

Αριθμός 229/2021

ΤΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Δ΄

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 23 Ιουνίου 2020, με την εξής σύνθεση: Μ. Καραμανώφ, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του Δ΄ Τμήματος, Μ. Παπαδοπούλου, Δ. Κυριλλόπουλος, Σύμβουλοι, Χρ. Μπολόφη, Ο. Νικολαράκου, Πάρεδροι. Γραμματέας η Ι. Παπαχααραλάμπους, Γραμματέας του Δ΄ Τμήματος.

Για να δικάσει την από 5 Μαρτίου 2020 αίτηση:

του Οργανισμού Συλλογικής Διαχείρισης με την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΜΟΥΣΙΚΩΝ ΠΝΕΥΜΑΤΙΚΩΝ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ - Η ΑΥΤΟΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ - ΑΣΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ», που εδρεύει στην Αθήνα (Κοραή 3), ο οποίος παρέστη με τον δικηγόρο Παναγιώτη Λαζαράτο (Α.Μ. 14350), που τον διόρισε με πληρεξούσιο,

κατά του Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού, ο οποίος παρέστη με την Ευθυμία Γκαράνη, Πάρεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους,

και κατά των παρεμβαινόντων: 1. Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας (Ο.Π.Ι.), που εδρεύει στην Αθήνα (Μετσόβου 5), ο οποίος παρέστη με τον δικηγόρο Μελέτιο Μουστάκα (Α.Μ. 10371), που τον διόρισε στο ακροατήριο ο Πρόεδρός του, Παναγιώτης Τσίρης, 2. Ελένης Γιαννατσούλια του Αθανασίου, κατοίκου Παλαιού Φαλήρου Αττικής (Οδ. Ανδρούτσου 8), η οποία παρέστη με τον δικηγόρο Στυλιανό Κατσέλη (Α.Μ. 17004), που τον διόρισε στο ακροατήριο και 3. Αστικού Συνεταιρισμού Περιορισμένης Ευθύνης με την επωνυμία «ΕΝΩΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΕΡΓΩΝ ΜΟΥΣΙΚΗΣ - ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ - ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» (Ε.Δ.Ε.Μ.), που εδρεύει στην Αθήνα (Σίνα 23), ο οποίος παρέστη με τους δικηγόρους: α. Ιωάννη Δρόσο (Α.Μ. 7760) και β. Μαρία Πετροπούλου (Α.Μ. 32882), που τους διόρισε με πληρεξούσιο.

Με την αίτηση αυτή ο αιτών Οργανισμός επιδιώκει να ακυρωθούν: α. η υπ' αριθμ. ΥΠΠΟΑ/ΓΡΥΠ/66892/1385/7.2.2020 απόφαση της Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού και β. η από 23.10.2018 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης της Ειδικής Υπηρεσίας Έκτακτης Διαχείρισης Δικαιωμάτων (Ε.Υ.Ε.Δ.).

Η εκδίκαση άρχισε με την ανάγνωση της εκθέσεως της εισηγήτριας, Συμβούλου Μ. Παπαδοπούλου.

Κατόπιν το δικαστήριο άκουσε τον πληρεξούσιο του αιτούντος Οργανισμού, ο οποίος ανέπτυξε και προφορικά τους προβαλλόμενους λόγους ακυρώσεως και ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση και τους πληρεξούσιους των παρεμβαινόντων, καθώς και την αντιπρόσωπο του Υπουργού, οι οποίοι ζήτησαν την απόρριψή της.

Μετά τη δημόσια συνεδρίαση το δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη σε αίθουσα του δικαστηρίου κ α ι

Α φ ο ύ μ ε λ έ 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 κατατεθεί το προβλεπόμενο παράβολο [αρ. ηλεκτρονικού παραβόλου 327861461950 0504 0023/2020].
2. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση, όπως αυτή συμπληρώθηκε με έξι (6) δικόγραφα προσθέτων λόγων, ζητείται παραδεκτώς η ακύρωση της ΥΠΠΟΑ/ΓΡΥΠ/66892/1385/7.2.2020 απόφασης της Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού με την οποία εγκρίθηκε, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 4481/2017 (Α΄ 100) η άδεια λειτουργίας οργανισμού συλλογικής διαχείρισης, με την επωνυμία «ΕΝΩΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΕΡΓΩΝ ΜΟΥΣΙΚΗΣ - ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ - ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» και τον διακριτικό τίτλο «ΕΝΩΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ Ε.Δ.Ε.Μ.» [εφεξής Ε.Δ.Ε.Μ.] (Β΄ 561/21.2.2020). Με την αυτή αίτηση ζητείται επίσης η ακύρωση της από 23.10.2018 απόφασης της 2ης έκτακτης Γενικής Συνέλευσης της Ειδικής Υπηρεσίας Έκτακτης Διαχείρισης Δικαιωμάτων (Ε.Υ.Ε.Δ.), καθ' ο μέρος με αυτήν αποφασίσθηκε η επιτάχυνση των διαδικασιών σύνταξης καταστατικού για τη σύσταση αυτοδιαχειριζόμενου οργανισμού στον οποίο τα μέλη της Γενικής Συνέλευσης να αναθέσουν τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους.
3. Επειδή, μετά την άσκηση της υπό κρίση αιτήσεως, δημοσιεύθηκε η ΥΠΠΟΑ/ΓΡΥΠ/237529/6053/12.5.2020 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Πολιτισμού και Αθλητισμού (Β΄ 2025), με την οποία αποφασίσθηκε, κατ' επίκληση του άρθρου 51Α παρ. 8 του ν. 4481/2017, η μεταφορά της δραστηριότητας της Ε.Υ.Ε.Δ. στον διάδοχο οργανισμό συλλογικής διαχείρισης και συγκεκριμένα στην "Ε.Δ.Ε.Μ.". Κατά της αποφάσεως αυτής ο ήδη αιτών στρέφεται με το από 16.6.2020 δικόγραφο προσθέτων λόγων, ενώ κατά της αυτής πράξης άσκησε, ακολούθως, αυτοτελή αίτηση ακυρώσεως (Ε 1429/2020). Δεδομένου όμως, ότι το αντικείμενο της ακυρωτικής δίκης προσδιορίζεται με το αρχικό δικόγραφο, απαραδέκτως επιχειρείται το πρώτον με το ανωτέρω δικόγραφο των προσθέτων

λόγων η διεύρυνση του αντικειμένου της παρούσας δίκης, με την προσβολή της ως άνω Κ.Υ.Α. (ΣτΕ 1153/2010, 2367/2007 Ολ., 2240/1999 Ολ.).

4. Επειδή, υπέρ της διατήρησης του κύρους της προσβαλλόμενης υπουργικής αποφάσεως περί χορηγήσεως άδειας λειτουργίας στην Ε.Δ.Ε.Μ. με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς παρεμβαίνουν, με χωριστά δικόγραφα: 1) το κοινωφελές νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Πνευματικής Ιδιοκτησίας» (Ο.Π.Ι.), αρμόδιος φορέας για ζητήματα πνευματικής ιδιοκτησίας και συγγενικών δικαιωμάτων στην Ελλάδα, ο οποίος έχει κατά τα εκτιθέμενα κατωτέρω, μεταξύ άλλων, ως αρμοδιότητα, την υποβολή αιτιολογημένης εισήγησης στον Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού κατά τη διαδικασία αδειοδότησης της λειτουργίας των οργανισμών συλλογικής διαχείρισης, 2) η Ελένη Γιαννατσούλια, υπό την ιδιότητά της αφενός ως πνευματικής δημιουργού δραστηριοποιούμενης ως στιχουργού στην ελληνική δισκογραφία και αφετέρου ως συμβαλλόμενης με την Ε.Υ.Ε.Δ. και ακολούθως με την Ε.Δ.Ε.Μ. και ως ιδρυτικού μέλους της τελευταίας και 3) ο ανωτέρω αδειοδοτούμενος με την πρώτη προσβαλλόμενη πράξη οργανισμός συλλογικής διαχείρισης - Ο.Σ.Δ. (Ε.Δ.Ε.Μ.).

5. Επειδή, με τον ν. 2121/1993 (Α' 25) θεσπίστηκε, το πρώτον συστηματικά, καθεστώς συλλογικής διαχείρισης δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας. Οι ρυθμίσεις του νόμου αυτού συμπληρώθηκαν εν συνεχεία με το ν. 4481/2017 (Α' 100) ο οποίος απέβλεψε στην ενσωμάτωση στην Ελληνική έννομη τάξη της Οδηγίας 2014/26/ΕΕ. Ειδικότερα, κατά το άρθρο 3 του ν. 4481/17, ως «οργανισμός συλλογικής διαχείρισης (Ο.Σ.Δ.)» νοείται κάθε οργανισμός που εξουσιοδοτείται από το νόμο ή μέσω μεταβίβασης, άδειας ή οποιασδήποτε άλλης συμβατικής συμφωνίας, για τη διαχείριση δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας ή συγγενικών δικαιωμάτων εξ ονόματος περισσότερων του ενός δικαιούχων, για το συλλογικό όφελος αυτών, ως αποκλειστικό ή κύριο σκοπό του, και ο οποίος πληροί ένα από ή αμφότερα τα ακόλουθα κριτήρια: αα) ανήκει στα μέλη του ή ελέγχεται από αυτά, ββ) έχει οργανωθεί σε μη κερδοσκοπική βάση, ενώ ως «ανεξάρτητη οντότητα διαχείρισης (ΑΟΔ)» νοείται κάθε οργανισμός ο οποίος δεν ανήκει σε δικαιούχους ούτε ελέγχεται από αυτούς, άμεσα ή έμμεσα, εξ ολοκλήρου ή εν μέρει, και έχει οργανωθεί σε κερδοσκοπική βάση. Προβλέπεται περαιτέρω, (άρθρ. 8) ότι οι Ο.Σ.Δ. λειτουργούν με οποιαδήποτε νομική μορφή, όπως της Α.Ε., καθώς και με τη μορφή αστικού συνεταιρισμού κατά το ν. 1667/1986 (Α' 196), και ότι (άρθρ. 9) πρέπει να διαθέτουν γενική συνέλευση (ΓΣ) η οποία αποφασίζει για τα οριζόμενα στη διάταξη αυτή ζητήματα. Στη Γ.Σ., σύμφωνα με τη διάταξη αυτή, δικαιούνται να μετέχουν όλα τα μέλη του Ο.Σ.Δ. ενώ οι εξουσίες της μπορούν να ασκούνται και από συνέλευση αντιπροσώπων, προβλέπεται δε η δυνατότητα σύγκλησης έκτακτης Γ.Σ. μετά από αίτημα του 1/25 των μελών της. Κάθε Ο.Σ.Δ. οφείλει επίσης να διαθέτει εποπτικό συμβούλιο (άρθρ.10) το οποίο παρακολουθεί τις ενέργειες των προσώπων που

διαχειρίζονται την επιχειρηματική του δραστηριότητα. Εξάλλου, στο άρθρο 4 του ίδιου νόμου προβλέπεται ότι: «1. Κάθε οργανισμός συλλογικής διαχείρισης, οργανισμός συλλογικής προστασίας και ανεξάρτητη οντότητα διαχείρισης του άρθρου 50, που είναι εγκατεστημένος στην ελληνική επικράτεια και ο οποίος πρόκειται να αναλάβει τη συλλογική διαχείριση ή προστασία των εξουσιών που απορρέουν από το περιουσιακό δικαίωμα των δημιουργών ή των δικαιούχων συγγενικών δικαιωμάτων απαιτείται να λάβει άδεια λειτουργίας από τον Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού, σύμφωνα με τη διαδικασία του παρόντος άρθρου. 2. Ο ενδιαφερόμενος οργανισμός ή ανεξάρτητη οντότητα του άρθρου 50 υποχρεούται, πριν την έναρξη της λειτουργίας του, να καταθέσει στον Ο.Π.Ι. αίτηση, συνοδευόμενη υποχρεωτικώς από τα ακόλουθα στοιχεία: α) το καταστατικό του, στο οποίο περιλαμβάνεται και το ύψος του κεφαλαίου του, εάν αυτό προβλέπεται από την αντίστοιχη νομική μορφή, β) τον νόμιμο εκπρόσωπο, τα μέλη του διοικητικού και του εποπτικού συμβουλίου και το γενικό διευθυντή, αν υπάρχει. [...], γ) τον αριθμό των δικαιούχων που έχουν αναθέσει ή πρόκειται να αναθέσουν στον οργανισμό μεταβιβαζόμενων στοιχείων και ο τρόπος καταβολής του ποσού που τυχόν προκύψει από το διάδοχο οργανισμό προς τον Ο.Π.Ι.. τη διαχείριση ή την προστασία εξουσιών που απορρέουν από το περιουσιακό τους δικαίωμα, δ) σχέδιο της σύμβασης ανάθεσης, από το οποίο προκύπτει η νομική μορφή και η διάρκεια ανάθεσης της διαχείρισης ή της προστασίας, ε) τον κανονισμό διανομής δικαιωμάτων, από τον οποίον προκύπτουν ο χρόνος, οι αρχές και ο τρόπος διανομής των εσόδων από δικαιώματα ανά κατηγορία δικαιούχων, στ) το ύψος των εξόδων διαχείρισης, όπως, επίσης, και κάθε άλλο στοιχείο που ζητείται από το Υπουργείο Πολιτισμού και Αθλητισμού ή τον Ο.Π.Ι. σχετικά με την εξασφάλιση της βιωσιμότητας και της αποτελεσματικότητας της λειτουργίας του οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή προστασίας ή της ανεξάρτητης οντότητας του άρθρου 50. [...] 3. Εφόσον πληρούνται οι προϋποθέσεις του παρόντος νόμου και προκύπτει προδήλως ότι ο αιτών οργανισμός ή η αιτούσα ανεξάρτητη οντότητα του άρθρου 50 είναι βιώσιμοι και μπορούν να διαχειρίζονται αποτελεσματικά τα δικαιώματα των δικαιούχων που τους έχουν αναθέσει τη διαχείριση ή την προστασία των δικαιωμάτων τους και κατόπιν σχετικής εισήγησης του Ο.Π.Ι., ο Υπουργός Πολιτισμού και Αθλητισμού χορηγεί άδεια λειτουργίας με αιτιολογημένη απόφασή του, η οποία κοινοποιείται στον Ο.Π.Ι. και στον αιτούντα οργανισμό ή την ανεξάρτητη οντότητα διαχείρισης του άρθρου 50...".

6. Επειδή, εξάλλου, στο άρθρο 69 του ως άνω ν. 2121/1993 προβλέφθηκε η «Σύσταση Οργανισμού Πνευματικής Ιδιοκτησίας», οριζομένου ότι: «1. Ιδρύεται νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με έδρα την Αθήνα και επωνυμία Οργανισμός Πνευματικής Ιδιοκτησίας (Ο.Π.Ι.) που εποπτεύεται από το Υπουργείο Πολιτισμού, με σκοπό την προστασία των πνευματικών δημιουργών και δικαιούχων συγγενικών δικαιωμάτων, την εποπτεία των οργανισμών συλλογικής διαχείρισης, την εφαρμογή

του παρόντος νόμου και των συναφών διεθνών συμβάσεων, τη νομοπαρασκευαστική εργασία σε θέματα πνευματικής ιδιοκτησίας και συγγενικών δικαιωμάτων και γενικά την εκπροσώπηση της Ελλάδας σε όλους τους αρμόδιους διεθνείς οργανισμούς, καθώς και στα Όργανα της Ευρωπαϊκής Κοινότητας... Ο Ο.Π.Ι. σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να έχει ως σκοπό τη συλλογική διαχείριση των δικαιωμάτων σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 54 έως 58 του παρόντος νόμου. Στη συνέχεια, με το άρθρο 45 παρ. 1 του ν. 4531/2018 (Α' 62) αντικαταστάθηκε το τελευταίο εδάφιο της παραπάνω διάταξης του ν. 2121/1993, και ορίστηκε ότι: «Ο Ο.Π.Ι. δεν μπορεί να έχει ως σκοπό τη συλλογική διαχείριση πνευματικών και συγγενικών δικαιωμάτων. Κατ' εξαίρεση, σε περίπτωση ανάκλησης άδειας λειτουργίας οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή ανεξάρτητης οντότητας διαχείρισης του άρθρου 50 του ν. 4481/2017 (Α' 100), μπορεί σύμφωνα με το άρθρο 51Α του ν. 4481/2017 να ανατίθεται στον Ο.Π.Ι., ύστερα από απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού κατόπιν γνώμης του Δ.Σ. του Ο.Π.Ι., εκτάκτως και προσωρινά, με σκοπό τη διασφάλιση της είσπραξης και διανομής των δικαιωμάτων των δικαιούχων και την τήρηση της νομιμότητας χρήσης πνευματικών έργων, η διαχείριση των δικαιωμάτων των δικαιούχων - μελών του οργανισμού ή της οντότητας του άρθρου 50 του ν. 4481/2017 (Α' 100), η άδεια του οποίου ανακλήθηκε, για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβεί τα δύο (2) έτη, έως ότου τη συλλογική διαχείριση αναλάβει άλλος οργανισμός συλλογικής διαχείρισης.». Εξάλλου, σύμφωνα με το Καταστατικό του (π.δ. 311/1994, Α' 165), ο Ο.Π.Ι. διοικείται από 7μελές Διοικητικό Συμβούλιο, τα μέλη του οποίου, όπως και ο Διευθυντής του Ο.Π.Ι. (άρθρ. 3 και 5) ορίζονται με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού. Περαιτέρω, με την παρ. 5 του άρθρου 45 του ανωτέρω νόμου ν. 4531/2018 προστέθηκε στο άρθρο 11 του Καταστατικού του Ο.Π.Ι., παράγραφος 3, σύμφωνα με την οποία: «Συστήνεται στον Ο.Π.Ι. Ειδική Υπηρεσία έκτακτης διαχείρισης δικαιωμάτων (Ε.Υ.Ε.Δ.) με αρμοδιότητα την άσκηση όλων των αναγκαίων ενεργειών για την έκτακτη διαχείριση των δικαιωμάτων των δικαιούχων - μελών οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή ανεξάρτητης οντότητας διαχείρισης του άρθρου 50 του ν. 4481/2017 (Α' 100), η άδεια του οποίου ανακλήθηκε, τη σύναψη νέων συμβάσεων ανάθεσης και εκπροσώπησης με δικαιούχους, την είσπραξη, διανομή και απόδοση των δικαιωμάτων των δικαιούχων, την τήρηση της νομιμότητας χρήσης πνευματικών έργων και την ενημέρωση των δικαιούχων για την πορεία και το έργο της έκτακτης διαχείρισης των δικαιωμάτων τους. Η Ειδική Υπηρεσία έκτακτης διαχείρισης δικαιωμάτων λειτουργεί για όσο χρόνο ο Ο.Π.Ι. ασκεί τα καθήκοντα του άρθρου 51Α του ν. 4481/2017, υπάγεται απευθείας στο Δ.Σ. του Ο.Π.Ι. και εποπτεύεται από αυτό. Η Ειδική Υπηρεσία διοικείται από το πρόσωπο που διορίζεται επικεφαλής της (προσωρινός διαχειριστής)». Εξάλλου, με την παρ. 7 του εν λόγω άρθρου 45 του ν. 4531/2018 προστέθηκε στον ανωτέρω ν. 4481/2017 το άρθρο 51Α, με το οποίο ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. Σε περίπτωση ανάκλησης άδειας λειτουργίας οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή

ανεξάρτητης οντότητας διαχείρισης του άρθρου 50, με απόφαση του Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού, η διαχείριση των δικαιωμάτων των δικαιούχων ανατίθεται στον Ο.Π.Ι., εκτάκτως και προσωρινά, μέχρις ότου τη συλλογική διαχείριση αναλάβει άλλος οργανισμός και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβεί τα δύο (2) έτη. Τα καθήκοντα αυτά ασκεί η Ειδική Υπηρεσία έκτακτης διαχείρισης δικαιωμάτων (Ε.Υ.Ε.Δ.) της παρ. 3 του άρθρου 11 του π.δ. 311/1994 (Α' 165). Με την ίδια απόφαση διορίζεται προσωρινός διαχειριστής, ο οποίος έχει την ευθύνη διαχείρισης των δικαιωμάτων των δικαιούχων. [...] Με την απόφαση του πρώτου εδαφίου μεταβιβάζονται στον Ο.Π.Ι. τα χρηματικά ποσά που τηρούνται στους χωριστούς ειδικούς λογαριασμούς της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 17 για να τα αποδώσει στους δικαιούχους... 2. Οι συμβάσεις ανάθεσης και εκπροσώπησης του οργανισμού ή της ανεξάρτητης οντότητας διαχείρισης του άρθρου 50, του οποίου η άδεια ανακλήθηκε, λύονται αυτοδικαίως. Από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1, θεωρείται αυτοδικαίως ότι συνάπτονται νέες όμοιες συμβάσεις μεταξύ των δικαιούχων και του Ο.Π.Ι., καθώς και των οργανισμών συλλογικής διαχείρισης και του Ο.Π.Ι., για το χρονικό διάστημα που υπολείπεται στην προηγούμενη σύμβαση, το οποίο δεν μπορεί να υπερβαίνει τη διάρκεια της έκτακτης διαχείρισης. Οι δικαιούχοι και οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης έχουν δικαίωμα να αντιταχθούν στην παραπάνω ανάθεση και εκπροσώπηση από τον Ο.Π.Ι. εντός εξήντα (60) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης της παραγράφου 1, κοινοποιώντας εγγράφως στον Ο.Π.Ι. δήλωσή τους ότι δεν επιθυμούν να εκπροσωπηθούν από αυτόν. Οι δικαιούχοι και οι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης ενημερώνονται από την Ειδική Υπηρεσία έκτακτης διαχείρισης δικαιωμάτων για τη δυνατότητά τους αυτή με κάθε πρόσφορο μέσο. Μετά την παρέλευση της προθεσμίας εφαρμόζεται η παρ. 2 του άρθρου 12 του ν. 4481/2017. [...] 3... 4. Στην Ειδική Υπηρεσία έκτακτης διαχείρισης δικαιωμάτων εφαρμόζονται τα προβλεπόμενα στον παρόντα νόμο, στο βαθμό που αυτά είναι συμβατά με το σκοπό της έκτακτης διαχείρισης. Στο πλαίσιο της λειτουργίας της Ειδικής Υπηρεσίας και για όσο χρόνο διαρκεί η έκτακτη διαχείριση, λειτουργεί γενική συνέλευση μελών και εποπτικό συμβούλιο, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα άρθρα 9 και 10 για τους Ο.Σ.Δ.. 5...6...7... 8. Η γενική συνέλευση των μελών της Ειδικής Υπηρεσίας Έκτακτης Διαχείρισης αποφασίζει για τον οργανισμό συλλογικής διαχείρισης, ο οποίος θα αναλάβει τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Πολιτισμού και Αθλητισμού και Οικονομικών μεταφέρεται η δραστηριότητα της Ειδικής Υπηρεσίας στο διάδοχο οργανισμό συλλογικής διαχείρισης και ρυθμίζονται τα θέματα αποτίμησης αξίας των...". Τέλος, σύμφωνα με την παρ. 10 του εν λόγω άρθρου 45Α, η οποία προστέθηκε με το άρθρο 85 παρ. 5 του ν. 4605/2019, (Α' 52/1.4.2019), "Η ανάθεση της διαχείρισης δικαιωμάτων των δικαιούχων στον Ο.Π.Ι. εκτάκτως και προσωρινά σύμφωνα με την παράγραφο 1, δεν συνιστά μεταβίβαση περιουσίας κατ' άρθρο 479 ΑΚ, του οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή της ανεξάρτητης οντότητας

διαχείρισης του άρθρου 50, η άδεια του οποίου ανακλήθηκε, στον Ο.Π.Ι.. Ο Ο.Π.Ι. δεν καθίσταται καθολικός ή ειδικός διάδοχος του οργανισμού συλλογικής διαχείρισης ή της ανεξάρτητης οντότητας διαχείρισης του άρθρου 50. Η ισχύς της παρούσας αρχίζει από την 5.4.2018.».

7. Επειδή, σύμφωνα με τα ήδη κριθέντα (ΣτΕ 1009/2020), οι ανατεθείσες προσωρινά με το ν. 4481/2017, στον Ο.Π.Ι. αρμοδιότητες, ασκούμενες μέσω της ειδικώς προς τούτο συσταθείσας Υπηρεσίας του, δηλαδή της Ε.Υ.Ε.Δ. και έχουσες ως αντικείμενο τη διαχείριση των δικαιωμάτων των δημιουργών κατά το αντίστοιχο με τη λειτουργία της Ε.Υ.Ε.Δ. χρονικό διάστημα της διετίας κατ' ανώτατο όριο, δεν κατέστησαν αυτόν φορέα συλλογικής διαχείρισης δικαιωμάτων κατά την έννοια της αντίστοιχης νομοθεσίας, ούτε άλλωστε οι διατάξεις του ανωτέρω νόμου τροποποίησαν τις καταστατικές διατάξεις του Ο.Π.Ι. σχετικά με τα όργανα διοίκησης αυτού. Κατά συνέπεια, ως μέλη της γενικής συνέλευσης η οποία λειτουργεί στα πλαίσια της Ε.Υ.Ε.Δ. (παρ. 4 και 8 του άρθρου 51Α του ν. 4481/2017), νοούνται προδήλως, αφενός μεν, οι έχοντες κατά το παρελθόν συμβληθεί με την ΑΕΠΙ δημιουργοί, των οποίων οι συμβάσεις λύθηκαν αυτοδικαίως δυνάμει του άρθρου 51Α παρ.2 του εν λόγω νόμου και επανασυνήφθησαν, επίσης αυτοδικαίως, με τον Ο.Π.Ι., αφετέρου δε, όσοι δημιουργοί συνήψαν νέες συμβάσεις με τον Ο.Π.Ι. κατά το χρονικό διάστημα λειτουργίας της Ε.Υ.Ε.Δ.. Οι ως άνω δημιουργοί συνδέονται με τον Ο.Π.Ι. ατομικώς έκαστος με συμβατική σχέση επακριβώς προσδιοριζόμενη στο νόμο, ο οποίος καθορίζει τις αρμοδιότητες του Ο.Π.Ι. και τα αντίστοιχα δικαιώματα και υποχρεώσεις των δημιουργών. Δεδομένου δε ότι ο όρος "γενική συνέλευση" υποδηλώνει, κατά την εν γένει ισχύουσα νομοθεσία, όργανο νομικού προσώπου με συγκεκριμένες αρμοδιότητες, οι οποίες καθορίζονται από τις διατάξεις που διέπουν το νομικό πρόσωπο ανάλογα με τη φύση του (ανώνυμη εταιρία, συνεταιρισμός, σωματείο κ.λπ.) και εκφράζουν τη βούλησή του, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι με τις διατάξεις των παρ. 4 και 8 του άρθρου 51 Α του ν. 4481/2017, οι συμβληθέντες με τον Ο.Π.Ι. δημιουργοί κατέστησαν μέλη γενικής συνέλευσης η οποία λειτουργεί ως όργανο νομικού προσώπου και δη συλλογικού φορέα διαχείρισης δικαιωμάτων. Και τούτο διότι, εν προκειμένω, νομικό πρόσωπο, όργανο του οποίου, υπό την ανωτέρω έννοια, να δύναται να θεωρηθεί η εν λόγω "γενική συνέλευση", δεν είναι ο Ο.Π.Ι., ο οποίος κατά τον ιδρυτικό του νόμο και το καταστατικό του αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με όργανα τον Διευθυντή και το Διοικητικό του Συμβούλιο, που ορίζονται από τον Υπουργό Πολιτισμού, ούτε βέβαια η Ε.Υ.Ε.Δ., η οποία αποτελεί υπηρεσία εντεταγμένη στον Ο.Π.Ι.. Ούτε άλλωστε, δύναται να συναχθεί ερμηνευτικά ότι ο ν. 4481/2017 ιδρύει, πάντως, μεταξύ των ατομικώς συμβληθέντων με τον Ο.Π.Ι. δημιουργών υποχρεωτικό ειδικό νομικό δεσμό καθιστώντα αυτούς ιδιότυπο συλλογικό σώμα, το οποίο λειτουργεί μεν ασύνδετα προς κάποιο νομικό πρόσωπο, αλλά είναι εξοπλισμένο με αποφασιστικές αρμοδιότητες έτσι ώστε οι αποφάσεις που λαμβάνονται από ορισμένα μέλη του να

δεσμεύουν και τα λοιπά, κατ' ανάλογη εφαρμογή των περί γενικής συνελεύσεως των Ο.Σ.Δ. διατάξεων, διότι η ερμηνεία αυτή θα προσέκρουε στη συμβατική ελευθερία των δημιουργών και στο δικαίωμα του συνεταιρίζεσθαι. Κατά συνέπεια, η αναφερόμενη στη διάταξη του άρθρου 51 Α παρ. 8 του ν. 4481/2017 "απόφαση της γενικής συνέλευσης" των μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. σχετικά με τον οργανισμό που θα αναλάβει παγίως τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους μετά τη λήξη της λειτουργίας της Υπηρεσίας αυτής, υποδηλώνει απλώς το σύνολο των ατομικών δηλώσεων βουλήσεως στις οποίες προβαίνουν οι συγκεκριμένοι δημιουργοί ως προς το ζήτημα αυτό (το οποίο άλλωστε, δεν συνδέεται προς το σκοπό και τις ανάγκες της αναληφθείσας από τον Ο.Π.Ι. έκτακτης διαχείρισης), και οι οποίες δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι δεσμεύουν και τους λοιπούς δημιουργούς που δεν προέβησαν σε τέτοια δήλωση, των διατάξεων των άρθρου 9 και 10 του ν. 4481/2017 μη δυναμένων να έχουν, ως προς το ζήτημα αυτό, εφαρμογή.

8. Επειδή, εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής: Την συλλογική διαχείριση των πνευματικών δικαιωμάτων των δημιουργών μουσικών έργων είχε αναλάβει, βάσει των διατάξεων του ν. 2121/1993, ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΑΕΠΙ - Ελληνική Εταιρεία προς Προστασίαν της Πνευματικής Ιδιοκτησίας ΑΕ». Το έτος 2003, κατόπιν της υπ' αριθμ. 2170/6.3.2003 άδειας του αυτού Υπουργού άρχισε παραλλήλως να δραστηριοποιείται στην ίδια αγορά και ο αιτών Οργανισμός, «Η ΑΥΤΟΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ», με μερίδιο κυμαινόμενο τότε, περίπου σε ποσοστό 5% της εν λόγω αγοράς. Το έτος 2017, με πράξη της Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού, ορίστηκε προσωρινός Επίτροπος στην ΑΕΠΙ, ακολούθησε δε η ανάκληση της άδειάς της με την από 15.5.2018 απόφαση της αυτής Υπουργού, για λόγους παραβάσεως των κατά το νόμο υποχρεώσεων της που τεκμηριώνουν έλλειψη βιωσιμότητας και αδυναμία αποτελεσματικής διαχείρισης των δικαιωμάτων των δικαιούχων. Κατόπιν τούτου, αποφασίσθηκε, με την από 4.6.2018 απόφαση της αυτής Υπουργού, η ανάθεση, εκτάκτως και για χρονικό διάστημα δύο ετών, της διαχείρισης των δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας των δικαιούχων της ΑΕΠΙ στον Ο.Π.Ι. και ειδικότερα στην ειδικώς προς τούτο συσταθείσα Υπηρεσία αυτού, την Ε.Υ.Ε.Δ.. Κατά της υπουργικής αυτής αποφάσεως, ο ήδη αιτών Ο.Σ.Δ. άσκησε αίτηση ακυρώσεως, η οποία απορρίφθηκε με την απόφαση 1009/2020 του Συμβουλίου της Επικρατείας. Εν τω μεταξύ, όπως προκύπτει από τα οικεία πρακτικά της Ε.Υ.Ε.Δ., κατ' επίκληση του άρθρου 9 του ν. 4481/2017, 301 δημιουργοί (επί φερομένου συνολικού αριθμού μελών 14.431, εκ των οποίων με δικαίωμα ψήφου 13.082 μέλη), συνήλθαν στην 2η Έκτακτη Γενική Συνέλευση της 23ης.10.2018. Κατά τη συνέλευση αυτή προέβησαν στην εκλογή Εποπτικού Συμβουλίου, στην έγκριση Κανονισμού Διανομής και στην έγκριση των προτεινομένων κρατήσεων επί των εσόδων, στο πλαίσιο δε ανακοινώσεων για διάφορα θέματα, έγιναν τοποθετήσεις δημιουργών με κοινό αίτημα την επίσπευση των διαδικασιών δημιουργίας νέου Ο.Σ.Δ. που θα ανήκει στους δημιουργούς. Επ'

αυτού του θέματος η ΓΣ “ενέκρινε να επιταχυνθούν οι διαδικασίες σύνταξης καταστατικού για τη σύσταση αυτοδιαχειριζόμενου οργανισμού, στον οποίο τα μέλη της ΓΣ προτίθενται να αναθέσουν τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους”.

Κατόπιν αυτών, συγκεντρώθηκαν 191 πρόσωπα, ως ιδρυτικά μέλη για τη σύσταση Αστικού Συνεταιρισμού Περιορισμένης Ευθύνης και την εκλογή προσωρινής διοίκησης αυτού (βλ. από 31.5.2019 πρακτικό συνεδρίασης) και στις 24.6.2019 κατατέθηκε και καταχωρήθηκε στο Μητρώο Συνεταιρισμών του Ειρηνοδικείου Αθηνών το καταστατικό του Συνεταιρισμού, με την επωνυμία «ΕΝΩΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΕΡΓΩΝ ΜΟΥΣΙΚΗΣ - ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ - ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» και τον διακριτικό τίτλο «ΕΝΩΣΗ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ Ε.Δ.Ε.Μ.». Στη συνέχεια η εν λόγω “Ε.Δ.Ε.Μ.” κατέθεσε ενώπιον του Ο.Π.Ι. την από 25.7.2019 αίτηση για τη χορήγηση της προβλεπόμενης στο άρθρ. 4 του ν. 4481/2017 άδειας λειτουργίας της ως οργανισμού συλλογικής διαχείρισης, μετά του συνημμένου σε αυτήν φακέλου. Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ο.Π.Ι., αφού έλαβε υπ’ όψιν την υπ’ αρ. πρωτ. 38981/8.8.2019 εισήγηση της Διευθύντριας του, εισηγήθηκε κατά την 290η συνεδρίαση, θετικά για την παροχή άδειας λειτουργίας στην Ε.Δ.Ε.Μ.. Με την εν λόγω εισήγηση διαπιστώθηκε η πλήρωση όλων των τυπικών προϋποθέσεων που τάσσουν οι διατάξεις του άρθρ. 4 παρ. 2 του ν. 4481/2017, και στη συνέχεια ελέγχθηκε αν πληρούνται τα κριτήρια της πρόδηλης βιωσιμότητας και της πρόδηλης αποτελεσματικότητας της διαχείρισης. Για την εξειδίκευση δε των κριτηρίων αυτών ελήφθησαν υπ’ όψιν, κατά την εισήγηση, μεταξύ άλλων, «α) ο αριθμός των 269 μελών της Ε.Δ.Ε.Μ. εκ των οποίων 191 ιδρυτικά, ο οποίος αναμένεται να αυξηθεί σημαντικά, συνεκτιμωμένης κατά τα αναφερόμενα στην αίτηση, αφενός μεν, της δήλωσης πρόθεσης άνω των 8.000 μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. να συμβληθούν με την Ε.Δ.Ε.Μ., αφετέρου δε του γεγονότος ότι ο αιτών (Ε.Δ.Ε.Μ.) ιδρύθηκε κατόπιν της 23.10.2018 απόφασης της Γ.Σ. της Ε.Υ.Ε.Δ., και συνεπώς έχει προδιαγραφεί η βούληση των εκπροσωπούμενων μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. να αναθέσουν στην Ε.Δ.Ε.Μ. και όχι σε κάποιον άλλον οργανισμό τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους», β) το ρεπερτόριο που περιλαμβάνει και δύο μεγάλες εκδοτικές εταιρίες (Warner, Universal), γ) το γεγονός ότι “η αποτελεσματικότητα δεν αμφισβητείται από την ύπαρξη και άλλου Ο.Σ.Δ.” (γίνεται δε αναφορά στην ήδη αιτούσα «Αυτοδιαχείριση», η οποία δραστηριοποιείται επί 16 έτη και τα μέλη της ανέρχονται σε 593 δημιουργούς). Με τα δεδομένα αυτά η εισήγηση καταλήγει ότι ο αιτών εκπροσωπεί, «επαρκές ποσοστό δικαιούχων της συγκεκριμένης κατηγορίας και έχει την απαιτούμενη αντιπροσωπευτικότητα ..., ενώ από το άρθρο 51Α παρ. 8 προκύπτει η μεταφορά της δραστηριότητας της Ε.Υ.Ε.Δ. στον διάδοχο οργανισμό και εν προκειμένω στον αιτούντα (Ε.Δ.Ε.Μ.), η οποία είναι ικανός παράγοντας προκειμένου να αποδειχθεί η βιωσιμότητα και η αποτελεσματική διαχείριση των δικαιωμάτων των πνευματικών δημιουργών». Η παραπάνω θετική εισήγηση του Ο.Π.Ι. διαβιβάστηκε στην Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού, η οποία με το από 4.10.2019 έγγραφό της ζήτησε τη συμπλήρωση του

φακέλου της Ε.Δ.Ε.Μ. με οικονομικά στοιχεία, τα οποία θα προέκυπταν είτε από επιχειρησιακό σχέδιο είτε από μελέτη βιωσιμότητας. Το σχετικό αίτημα προωθήθηκε στην Ε.Δ.Ε.Μ. από τον Ο.Π.Ι., ο οποίος και ενημέρωσε την Υπουργό ότι "δεν είχε ζητηθεί από την Ε.Δ.Ε.Μ. να προσκομίσει μελέτη βιωσιμότητας, λαμβάνοντας υπόψη αφενός την ληφθείσα επί τη βάση της διάταξης του άρ. 51Α παρ. 8 του ν. 4481/2017 απόφαση της Γ.Σ. των μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. και, αφετέρου, το γεγονός ότι ο Ο.Π.Ι. τελεί σε γνώση των οικονομικών στοιχείων της Ε.Υ.Ε.Δ., όπως αυτά προκύπτουν από τις δημοσιευμένες οικονομικές καταστάσεις, τις εκθέσεις της προσωρινής διαχειρίστριας προς την Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού και το Δ.Σ. του Ο.Π.Ι. αλλά και από τα οικονομικά στοιχεία που αποστέλλονται σε μηνιαία βάση προς τις αρμόδιες οικονομικές υπηρεσίες του Υπουργείου". Στις 3.2.2020 υποβλήθηκε ενώπιον της αρμόδιας Υπουργού η από 31.1.2020 "έκθεση βιωσιμότητας" της ΕΔΕΜ, η οποία διενεργήθηκε από το λογιστικό φοροτεχνικό γραφείο "ΤΑΧΙΣ ΑΡΤ ΙΚΕ" για την χρονική περίοδο 2020-2024 και η οποία, βασιζόμενη στη βασική παραδοχή ότι η Ε.Δ.Ε.Μ., [η οποία είχε πλέον αποκτήσει 1.290 μέλη], θα αποτελέσει τον διάδοχο Ο.Σ.Δ. της Ε.Υ.Ε.Δ., καταλήγει, λαμβάνοντας υπ' όψιν την εκπροσώπηση, το αμοιβολόγιο και τα αποτελέσματα χρήσης για τα έτη 2018-2019 της Ε.Υ.Ε.Δ., στο συμπέρασμα ότι ο αιτών Ο.Σ.Δ. κρίνεται βιώσιμος, διότι "τα έσοδά του δύνανται να καλύψουν επαρκώς τις μέγιστες εκτιμώμενες λειτουργικές του δαπάνες, σε σταθερή βάση σε εύρος πενταετίας". Εν όψει τούτου και κατόπιν της θετικής επί της έκθεσης βιωσιμότητας κρίσης του Ο.Π.Ι. (βλ. το απόσπασμα πρακτικού της από 5.2.2020 301ης συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ο.Π.Ι.), σύμφωνα με την οποία «προκύπτει πρόδηλα η βιωσιμότητα της Ε.Δ.Ε.Μ. βάσει της προσκομισθείσας έκθεσης από την ίδια...», δημοσιεύθηκε η ήδη προσβαλλόμενη (ΥΠΠΟΑ/ΓΡΥΠ/ 66892/1385/7.2.2020) απόφαση της Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού με την οποία εγκρίθηκε η άδεια λειτουργίας της Ε.Δ.Ε.Μ..

9. Επειδή, μόνη παραδεκτώς προσβαλλόμενη με την κρινόμενη αίτηση πράξη είναι η εν λόγω από 7.2.2020 απόφαση της Υπουργού Πολιτισμού, δεδομένου ότι η απόφαση της γενικής συνέλευσης της Ε.Υ.Ε.Δ. δεν αποτελεί, κατά τα εκτιθέμενα ανωτέρω, στη σκέψη 7 εκτελεστή διοικητική πράξη.

10. Επειδή, όπως προκύπτει από το παρατεθέν άρθρο 4 του ν. 4481/2017, η άδεια λειτουργίας Ο.Σ.Δ. ή ΑΟΔ χορηγείται από τον Υπουργό Πολιτισμού με αιτιολογημένη απόφασή του, με την οποία διαπιστώνεται ότι από τα υποβληθέντα στοιχεία του αιτούντος οργανισμού (ή ανεξάρτητης οντότητας) προκύπτει προδήλως η βιωσιμότητα του και η ικανότητά του να διαχειρίζεται αποτελεσματικά τα δικαιώματα των δικαιούχων. Στην προκειμένη περίπτωση, η προσβαλλόμενη απόφαση της Υπουργού Πολιτισμού και Αθλητισμού, η αιτιολογία της οποίας δεν περιέχεται στο σώμα της αλλά στα μνημονευόμενα στο προοίμιό της στοιχεία, ήτοι την υπ' αριθμ. ΥΠΠΟΑ 8682/8.8.2019 εισήγηση του Ο.Π.Ι. και τα αποσπάσματα

πρακτικών της 290ης από 7.8.2019 και 301ης από 5.2.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. του Ο.Π.Ι. με τα συνημμένα σ' αυτά έγγραφα, στήριξε την κρίση της περί πρόδηλης βιωσιμότητας της παρεμβαίνουσας Ε.Δ.Ε.Μ. σε στοιχεία αναφερόμενα, αφενός μεν, στον αντιπροσωπευτικό χαρακτήρα αυτής, αφετέρου δε, στην οικονομική της βιωσιμότητα. Ειδικότερα, ως προς το πρώτο ζήτημα η ως άνω εισήγηση του Ο.Π.Ι. υπολαμβάνει ότι η Ε.Δ.Ε.Μ. εκπροσωπεί, πέραν των 269 μελών αυτής, εκ των οποίων 191 ιδρυτικά, και τους λοιπούς συμβληθέντες με την Ε.Υ.Ε.Δ. δημιουργούς (που ανέρχονται, σύμφωνα με το οικείο πρακτικό, σε 14.431, εκ των οποίων 13.082 μέλη με δικαίωμα ψήφου) οι οποίοι τεκμαίρονται εκπροσωπηθέντες από τους 301 δημιουργούς που παρέστησαν στην από 23.10.2018 έκτακτη γενική συνέλευση της Ε.Υ.Ε.Δ., στο πλαίσιο της οποίας εγκρίθηκε "να επιταχυνθούν οι διαδικασίες σύνταξης καταστατικού για τη σύσταση αυτοδιαχειριζόμενου οργανισμού, στον οποίο τα μέλη της Γ.Σ. προτίθενται να αναθέσουν τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους". Κατά συνέπεια, σύμφωνα με την εισήγηση, "έχει προδιαγραφεί η βούληση των εκπροσωπούμενων μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. να αναθέσουν στην Ε.Δ.Ε.Μ. και όχι σε κάποιον άλλον οργανισμό τη διαχείριση των δικαιωμάτων τους" και άρα η τελευταία "εκπροσωπεί επαρκές ποσοστό δικαιούχων και έχει την απαιτούμενη αντιπροσωπευτικότητα". Στην ίδια παραδοχή, ότι δηλ. η Ε.Δ.Ε.Μ. (τα μέλη της οποίας φέρεται ότι ανήλθαν, εν τω μεταξύ, σε 1.290) θα αποτελέσει τον διάδοχο Ο.Σ.Δ. της Ε.Υ.Ε.Δ., στον οποίο μεταβιβάζεται και η τήρηση των δεδωμένων και τεκμηρίωσης του έργου των δικαιούχων, στήριξε την κρίση της περί οικονομικής βιωσιμότητας της Ε.Δ.Ε.Μ. και η από 31.1.2020 έκθεση βιωσιμότητας της Ε.Δ.Ε.Μ. του φοροτεχνικού γραφείου "TAXIS ART IKE", η οποία κατέληξε στο σχετικό συμπέρασμα συνεκτιμώντας την εκπροσώπηση, το αμοιβολόγιο και τα αποτελέσματα χρήσης της Ε.Υ.Ε.Δ. για τα έτη 2018/2019. Πλην όμως, εφόσον, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, οι παραστάτες στην έκτακτη γενική συνέλευση της 23ης.10.2018 δημιουργοί δεν συγκροτούν γενική συνέλευση με εξουσίες αντιπροσώπευσης και δέσμευσης και των λοιπών μη παρασάντων, δεν δύναται να θεωρηθεί ότι η μεταγενεστέρως ιδρυθείσα Ε.Δ.Ε.Μ. τεκμαίρεται ότι έχει ως μέλη όλους τους συμβαλλόμενους με την Ε.Υ.Ε.Δ. δημιουργούς ούτε, κατ' επέκταση, ότι τα οικονομικά στοιχεία αυτών μεταβιβάζονται αυτοδικαίως από την Ε.Υ.Ε.Δ. στην Ε.Δ.Ε.Μ., ώστε να δύναται να αποτελέσουν το νόμιμο έρεισμα για την εκτίμηση της οικονομικής βιωσιμότητας της τελευταίας. Ούτε άλλωστε, προκύπτουν από το φάκελλο της υποθέσεως τα στοιχεία επί των οποίων στηρίζεται η εκτίμηση της εισήγησης του Δ.Σ. του Ο.Π.Ι. περί αναμενόμενης σημαντικής αύξησης των μελών της Ε.Δ.Ε.Μ. εν όψει της δήλωσης πρόθεσης άνω των 8.000 μελών της Ε.Υ.Ε.Δ. να συμβληθούν με την Ε.Δ.Ε.Μ. Κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη απόφαση της Υπουργού Πολιτισμού, η οποία στήριξε την κρίση της περί πρόδηλης βιωσιμότητας της Ε.Δ.Ε.Μ. στις ανωτέρω παραδοχές περί του αντιπροσωπευτικού χαρακτήρα και της βιωσιμότητας αυτής, των οποίων ήδη κλονίζεται η αιτιολογική βάση, παρίσταται μη νομίμως αιτιολογημένη και πρέπει να ακυρωθεί.

11. Επειδή, όμως, λόγω της σπουδαιότητας των ζητημάτων που ανακύπτουν κατά την ερμηνεία των διατάξεων του άρθρου 51Α παρ. 8 του ν. 4481/2017, το Τμήμα κρίνει ότι η υπόθεση πρέπει να παραπεμφθεί προς εκδίκαση στην Ολομέλεια του Δικαστηρίου κατ' άρθρο 14 παρ. 2α του π.δ. 18/1989 (Α' 8).

Δ ι ά τ α ύ τ α

Παραπέμπει την υπόθεση στην Ολομέλεια του Δικαστηρίου.

Ορίζει εισηγητή τη Σύμβουλο Μαρίνα Παπαδοπούλου.

Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 4 Ιουλίου 2020 και στις 5 Ιανουαρίου 2021 και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση της 23ης Φεβρουαρίου 2021.

Η Πρόεδρος του Δ' Τμήματος Η Γραμματέας του Δ' Τμήματος

Μ. Καραμανώφ Ι. Παπαχαραλάμπος

./.