέργεια του Α.Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. να προχωρήσει με ποινική διαδικασία προς τον Γενικό Εισαγγελέα της Δημοκρατίας επικαλούμενη άρθρα του ποινικού κώδικα και ισχυριζόμενη ότι ο κος Σαββίδης ενδεχομένως διέπραξε ποινικό παράπτωμα με την ενέργεια του. Ως εκ τούτου η ΕΠΑ καλούσε το Γενικό Εισαγγελέα να ενεργήσει ανάλογα με τις εξουσίες του για διασφάλιση

της νομιμότητας και του δημοσίου συμφέροντος. Ο Γενικός Εισαγγελέας σε επιστολή του προς τον πρόεδρο της ΕΠΑ ημερ. 3/3/2006 τονίζει τα εξής « ... είναι και συνταγματικό δικαίωμα του Γενικού Εισαγγελέα της Δημοκρατίας, ακριβώς για τον λόγο που αναφέρω πιο πάνω-δηλαδή της μη χρησιμοποίησης του ποινικού νόμου για άσκηση πίεσης-να αναστέλλει ποινική δίωξη όταν κρίνει ότι τούτο εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον. Θα αναστείλω την δίωξη που ασκήθηκε εναντίον σας και εναντίον της κας Τζώρτζιας Καστάνου στην Υπόθεση 6576/06 από τον κ. Φώτη Σαββίδη».

7) Κατά την ίδια ημέρα της έρευνας στις 22 Φεβρουαρίου 2006, η Α.Τ.Η.Κ. επέτρεψε στα τηλεοπτικά συνεργεία και στα Μ.Μ.Ε. να εισέλθουν στα γραφεία της Α.Τ.Η.Κ. και συγκεκριμένα στους χώρους όπου διεξαγόταν η έρευνα της ΕΠΑ με αποτέλεσμα να εμποδιστούν οι Λειτουργοί της ΕΠΑ στο να επιτελέσουν απρόσκοπτα το ερευνητικό τους έργο τους. Λόγω της πιο πάνω αμέλειας της Α.Τ.Η.Κ το βράδυ της ίδιας μέρας προβάλλονταν στα τηλεοπτικά κανάλια τα πρόσωπα των λειτουργών της ΕΠΑ καθώς και οι τηλεφωνικές τους συνομιλίες, αλλά και έγγραφα και οι χώροι όπου διεξήγοντο οι έρευνες. Για το θέμα ενημερώθηκε ο αρχηγός της Αστυνομίας από τον πρόεδρο της ΕΠΑ την ίδια στιγμή που επιτράπη η είσοδος των Μ.Μ.Ε στα γραφεία της Α.Τ.Η.Κ. Είναι η θέση της ΕΠΑ ότι οι χώροι της Α.Τ.Η.Κ. που ελέγχονται από την επιχείρηση αυτή, θα έπρεπε να διασφαλιζόνταν με τρόπο ώστε εφόσον διεξαγόταν η έρευνα να μην επιτρεπόταν στα Μ.Μ.Ε. να παρέμβουν στη διαδικασία της Υπηρεσίας της ΕΠΑ, κάτι που δημιούργησε προβλήματα στην όλη έρευνα. Η ΕΠΑ δεν άκουσε οτιδήποτε επί του θέματος από πλευράς της ΑΤΗΚ εκτός από το ότι δηλώθηκε άγνοια από πλευράς του συνηγόρου της Α.Τ.Η.Κ

8) Ως αποτέλεσμα της άρνησης του Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. να δώσει πρόσβαση στην Υπηρεσία κατά την πρώτη μέρα της έρευνας, οι Λειτουργοί της Υπηρεσίας παρουσιάσθηκαν και την επόμενη μέρα στις 23 Φεβρουαρίου 2006 στο γραφείο

του και του ζήτησαν την συνεργασία του για να διεξάγουν την νεομισμένη έρευνα στο γραφείο του και να λάβουν επαγγελματικά έγγραφα που είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας. Αυτή τη φορά ο Γ.Δ. της Α.ΤΗ.Κ αποδέχτηκε την έναρξη της έρευνας στο γραφείο του χωρίς να προβάλει τις απαράδεκτες προϋποθέσεις καταγραφής των κινήσεων των Λειτουργών της Υπηρεσίας πλην όμως αρνήθηκε επίμονα να δώσει πρόσβαση στο υπηρεσιακό-επαγγελματικό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του υπηρεσιακού-επαγγελματικού ηλεκτρονικού υπολογιστή που βρισκόταν στο γραφείο του, επικαλούμενος συνταγματικά του δικαιώματα. Οι Λειτουργοί της Υπηρεσίας εξήγησαν στον κο Τιμοθέου ότι αυτό που ζητούσαν ήταν να ελέγξουν ενώπιον του και με τη συνεργασία του το ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του και να διαπιστώσουν κατά πόσο, μόνο σε σχέση με τα υπηρεσιακά-επαγγελματικά ηλεκτρονικά μηνύματα του αν υπήρχε οτιδήποτε σχετικό με το αντικείμενο της έρευνας. Ο κος Τιμοθέου χωρίς να ισχυριστεί ότι ο ηλεκτρονικός υπολογιστής είναι προσωπικό του περιουσιακό στοιχείο και χωρίς να δηλώσει ότι ο ηλεκτρονικός του υπολογιστής περιείχε μόνο προσωπικά του μηνύματα και προσωπικά του δεδομένα, αρνήθηκε οποιονδήποτε έλεγχο του υπηρεσιακού –επαγγελματικού ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και οποιονδήποτε συνεργασία σε αυτό το θέμα με τους Λειτουργούς, οι οποίοι μετά από αυτή την επίμονη άρνηση έφυγαν χωρίς να πάρουν όλα τα επαγγελματικά και /ή υπηρεσιακά έγγραφα από το γραφείο του Γ.Δ. της Α.ΤΗ.Κ και χωρίς να πάρουν τα επαγγελματικά έγγραφα που βρίσκονταν στον υπηρεσιακό του υπολογιστή που αποτελεί περιουσιακό στοιχείο της Α.ΤΗ.Κ και χωρίς να τους επιτραπεί να έχουν πρόσβαση στο υπηρεσιακό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του και χωρίς να τους επιτραπεί να ελέγξουν το ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του και χωρίς να τους επιτραπεί να είναι σε θέση να ελέγξουν αν το ηλεκτρονικό του ταχυδρομείο είχε υπηρεσιακά και/ή επαγγελματικά έγγραφα και χωρίς να τους επιτραπεί να ελέγξουν αν τα υπάρχοντα στα υπηρεσιακό του υπολογιστή επαγγελματικά και/ή υπηρεσιακά έγγραφα είχαν σχέση με το αντικείμενο της αυτεπάγγελτης έρευνας για την οποία οι λειτουργοί της ΕΠΑ ήσαν εντεταλμένοι και είχαν το δικαίωμα να

διεξάγουν και χωρίς τέλος να τους επιτραπεί να πάρουν αντίγραφα των επαγγελματικών εγγράφων και /ή υπηρεσιακών εγγράφων που είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας.

9) Η Επιτροπή αφού ενημερώθηκε για την άρνηση του κου Γ.Δ. της Α.ΤΗ.Κ να δώσει πρόσβαση στο υπηρεσιακό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο στους Λειτουργούς της ΕΠΑ, και να επιτρέψει στην Υπηρεσία να διεξάγει την νενομισμένη έρευνα στη βάση των πιο πάνω, κάλεσε το Διοικητικό Συμβούλιο της Α.ΤΗ.Κ. ενώπιον της για να δώσει εξηγήσεις επί του θέματος. Ο πρόεδρος και δύο άλλα μέλη του Δ.Σ της Α.ΤΗ.Κ. καθώς και ο συνήγορος της Α.ΤΗ.Κ παρουσιάσθηκαν ενώπιον της ΕΠΑ στις 1/3/2006 και αφού ενημερώθηκαν με λεπτομέρειες για την εκ πρώτης όψεως διαπίστωση της ΕΠΑ ζήτησαν χρόνο με σκοπό όπως αναφέρθηκε στην Επιτροπή να ενημερωθεί το Δ.Σ της Α.ΤΗ.Κ που θα συνεδρίαζε στις 7/3/06 και να γίνει προσπάθεια για διευθέτηση του θέματος.

10) Η Επιτροπή ικανοποίησε το αίτημα της Α.ΤΗ.Κ και έδωσε χρόνο όπως ζητήθηκε και όρισε την 7^η Μαρτίου 2006 το απόγευμα ως μέρα που θα έπρεπε η Α.ΤΗ.Κ. να τοποθετηθεί επί του θέματος μετά που θα έβλεπε το θέμα το Δ.Σ. της Α.ΤΗ.Κ

11) Στις 7 Μαρτίου 2006 το απόγευμα ο δικηγόρος της Α.ΤΗ.Κ. πληροφόρησε την ΕΠΑ ότι η Α.ΤΗ.Κ. δεν μπορούσε να παρέμβει στο θέμα και παρέπεμψε την ΕΠΑ σε επιστολή του Προέδρου της Α.ΤΗ.Κ. εκ μέρους του Διοικητικού Συμβουλίου που είδε το θέμα λίγο πριν κατά τη συνεδρία του της ίδιας ημέρας.

12) Με την αγόρευση του ο συνήγορος της Α.ΤΗ.Κ. κατέθεσε σειρά από αποφάσεις του Ανωτάτου Δικαστηρίου καθώς και απόσπασμα του Συντάγματος σε σχέση με τα άρθρα 17 και 15, αναφορικά με την ιδιωτική ζωή και το απόρρητο της αλληλογραφίας. Επίσης ο συνήγορος της Α.ΤΗ.Κ κατέθεσε κείμενα νόμων σε σχέση με την επεξεργασία δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα σε σχέση με την προστασία του απορρήτου της ιδιωτικής επικοινωνίας καθώς και οδηγίες του

Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου και γνωματεύσεις που υπήρξαν στο παρελθόν αναφορικά με το απόρρητο της αλληλογραφίας. Επίσης κατατέθηκε και νομολογία του Ανωτάτου Δικαστηρίου που κατά τον συνήγορο της Α.ΤΗ.Κ. ήταν σχετική. Επί των κατατεθέντων εγγράφων ο συνήγορος της Α.ΤΗ.Κ. στηρίχθηκε για να καταλήξει ότι η Α.ΤΗ.Κ. θεωρεί ότι έχει συνεργαστεί πλήρως με την ΕΠΑ στην έρευνα της. Περαιτέρω ότι η Α.ΤΗ.Κ. αδυνατεί να βοηθήσει την ΕΠΑ στην προσπάθειά της να εξασφαλίσει το περιεχόμενο της ηλεκτρονικής επικοινωνίας του Γενικού Διευθυντή

13) Σε επιστολή του Προέδρου της Α.ΤΗ.Κ. προς τον Πρόεδρο της ΕΠΑ ημερ. 7 Μαρτίου 2006 στην οποία παρέπεμψε την ΕΠΑ ο συνήγορος της Α.ΤΗ.Κ., αναφέρονται επί λέξει τα ακόλουθα: «Το Συμβούλιο έλαβε υπόψη ότι:

- «Η θέση της Α.ΤΗ.Κ. από την πρώτη στιγμή που άρχισε η έρευνα ήταν υπέρ της πλήρους συνεργασίας με τους λειτουργούς της ΕΠΑ».
- «Τόσο ο Πρόεδρος όσο και τα στελέχη της Α.ΤΗ.Κ. έθεσαν στη διάθεση των λειτουργών της ΕΠΑ όλα τα ζητηθέντα έγγραφα και διευκρινίσεις».
- «Ο Γενικός Διευθυντής διαβεβαίωσε το Συμβούλιο ότι ο ίδιος έθεσε στη διάθεση των λειτουργών της ΕΠΑ το γραφείο του και όλα τα έγγραφα που σχετίζονται με την έρευνα και δεν υπάρχει στο ηλεκτρονικό του ταχυδρομείο οτιδήποτε που σχετίζεται με την έρευνα. Ανεξαρτήτως, όμως, τούτου, ο ίδιος επικαλείται την προστασία των ατομικών του δικαιωμάτων και ειδικότερα του δικαιώματος για προστασία της ιδιωτικής του επικοινωνίας».
- «Έχουν τεθεί υπ' όψιν του Συμβουλίου νομικές γνωματεύσεις από τις οποίες συμπεραίνεται ότι η Α.ΤΗ.Κ. δεν έχει εξουσία να επιβάλει στους υπαλλήλους της να αποκαλύψουν σε οποιονδήποτε το περιεχόμενο των «ιδιωτικών τους επικοινωνιών» που περιλαμβάνουν και το ηλεκτρονικό τους ταχυδρομείο. Το απόρρητο των επικοινωνιών είναι συνταγματικό δικαίωμα του κάθε πολίτη, η δε Α.ΤΗ.Κ. ως παροχέας τηλεπικοινωνιών υπηρεσιών είναι υποχρεωμένη τόσο εκ του Συντάγματος αλλά και εκ των Νόμων Ν.92(Ι)/96 και 112(Ι)/2004 να διασφαλίζεται και περιφρουρεί το απόρρητο των επικοινωνιών και οφείλει να είναι ιδιαίτερα ευαίσθητη σε αυτό το ζήτημα».

Και η επιστολή του προέδρου του Δ.Σ της Α.ΤΗ.Κ. ημερ. 7/3/2006 προς τον πρόεδρο της ΕΠΑ καταλήγει με τα εξής:

«Με βάση το ποιο πάνω το Συμβούλιο θεωρεί ότι η Α.ΤΗ.Κ. έχει συνεργαστεί πλήρως με την ΕΠΑ στην έρευνα της. Περαιτέρω το Συμβούλιο κρίνει ότι η Α.ΤΗ.Κ. αδυνατεί να βοηθήσει την ΕΠΑ στην προσπάθειά της να εξασφαλίσει το περιεχόμενο της ηλεκτρονικής επικοινωνίας του Γενικού Διευθυντή»

B. Νομικό καθεστώς

- 1) Η Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού, με βάση το άρθρο 8 του Νόμου 207/89 όπως έχει τροποποιηθεί (στο εξής ο Νόμος) , είναι Ανεξάρτητη Επιτροπή στην αρμοδιότητα της οποίας ανήκουν η διερεύνηση των παραβάσεων των άρθρων 4 και 6 του Νόμου.
- 2) Στόχος της Επιτροπής, ως Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου και δημόσια ανεξάρτητη αρχή, είναι με την εφαρμογή του σχετικού νόμου και την άσκηση των αρμοδιοτήτων της, η προαγωγή του δημοσίου συμφέροντος στα πλαίσια του σεβασμού της αρχής της νομιμότητας όπως αυτή ορίζεται σε ένα κράτος δικαίου.
- 3) Η τήρηση του νόμου και η επίτευξη των σκοπών του προάγεται μέσω της υποχρέωσης της Επιτροπής για άσκηση των αρμοδιοτήτων της.
- 4) Στο άρθρο 22 του Νόμου αναφέρονται:
 - Η Επιτροπή είναι αποκλειστικά αρμόδια προς διερεύνηση παραβάσεων των άρθρων 4 και 6.
 - Η Επιτροπή επιλαμβάνεται παραβάσεων των άρθρων 4 και 6 είτε αυτεπαγγέλτως είτε μετά από καταγγελία που εισάγεται προς αυτή από την Υπηρεσία ή από τρίτους κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 28 του παρόντος Νόμου.

5) Στο το άρθρο 24 του Νόμου προβλέπεται ότι η Επιτροπή «έχει εξουσία να συλλέγει πληροφορίες απαραίτητες για την άσκηση των κατά τον παρόντα νόμο αρμοδιοτήτων αυτής».

6) Στο άρθρο 25 του Νόμου προβλέπονται μεταξύ άλλων ότι:

- *Η Επιτροπή έχει εξουσία, κατά την άσκηση των κατά τον παρόντα Νόμο αρμοδιοτήτων της, να διενεργεί όλες τις απαραίτητες έρευνες σε επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων και προς τούτο -*

(α) να ελέγχει βιβλία και άλλα επαγγελματικά έγγραφα

(β) να λαμβάνει αντίγραφα ή αποσπάσματα των βιβλίων ή Επαγγελματικών εγγράφων

(γ) να ζητεί επί τόπου προφορικές διευκρινίσεις

(δ) να εισέρχεται σε όλα τα γραφεία, χώρους και μεταφορικά μέσα των επιχειρήσεων

- *οι έρευνες διενεργούνται χωρίς προηγούμενη ειδοποίηση της ενδιαφερόμενης επιχείρησης εκτός αν η Επιτροπή κρίνει ότι η παροχή ειδοποίησης θα υποβοηθήσει στο ερευνητικό έργο*
- *Η επιχείρηση στην οποία διενεργείται η έρευνα να μπορεί να συμβουλευθεί το συνήγορο της κατά τη διάρκεια της έρευνας, η παρουσία όμως αυτού δε συνιστά νομική προϋπόθεση για το έγκυρο της έρευνας*
- *Η Επιτροπή έχει εξουσία να επιβάλλει σε επιχείρηση ή ένωση επιχειρήσεων πρόστιμο μέχρι πενήντα χιλιάδες λίρες, σε περίπτωση που αυτή εκ προθέσεως ή εξ αμελείας επιδεικνύει ελλειπή τα αιτηθέντα βιβλία ή άλλα επαγγελματικά έγγραφα ή σε περίπτωση άρνησης της επιχείρησης να συμμορφωθεί προς εντολή της Επιτροπής για έρευνα*
- *Η Επιτροπή έχει επίσης εξουσία να επιβάλει στην ενδιαφερόμενη επιχείρηση πρόστιμο μέχρι πέντε χιλιάδες λίρες για κάθε ημέρα παράλειψης αυτής να συμμορφωθεί προς εντολή της Επιτροπής για διενέργεια έρευνας κατά τα οριζόμενα στο άρθρο αυτό*

- *Οι πληροφορίες που αποκτά η Επιτροπή κατά την άσκηση της κατά το παρόν άρθρο εξουσίας, δύναται να χρησιμοποιηθούν μόνο για το σκοπό για τον οποίο διενεργήθηκε η έρευνα*

Γ) Καταληκτικό απόφασης

1) Στα πλαίσια των εκ του Νόμου αρμοδιοτήτων της, η Επιτροπή προχώρησε στη συγκεκριμένη έρευνα. Η Υπηρεσία προχώρησε στην κατάλληλη αιτιολόγηση των αρμοδιοτήτων της στην Α.Τ.Η.Κ και στο Γενικό Διευθυντή της Α.Τ.Η.Κ ο οποίος είχε κατανοήσει ότι στόχος και αντικείμενο της έρευνας δεν ήταν ούτε η προσωπική ή η ιδιωτική ζωή, ούτε η προσωπική ή η ιδιωτική του αλληλογραφία ούτε επίσης τα προσωπικά του δεδομένα, αλλά επαγγελματικά έγγραφα σε ηλεκτρονική μορφή που βρίσκονταν στον υπηρεσιακό του υπολογιστή. Το ίδιο έπραξε η Επιτροπή όταν κάλεσε ενώπιον της το Δ. Σ της Α.Τ.Η.Κ. Η έρευνα έγινε σε εργασιακούς χώρους της Α.Τ.Η.Κ. και σε ώρα εργασίας.

2) Η Επιτροπή δεν συμμερίζεται την θέση του συνηγόρου της Α.Τ.Η.Κ. ότι με την διαδικασία που ακολούθησε η Υπηρεσία θα επηρεάζονταν καθ' ονδήποτε τρόπο τα προσωπικά συμφέροντα ή τα ατομικά δικαιώματα του Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. ή ότι η Α.Τ.Η.Κ. αδυνατεί να επέμβει στο όλο θέμα.

3) Η Επιτροπή απορρίπτει τους ισχυρισμούς του συνηγόρου της Α.Τ.Η.Κ ότι η ΕΠΑ δεν έχει δικαίωμα να συλλέξει τα επαγγελματικά έγγραφα και/ή υπηρεσιακά έγγραφα που βρίσκονται στον υπηρεσιακό υπολογιστή του Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. Η Επιτροπή επίσης απορρίπτει τους ισχυρισμούς του συνηγόρου της Α.Τ.Η.Κ ότι η Α.Τ.Η.Κ αδυνατεί να βοηθήσει την ΕΠΑ στην προσπάθειά της να εξασφαλίσει το επαγγελματικό και/ή υπηρεσιακό περιεχόμενο του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ που έχει σχέση με το αντικείμενο της έρευνας.

4) Ήταν σαφής η πρόθεση της Α.Τ.Η.Κ μέσα από την επιστολή προς τον πρόεδρο της ΕΠΑ ημερ. 7/3/2006 για συνεργασία με την ΕΠΑ στην διασφάλιση όλων των επαγγελματικών εγγράφων που είχαν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας πλην όμως οι προθέσεις της Α.Τ.Η.Κ δεν υλοποιήθηκαν. Οι λειτουργοί της Υπηρεσίας που ήσαν εντεταλμένοι από την ΕΠΑ είναι οι πλέον αρμόδιοι για να αξιολογήσουν τη σχετικότητα κάποιων επαγγελματικών και /ή υπηρεσιακών εγγράφων με το αντικείμενο της έρευνας.

5) Στα πλαίσια της πιο πάνω δέσμευσης της Α.Τ.Η.Κ. για συνεργασία με την ΕΠΑ η εν λόγω επιχείρηση έθεσε στη διάθεση της ΕΠΑ κάθε περιουσιακό στοιχείο για τη πρόσβαση και εξασφάλιση όλων των αναγκαίων επαγγελματικών-υπηρεσιακών εγγράφων. Έτσι η Α.Τ.Η.Κ όφειλε να συμβάλει με κάθε τρόπο και χωρίς να προβεί σε παραλείψεις και λαμβάνοντας τα δέοντα μέτρα, ώστε να υπήρχε πρόσβαση από την Υπηρεσία της ΕΠΑ σε κάθε επαγγελματικό έγγραφο κατά την αιφνίδια επί τόπου έρευνα στις 22 και 23 Φεβρουαρίου 2006. Στα πλαίσια του όρου έγγραφα υπάγονται και τα επαγγελματικά και /ή υπηρεσιακά έγγραφα που περιείχονταν στον υπηρεσιακό υπολογιστή του Γ. Δ της Α.Τ.Η.Κ. Η Α.Τ.Η.Κ. είναι ο εργοδότης του Γ.Δ και ως εκ τούτου τον δέσμευε και αυτοδεσμευόταν για την συνεργασία με την ΕΠΑ. Ως εκ τούτου η Α.Τ.Η.Κ. εμποδίζεται να επικαλείται αδυναμία στο θέμα αφού όφειλε να διασφαλίσει την πρόσβαση της ΕΠΑ σε περιουσιακό στοιχείο της. Αυτό δεν έγινε είτε εκ προθέσεως της Α.Τ.Η.Κ. είτε εξ αμελείας. Και για τις δύο περιπτώσεις ο νόμος όπως παρατίθεται πιο πάνω είναι σαφής δηλαδή εφόσον η Α.Τ.Η.Κ. είτε εκ προθέσεως είτε εξ αμελείας *«επιδεικνύει ελλιπή τα αιτηθέντα βιβλία ή άλλα επαγγελματικά έγγραφα ή σε περίπτωση άρνησης της επιχείρησης να*

συμμορφωθεί προς εντολή της Επιτροπής για έρευνα» τότε η Επιτροπή έχει εξουσία να επιβάλλει πρόστιμο « μέχρι πενήντα χιλιάδες λίρες»

6) Ο Γ.Δ της Α.Τ.Η.Κ ενεργούσε υπό αυτή την ιδιότητα του ως Γ.Δ της Α.Τ.Η.Κ όταν αρνείτο να συνεργαστεί και όταν βρισκόταν σε ώρα εργασίας και όταν βρισκόταν στα γραφεία της Α.Τ.Η.Κ και όταν το θέμα αφορούσε περιουσιακό στοιχείο της Α.Τ.Η.Κ τον υπολογιστή που όφειλε η Α.Τ.Η.Κ να διαθέτει υπό όρους στον εργοδοτούμενο διαχειριστή της Γ.Δ. της Α.Τ.Η.Κ. Ως μια μεγάλη επιχείρηση η Α.Τ.Η.Κ. όφειλε να λαμβάνει όλα τα δέοντα μέτρα για να διασφαλίζει απρόσκοπτο έλεγχο των περιουσιακών της στοιχείων και του τρόπου διαχείρισης τους από τους εργοδοτούμενους της.

7) Ως εκ τούτου η ΕΠΑ κρίνει ότι ήταν υποχρέωση της Α.Τ.Η.Κ. και μπορούσε να παρέμβει στο όλο θέμα αφού αφορούσε ένα δικό της περιουσιακό στοιχείο και έτσι να υλοποιήσει τη εκδηλωθείσα προς την ΕΠΑ δέσμευση της να συνεργαστεί με την ΕΠΑ για να υπάρξει πρόσβαση σε ένα περιουσιακό στοιχείο δικό της στην παρουσία του χειριστή του, ο οποίος θα μπορούσε ως όφειλε να συνεργαστεί με τους Λειτουργούς της ΕΠΑ στο θέμα.

8) Είναι για όλα τα πιο πάνω που η ΕΠΑ κρίνει ότι η Α.Τ.Η.Κ. έχει παραβεί το άρθρο 25 του Νόμου γι' αυτό η ΕΠΑ αποφάσισε να της επιβάλει πρόστιμο εκ Λ.Κ 25.000. (εικοσιπέντε χιλιάδες λίρες Κύπρου) και επί πλέον η Επιτροπή με βάση το ίδιο άρθρο 25 του Νόμο και με την περαιτέρω εξουσία που της παρέχει το ίδιο άρθρο αποφάσισε να επιβάλει στην Α.Τ.Η.Κ. πρόστιμο πέντε χιλιάδες λίρες την ημέρα από την επόμενη μέρα της κοινοποίησης της απόφασης μέχρι η Α.Τ.Η.Κ. να συμμορφωθεί προς την πιο κάτω εντολή της ΕΠΑ :

- Οι λειτουργοί της Υπηρεσίας της ΕΠΑ εντεταλμένοι προς τούτο, να έχουν πρόσβαση σε συγκεκριμένο περιουσιακό στοιχείο της Α.Τ.Η.Κ. δηλαδή στον υπηρεσιακό-επαγγελματικό υπολογιστή που βρίσκεται στο γραφείο του Γ.Δ της Α.Τ.Η.Κ. στα κεντρικά γραφεία της Α.Τ.Η.Κ. και

- Οι λειτουργοί της Υπηρεσίας της ΕΠΑ, εντεταλμένοι προς τούτο, να έχουν τη δυνατότητα να ελέγξουν με δική τους αξιολόγηση το ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του Γ. Δ της Α.Τ.Η.Κ. στην παρουσία του ιδίου ή εξουσιοδοτημένου αντιπροσώπου του και με τη συναίνεση του και
- Οι λειτουργοί της ΕΠΑ εντεταλμένοι προς τούτου, να έχουν τη δυνατότητα να έχουν πρόσβαση στο υπηρεσιακό-επαγγελματικό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του Γ. Δ της Α.Τ.Η.Κ και στα σε αυτό επαγγελματικά έγγραφα και
- Οι λειτουργοί της ΕΠΑ εντεταλμένοι προς τούτο να εξασφαλίσουν από το υπηρεσιακό ηλεκτρονικό ταχυδρομείο του Γ. Δ της Α.Τ.Η.Κ. αντίγραφα από όλα τα επαγγελματικά έγγραφα που έχουν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας παρέχοντας αντίγραφα στην ΑΤΗΚ.

9) Στην επιμέτρηση της ποινής ελήφθησαν υπόψη όλες οι σχετικές πρόνοιες του άρθρου 25 του Νόμου (πιο πάνω) καθώς και η συνεργασία που επεδείχθη τόσο από τον πρόεδρο της Α.Τ.Η.Κ. όσο και από άλλα μέλη του Δ.Σ της Α.Τ.Η.Κ. αλλά και το γεγονός ότι εξακολουθεί να παραμένει σε εκκρεμότητα η λήψη όλων των αναγκαίων στοιχείων από την Α.Τ.Η.Κ που έχουν σχέση με το αντικείμενο της έρευνας που έχει αποφασισθεί από την ΕΠΑ λόγω της άρνησης του Γ. Δ. της Α.Τ.Η.Κ όπως περιγράφεται πιο πάνω.

.....
 Γιώργος Ον. Χριστοφίδης
 Πρόεδρος
 Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού