

РЕШЕНИЕ

№

Гр.София, 15 април 2021 година

В И М Е Т О Н А Н А Р О Д А

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНО ОТДЕЛЕНИЕ, 116-ти състав, в публично съдебно заседание от 23 февруари 2021год., в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ЕВА ПЕЛОВА

При секретаря Годорова, като разгледа докладваното от съдията н.а.х.д.№ 4538/2020год.по описа на СРС, НО, 116-ти състав,за да се произнесе,взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.59 и следв.от ЗАНН.

Образувано е по жалба на „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД - гр.София срещу наказателно постановление № РД-10-2/26.02.2020год.,издадено от председателя на Съвета за електронни медии /СЕМ/, с което на жалбоподателя е наложено административно наказание имуществена санкция в размер на 3 000 лева, на основание чл.126, ал.1, вр.чл.127, ал.2 от Зако за радиото и телевизията /ЗРТ/ за това, че с излъчването на аудио-визуално съдържание на 29.11.2019г., от 11:32 ч. до 11:44 ч., в рамките на предаването „На кафе“, по телевизионна програма „Нова телевизия“, доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД, е излъчил скрито търговско съобщение, което е забранено – нарушение по чл.75, ал.1, изр.2-ро от ЗРТ.

В съдебно заседание жалб. „Нова броудкастинг груп“ ЕООД, редовно призовани, изпращат процесуален представител, който моли съда отмени издаденото наказателно постановление, поради недоказаност на нарушението, неправилно приложение на материалния закон и допуснати съществени нарушения на процесуалните правила при провеждане на административнонаказателното производство. Алтернативно моли да бъде приложен чл.28 от ЗАНН.

В съдебно заседание въззиваемата страна редовно уведомена, изпраща представител, който моли съда да потвърди изцяло така издаденото наказателно постановление, като законосъобразно и правилно и съгласно доводите, наведени в представено писмено становище. Прави искане за присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Съдът след като обсъди събраните по делото доказателства във връзка с доводите на страните, приема за установено по делото следното:

На 01.12.2019г., в сградата на СЕМ, _____, в присъствието на св. _____ / ст.инспектори /, осъществили мониторинг на записи от Интергрираната система на СЕМ на телевизионна програма „Нова телевизия“ на доставчика на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД. Установили, че на 29.11.2019г., за времето от 09:30 ч. до 12:00 ч. по програма „Нова телевизия“ е излъчено предаването „На кафе“. В часовия диапазон от 11:32 до 11:44 часа се излъчило пряко включване – репортаж от НДК, където по-късно започвал „Ракия фест“. При направена справка в интернет пространството служителите на СЕМ установили, че това е търговско изложение, в което участват производители на различни марки ракия, билети за което се предлагали от „Ивентим“, на цени от 20 до 45 лева. Фестивалът имал собствено лого и брандирани чаши, тениски и др. Било установено средното съдържание на предаването:

11:32 часа: заставка на предаването „На кафе“, без знак за реклама или продуктово позициониране.

Водещата Гала: Мили колеги тази вечер и утре ви искам без никакви ангажименти, ще ви вода някъде, за да вдигнем градуса на настроението. Всъщност как ще вдигаме градуса? С високоградусови напитки. Изпратих обаче, вътрешен човек първо да провери какво е положението, струва ли си, как вървят нещата на поредното издание на ракиеният фест. Саше в какво състояние си? Искам първо да те видя и да те чуя.

Репортер от мястото на ракиения фест в НДК: Състоянието е особено. В общи линии положението Гала, е следното: очи ми греят, глава се люшка, а как върви ракия с люта чушка /репортерът се изправил изпод масата, застанал прав, камерата следяла бутилки с алкохол, наредени на маса/. Ето виждаш. Обикновено ме избива на поезия, когато съм изпил две ракии, сега съм само на една, не знам защо така се получи. Да ви кажа колеги всичко върви по план тук, ракията е внесена. Лично аз помагах и във внасянето и в едни други неща, може да видите сами и да се уверите. Много специални напитки ще има тук. Тази ракия специално е начената, тя от около 60 години, правилно ли е от 60 години е тази ракия. Да ви представя моя събеседник – Ивайло Жеглов, организатор на фест, когото ти познаваш.... че тази жива връзка ще бъде така изпита и ще бъде цялата обляна в ракия и алкохол. Нека да продължим напред заедно с теб, бързам да препарирам тези ваши предположения, защото с моят събеседник г-н Жеглов ще проведем един изключително интелигентен разговор на много важни теми. Аз съм вече горе долу препариран, не знаете какво усилие ми коства тази перфектна дикция, Ивайло здравей...(следват кадри от Ракиен Фест в София), репортерът застанал пред бара с бутилките, виждал се плакат Ракия фест, бутилки с ракия в едър план, с прикрити етикети.

Репортер - този фест много помага ракията да се превърне в една елегантна напитка, която предизвиква огромен интерес, дори да бъде изучавана, дори опитвана, понякога. Искам да кажа, че е много хубава и това чужденците го разбират. Защото всеки път, когато им дават да опитат българска ракия, те остават в ступор от свойствата, последствията, които следват от нейната употреба.

В 11:39 ч. плакатът Ракия фест се виждал в едър план.

Жеглов – Целта на фестивала е да направи по-достъпна, да привлече младите хора, които са свикнали с по-други питиета. Искаме да покажем, че ракията не е отживелица, а се пие по доста по-интересен начин. Не само с шопска салата.

Репортер – Много е хубава, има вкус на шафран.

В 11:36 ч. репортера заставал така, че да се виждат шишетата с ракия, следва дегустация на спиртна напитка.

Водеща – Ивайло ми е носил такава ракия.

Репортер – Много розова е, много е вкусна.

Водеща в 11:41ч. – Ние не сме те изпратили там да пиеш, а да кажеш на какво можем ние да се насладим, като дойдем довечера и утре.

В кадъра се виждал как репортера консумира ракия.

Репортер – това е барман Иван. Ако посетите Ракиения фест, който започва днес в 14 часа и продължава до утре. До девет часа днес и утре от 2 до 7 часа. Да заповядат хора в НДК, зала №7, но това е Иван, той е барман и също ще бъде тук. Който посети фестивала, нека да го намери, той приготвя страхотни неща. Досега той приготвя грейна ракия.

Барман – Това, което приготвям е коктейл с ракия, ябълки, шафран, индрише.

Репортер - Много е хард да прави коктейли с ракия.

Водеща към репортер - Ще имаш щастието да си хапнеш, да си пийнеш и да ни чакаш нас малко по-късно.

Репортер – Ще ви донеса една ракия шафранова.

В 11:43 часа в едър план се виждал плакат Ракия фест.

За така установеното от нея нарушение по чл.75, ал.1, изр.2-ро, в присъствието на св. съставила акт за установяване на административно нарушение на жалб. „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД - гр.София, които в законоустановения тридневен срок депозирали писмените си възражения по него. На базата на така съставения акт на 26.02.2020год. е издадено атакуваното наказателно постановление.

Горната фактическа обстановка съдът прие за установена по несъмнен начин от събраните по делото доказателства - от показанията на св.Кирковска, дадени пред съда; от заключението на съдебно-компютърната експертиза; от приложените по делото писмени доказателства: Решение № РД-05-50/24.04.2019г., Заповед № РД-13-16/05.02.2019г., Решение № 238/30.10.2012г., на СЕМ, ведно с приетите

с него методически указания, акт за установяване на административно нарушение, ведно с възражението по него.

Съдът кредитира посочените доказателства като последователни, логични и вътрешно непротиворечиви. От същите може да се направи несъмнен извод относно изложената по-горе фактическа обстановка.

При така установената фактическа обстановка, съдът намира, че по делото се установи по несъмнен начин, че жалб. „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД - гр.София е осъществил от обективна състава на административното нарушение по чл.75, ал.1, изр.2-ро от ЗРТ: с излъчването на аудио-визуално съдържание на 29.11.2019г., от 11:32 ч. до 11:44 ч., в рамките на предаването „На кафе“, по телевизионна програма „Нова телевизия“, доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД е излъчил скрито търговско съобщение, което е забранено.

Съдът намира за неоснователни доводите, наведени с жалбата, поради следните съображения:

Правилно и в съответствие със събраните по административнонаказателната преписка доказателства, наказващия орган е приел, че е налице административно нарушение по смисъла на чл.75, ал.1, изр.2-ро от ЗРТ, която въвежда забрана за скрити съобщения. От данните по делото по безспорен и категоричен начин е установено, че на 29.11.2019г., в гр.София доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД, по програма „Нова телевизия“, по време на предаването „На кафе“, в часовия интервал от 11:32 ч. до 11:44 ч., в необозначен рекламен блок или продуктово позициониране, е излъчил скрито търговско съобщение, което е забранено, тъй като е разпространил рекламно съобщение, чрез включването му в процесната програма, популяризираща Ракиения фест, който се посещава срещу заплащане. Видно от достъпната информация в интернет пространството и понастоящем са налице данни относно цената на билетите за фестивала. Съгласно чл.75, ал.2 от ЗРТ скрито търговско съобщение е представянето с думи, звук или картина на стоки, услуги, наименование, търговска марка или дейности на производител на стоки или доставчик на услуги в предавания, когато с това представяне доставчикът на медийни услуги цели осигуряването на реклама и то би могло да подведе аудиторията по отношение на своята същност, особено ако е направено срещу възнаграждение или подобно заплащане, което понятие се припокрива изцяло с процесното нарушение. Тези съображения водят настоящия съдебен състав до извода, че е налице скрито търговско съобщение, излъчено в телевизионно предаване, а не в рекламен блок или при надпис продуктово позициониране, което е нарушение на нормата на чл. 75, ал. 1, изр. 2-ро от ЗРТ.

Не са налице пороци при съставяне на акта за установяване на административно нарушение и издаденото въз основа него наказателно

постановление, доколкото всеки един от тях съдържа всички изискуеми се по смисъла на чл.42 и чл.57 от ЗАНН реквизити. Както в акта, така и в наказателното постановление са описани точно и конкретно датата, мястото и обстоятелствата, при които са извършени нарушенията. Съдът не констатира несъответствие между техните обстоятелствени части – заедно и поотделно, те са в синхрон помежду си, липсва неправилна правна квалификация на административното деяние, то е идентично изписано и в двата коментирани акта. Административнонаказващия орган е преценил цялостно и обективно събраните по преписката доказателства, като правилно и законосъобразно, съгласно депозираните по нея писмени такива е достигнал до извода, че е налице осъществен състав на административно нарушение, доколкото данни в обратната посока липсват. В случая не е налице нарушение разпоредбата на чл.52, ал.4 от ЗАНН, доколкото преди да се произнесе по преписката наказващия орган е проверил акта с оглед неговата законосъобразност и обоснованост, преценил е събраните доказателства / след като е пристъпил към съставяне на наказателното постановление /, не е имало правнорелевантни възражения, които да подлежат на неговата преценка и не е счел за необходимо / доколкото съгласно цитирания законен текст провеждането на разследване не е задължително / да извършва разследване, доколкото по делото няма спорни обстоятелства. Отчел е, че депозираните възражения са неоснователни.

Съдът намира, че в случая не са налице предпоставките за приложение разпоредбата на чл.28 от ЗАНН, доколкото констатираното нарушение не се отличават по своя характер и обстоятелства, при които е били допуснати, от други такива от същия вид, насочено е срещу неограничен кръг субекти, а факта, че то е извършено за първи път е взето предвид от наказващия орган, при индивидуализация на административното наказание. Поради тези съображения съдът намира за неоснователни доводите наведени с жалбата, поради което и следва да бъдат отхвърлени като такива.

Съдът намира, че в случая административнонаказващият орган се е съобразил с разпоредбата на чл.27 от ЗАНН, като е наложил административно наказание в минималния на предвидения в закона размер, като е отчел всички обстоятелства около извършване на нарушението и по който начин жабоподателя ще бъде мотивиран да се въздържа от допускането на подобни административни нарушения за в бъдеще.

Съдът намира, че при образуването и провеждането на административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, поради което наказателното постановление следва да бъде потвърдено.

С оглед изхода на делото и на основание чл.63, ал.5 от ЗАНН, вр.чл.37 от Закона за правната помощ, вр.чл.27е от Наредба за заплащането на правната помощ, сторените от СЕМ разноски за

юрисконсултско възнаграждение, в размер на 80 лева, както и сторените от СРС разноски за съдебно-компютърна експертиза, следва да бъдат възложени в тежест на жалбоподателя. Определянето на разноските за юрисконсултско възнаграждение в минималния на предвидения в закона размер, съответства на характера на делото, което не се отличава с фактическа и правна сложност и обема на осъществената по него юрисконсултска защита.

Водим от горното и на основание чл.63,ал.1 от ЗАНН,съдът

Р Е Ш И :

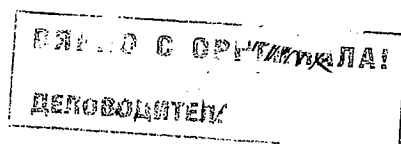
ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление № РД-10-2/26.02.2020год., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, като законосъобразно.

ОСЪЖДА „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД - гр.София, ЕИК: 205738443, да заплати на СЕМ сумата от 80 лева, представляващи разноски за юрисконсултско възнаграждение.

ОСЪЖДА „Нова Броудкастинг груп“ ЕООД - гр.София, ЕИК: 205738443, да заплати по сметка на Софийски районен съд сумата от 390 лева, представляващи разноски по делото.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба пред Административен съд – София град, в 14-дневен срок от датата на съобщаване на страните за неговот изготвяне.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



30/1/19

РЕШЕНИЕ

№ 5929

гр. София, 20.10.2021г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 17.09.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Радостин Радков
ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Немска
Анета Юргакиева

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **6207** по описа за **2021** година докладвано от съдия Анета Юргакиева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следващите от АПК във връзка с чл. 63, ал. 1, изр. второ от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ ЕООД, подадена чрез юрк. , против Решение № 20096018 от 15.04.2021г. по НАХД № 4538/2020 г. на Софийския районен съд (СРС), Наказателно отделение (НО), 116 състав, с което е потвърдено Наказателно постановление (НП) № РД-10-2/26.02.2020г. на председателя на Съвета за електронни медии (СЕМ).

Като касационно основание в жалбата се сочи нарушение на закона и съществено нарушение на съдопроизводствените правила. Касационният жалбоподател твърди, че е налице пълна липса на мотиви на съдебния акт, като контролът за законосъобразност на наказателното постановление е осъществен формално. Поддържа се, че не е налице нито една от двете предпоставки, за да бъде реализирана хипотезата на „скрито търговско съобщение“ по смисъла на чл.75, ал.2 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/. Отделно се сочи, че досега СЕМ не е установявал нарушения на чл. 75, ал.1 от ЗРТ по повод на отразени подобни събития и процесният материал не се различава от останалите такива предавания, излъчвани в предавания на доставчици на медийни услуги. Иска се отмяна на решението на СРС и на наказателното постановление. В съдебното заседание касаторът не се представлява.

Ответникът – Съветът за електронни медии, чрез юрк.

оспорва жалбата и моли да бъде оставено в сила решението на районния съд.

Прокурорът дава заключение, че касационната жалба е неоснователна.

След като се запозна с обжалваното съдебно решение, наведените касационни основания и доводите на страните, Административен съд София – град, I касационен състав, след съвещание, установи следното:

Касационната жалба е подадена в срок, от надлежна страна, поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество, тя е основателна.

С процесното НП № РД-10-2/26.10.2018г., издадено от председателя на СЕМ, на основание чл.126, ал.1 вр. чл.127, ал.2 от ЗРТ, на „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ ЕООД е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лв. за нарушение на чл.75, ал.1, изр. второ от ЗРТ – за това, че с излъчването на аудио-визуално съдържание на 29.11.2019г. , от 11:32 ч. до 11:44 ч., в рамките на предаването „На кафе“ по телевизионна програма „Нова телевизия“ доставчикът на медийни услуги „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ ЕООД е излъчил скрито търговско съобщение, което е забранено.

За да потвърди наказателното постановление, районният съд е приел, че АУАН и НП са издадени от компетентни органи и при спазване на административнопроизводствените правила, както и че съдържат изискуемите реквизити. По същество е приел, че извършеното нарушение е безспорно установено, деянието е правилно квалифицирано, а имуществената санкция е законосъобразно наложена.

Решението на районния съд е валидно и допустимо, но е неправилно.

Неоснователни са твърденията в касационната жалба за немотивираност на съдебния акт и за формалност на осъществената от СРС проверка за законосъобразност на НП. Съдът е извършил дължимата цялостна проверка относно спазването на материалния и процесуалния закон, като в решението са изложени достатъчно ясно и конкретно съображенията, въз основа на които съдът е формирал изводите си. Решението обаче е неправилно, тъй като СРС е приложил неправилно материалния закон.

Съгласно сочената като нарушена разпоредба на чл.75, ал.1, изр. второ от ЗРТ скритите търговски съобщения са забранени. Скрито търговско съобщение според ал.2 на същата разпоредба е представянето с думи, звук или картина на стоки, услуги, наименование, търговска марка или дейности на производител на стоки или доставчик на услуги в предавания, когато с това представяне доставчикът на медийни услуги *цели осигуряването на реклама и то би могло да подведе* аудиторията по отношение на своята същност, особено ако е направено срещу

22

възнаграждение или подобно заплащане. Дефиницията на реклама се съдържа в чл.74, ал.1 от ЗРТ - форма на търговско съобщение, придружаващо или включено в аудио-визуално или радиопредаване *срещу заплащане или подобно възнаграждение* или с цел осигуряване на самопромоция на публично или частно предприятие или физическо лице във връзка с търговия, стопанска дейност, занаят или професия, имащо за цел да се популяризира доставянето на стоки и услуги, включително недвижима собственост, или на права и задължения, или да съдейства за популяризирането на кауза или идея, или да предизвика друг ефект, *желан от рекламирацията срещу заплащане*.

В случая касационният жалбоподател е бил санкциониран за това, че на посочената дата и час в предаването „На кафе“ е излъчен репортаж от НДК за провеждането на търговско изложение „Ракия фест“, който има собствено лого и брандирани чаши, тениски и др., и в който участват производители на различни марки ракия. Безспорно, така излъчения репортаж има за цел да представи и популяризира отразяваното събитие. Това обаче не е достатъчно, за да се приеме, че е налице реклама по смисъла на чл.74, ал.1 ЗРТ, тъй като нито се твърди от ответника, нито се доказва, че въпросният репортаж е излъчен срещу заплащане. Липсват основания да се приеме и че се цели реклама по смисъла на чл.74, ал.1 от ЗРТ. На второ място, както основателно сочи касационният жалбоподател, не е налице и другата кумулативно установена предпоставка по чл.75, ал.2 от ЗРТ, тъй като представянето на събитието е съвсем явно и следователно не може да подведе аудиторията по отношение на своята същност. При това положение представянето на процесното събитие не може да бъде квалифицирано като скрито търговско съобщение и следователно няма нарушение на забраната по чл.75, ал.1, изр. второ от ЗРТ.

С оглед изложеното, настоящата инстанция приема, че административноказателната отговорност на касационния жалбоподател е била незаконосъобразно ангажирана, поради което решението на районния съд следва да бъде отменено ведно с потвърденото от него НП.

Воден от горното и на основание чл. 221, ал.2, предл. второ и чл.222, ал.1 от АПК, Административен съд София-град

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение от 15. 04.2021г. на Софийския районен съд, Наказателно отделение, 116 състав, по НАХД № 4538/2020 г. и вместо него **ПОСТАНОВЯВА**:

ОТМЕНЯ Наказателно постановление № РД-10-2/26.02.2020г., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което на

основание чл.126, ал.1 във вр. с чл.127, ал.2 от Закона за радиото и телевизията е наложена на „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ ЕООД имуществена санкция в размер на 3 000 лв. за нарушение на чл.75, ал.1 от Закона за радиото и телевизията.

Решението е окончателно

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

РЕШЕНИЕТО Е ВЛЯЗЛО В ЗАКОННА
СИЛА НА *д.д. 10. 2020г.*
РАЙОНЕН СЪДИЯ:
ДЕЛОВОДИТЕЛ:

ГЯР.О С ОРИГ. ~~НАДЛ.~~
ДЕЛОВОДИТЕЛ