

НАКАЗАТЕЛНО ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ РД-10-6/ 12.01.2016 г.

Днес, 12.01.2016 г., подписаният, председател на Съвета за електронни медии, разгледах и проверих преписка по **Акт за установяване на административно нарушение № НД-01-177/31.08.2015 г.**, съставен от, на длъжност старши инспектор в Съвета за електронни медии, при свидетели на установяване на нарушението и, срещу **НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД**, ЕИК 832093629, със седалище и адрес на управление: гр. София, СО-район Искър; бул. Христофор Колумб № 41, ет. 6 представлявано от, ЕГН за следното:

На 27.07.2015 г., след преглед на запис от интегрираната система за мониторинг на СЕМ на програма “Нова телевизия” на доставчика на медийни услуги **НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД**, излъчена на 26.07.2015 г., е констатирано, че:

На 26.07.2015 г., в интервала от 09.00 ч. до 10.00 ч. са излъчени два обозначени рекламни блока и **с общо времетраене 12 /дванадесет/ минути и 18 /осемнадесет/ секунди.**

Първият обозначен рекламен блок, излъчен от 09:26:55 ч. до 09:32:53 ч., е с общо времетраене 5 /пет/ минути и 58 /петдесет и осем/ секунди и следното съдържание: хининов шампоан „Здраве“; 20 години СИБАНК; бебешки памперси “Pufies”; “Dogmeo” – нов матрак “Сиена Гел”; паста за зъби “Astera – Homeopathic” и паста за по-големи деца с вкус на сочен портокал; “Магнум антиспазми”; “Telenor” - безплатен мобилен интернет; Пощенска банка – потребителски кредит с намаляващи вноски; мицеларна вода и продукти за почистване на кожата от “Nivea”; сокове “Life” и прясно мляко “Верея”; “Ацефеин” - против болки; “Odorex Deo”; “Meggle” – продукти за пиене; Fibank - супер кредити; “Carroten Magic Tan&Protect Cream” – слънцезащитни продукти; сладоледи “Jungly - Pirulo” “Nestle”; “Garnier” – “Pure Active – 3 в 1”; “Grabo.bg”- грабни си почивка.

Вторият обозначен рекламен блок, излъчен от 09:53:05 ч. до 09:59:27 ч., е със следното съдържание: реклама за прожекции в кината на филма “Мисията невъзможна – Престъпна нация”, продукцията на САЩ (рекламата е разположена в началото на рекламния блок върху разделителен каш “Реклама”). След това са излъчени следните реклами: препарат против бебешки колики “Коликинд”; дезодорант – “Fa”; “Vivacom” – таблет и неограничен мобилен интернет; “Baumit – бетон”; “Троксевазин” от “Actavis”; лимитирана серия “Peugeot 308”; “Еко” – авиодизел; “Nescafe 3 in 1” - с каймак; козметични продукти “All Nature”; “Ацефеин” против болки; сокове “Life” и прясно мляко “Верея”; нов препарата срещу петна от “Savex”; “L`Oreal” – “Elseve”; сладоледи “Jungly - Pirulo” “Nestle”; “Дексофен” – препарат против болки, каш “Нова телевизия” и реклама за прожекции в кината на филма “Мисията невъзможна – Престъпна нация”, продукцията на САЩ (рекламата е разположена в края на рекламния блок върху разделителен каш “Реклама”). Общото времетраене на втория обозначен рекламен блок е 6 /шест/ минути и 20 /двадесет/ секунди, като в него не е включено времетраенето на каш “Нова телевизия”, чиято продължителност е 2 секунди.

С излъчването на описаните търговски съобщения по програма “Нова телевизия” с общо времетраене на двата рекламни блока от **12 минути и 18 секунди** за времето от 09:00 ч. до 10:00 ч. на 26.07.2015 г., доставчикът на медийни услуги НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД нарушава разпоредбата на ЗРТ делът на рекламните спотове в даден едночасов период да не надхвърля 12 минути, **с което е нарушен чл. 89, ал. 1 от Закона за радиото и телевизията.**

Към административнонаказателната преписка са приложени следните документи и материали: 1 бр. DVD, съдържащ запис на програма „Нова телевизия”, излъчена на 26.07.2015 г. от 09.00 до 10:00 ч.; покана за съставяне на акт за установяване на административно нарушение изх. № НД-02-19-00-241/20.08.2015 г.

В законоустановения срок са постъпили възражения, в които се отрича извършването на нарушение, алтернативно се моли случаят да бъде приет за маловажен. Излагат се съображения, свързани с релевантните разпоредби в Европейската конвенция за трансгранична телевизия (ЕКТТ) и в Директивата за аудиовизуалните медийни услуги (Директивата). Изтъква се съществуването на различни форми за реклама и телевизионен пазар, които не могат да бъдат приравнени на рекламен спот и спот за телевизионен пазар по смисъла на чл. 89, ал. 1 от ЗРТ. Възражава се срещу определения отрязък от време – астрономически (кръгъл) час, за изчисляване на рекламните спотове в програма „Нова телевизия“. Допълнително се сочи и, че рекламата на сайта Grabo.bg в първия рекламен блок попада в изключенията на чл. 89, ал.2 от ЗРТ. Извън посочените аргументи, в случай, че административнонаказващият орган приеме, че е налице нарушение на ЗРТ – да приложи разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН, като счете случаят за маловажен.

След проверка на административнонаказателната преписка, намирам, че производството е протекло в съответствие с изискванията на ЗАНН – АУАН е съставен в рамките на предвидения давностен срок и съдържа изискуемите от закона реквизити. Неизпълнението на задължението е описано достатъчно ясно, така, че да не възниква съмнение относно неговото съдържание. Всички елементи от състава му са изброени във фактическото описание. Предвид факта, че АУАН е съставен при условията на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН – в отсъствие на нарушителя, който след покана не се е явил, той е предявен и подписан чрез общинската администрация на СО - район Искър. Доставчикът е организиран адекватно защитата си, подавайки възражение.

По отношение на материалния закон: цитираните във възражението текстове от ЕКТТ и Директивата по никакъв начин не опровергават правилното приложение от страна на актосъставителя на материалния закон. Нещо повече, и двата акта съдържат разпоредби, позволяващи на страните да предвидят в националното си законодателство по-рестриктивни мерки, включително и относно търговското слово.

Не споделям доводите, свързани с различните форми на търговско слово. ЗРТ дефинира изчерпателно четири форми на търговски съобщения, позволени за включване в програмите – реклама, спонсорство, телевизионен/ радиопазар и позициониране на продукти. В чл. 75, ал. 2 от закона е дадена и легална дефиниция на забранената форма – скрито търговско съобщение. Други видове търговско слово законодателят не е определил. Ето защо, независимо от похватите на рекламодателите за реализиране (визуализиране) на рекламното послание, стига излъченото аудио-визуално съдържание да носи характеристиките на реклама по смисъла на чл. 74, ал. 1 от ЗРТ, то то следва да бъде отчетено в дела рекламни спотове, съгласно чл. 89, ал. 1 от ЗРТ. Използваният в редица текстове на ЗРТ, вкл. в чл. 89, ал. 1, термин „рекламен спот” не определя нова, различна форма на търговско съобщение, а се употребява като синоним на реклама. В този смисъл е и рецитал 59 от Директива

2007/65/ЕО на Европейския парламент и на Съвета от 11 декември 2007 година за изменение на Директива 89/552/ЕИО на Съвета относно координирането на някои разпоредби, формулирани в действащи закони, подзаконови и административни актове на държавите-членки, отнасящи се до упражняване на телевизионна дейност: „...*Понятието за телевизионен рекламен спот следва да се разбира като телевизионна реклама по смисъла на член 1, буква и) от Директива 89/552/ЕИО, така както е изменена с настоящата директива, с продължителност не повече от дванадесет минути.*“

Отчитането на рекламните спотове в рамките на астрономически час, а не в някакъв друг период от време, е следствие точното прилагане на правните норми.

На първо място, съгласно Европейската конвенция за трансгранична телевизия (ратифицирана със закон, обн. ДВ, бр. 117 от 10.12.1997 г. в сила от 1.07.1999 г., изменена с Протокол, приет на 9 септември 1998 г. в Страсбург, ратифициран със закон, обн., ДВ бр. 7 от 25.01.2000 г.), времетраенето на рекламните спотове и телепазарните спотове в един астрономически час не може да надхвърля 20 на сто. Като част от вътрешното право, по силата на чл. 5, ал. 4 от Конституцията, нормата обвързва задължените лица и не е необходим изричен акт на СЕМ към доставчиците, и в частност НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД, с указание за прилагането ѝ.

На следващо място и независимо от горното, надзорът по спазване на разпоредбите на ЗРТ се простира върху всички лицензирани и регистрирани доставчици на аудио-визуални и радиоуслуги. Чл. 90, ал. 2 от ЗРТ дава право БНТ да използва до една трета от общия обем на рекламното време за денонощието в часовия пояс от 19.00 до 22.00 ч. Дефинирайки по този начин часовия отрязък, законодателят безспорно е определил измерването в т. нар. праймтайм да се изчислява на астрономически час – 19.00 ч. - 20.00 ч.; 20.00 ч. - 21.00 ч. и 21.00 ч. - 22.00 ч. По аналогия, отчитането на търговското слово по чл. 89, ал. 1 от ЗРТ е също в рамките на астрономически (кръгъл) час.

Изложеното е в съответствие с принципите за точно, ясно и еднакво (непротиворечиво) прилагане на закона по отношение на задължените лица.

Възраженията, свързани с рекламата на сайта Grabo.bg също не могат да бъдат споделени. Хипотезата на чл. 89, ал. 2 от ЗРТ изключва от рестрикцията на ал. 1 изрично изброени съобщения. Описаната в констативната част на АУАН реклама не касае нито програми на доставчика, нито предавания и допълнителни продукти, свързани с тези предавания.

Относно искането за прилагане на чл. 28 от ЗАНН, намирам същото за неоснователно. Служебно е известно, че при извършен надзор за спазване на закона, и по-конкретно на чл. 89, ал. 1 от ЗРТ, в програма „Нова телевизия” са констатирани множество надвишения на 12-минутното ограничение за реклама, което показва тенденция, а не инцидентен случай, представляващ изключение.

Воден от горното и след като проверих Акт за установяване на административно нарушение № **НД-01-177/31.08.2015** г. с оглед неговата законосъобразност и обосновааност, и прецених събраните доказателства и направените възражения, на основание **чл. 126, ал. 1, във връзка с чл. 127, ал. 2 от Закона за радиото и телевизията**

ПО С Т А Н О В Я В А М:

НАЛАГАМ на **НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД**, ЕИК 832093629, със седалище и адрес на управление: гр. София, СО-район Искър; бул. Христофор Колумб № 41, ет. 6 представлявано от, **имуществена санкция в размер на 3 000 (три хиляди) лева за нарушение на чл. 89, ал. 1 от Закона за радиото и телевизията.**

Настоящото постановление подлежи на обжалване чрез Съвета за електронни медии пред Софийски районен съд в 7-дневен срок от деня на връчването му на нарушителя.

Сумите се внасят по сметка на Съвета за електронни медии:
IBAN: **BG49 BNBG 9661 3000 1788 01**, BIC: **BNBGBGSD**
БАНКА: **Б Н Б**

**ПРЕДСЕДАТЕЛ НА С Е М
ГЕОРГИ ЛОЗАНОВ**

Определям срок за доброволно изпълнение – 7 дни от влизане в сила на наказателното постановление.

Настоящото да се счита за покана по смисъла на чл. 182, ал. 1 от ДОПК.

В случай на неизпълнение преписката ще бъде изпратена на НАП/ЧСИ за предприемане на действия за принудително събиране по реда на ДОПК.

**ПРЕДСЕДАТЕЛ НА С Е М
ГЕОРГИ ЛОЗАНОВ**