



РЕШЕНИЕ

№ 41

05.03.2013г.

гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

Ямболският административен съд, I касационен състав, в публично заседание на четирнадесети февруари януари 2013г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДИАНА ПЕТКОВА
ЧЛЕНОВЕ: 1.ХРИСТО ХРИСТОВ
2.ВАНЯ СТОЯНОВА

при секретар: **Р. Танкова** и с участието
на прокурора: **Едмонд Гоцев**
Като разгледа докладваното от съдия **В. Стоянова**
КАНД № 16 по описа за 2013 година

За да се произнесе, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.63, ал.1 от ЗАНН, вр. с чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс.

Образувано е по касационна жалба на „Диана кабел ТВ”, ООД, ЕИК 128029350, Ямбол, депозирана чрез пълномощника си адвокат Д. Ставрев против решение № 514 от 07.12.2012г. на ЯРС по нахд № 1086/2012г., с което е оставено в сила НП № 41/28.08.2012г. на председателя на Съвета за електронни медии, с което на основание чл. 126 ал. 1, вр. с чл. 127 ал. 2 от ЗРТ е наложена на дружеството имуществена санкция в размер на 3000/три хиляди/ лева като правилно и законосъобразно.

Недоволен от така постановеното решение касаторът го обжалва като незаконосъобразно и иска неговата отмяна. Освен това сочи се, че никъде в рекламата не е посочена конкретна марка или вид алкохол, както и че се информира за ниската цена на алкохол предлаган в заведението. Излага доводи и за приложението на чл. 28 от ЗАНН.

В съдебно заседание касаторът, редовно и своевременно призован, не се явява, не изпраща представител.

Ответната страна, редовно и своевременно призована, в съдебно заседание не изпраща представител.

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
Съд. деловодител:

19

Участващият в процеса представител на ЯОП намира, че касационната жалба е неоснователна и иска оставяне в сила на решението на ЯРС.

Настоящият съдебен състав извършвайки касационна проверка на оспорваното решение за наличието на наведените в жалбата касационни основания, както и валидността, допустимостта и съответствието му с материалния закон, установи следното:

Жалбата е **ДОПУСТИМА** като подадена от страна, която има право и интерес да обжалва и в срока по чл.211 от АПК. Разгледана по същество се преценява като **ОСНОВАТЕЛНА**, по следните съображения:

Предмет на осъществявания съдебен контрол е решение № 514 от 07.12.2012г. на ЯРС по нахд № 1086/2012г., с което е оставено в сила НП № 41/28.08.2012г. на председателя на Съвета за електронни медии, с което на основание чл. 126 ал. 1, вр. с чл. 127 ал. 2 от ЗРТ е наложена на дружеството имуществена санкция в размер на 3000/три хиляди/ лева като правилно и законосъобразно.

ЯАС в настоящия си състав, след запознаване с доказателствата по делото счита, че ЯРС не е направил правилна преценка относно приложението на чл. 28 от ЗАНН.

В случая, ЯАС намира, че санкцията е за нарушение по чл. 88 т. 5 от ЗРТ във вр. с чл. 126 ал. 1 от ЗРТ, според които административно-наказателна отговорност носи този, който насърчава прекалената употреба на алкохол. Действително по ТВ"Диана кабел" е имало реклама на заведение, в която е казано, че алкохолът е само за 10 лева, но няма безспорни доказателства, че се касае за „прекалена“ употреба на алкохол.

От друга страна нарушението е извършено за първи път и от него не са настъпили значителни вреди, поради което макар и да има извършено административно нарушение неговата обществена опасност е явно незначителна и наложената глоба от 3000/три хиляди/ лв. е несъразмерно тежка и не отговаря като санкция на степента на обществена опасност на деянието, поради което това наказание е незаконосъобразно, а дружеството следва да се освободи от административнонаказателна отговорност.

Предвид горното решението на ЯРС се явява неправилно, тъй като първоинстанционния съд е извършил неправилна преценка за приложението на чл. 28 от ЗАНН и следва да бъде отменено.

Водим от горното и на осн. чл.221, ал. 2 от АПК, вр. с чл.63, ал.1 от ЗАНН, ЯАС, първи касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № 514 от 07.12.2012г. на ЯРС по нахд № 1086/2012г. и вместо него постановява:





20

ОТМЕНЯ НП № 41/28.08.2012г. на председателя на Съвета за електронни медии.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протестиране.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

2.

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
Съф. делопроизводител:



№ 514

РЕШЕНИЕ

07.12.2012 г.



гр. Ямбол

В ИМЕТО НА НАРОДА

ЯМБОЛСКИЯТ РАЙОНЕН СЪД – наказателно отделение, IX наказателен състав, в публично заседание на дванадесети ноември две хиляди и дванадесета година:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: НИКОЛАЙ КИРКОВ

Секретар В. Господинова,
като разгледа докладваното от съдия Кирков
НАХД №1086/2012г. по описа на ЯРС,
за да се произнесе взе предвид следното:

Съдебното производство е образувано по въззивна жалба на "Диана кабел ТВ" ООД гр.Ямбол-Ямбол против наказателно постановление № 41 /28.08.2012 издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което на дружеството на осн. чл.126, ал.1, вр. чл.127, ал.2 от ЗРТ, за нарушение на чл.88, т.5 от ЗРТ е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лв.

С жалбата се иска НП да бъде отменено. Твърди се, че дружеството не е извършило описаното в обжалваното наказателно постановление нарушение. Алтернативно се педира за "маловажен" случай и съответно приложимост на чл.28 от ЗАНН

В с.з. жалбата се поддържа от редовно упълномощен адвокат, който педира за отмяна на НП, по съображенията, подробно изложени в жалбата.

Въззиваемата страна, също редовно призована, чрез процесуалния си представител изразява становище, че жалбата е неоснователна. Счита, че събраните по делото доказателства установяват по безспорен начин извършеното нарушение, а в процедурата по установяване на нарушението и налагане на наказанието не са допуснати нарушения, имащи характера на съществени такива и представляващи основание за отмяна на НП. Педира НП да бъде потвърдено.

След цялостна преценка на представените по делото доказателства, съдът приема за установено от фактическа страна следното:

След представяне на записи от програмата на "Диана кабел ТВ" ООД с придружително писмо вх. №19-00-91 от 23.04.2012 на СЕМ била извършена проверка на същите, от свид. [REDACTED] при която се установило, че на 10.04.2012 г. от 19.25.57 до 20.15.34 по е било излъчено търговско съобщение със следното съдържание: Картина: Голям афиш- пано с надписи. На черен фон снимка на танцуваща жена и надписи с големи букви: Мъжки глас: Клуб "Валентин". Поп фолк гранд аванта парти. Всяка сряда. Докато камерата показва кадри от афиша звучат откъси от по- фолк изпълнения на Елена Паришева- "Тук и сега" и на Галена- "Дявола Сега Ме Кара". В лявата горна част на афиша : "Клуб" Valentin ". Надписи по цялата дължина на афиша: Фолк гранд аванта парти, Вляво: само за 10 лв. с най- добрата ретро музика, Вдясно: Марков алкохол на корем всяка сряда. Картина: Следват кадри от афиш, на който вместо надпис "сряда" има надпис " четвъртък". Всеки четвъртък. Мъжки глас1: "Ретро гранд аванти парти. Всеки метвъртък в клуб "Валентин" само срещу вход от 10 лв." Мъжки гласове: " Пиене на корем." Мъжки глас1: "Яко парти. Гранд аванта парти в клуб "Валентин". Всяка сряда и всеки четвъртък.. След като констатирала, че с излъчването на описаното търговско съобщение "Диана кабел ТВ" не е спазила разпоредбата на чл. 88, т.5 от ЗРТ, а именно, Рекламата и телевизионният пазар за алкохолни напитки не трябва да насърчават прекалената употреба на алкохолни напитки или да представят въздържанието или умереността в отрицателна светлина, на 02.07.2012 г. в сградата на СЕМ в гр. София свид. [REDACTED] съставила срещу дружеството акт за установяване на административно нарушение № 53/02.07.2012 г. в присъствието на упълномощено от управителя лице, екземпляр от който му бил връчен срещу подпис. На мястото на възражения, същият записал, че ще представи такива в законния срок, каквито били представени в СЕМ в

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА

Съд. деловодител:

писмен вид. Впоследствие, въз основа на АУАН било издадено наказателно постановление.

Горната фактическа обстановка се установи от показанията на разпитания по делото свидетел, както и от приетите писмени доказателства.

При така установената фактическа обстановка, съдът прави следните правни изводи:

Жалбата е с правно основание чл. 59, ал. 1 от ЗАНН, подадена в преклузивния срок по ал. 2 от този текст, от легитимиран субект и при наличие на правен интерес от обжалване, поради което е процесуално допустима, а по същество - **неоснователна**, поради следните съображения:

От процесуална страна съдът счита, че не са налице нарушения на процесуалните правила, които да водят до опорочаване на административно-наказателното производство по налагане на имуществена санкция на дружеството. АУАН в тази му част е издаден при спазване на императивните изисквания на чл.42 и 43 от ЗАНН и не създава неяснота относно нарушението, която да ограничава право на защита на жалбоподателя и да ограничава правото му по чл.44 от ЗАНН в три дневен срок от съставяне на акта да направи и писмени възражения по него. НП в тази му част съдържа реквизитите по чл.57 от ЗАНН и в него не съществуват пороци, водещи до накърняване правото на защита на жалбоподателя. Спазени са и сроковете по чл. 34 от ЗАНН.

От материална страна, от събраните по делото доказателства по безспорен начин се установява, че дружеството- жалбоподател е извършило нарушението на основание и на което е издадено и процесното наказателно постановление, с което е наложено административно наказание имуществена санкция, тъй като съгласно разпоредбата на чл.88,т.5 от ЗРТ Рекламата и телевизионният пазар за алкохолни напитки не трябва да насърчават прекалената употреба на алкохолни напитки или да представят въздържанието или умереността в отрицателна светлина. Конкретното деяние, с което дружеството- жалбоподател е осъществило фактическия състав на посочената за нарушена разпоредба, е че е излъчило търговско съобщение, съдържащо призив за консумация на "марков алкохол на корем само за 10 лв." и "само срещу вход от 10 лв. пиене на корем", с което се насърчава прекалената употреба на алкохолни напитки срещу ниска цена, поради което и правилно е била ангажирана административно наказателната му отговорност.

Относно възражението на процесуалния представител на жалбоподателя за приложение на разпоредбата на чл.28 от ЗАНН, съдът намира, че не са налице предпоставките за приложение на тази разпоредба, приемайки, че деянието не представлява "маловажен случай" на административно нарушение. Правилно административно наказващият орган е ангажирал отговорността на нарушителя, като изпълнявайки задълженията си по чл.27, ал.2 от ЗАНН е посочил, че в конкретния случай следва да бъде наложено наказание в минимален размер. Съдът намира, че след извършване на преценка на вида и тежестта на извършеното нарушение, отчитайки наличието на смекчаващи и отегчаващи вината обстоятелства е определил наказание, което съответства на тежестта на извършеното нарушение. В конкретния случай наложеното административно наказание напълно съответства на тежестта на извършеното нарушение и безспорно не е явно несправедливо. Не са налице основания за приложението на чл.28 от ЗАНН с оглед високата степен на обществена опасност на административното нарушение по чл.88,т.5 от ЗРТ. С излъчването на подобно търговско съобщение се засягат сериозно обществените отношения, свързани с живота и здравето на хората, поради което и в нормата на чл.126 от ЗРТ е определена по-висока степен на обществена опасност на административните нарушения, видно и от минималния размер на имуществената санкция от 3000 лв., в сравнение с обичайните случаи на административни нарушения по ЗРТ.

Наложено на жалбоподателя административно наказание по чл.126, ал.1 от ЗРТ е в минимален размер, предвиден в закона, като наказанието е определено правилно съобразно разпоредбата на чл.27 от ЗАНН, същото съответства на степента и тежестта на извършеното нарушение, поради което наказателното постановление следва да бъде потвърдено.

ВЪРХО СЪДЪТ
СЪДЪТ ПО АДМИНИСТРАТИВНО ПРАВО



Предвид гореизложеното и на основание чл. 63, ал. 1 от ЗАНН, съдът

Р Е Ш И :

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление № 41 /28.08.2012 издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което на "Диана кабел ТВ" ООД гр. Ямбол-Ямбол на осн. чл.126, ал.1, вр. чл.127, ал.2 от ЗРТ, за нарушение на чл.88, т.5 от ЗРТ е наложена имуществена санкция в размер на 3000 лв.

Решението може да се обжалва пред Административен съд - Ямбол, в 14 - дневен срок от получаване на съобщението, че е изготвено.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

Вярно с оригинала
Присъдата (решението)
влиза в сила на 05.03.2013
Съд. деловод тел



Одобрено с Рес. № 41 / 05.03.13г
Н-ГАС

11.09.12. - 205