

РЕШЕНИЕ

№ 1569

гр. София, 04.04.2011 г.



В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 11.03.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Наталия Ангелова

ЧЛЕНОВЕ: Весела Павлова

Полина Якимова

при участието на секретаря Цонка Вретенарова и при участието на прокурора Павлов, като разгледа дело номер **164** по описа за **2011** година докладвано от съдия Полина Якимова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

С решение, постановено на 18.11.2010 г. по н а х дело № 7664/2010г., Софийски районен съд, НК, 11 състав, е потвърдил наказателно постановление № 38/ 01.06.2010 г., издадено от председателя на Съвета за електронни медии, с което на „БИ ТИ ВИ МЕДИА ГРУП“ АД е наложена имуществена санкция в размер на 3 000 лв за нарушение на чл. 80, ал. 1 от Закона за радиото и телевизията за това, че на 04.04.2010 г. по програмата на БТВ е излъчена самопромоция – аудиовизуално търговско съобщение, в което е използвано знамето на Република България.

Решението е обжалвано от процесуален представител на санкционираното търговско дружество с оплаквания, че е постановено при неправилно прилагане на закона и съществено нарушение на процесуалните правила. Подателят на касационната жалба изразява несъгласие с извода на СРС, че надписът „България търси талант“ в началото и в края на самопромоционалното съобщение, е излъчен на фона на националното знаме на Република България. Счита, че необосновано СРС приема, е зелената ивица е най – дълга, а бялата – най – къса и настоява, че всички ивици са еднакви по дължина.

В писмени бележки по съществуващото на спора е изложено, че законодателят неслучайно е дефинирал понятието „самопромоция“ в ДР на ЗРТ като форма на рекламиране, с която доставчикът на медийни услуги рекламира собствените си стоки, услуги или програми. Това означава, че самопромоцията е самостоятелен вид съобщение, представляващо откъс от предаване с посочване на датата и часа на излъчване. Приравняването на понятията „реклама“ и „самопромоция“ би довело до обосноваване на забрана да се самопромоцират новините, доколкото с чл. 80 ЗРТ е въведена забрана в търговските съобщения да се използват гласовете и образите на действащи журналисти – водещи на новини.

Възражения срещу касационната жалба не са постъпили.

Ответникът, чрез представител по пълномощие, оспорва жалбата.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за нейната неоснователност.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира следното.

Съгласно чл. 218, ал. 1 от АПК съдът разглежда жалбата само на сочените касационни основания. На основание чл. 218, ал. 2 от АПК съдът следи служебно единствено за валидността и допустимостта на обжалваното решение, както и за нарушение на материалния закон.

От фактическа страна СРС приема, че надписът „България търси талант“ е излъчен на фона на националния флаг на Република България, излагайки подробни и обосновани съображения, че приложеният към жалбата до СРС стоп кадър представлява правоъгълник с широки хоризонтални ивици последователно отгоре надолу бяло, зелено и червено, като зелената ивица е най – дълга, а бялата – най – къса; границата между бялата и зелената ивица и зелената и червената е вълнообразна, а останалите граници /долна и горна/ са права линия. Така оформени, ивиците създават недвусмисленото впечатление, че представляват развято от вятъра знаме с цветовете на националния флаг. Съобразно чл. 15, ал. 2 и ал. 3 ЗДПНЗРБ националното знаме е трицветно – бяло, зелено и червено поле, поставени водоравно отгоре надолу, има правоъгълна форма и полетата на отделните цветове са с еднакъв размер. Споделя се от този състав на АССГ и изводът, че фонът на надписа „България търси талант“ явно и недвусмислено представлява националното знаме, доколкото има същата правоъгълна форма, трицветно е и се състои от бяло, зелено и червено поле, поставени водоравно отгоре надолу, при несъществено отклонение от правилото по чл. 15, ал. 3, изр. 2 от ЗДПНЗРБ, която определя, че полетата на отделните цветове са еднакви по размер и са разположени по хоризонтала на правоъгълника. В разглеждания случай фонът се състои от три ивици, които по цвят, размер и оформление напълно съответстват на националното знаме, а границата между ивиците е вълнообразна, с което се създава впечатлението, че знамето е развято от вятъра. Неоснователни са доводите, че различният размер на ивиците, респ. значително по – малката дължина на бялата ивица спрямо останалите прави изображението различно от националния флаг. Напротив, - търсено е и е постигнато именно впечатлението у непредубедения зрител, че е изобразено знамето на Република България, част от което е „отрязано“ от кадъра – горната част от бялата ивица и края на долната част от червения цвят на права линия, а не вълнообразни, тъй като изображението е на част от знаме, а не на неговата цялост.

След като конкретното търговско съобщение представлява реклама по смисъла на чл. 74, ал. 1 ЗРТ, включена в телевизионната програма с цел осигуряване самопромоция на услугата, предоставяна от БТВ в рамките на стопанската ѝ дейност – да популяризира новото предаване, административно – наказателният състав по чл. 80, ал.1 вр. чл. 126, ал. 1 ЗРТ е доказан.

Воден от гореизложеното и на основание чл. 221, ал. 2, пр. 1 и ал. 3 от АПК вр. с чл.63, ал.1, изр.2 от ЗАНН, съдът

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решението, постановено на 18.11.2010 г. по н а х
дело № 7664/ 2010 г., Софийски районен съд, НК, 11 състав.

Решението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:



ЧЛЕНОВЕ:



РЕШЕНИЕТО Е ПОСТАВНО В ЗАКОННА СИЛА НА 18.11.2010 г. РАЙОНЕН СЪД СЕКРЕТАР: 
--

РЕШЕНИЕ № 99

27

Дата: 18.11.2010

Град: София

В ИМЕТО НА НАРОДА

Софийски районен съд
На осемнадесети ноември

11 състав
две хиляди и десета година

В закрито заседание в следния състав:

Районен съдия: Иво Хинов

като разгледа

административно наказателно дело № 7 664 по описа за 2010 година

взе предвид следното:

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

С Наказателно постановление № 38/01.06.10 г на Председателя на съвета за електронни медии е наложена на "Би Ти Ви Медия Груп" ЕАД имуществена санкция в размер на 3 000 лв за нарушение на чл. 80 ал.1 от Закона за радиото и телевизията – за това, че на 04.04.2010 г по програмата на БТВ е излъчена самопромоция – аудиовизуално търговско съобщение, при което е използвано знамето на РБ.

Постъпила е жалба от санкционираното лице, в която се посочва, че наказателното постановление е издадено при нарушение на разпоредбите на ЗРТ, доколкото не е използвано знамето на РБ, а цветовете само го наподобяват, доколкото те не са еднакви по размер – а именно зеления и червения цвят преобладават, като се спазени пропорциите, залегнали в чл.15 ал.2 от Закона за държавния печат и националното знаме на Република България. Посочва, че този начален и финален кадър са част от концепцията на предаването за представяне на талантиливи българи. Моли да се отмени НП.

В съдебно заседание, чрез своя представител, поддържа жалбата, като поддържа доводите в жалбата.

Въззиваемата страна чрез представителя си оспорва жалбата, като посочва, че безспорно е доказано нарушение на чл.80 ал.1 ЗРТ. Счита, че цветовете не само наподобяват, но са и идентични с националния флаг. Моли да се потвърди наказателното постановление.

Софийски районен съд, след като разгледа жалбата, изложените в нея доводи и като се запозна с материалите по делото, намира за установено от фактическа страна следното:

Правилно и законосъобразно е установена фактическата обстановка по делото.

Жалбоподателят „БТВ Медия Груп“ ЕАД излъчва телевизионната програма на „БТВ“. На 04.04.2010 часа, в часовия интервал 18,58,16 – 18,58,39 часа е излъчено търговско съобщение, представляващо кадри, съдържащи картина и звук – а именно на фона на знамето на Република България се появява надпис „България търси талант“ в началото и в края на горепосочения времеви интервал. Между тези кадри са излъчени кадри с участници в предаването и диктор чете текст зад кадър, описващ подробности за предаването.

Тази фактическа обстановка се установява по безспорен начин от доказателствата по делото.

Предмет на спора е само дали надписът „България търси талант“ в началото и края на търговското съобщение е излъчен на фона на българското знаме или не.

Съдът приема, че този надпис е излъчен на фона на националния флаг на Република България. Основанията за това са следните.

Видно от приложената с жалбата стоп кадър, този фон представлява правоъгълник с широки хоризонтални ивици, последователно отгоре надолу „бяло“, „зелено“ и „червено“, като зелената ивица е най-дълга, а бялата е най-къса. Границата между бялата и зелената ивица и зелената и червената е вълнообразна, а останалите граници (горна и долна) са права линия.

Така оформени тези ивици създават недвусмислено впечатление, че представляват развято от вятъра знаме – с цветовете на националния флаг. Съобразно чл.15 ал.2 и ал.3 ЗДПНЗРБ националното знаме е трицветно – бяло, зелено и червено поле, поставени водоравно отгоре надолу, то има правоъгълна форма и полетата на отделните цветове са с еднакъв размер.

Т.е. фонът на надписа „България търси талант“ явно и недвусмислено представлява националното знаме. Този фон има същата правоъгълна форма, като националното знаме, като са спазени обичайните за националното знаме пропорции между хоризонтални и вертикални страни. Този фон се състои от три ивици, които по цвят, размер и оформление напълно съответстват на националното знаме. Нещо повече, границите между ивиците е вълнообразна, с което се създава впечатлението, че знамето е развято от вятъра.

Не са основателни доводите, че след като ивиците са с различен размер и най-вече след като бялата ивица е значително по-малка по дължина от останалите ивици, то не е налице изображение на националния флаг. Напротив – търсено е и е постигнато несъмнено впечатление, че е изобразен националния флаг – като част от него е „отрязан“ от кадъра – а именно горната част от бялата ивица и края на долната част на червената ивица. Поради това горната граница на белия цвят и долната граница на червения цвят са права линия, а не вълнообразни – именно защото е изобразено част от знамето, а не знаме в неговата цялост.

При така установената фактическа обстановка съдът достигна до следните правни изводи.

Съобразно чл.80 ал.1 ЗРТ: „В търговските съобщения не могат да се използват ... знамето ... на Република България“.

Съобразно чл.72 ЗРТ „Търговските съобщения са аудио-визуални търговски съобщения и търговски съобщения в радиоуслуги“.

Съобразно чл. 74 ал.1 ЗРТ „Реклама е форма на търговско съобщение, придружаващо или включено в аудио-визуално или радиопредаване срещу заплащане или подобно възнаграждение ... с цел осигуряване на самопромоция на ... частно предприятие ... във връзка ... стопанска дейност, ... имащо за цел да се популяризира доставянето на ... услуги...“

В случая е несъмнено, че процесното предаване представлява „търговско съобщение“ по смисъла на ЗРТ, доколкото представлява реклама, включена в телевизионна програма, с цел осигуряване на самопромоция на услуга, предоставяна от БТВ в рамките на стопанската ѝ дейност – а именно да популяризира новото предаване.

Поради това следва да се приеме, че деянието е извършено и то представлява нарушение.

Правилно е приложен санкционният закон – чл. 126 ал.1 вр чл.88 ал.1 ЗРТ, като е наложена минималната предвидена в закона санкция от 3 000 лв.

Поради това наказателното постановление следва да се потвърди. Също така при служебната проверка на атакуваното постановление съдът не откри съществени процесуални или материално-правни пороци, които да доведат до неговата

отмяна – доколкото наказателното постановление е издадено от компетентния за това орган, при спазване на предвидените от закона формални предпоставки за това, при спазване на предвидената от закона процедура, като то притежава изискваните от закона реквизити и санкционира реално извършено от санкционираното лице деяние, което деяние представлява административно нарушение, като е определено наказание от вида, който е предвиден в закона и в размер, при стриктно спазване на законовите изисквания.

Воден от горното и на основание чл. 63, ал. 1 от ЗАНН Софийски Районен Съд

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № 38/01.06.10 г на Председателя на съвета за електронни медии, с което е наложена на “Би Ти Ви Медия Груп” ЕАД имуществена санкция в размер на 3 000 лв за нарушение на чл. 80 ал.1 от Закона за радиото и телевизията – за това, че на 04.04.2010 г по програмата на БТВ е излъчена самопромоция – аудиовизуално търговско съобщение, при което е използвано знамето на РБ.

Решението може да се обжалва пред СГС в 14-дневен срок от получаване на съобщението за изготвянето му.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

РЕШЕНИЕТО Е СЪГЛАСНО С ЗАКОНА
СЪДА НА *ОКОН. ЛОАН*
РАЙОНЕН СЪД
СЕКРЕТАР: *[Signature]*

Д.с. 22-11 2010

