

РЕШЕНИЕ



В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНО ОТДЕЛЕНИЕ, 14-ти състав, в публично съдебно заседание на девети май през две хиляди и шестнадесета година, в състав:

РАЙОНЕН СЪДИЯ: ВЪРБАН ВЪРБАНОВ

при секретаря **Ганка Микова** като разгледа докладваното от съдията **Н.А.Х.Д. № 18688/2015 год.**, за да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на **чл.59-63 от ЗАНН**.

Образувано е по повод постъпила жалба от „Нова Броудкастинг груп“ АД, ЕИК: 832093629, против Наказателно постановление № РД-10-116/13.10.2015 год. /НП/, издадено от председател на Съвет за електронни медии, /СЕМ/, с което на жалбоподателя, за нарушение на чл.89, ал.1 от Закон за радиото и телевизията /ЗРТ/, на основание чл.126, ал.1 от с.з. е наложена **„имуществена санкция” в размер на 3000.00лв. /три хиляди лева/**.

Жалбоподателя моли да бъде отменено издаденото НП като незаконосъобразно.

Въззиваемата страна СЕМ поддържа НП.

Районна прокуратура не взема становище.

СЪДЪТ след като прецени изложените от страните твърдения и събраните по делото писмени и гласни доказателства, поотделно и в тяхната съвкупност, прие за установено от фактическа и правна страна следното:

Жалбата е подадена от лице, спрямо което е наложено административно наказание, т.е от субект с надлежна процесуална легитимация. Препис от НП № РД-10-116/13.10.2015 год. е връчен на жалбоподателя на 15.10.2015 год. като жалбата до административнонаказващия орган /АНО/ е входирана в преклузивния седемдневен срок по чл.59, ал.2 от ЗАНН на 22.10.2015 год., поради което е процесуално допустима. Разгледана по същество е **НЕОСНОВАТЕЛНА**.

От **фактическа страна** по делото е установено, че на 26.08.2015 год. св.

– ст.инспектор в СЕМ, съставила срещу жалбоподателя АУАН № НД-01-167 за това, че на 13.07.2015 год., във времето от 22.00ч. до 23.00ч., в програма на „Нова телевизия“, са включени обозначени блокове с търговски съобщения в интервалите 22:18:39–22:21:48ч., 22:25:08–22:25:38ч., 22:25:45–22:27:49ч., 22:30:43–22:31:47ч. и 22:53:14–22:59:15ч., като общото времетраене на рекламните спотове, без времетраенето на каш „Нова телевизия“ в тях, е с продължителност в рамките на един астрономически час 12 минути и 46 секунди. С това операторът нарушил разпоредбата на чл.89, ал.1 от ЗРТ. Жалбоподателят направил възражения по акта като оспорил обстоятелството, че е допуснал нарушение при излъчените търговски съобщения. Посочил, че в рекламните спотовесе съдържа автопромоция на собствени предавания и

продукции, което не е отчетено от контролния орган, както и че законът е неприложим, поради непълнота – не билоясно времетраенето на рекламните съобщения дали е относимо към времетраене от всеки 60-минутен интервал на излъчване или към астрономически час. Въз основа на акта и доказателствата по преписката, след като приел възраженията за неоснователни, адм.наказващият орган издал оспореното НП.

Гореизложеното се потвърждава от показанията на разпитания актосъставител св. който съдът кредитира като ясни, убедителни и съответстващи на приложените и приети от съда на осн.чл.283 от НПК вр.чл.84 от ЗАНН писмени доказателства. По делото е приета съдебно-техническа експертиза, като вещото лице, след преглед и анализ на видеоматериала, излъчен от „Нова телевизия“ на 13.07.2015 год. в интервалаот 22.00ч. до 23.00ч. е установил търговски съобщения с обща продължителност в изследвания период 12 минути и 47 секунди, в които не са включени спонсорски заставки, каш „Нова телевизия“ и автореклами. Съдът кредитира заключението като обективно, изготвено от лице с призната компетентност в областта и съответстващо на приетото веществено доказателство CD-R с надпис „Нова телевизия“ 13.07.2015 год. 22.00ч-23.00ч.

При така установената фактическа обстановка съдът намира от **правна страна** следното:

Акта и НП са издадени от компетентен орган в рамките и кръга на правомощията им. В чл.127, ал.2 ЗРТ изрично е посочен органа, който издава НП. АУАН е бил предявен за запознаване и подписан от нарушителя, като в 6-месечния преклузивен срок по чл.34, ал.3 от ЗАНН е издадено и обжалваното НП. АУАН и НП съдържат изискуемите съобразно разпоредбите на чл.42 и чл.57,ал.1 от ЗАНН реквизити. Материалният закон е приложен правилно. В чл.89, ал.1от ЗРТ е предвидено, че делът на рекламните спотове и спотовете за телевизионен пазар в даден едночасов период не може да надхвърля 12 минути. Действително, законодателят не е оточнил дали този едночасов период е 60 минути без оглед астрономическия час, а от това следва, че това е произволен период от 60 минути в рамките на телевизионното излъчване. Контролният орган е приложил по-благаприятно за оператора тълкуване, като е отчетел астрономичен час, който винаги покрива времетраенето от 60 минути.

В ал.2 на чл.89 от ЗРТ е предвидено, че алинея 1 не се прилага за съобщения, направени от оператора във връзка с неговите собствени програми, предавания и допълнителни продукти, свързани с тези предавания, промоция на европейски филми, както и за призови за благотворителност и общественополезни каузи. В случая, възраженията на жалбоподателя, че в отчетения период на търговски съобщения са включени и такива, които попадат в обхвата на ал.2 са неоснователни. Тези възражения са неоснователни.

Филмът „Безсмъртен“, чийто трейлър е излъчен в период от 22:25:08-22:25:28ч. не е европейска продукция и не е анонсирано излъчването му по „Нова телевизия“, а по кината. Ако „Нова Броудкастинг Груп“ е навлязла и в пазара на киноразпространението и е закупила правата да разпространява дадено произведение по кината, това е дейност извън изключението на ал.2, която обхваща собствени продукции. В това изключение може да се включат

произведения, чието излъчване предстои в ефира на „Нова телевизия“, а не такива, които се разпространяват от оператора в друго качество - не на оператор, а на търговец.

В рекламните спотове е излъчена реклама на „Национална лотария“ със съдържание: „Вече може да играете Лото 6 от 47 с билет в цялата търговска мрежа на националната лотария“. За това съобщение жалбоподателят твърди, че било автопромоция. „Национална лотария“ е хазартна игра, провеждана от „Национална лотария“ АД, ЕИК: 2040611981. Лиценз на за лото игри „Национална лотария“ с разновидности, между които играта „Лото 6 от 47“ е издаден от Държавната комисия по хазарта на „Национална лотария“ АД, а не на „Нова Броудкастинг груп“ АД. Тегленетона печелившите числа не е собствена продукция, извън хазартната игра, провеждана от търговец, а рекламното съобщение не промотира времето на самото излъчване, а възможността на адресатите да участват в хазартната игра. Това съобщение не може да бъде определено като автопромоция и е търговско съобщение, необхванато от изключенията на чл.89, ал.2 от ЗРТ.

Търговските съобщения, по отношение на които са приложими правилата на чл.89 от ЗРТ, не са обхванати от хипотезата на чл.91 от с.з. Последният визира телевизионен пазар. Понятие за търговско съобщение се съдържа в чл.73, ал.1 и ал.2 от ЗРТ, а за телевизионен пазар в чл.74, ал.3 от ЗРТ. Последното представлява пряка оферта за конкретна услуга или продукт.

Нарушението не е малозначително. То е формално и не се установяват смекчаващи отговорността обстоятелства, от които да се направи извод, че с него се засягат в по-ниска степен санкционираните обществени отношения.

Отговорността на търговеца е обективна, а санкцията е определена в предвидения от закона минимален размер.

Предвид изложеното и в съответствие с правомощията си, съдът счита за правилно да потвърди обжалваното постановление като законосъобразно. Жалбоподателят следва да заплати разноските по делото.

Такамотивиран и на основание чл.63, ал.1 от ЗАНН, **СЪДЪТ**

Р Е Ш И:

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление № РД-10-116/13.10.2015 год. /НП/, издадено от председател на Съвет за електронни медии, с което на „Нова Броудкастинг груп“ АД, ЕИК: 832093629, за нарушение на чл.89, ал.1 от Закон за радиото и телевизията, на основание чл.126, ал.1 от с.з. е наложена „имуществена санкция“ в размер на 3000.00лв. /три хиляди лева/.

ОСЪЖДА „Нова Броудкастинг груп“ АД, ЕИК: 832093629, да заплати по сметка на Софийски районен съд 280.00лв. /двеста и осемдесет лева/ разноски по делото.

РЕШЕНИЕТО може да се обжалва с касационна жалба на основанията, посочени в Наказателно-процесуалния кодекс по реда на Административнопроцесуалния кодекс пред Административен съд София - град в 14-дневен срок от получаване на съобщението, че решението е изготвено.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

20129.10.18/



90

РЕШЕНИЕ

№ 1733

гр. София, 14.03.2019 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Административен съд София-град, XIX касационен състав, в публично съдебно заседание на петнадесети февруари две хиляди и деветнадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: КАТЯ АСПАРУХОВА

ЧЛЕНОВЕ: МАРИЯ СИТНИЛСКА

ЕЛКА АТАНАСОВА

при секретар СЛАВИЯ ТОДОРОВА и с участието на прокурора КУМАН КУМАНОВ изслуша докладваното от съдия СИТНИЛСКА к.н.в.ч. дело № 13638/2018 г. и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 от Административно-процесуалния кодекс (АПК) във вр. чл. 63 от Закона за административни нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ АД, ЕИК 832093629, представлявано от Дидие Жорж Филип Щосел, чрез процесуален представител _____, срещу решение № 518488 от 29.10.2018 г. на Софийския районен съд по НАХД № 18688/2015 г. Навеждат се доводи за неправилност на обжалваното решение, като постановено е нарушение на материалния закон и при допуснати съществени нарушения на производствените правила – отменително основание по чл. 348, ал. 1, т. 1 и т. 2 от НПК. Счита за неправилен извода на съда, че дружеството е извършило нарушение на разпоредбата на чл. 89, ал. 1 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/, тъй като анонса на филма „Безсмъртен“ попада в обхвата на изключенията по чл. 89, ал. 2 от ЗРТ. Освен това, счита, че клиповете на „Национална лотария“ са автопромоция. Намира, че са налице предпоставките за приложение на разпоредбата на чл. 28 от ЗАНН. Искането от съда е да се отмени обжалваното решение като постановено в противоречие със закона и при неспазване на производствените правила и да се отмени изцяло наказателното постановление.

Ответникът – Съвет за електронни медии оспорва жалбата по съображения в предоставени писмени бележки.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава становище за неоснователност на касационната жалба.

Административен съд София-град, XIX-ти касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и обсъди, както наведените с касационната жалба основания, така и тези по чл.218, ал.2 АПК, намира следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена в преклузивния срок по чл.63 от ЗАНН от надлежна страна и при наличие на правен интерес от обжалване. Разгледана по същество, същата се явява НЕОСНОВАТЕЛНА.

С обжалваното решение е потвърдено наказателно постановление № РД-10-116/13.10.2015г. на председателя на Съвета за електронни медии /СЕМ/, с което на основание чл. 126, ал. 1 от Закона за радиото и телевизията, на търговско дружество „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ АД е наложена имуществена санкция в размер на 3 000,00 /три хиляди/ лева за неизпълнено правно задължение по чл. 89, ал. 1 ЗРТ.

Въз основа на събраните по делото доказателства, Софийският районен съд е приел за установено от фактическа страна следното: На 27.07.2015 г., при извършване на регулярен мониторинг по график от длъжностно лице на СЕМ, е установено, че на 13.07.2015 г. от 22:00 ч. до 23:00 ч. по програма "Нова телевизия" на доставчика на медийни услуги „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ АД са излъчени четири обозначени рекламни блока с общо времетраене 12 минути и 46 секунди.

Първият обозначен рекламен блок, излъчен от 22:18:39 ч. до 22:21:48 ч., е с общо времетраене 3 /три/ минути и 9 /девет/ секунди и следното съдържание: Върху каш "Реклама" се появява реклама на новост за играта с печалби "Национална лотария" - "Вече можете да играете "Лото 6 от 47" с билет в цялата търговска мрежа на националната лотария.". В блока след каша "Реклама" са излъчени без пауза помежду им следните реклами: магазини "Технополис" и хладилници "Веко" - присъедини се към нашия отбор; сокове "Florigina". - както ти харесва; нова, гореща оферта от "Technopolis" - енергоспестяващ хладилник "Samsung", в комплект с прахосмукачка "Samsung". - "Лесно е да избереш в магазина или он лайн"; Захарни заводи - "Сладея" - разчитай на нея - произведена в България по БДС, "Винаги еднакво сладка"; "Sport depot - лятна разпродажба на хиляди спортни стоки - "Сега е по-изгодно, ела и се възползвай"; "Национална лотария". - с новите билети на националната лотария от кеш по 10, кеш по 20 и кеш по 50 можеш да умножиш печалбата си до 50 пъти; "БНП ПАРИБА" - лични финанси - "поискай своята лична оферта за кредит до 70000лв., гарантираме ти фиксирана лихва за целия период, планирай смело, сподели с нас".

От 22:25:08 ч. до 22:25:38 ч. е излъчен единичен рекламен спот (трейлър) на филма "Безсмъртен", продукция на САЦ, който е с продължителност 30 /тридесет/ секунди.

Вторият обозначен рекламен блок, излъчен от 22:25:45 ч. до 22:27:49 ч., е с общо времетраене 2 /две/ минути и 4 /четири/ секунди и следното съдържание: магазини "LIDL" - благодарим на грил-майстора във всяка

присъедини се към нашия отбор; нови продукти "Активня" - с ананас и малина; "Транспиблок". - една опаковка ми стига за цяло лято, търсете в аптеките; "Neovista" - за кристално зрение и денем, и ношем— Вижте света с нови очи!".

Третият обозначен рекламен блок, излъчен от 22:30:43 ч. до 22:31:47 ч., е с общо времетраене 1 /една/ минута и 4 /четири/ секунди и следното съдържание: "Nescafe. - опитай и "Nescafe 3 в 1" с каймак; новият план за смартфон на Mtel без край - "Знаеш ли какво е безкрайност плюс три - 20 години растем, за да станем големи, колкото теб - ти водиш"; Грабни новия "SMIRNOFF ICE DOUBLE BLACK" с гуарана и сода; "Leki. Новини - нови кренвирши ""Leki" - "С по-лека лятна цена".

Четвъртият обозначен рекламен блок, излъчен от 22:53:14 ч. до 22:59:15 ч., е със следното съдържание: Върху каш "Реклама" се появява реклама на вафла "Морени" - "Счупи свежометъра и спечели"; "LIDL". работилницата представя играчки за пораснали момчета - соларен лек прожектор и водоструйка - мъжки играчки в "LIDL". - заслужава си; паста за зъби "Colgate" - надеждата за живот с нула кариеси и жива; бира "Шуменско". - "Вземи автентична чаша"; от MAX само за 10000 клиенти - MAXTELECOM; Mtel - двоен микс от мобилен план и телевизия - 20 години растем, за да станем твоят телеком; Грабни новия "SMIRNOFF ICE DOUBLE BLACK" с гуарана и сода; реклама за филма "Миньоните"-прожекции в кината; "STRONBOW И ЛЕД" - ябълков сайдер в пълния ме блясък. Препарат за пране "Perwo11". - Renew+effect-препоръчан от 9 от 10 потребители; нови предложения от VIVACOM - мрежата с най-добро покритие, всичко, което ти свързва; паста за зъби "LACALUT aktiv".- здрави зъби цял живот - «моля ви, не ползвайте "LACALUT aktiv", дайте работа на зъболекарите»; новият Ford Focus със световен двигател на годината 2012, 2013, 2014 и във верейта седан; перилен препарат срещу петна "Savex" - какво знаят жените; "Gillette-Flexball". - най-доброто за един мъж; бира "Старопрамен". - пражка бира № 1 в света; Grabo.bg - грабни си почивка. Следва каш "Нова телевизия" и каш "Реклама" с реклама на вафла "Морени" - "Счупи свежометъра и спечели".

Общото времетраене на рекламните спотове в четвъртия обозначен рекламен блок е 5 /пет/ минути/ и 59 /петдесет и девет/ секунди, като в него не е включено времетраенето на каш "Нова телевизия" с продължителност 2 секунди.

На 26.08.2015г. в съставен акт за установяване на административно нарушение № НД-01-167/26.07.2015г. Въз основа на този акт е издадено обжалваното наказателно постановление.

Въз основа на така установеното от фактическа страна, районният съд от правна страна е приел, че по делото безспорно е установено извършеното административно нарушение по чл. 89, ал. 1 ЗРТ. Посочено е, че вмененото на наказаното лице нарушение е доказано със събраните по делото доказателства, писмени, гласни и изслушаната съдебнотехническа експертиза, като е приел, че събраните доказателства са безпротиворечиви. Прието е, че при

съставянето на АУАН и НП не са допуснати нарушения на административно-производствените правила. На последно място е посочено, че наложената санкция е съответна на извършеното нарушение. За да постанови оспореното решение СРС е събрал и обсъдил всички относими към спора доказателства.

Решението е правилно.

Съгласно разпоредба на чл. 89, ал. 1 от ЗРТ делът на рекламните спотове и спотовете за телевизионен пазар в даден едночасов период не може да надхвърля 12 минути. В ДР на ЗРТ няма легална дефиниция на понятието „даден едночасов период“, използвано в чл. 89, ал. 1 от ЗРТ. Тази празнота в закона следва да бъде преодоляна чрез позоваване на други източници на правото, регулиращи същите по характер обществени отношения. В случая следва да намери приложение чл. 16 от Протокол за изменение и допълнение на Европейската конвенция за трансгранична телевизия (Ратифициран със закон, приет от 38-о Народно събрание на 12.01.2000г. - ДВ, бр. 7 от 25.01.2000г. Издаден от Министерството на транспорта и съобщенията, обн., ДВ, бр. 96 от 11.10.2002 г., в сила от 1.03.2002 г.), в който изрично е посочено, че чл. 12 от Конвенцията придобива следната редакция: „2. Времетраенето на рекламните спотове и телепазарните спотове в един астрономически час не може да надхвърля 20 на сто.“ Следователно, едночасовият период представлява астрономически час, а максимално допустимото време за реклама в този период е 12 минути. Като на 13.07.2015г. в часовия интервал от 22:00 часа до 23:00 часа по програма „Нова телевизия“ доставчикът на медийни услуги НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП АД е излъчил четири рекламни блока с обща продължителност 12 минути и 46 секунди, безспорно е осъществил състава на чл. 89, ал. 1 от ЗРТ.

Законосъобразно районният съд е отхвърлил възражението на жалбоподателя, че от общото времетраене на рекламните блокове е следвало да се изключат рекламните спотове на филма „Безсмъртен“, както и за билетите за „Националната лотария“. Съгласно чл. 89, ал. 2 от ЗРТ, ограничението за 12 минути на час не се прилага за съобщения, направени от оператора във връзка с неговите собствени програми, предавания и допълнителни продукти, свързани с тези предавания, промоция на европейски филми, както и за призиви за благотворителност и общественополезни каузи.

С рекламния спот на филма „Безсмъртен“ изрично се рекламира премиерата на филм, който не е европейски, като съобщението касае само излъчването му в кината. За да е приложимо изключението по чл. 89, ал. 2 от ЗРТ, съобщението би следвало да е със съответното съдържание, обвързващо филма с включването му в собствена програма на телевизионния оператор. Към момента на излъчване на търговското съобщение филмът „Безсмъртен“ не представлява нито програма, нито предаване, нито допълнителен продукт, свързан с предаване на „Нова Броудкастинг Груп“ АД, поради което рекламата му правилно е включена в общото времетраене на рекламните спотове по чл. 89, ал. 1 от ЗРТ, тъй като не попада в изключенията по ал. 2. Този извод не се променя и от приложената към касационната жалба

Служебна бележка, тъй като видно от същата филмът „Безсмъртен“ е излъчен в ефира на „Нова телевизия“ едва на 25.06.2017 г., докато рекламния спот е излъчен две години по - рано.

Настоящата инстанция споделя изцяло изложените подробни мотиви от Софийския районен съд относно рекламния спот за играта „Лото 6 от 47“, на „Националната лотария“, поради което не намира за нужно да ги преповтаря. Освен това, по делото е установено (от представените договори и търговски споразумения), че „Национална лотария“ не е собствено предаване на касатора, за да се приеме, че е налице самопромоция.

Неоснователно е възражението на касатора за допуснато съществено нарушение на процесуалните правила, тъй като въззивният съд не бил обсъдил всички наведени от жалбоподателя възражения. При разглеждане на дела по оспорени наказателни постановления районният съд е винаги инстанция по същество – чл. 63, ал. 1 от ЗАНН. Това означава, че съдът има служебно задължение да провери законността на наказателното постановление, т.е. дали правилно са приложени процесуалния и материалния закон, независимо от основанията, посочени от жалбоподателя – арг. от чл. 314, ал. 1 от НПК във вр. с чл. 84 от ЗАНН. Необсъждането на някои от възраженията на жалбоподателя не представлява нарушение на процесуалните правила, още по-малко би могло да се приеме за съществено процесуално нарушение.

Предвид данните по делото за прилагане на разпоредбата на чл. 28 ЗАНН по отношение на касационния жалбоподател за други извършени от него нарушения по чл. 89, ал. 1 от ЗРТ, касационният съд споделя мотивите на районния съд, да не квалифицира настоящото нарушение като „маловажно“. Не са налице основания за приемане на нарушението като маловажно. Наложено наказание за неизпълнение на законовото задължение е определено в минимален размер, поради което е спазена разпоредбата на чл. 27 от ЗАНН.

По всички изложени съображения не са налице основания за отмяна на обжалваното решение и същото като законосъобразно и правилно следва да бъде оставено в сила.

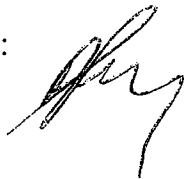
Предвид гореизложеното и на основание чл. 221 от АПК, Административен Съд София – град, XIX-ти касационен състав,

РЕШИ:

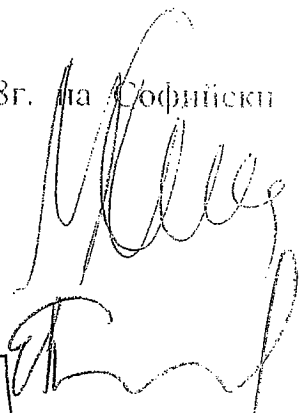
ОСТАВЯ В СИЛА решение № 518488 от 29.10.2018г. на Софийски районен съд, постановено по НАХД № 18688/2015г.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



ЧЛЕНОВЕ: 1.



ВЯРНО С ОРГИНАЛА!
ДЕЛОВОДИТЕЛ:

