

РЕШЕНИЕ

№ 20225489

гр. София, 23.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НО, 16-и състав в публично съдебно заседание на двадесет и втори юли две хиляди и двадесета година в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: ДАНИЕЛА ТОШЕВА

при участието на секретаря Мария Харизанова, като разгледа докладваното от съдията а. н. д. № 16439 по описа за 2019 г., за да се произнесе, взе предвид следното:

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

Образувано е по жалба на Българско национално радио /БНР/, ЕИК 000672343, подадена чрез адв., срещу наказателно постановление /НП/ № РД-10-27/02.10.2019 г., издадено от Председателя на Съвета за електронни медии /СЕМ/, с което на жалбоподателя на основание чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/ е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 20 000 /двадесет хиляди/ лева за нарушение на чл. 17, ал. 2, вр. чл. 10, ал. 1, т. 2 от ЗРТ.

С жалбата се иска цялостна отмяна на процесното НП като незаконосъобразно и неправилно, издадено при допуснати съществени процесуални нарушения и в противоречие на материалния закон. В условията на евентуалност се моли наложената имуществена санкция да бъде намалена до законоустановения минимум.

В съдебно заседание жалбоподателят, редовно призован, се представлява от юрк. която поддържа жалбата и по

изложенията в нея съображения моли за отмяна на процесното наказателно постановление.

Въззиваемата страна - СЕМ, редовно призована, се представлява от юрк. , която оспорва жалбата и моли обжалваното НП да бъде потвърдено като законосъобразно и правилно, като излага доводи в писмени бележки. Претендира разности за юрисконсултско възнаграждение.

Съдът, след като обсъди събраните по делото доказателства поотделно и в тяхната съвкупност и съобрази доводите на страните, приема за установено от фактическа страна следното:

Българското национално радио /БНР/ притежава индивидуални лицензии № 1-063-01 за доставяне на радиоуслуги чрез електронни съобщителни мрежи за наземно радиоразпръскване на следните радиопрограми: „Хоризонт“, „Христо Ботев“, „Радио Благоевград“, „Радио Бургас“, „Радио Варна“, „Радио Видин“, „Радио Пловдив“, „Радио София“, „Радио Стара Загора“, „Радио Шумен“. Съгласно чл. 2.1.2 от Общите условия на посочените индивидуалните лицензии, при осъществяване на дейността си лицензираният /БНР/ се ръководи от принципа за гарантиране правото на информация.

Съгласно индивидуална лицензия № 1-063-01-01 лицензираният /БНР/ се задължава да доставя радиoproграма с наименование „Хоризонт“ на територията на Република България ежедневно, с продължителност 24 часа, с програмни характеристики, свързани с изпълнението на определен обем предавания, като новини, актуални предавания, образователни предавания, културни, научни, религиозни, детски и младежки предавания, предавания, подпомагащи интеграцията на групи в неравностойно положение и на рискови групи, предавания, предназначени за български граждани, за които българският език не е майчин, и други.

На 13.09.2019 г. служители на Съвета за електронни медии /СЕМ/ извършили проверка чрез Интегрираната система за мониторинг на СЕМ, при която било установено, че на 13.09.2019 г. програма „Хоризонт“ на БНР не се е излъчвала в периода от 06:00:02 до 10:34:11 часа, като отново имало прекъсване от 10:38:08, след което програмата се разпространявала без прекъсване от 10:41:49 часа. От

Интегрираната система за мониторинг на оптичен носител CD бил свален записът на честота 103.00 MHz за гр. София за посочения времеви интервал. За констатациите от проверката бил съставен Констативен протокол № РД-22 17-00-23/13.09.2019 г.

Във връзка със съобщение на БНР за предварително планирана техническа профилактика на предавателите на програма „Хоризонт“ на 13.09.2019 г. от 06:00 до 11:00 часа и установеното спиране на излъчването на програмата на територията на цялата страна председателят на СЕМ с писмо с вх. № 04-09-26/13.09.2019 г. изискал от председателя на Комисията за регулиране на съобщенията /КРС/ информация относно предварително планирана профилактика за поетапно или едновременно изключване на всички предавателни мощности, излъчващи програма „Хоризонт“. В отговор, с писмо с изх. № 04-09-26/16.09.2019 г. председателят на КРС информирал СЕМ, че Комисията за регулиране на съобщенията не била предварително уведомена от БНР за планираната техническа профилактика на предавателите, както и за спиране излъчването на програма „Хоризонт“ на БНР на територията на цялата страна. В КРС била постъпила информация от „НУРТС България“ ЕАД, че на 13.09.2019 г. била планирана годишна техническа профилактика само за три обекта - РРТС „Белоградчик“, РРТС „Ивайловград“ и РРТС „Трещеник“, от които се излъчва програма „Хоризонт“ на БНР.

С писмо № РД-22 17-00-23/13.09.2019 г. Съветът за електронни медии изискал от генералния директор на БНР информация относно предварително съгласувана с КРС профилактика, налагаща едновременното изключване на всички предавателни мощности, излъчващи Хоризонт. В отговор, с писмо с изх. № 20-547/13.09.2019 г. генералният директор на БНР обяснил, че профилактирането на студийния комплекс на програма „Хоризонт“ се е наложило, тъй като били установени проблеми с оптичната връзка между БНР и предавателите, както и тъй като при проведен регулярен мониторинг на предавателите се наложила профилактика на същите, за което приложил уведомление от 11.09.2019 г. и докладна записка от 13.09.2019 г. на инж. Пламен Костов - директор на дирекция „Техника“ в БНР, които били положително резолирани от генералния директор.

На 13.09.2019 г. служители на Комисията за регулиране на съобщенията, в присъствието на техническия директор на БНР,

извършили проверка във връзка с установеното прекъсване на излъчването на програма „Хоризонт“ на 13.09.2019 г. на територията на цялата страна. Установило се, че според БНР проблемът бил в оптичната свързаност между централната апаратна на БНР, находяща се в гр. София, бул. „Драган Цанков“ № 4, и телевизионната кула на „НУРТС България“ ЕАД на бул. „Пейо Яворов“. Програма „Христо Ботев“ и програма „Хоризонт“ използвали един и същ оптичен пренос между БНР и „НУРТС България“ ЕАД, като на 13.09.2019 г. ефирното излъчване на програма „Христо Ботев“ не е прекъсвало. В БНР не е била получавана информация от „НУРТС България“ ЕАД за извършване на техническа профилактика на 13.09.2019 г. или за спиране на предавателите на БНР. В интернет платформата на БНР излъчването на програма „Хоризонт“ на 13.09.2019 г. не е прекъсвало. За установените обстоятелства от извършената проверка бил съставен Констативен протокол № С-АМ-097/13.09.2019 г.

На 20.09.2019 г. с писмо с изх. № НД-02 17-00-26/20.09.2019 г. от СЕМ генералният директор на БНР бил поканен да се яви лично или чрез представител в сградата на СЕМ за съставяне на акт за установяване на административно нарушение /АУАН/.

Въз основа на установеното при извършената от СЕМ проверка, свид. _____, на длъжност главен инспектор в СЕМ, в присъствието на двама свидетели на установяване на нарушението и на упълномощено от БНР лице, съставила АУАН № НД-01-32/26.09.2019 г. срещу Българското национално радио за това, че на 13.09.2019 г. за времето от 06:00:02 до 10:34:11 ч. и от 10:38:08 до 10:41:49 ч. е допуснало да не се предоставят за разпространение предаванията на програма „Хоризонт“ чрез електронни съобщителни мрежи за наземно аналогово радиоразпръскване на територията на Република България, с което е нарушило основния принцип да гарантира правото на информация на българските граждани чрез непрекъснато разпространение на своята основна програма, с което извършило нарушение на чл. 17, ал. 2, вр. чл. 10, ал. 1, т. 2 ЗРТ. Актът бил предявен и връчен на упълномощен представител на БНР, който го подписал без възражения. В срока по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН не постъпили и писмени възражения.

Въз основа на съставения АУАН, при идентичност на описаното нарушение и дадената му правна квалификация, било

издадено обжалваното НП № РД-10-27/02.10.2019 г. от Председателя на СЕМ, с което на жалбоподателя на основание чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 от ЗРТ била наложена имуществена санкция в размер на 20 000 лева. В него административнонаказващият орган изложил мотиви относно индивидуализацията на наложеното административно наказание, като приел, че с оглед тежестта на нарушението и вредоносните му последици, следва да се наложи санкция в максимален размер, тъй като извършеното деяние за значителен период от време пречатвало аудиторията от гарантираното ѝ от Конституцията право на информация и се характеризира с особено висока степен на обществена опасност, представлява грубо нарушение на основен принцип за осъществяване на дейността на обществения доставчик. В тази връзка наказващият орган посочил, че по повод процесното нарушение били извършени проверки и от други органи /ВКП и КРС/, при които не били констатирани никакви технически проблеми или други форсмажорни обстоятелства, довели до невъзможност за осигуряване на разпространението на програма „Хоризонт“ на територията на цялата страна. Атакуваното наказателно постановление било връчено на БНР на 02.10.2019 г., като жалбата срещу него е постъпила в СЕМ на 09.10.2019 г.

Изложената фактическа обстановка съдът прие за установена от събраните по делото гласни доказателствени средства – показанията на свидетеля /актосъставител/; от приобщените по делото писмени доказателства – писма от и до СЕМ, Констативен протокол № С-АМ-097/13.09.2019 г., Констативен протокол № РД-22 17-00-23/13.09.2019 г., индивидуални лицензи за доставяне на радиоуслуги № 1-063-01, № 1-063-01-01, № 1-063-01-02, Решение № РД-05-50/24.04.2019 г. на СЕМ, Заповед № РД-13-14/05.02.2019 г. на председателя на СЕМ, пълномощно, докладна записка от 13.09.2019 г., уведомление от 11.09.2019 г.; както и от приобщеното по делото вещественно доказателство - 1 брой оптичен носител CD-R със запис от 13.09.2019 г. на честота 103.0 MHz за гр. София.

Съставът на съда изцяло кредитира показанията на свидетеля като намира същите за последователни, логични, незаинтересовани, вътрешно непротиворечиви и подкрепени от доказателствените материали по делото.

По отношение на писмените и веществените доказателства съдът намира, че същите са непротиворечиви в своята цялост и

УФ

изясняват фактичката обстановка по начина, възприет от съда, поради което ги кредитира изцяло.

Съвкупният анализ на всички доказателствени материали позволява на съда да установи изложените по-горе фактически обстоятелства, като същите са непротиворечиви помежду си и не се налага обсъждането им по реда на чл. 305, ал. 3, изр. 2 от НПК.

При така установената фактичката обстановка, съдът достигна до следните изводи от правна страна:

Жалбата срещу наказателното постановление е подадена в установения в чл. 59, ал. 2 от ЗАНН 7-дневен срок от легитимирано лице срещу акт, подлежащ на съдебен контрол, поради което се явява процесуално допустима.

Разгледана по същество, жалбата е частично основателна.

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 следва да провери законността, т.е. дали правилно е приложен както процесуалният, така и материалният закон, независимо от основанията, посочени от жалбоподателя - арг. от чл. 314, ал. 1 от НПК, вр. чл. 84 от ЗАНН.

В изпълнение на това си правомощие съдът служебно констатира, че процесният АУАН е издаден от компетентно длъжностно лице - главен инспектор при СЕМ, който е определен със Заповед № РД-13-14/05.02.2019 г. на председателя на СЕМ да съставя АУАН, с което е спазено изискването на чл. 37, ал. 1, б. „б“ от ЗАНН. Атакуваното НП също е издадено от компетентен орган - председателя на Съвета за електронни медии, съгласно правилото на чл. 127, ал. 2 от ЗРТ. Спазени са и давностните срокове по чл. 34, ал. 1 и ал. 3 от ЗАНН за съставяне на АУАН и издаване на НП.

Съдът намира, че двата процесуални акта съдържат визираните в чл. 42 и чл. 57, ал. 1 от ЗАНН като минимално изискуемо съдържание реквизити. Нарушението е ясно описано, посочени са датата и мястото на извършването му и обстоятелствата, при които е извършено, като е дадена и съответната правна квалификация. В тази връзка възражението на жалбоподателя за неясно и неточно описание на нарушението се явява неоснователно.

Съставът на съда констатира, че не са налице допуснати нарушения при съставянето и връчването на АУАН, доколкото

същият е съставен в присъствието на двама свидетели на установяване на нарушението и на упълномощено от БНР лице. Актът е подписан от последните и от актосъставителя и е връчен на пълномощника на БНР. От своя страна, процедурата по връчване на обжалваното НП също е редовно извършена.

Административнонаказателната отговорност на жалбоподателя е ангажирана на осн. чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 ЗРТ за нарушение на чл. 17, ал. 2, вр. чл. 10, ал. 1, т. 2 от ЗРТ. Разпоредбата на чл. 17, ал. 2 от ЗРТ предвижда задължение за доставчиците на медийни услуги да не допускат създаване или предоставяне за разпространение на предавания в нарушение на принципите на чл. 10 от ЗРТ. Принципите за осъществяване на дейността на доставчиците на медийни услуги са регламентирани в чл. 10, ал. 1 от Закона, като един от тях е гарантиране на правото на информация на гражданите /т. 2/.

Българското национално радио, с оглед разпоредбата на чл. 6, ал. 3 от ЗРТ, е национален обществен доставчик на радиоуслуги, като заедно с Българската национална телевизия, са едни от основните средства за осъществяване правото на информация на българските граждани.

Съгласно чл. 44, ал. 1, ал. 2 и ал. 4 от ЗРТ разпространението на програмите на БНР се извършва чрез електронни съобщителни мрежи и/или съоръжения за наземно аналогово радиоразпръскване, които са собственост на БНР, или въз основа на договор с предприятие, предоставящо електронни съобщителни услуги. Държавата взема необходимите мерки за гарантиране разпространението на програмите на БНР на цялата територия на страната при осъществяване на политиката в областта на електронните съобщения. Средствата за изпълнение на дейностите по ал. 1 се осигуряват от държавния бюджет.

Българското национално радио осъществява радио дейност като национален обществен оператор въз основа на лицензии, издадени без конкурс (чл. 105, ал. 3 от ЗРТ), като Съветът за електронни медии е издал на БНР индивидуални лицензии за следните радиопрограми: „Хоризонт“, „Христо Ботев“, „Радио Благоевград“, „Радио Бургас“, „Радио Варна“, „Радио Видин“, „Радио Пловдив“, „Радио София“, „Радио Стара Загора“, „Радио Шумен“.

Съгласно индивидуална лицензия № 1-063-01-01 лицензиарият /БНР/ се задължава да доставя радиопрограма с

наименование „Хоризонт“ ежедневно, с 24-часова продължителност, национален териториален обхват и програмни характеристики, свързани с изпълнението на определен обем предавания. В тази лицензия е предвидено задължение на БНР за предоставяне на програмно време в съответствие с разпоредбите на чл. 51, чл. 52, чл. 53 и чл. 54 от ЗРТ.

Разпоредбата на чл. 51 от ЗРТ предвижда задължение за БНР незабавно и безвъзмездно да предостави при поискване програмно време за служебни съобщения на представители на държавни органи в случаи на бедствие или на непосредствена заплаха за живота, сигурността и здравето на населението или на отделни лица. С оглед разпоредбата на чл. 52 от ЗРТ право на обръщение по БНР имат президентът на републиката, председателят на Народното събрание, министър-председателят, главният прокурор и председателите на Конституционния съд, на Върховния административен съд и на Върховния касационен съд.

От приобщените по делото индивидуални лицензии № 1-063-01-01 /за програма „Хоризонт“/ и № 1-063-01-02 за доставяне на радиoproграма с наименование „Христо Ботев“ е видно, че само в първата лицензия е предвидено задължение за БНР да предоставя програмно време в съответствие с разпоредбите на чл. 51, чл. 52, чл. 53 и чл. 54 от ЗРТ. Такова задължение не е предвидено в лицензията за програма „Христо Ботев“. Поради това, съставът на съда намира за неоснователно възражението на жалбоподателя, че посредством другата програма с национален териториален обхват - „Христо Ботев“ е било гарантирано правото на информация на гражданите.

При така съществуващата правна рамка и с оглед специфичния статут на Българско национално радио, в качеството му на национален обществен доставчик на радиоуслуги, при осъществяването на дейността си БНР следва да се ръководи от принципите, визирани в чл. 10, ал. 1 от ЗРТ, и конкретно от този по чл. 10, т. 2 от ЗРТ - да гарантира правото на информация на българските граждани.

Безспорно е, че Българското национално радио се характеризира не само като обществен доставчик на радиоуслуги, но и като национална институция за информация /в този смисъл Решение № 10 от 25.06.1999 г. на КС по конст. дело № 36/98 г./ В тази връзка, с оглед институционалния характер на БНР, неговото въздействие върху общественото мнение и върху обществените процеси, следва да бъде отчетено значението на разпространението

на радиопрограма „Хоризонт“ и обстоятелството, че единствено ефирът на тази радиопрограма се ползва за предоставяне на информация за позицията на държавни органи в случай на бедствие или на непосредствена заплаха за живота, сигурността и здравето на населението или на отделни лица, а също така и съгласно чл. 52 от ЗРТ е гарантирано правото на обръщение на президента на републиката, председателя на Народното събрание, министър-председателя, главния прокурор и председателите на КС, на ВАС и на ВКС, както и прякото предаване на пленарни заседания по решение на НС. Ето защо, със спиране доставянето чрез аналогово ефирно разпространение на програма „Хоризонт“ на територията на страната се засягат охраняваните с нормите на Конституцията и закона обществени отношения и ценности, свързани с правото да се предоставя и получава информация, с правото на изразяване и със защитата на живота и здравето на гражданите в ситуация на непосредствена заплаха или бедствие.

По настоящото административнонаказателно дело, от обективна страна, безспорно се установява, че на 13.09.2019 г. за времето от 06:00:02 до 10:34:11 часа и от 10:38:08 до 10:41:49 часа БНР е допуснало спиране доставянето чрез електронни съобщителни мрежи за наземно аналогово радиоразпръскване на радиопрограма „Хоризонт“ на територията на цялата страна. От писмените доказателства, приобщени по делото, е видно, че като причина за това от БНР са посочили необходимостта от профилактиране на студийния комплекс на програма „Хоризонт“, поради проблеми с оптичната връзка между централната апаратна на БНР, находяща се в гр. София, бул. „Драган Цанков“ № 4, и телевизионната кула на „НУРТС България“ ЕАД на бул. „Пейо Яворов“. От приложения по делото констативен протокол № С-АМ-097/13.09.2019 г. се установява, че програмите „Хоризонт“ и „Христо Ботев“ използват един и същ оптичен пренос между БНР и „НУРТС България“ ЕАД, но на 13.09.2019 г. ефирното излъчване на програма „Христо Ботев“ не е прекъсвало за разлика от това на програма „Хоризонт“. По делото категорично се доказва и обстоятелството, че за 13.09.2019 г. е била планирана профилактика единствено и само на три предавателя в Белоградчик, Ивайловград и Трещеник. Следователно за 13.09.2019 г. профилактика едновременно на всички предаватели, разпространяващи програма „Хоризонт“, не е планирана и не е реализирана, а планираната такава за посочените три предавателя е невъзможно да се отрази на излъчването на

радиопрограмата на територията на цялата страна. От доказателствата по делото не се доказва да са налице форсмажорни обстоятелства или технически проблеми, довели до невъзможност програмата „Хоризонт“ да се разпространява съгласно условията на издадената на БНР индивидуална лицензия - на територията на цялата страна, ежедневно, 24 часа в денонощието. Впрочем, до този извод стигат и другите органи /ВКП, КРС и НС/, извършили проверки по случая.

За пълнота на изложението следва да се посочи, че дори да е бил налице технически проблем, каквато според БНР е била причината за спиране излъчването на програма „Хоризонт“, то генералният директор на БНР е бил уведомен за това от техническия директор на БНР още на 11.09.2019 г. и е могъл да предприеме необходимите действия за преустановяване на проблема. Не е ясно защо, в хипотезата на проблем в оптичния кабел, както се твърди от БНР, радиопрограмата „Хоризонт“ не е продължила да се излъчва чрез допълнително подсигурени връзки, включително чрез радиорелейна такава. В случая няма данни да са били предприемани каквито и да било действия за възстановяване излъчването на радиопрограмата, а обстоятелството, че програмата е била разпространявана в интернет, не води до спиране на допуснатото нарушение, доколкото нито ЗРТ, нито издадената въз основа на него индивидуална лицензия за доставяне на радиопрограма „Хоризонт“ предвиждат хипотеза на „заместващо“ разпространение на програми. Българското национално радио е задължено да разпространява радиопрограма „Хоризонт“ 24 часа в денонощието, 365 дни в годината, в продължение на срока на индивидуалната лицензия, именно чрез електронни съобщителни мрежи на наземно аналогово радиоразпръскване. Обстоятелството, че програмата е разпространявана в интернет платформата на БНР може да се цени единствено като смекчаващо отговорността обстоятелство при индивидуализация на наказанието.

По изложените съображения, съдът приема, че като на 13.09.2019 г. за времето от 06:00:02 до 10:34:11 часа и от 10:38:08 до 10:41:49 часа е допуснало да не се предоставят за разпространение предаванията на програма „Хоризонт“ чрез електронни съобщителни мрежи за наземно аналогово радиоразпръскване на територията на Република България, БНР е нарушило принципа да гарантира правото на информация на българските граждани и е

допуснало вмененото му административно нарушение по чл. 17, ал. 2, вр. чл. 10, ал. 1, т. 2 от ЗРТ.

Доколкото отговорността на юридическите лица е обективна и безвиновна не следва да се обсъжда въпросът за субективната страна на деянието.

Настоящият съдебен състав намира, че в случая не са налице предпоставките на чл. 28 от ЗАНН, доколкото деянието не се отличава с по-ниска степен на обществена опасност от обикновените случаи на извършени нарушения от този вид.

При така установеното съдът достига до извода, че наказващият орган правилно е приложил санкционната норма на чл. 126, ал. 1 от ЗРТ, която за нарушение на разпоредбата на чл. 17 от ЗРТ предвижда налагане на административно наказание „имуществена санкция“ на доставчиците на медийни услуги в размер от 3000 до 20 000 лв. В случая административнонаказващият орган /АНО/ е наложил санкция в максимален размер, като е изложил мотиви за това в издаденото НП. Настоящият състав принципно споделя преценката на АНО досежно степента и сериозността на допуснатото от жалбоподателя нарушение, но намира, че налагайки на нарушителя наказание „имуществена санкция“ в максималния размер от 20 000 лева, наказващият орган неправилно е приложил разпоредбата на чл. 27, ал. 2 от ЗАНН. В конкретния казус като смекчаващи отговорността следва да се приемат обстоятелствата, че нарушението е прецедент в историята на Българското национално радио /нарушението е за пръв път/ и като такова е било обект на множество проверки от различни държавни органи, слушателите на радиото все пак са били предварително уведомени за планираното спиране на излъчването на програма „Хоризонт“, а и гражданите с достъп до интернет са имали възможност да възприемат разпространяваната чрез предаването информация, тъй като в процесния времеви период „Хоризонт“ се е излъчвал в интернет платформата на БНР. След задълбочена преценка на горните обстоятелства и характера и значението на отношенията, които жалбоподателят е засегнал с допуснатото нарушение, този състав на съда намира, че „имуществена санкция“ в размер на 10 000 /десет хиляди/ лева, е достатъчна за постигане на целите, визирани в чл. 12 от ЗАНН, както по отношение на личната, така и по отношение на генералната превантивна функция на наказанието и би се явила в пълна степен съответна на извършеното деяние.

С оглед на всичко изложено дотук, съставът на съда намира, че обжалваното наказателно постановление следва да бъде изменено в частта относно размера на наложеното административно наказание, като размерът на имуществената санкция бъде намален на 10 000 лева, и потвърдено в останалата му част.

По разноските:

По въпроса за разноските по делото и с оглед неговия изход, съдът намира, че претенцията на въззиваемата страна за присъждане на юрисконсултско възнаграждение на наказващия орган е основателна, като същото следва да бъде определено в размер на 100 лева, на основание чл. 63, ал. 5 от ЗАНН, във вр. с чл. 37, ал. 1 от Закона за правната помощ, във вр. с чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ.

По изложените съображения и на основание чл. 63, ал. 1 от ЗАНН, СЪДЪТ

РЕШИ:

ИЗМЕНЯ наказателно постановление № РД-10-27/02.10.2019 г., издадено от Председателя на Съвета за електронни медии, с което е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 20 000 /двадесет хиляди/ лева като **НАМАЛЯВА** размера на наложеното административно наказание „имуществената санкция“ на 10 000 /десет хиляди/ лева.

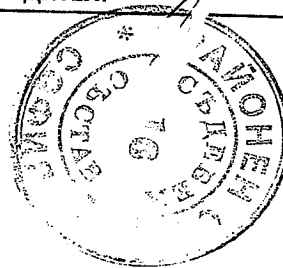
ПОТВЪРЖДАВА наказателното постановление в останалата му част.

ОСЪЖДА, на основание чл. 63, ал. 5, вр. ал. 3 ЗАНН, **БЪЛГАРСКО НАЦИОНАЛНО РАДИО**, ЕИК 000672343, да заплати на Съвета за електронни медии със седалище в гр. София сумата от 100 /сто/ лева, представляваща възнаграждение за процесуално представителство пред въззивната инстанция.

Решението подлежи на обжалване по реда на Глава XII от АПК пред Административен съд – София град в 14-дневен срок от датата на получаване на съобщението, че решението е изготвено.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

РЕШЕНИЕТО Е ВЛЯЗЛО В ЗАКОННА
СИЛА НА 10.05.2012
РАЙОНЕН СЪДИЯ:
ДЕЛОВОДИТЕЛ:



РЕШЕНИЕ

№ 3158

гр. София, 10.05.2022г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 08.04.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Росица Цветкова
ЧЛЕНОВЕ: Снежанка Кьосева
Ева Пелова

при участието на секретаря Спасина Иванова и при участието на прокурора Моника Малинова, като разгледа дело номер **2609** по описа за **2022** година докладвано от съдия Снежанка Кьосева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл.63, ал.1 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на Съвета за електронни медии /СЕМ/, с адрес в гр.София, представляван от председателя Б.Жотева чрез процесуален представител против решение № 20225489 от 23.12.2021г., постановено от СРС, НО, 16-ти състав по нахд № 16439/2019г., с което е изменено наказателно постановление /НП/ № РД-10-27/02.10.2019г., издадено от председателя на СЕМ, с което на Българско национално радио /БНР/, на основание чл.126, ал.1 във вр. с чл.127, ал.2 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/ е наложено административно наказание имуществена санкция в размер на 20000,00 лв., за нарушение на чл.17, ал.2 във вр. с чл.10, ал.1, т.2 от ЗРТ, като е намален размера на имуществената санкция от 20000,00 лв. на 10000,00 лв. и в останалата част НП е потвърдено.

Касаторът моли оспореното решение да бъде отменено в частта, с която е намален размера на имуществената санкция като неправилно и постановено в несъответствие с материалния закон.Твърди се, че изложените от съда смекчаващи вината обстоятелства не следва да се взимат предвид при определяне размера на санкцията, тъй като нарушението е допуснато от националния обществен доставчик Българско национално радио, в програмата, в чиято лицензия са предвидени всички

общественозначими задължения, при липсата на каквито и да било непреодолими технически причини за спиране на сигнала на програма Хоризонт на територията на цялата страна за почти пет часа. Направено е искане за потвърждаване на НП изцяло.

В съдебно заседание касаторът не се представлява. С молба от процесуален представител поддържа доводите в касационната жалба и претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Ответната страна с писмен отговор от генералния директор на БНР и в съдебно заседание чрез упълномощени представители оспорва жалбата. Сочи, че искането с жалбата противоречи на основните принципи за индивидуализация на наказанието, с които районният съд се е съобразил при определяне размера на санкцията. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Заклучението на прокурора е, че жалбата е неоснователна и недоказана, а решението на СРС правилно и законосъобразно.

Предмет на касационно оспорване е решение № 20225489 от 23.12.2021г., постановено от СРС, НО, 16-ти състав по нахд № 16439/2019г.. Оспорването е допустимо, тъй като е предявено от страна с право на жалба /арг. чл.210, ал.1 от АПК, в предвидения от закона 14-дневен преклузивен срок /чл.211, ал.1 от АПК/ и касае решение на районния съд, което съгласно чл.63в от ЗАНН може да се обжалва с касационна жалба пред административния съд по реда на АПК на основанията по НПК. В правомощията на касационния съд е да се произнесе по основателността на жалбата, както и да провери служебно допустимостта и действителността на решението и неговото съответствие с материалния закон според установените фактически обстоятелства /арг. чл.218 във вр. с чл.220 от АПК /.

СРС е приел за установена следната фактическа обстановка:

Българското национално радио притежава индивидуални лицензии за доставяне на радиоуслуги чрез електронни съобщителни мрежи за наземно радиоразпръскване на следните радиопрограми: „Хоризонт“, „Христо Ботев“, „Радио Благоевград“, „Радио Бургас“, „Радио Варна“, „Радио Видин“, „Радио Пловдив“, „Радио София“, „Радио Стара Загора“, „Радио Шумен“. Съгласно чл.2.1.2 от Общите условия на посочените индивидуалните лицензии, при осъществяване на дейността си лицензираният се ръководи от принципа за гарантиране правото на информация.

Съгласно индивидуална лицензия № 1-063-01-01 лицензираният /БНР/ се задължава да доставя радиопрограма с наименование „Хоризонт“ на територията на Република България ежедневно, с продължителност 24 часа, с програмни характеристики, свързани с изпълнението на определен обем предавания, като новини, актуални предавания, образователни

28

предавания, културни, научни, религиозни, детски и младежки предавания, предавания, подпомагащи интеграцията на групи в неравностойно положение и на рискови групи, предавания, предназначени за български граждани, за които българският език не е майчин, и други.

На 13.09.2019г. служители на СЕМ извършили проверка чрез Интегрираната система за мониторинг на СЕМ, с която било установено, че на 13.09.2019г. програмата „Хоризонт” на БНР не се е излъчвала в периода от 06:00:02 ч. до 10:34:11 ч. и от 10:38:08 ч. до 10:41:49 ч., след което програмата се разпространявала без прекъсване. От системата на оптичен носител CD бил свален записът на честота 103.00 М. за гр.София за посочения времеви интервал, а за констатациите от проверката бил съставен Констативен протокол.

По повод съобщение на БНР за предварително планирана техническа профилактика на преподавателите на програма „Хоризонт” на 13.09.2019г. от 06:00 ч. до 11:00 ч. и установеното спиране на излъчването на програмата на територията на цялата страна председателят на СЕМ с писмо изискал от председателя на Комисията за регулиране на съобщенията /КРС/ информация за предварително планирана профилактика за поетапно или едновременно изключване на всички предавателни мощности, излъчващи програма „Хоризонт”. С писмо - отговор председателят на КРС информирал СЕМ, че КРС не е била предварително уведомена от БНР за планираната техническа профилактика на преподавателите, както и за спиране излъчването на програма „Хоризонт” на БНР на територията на цялата страна. В КРС била постъпила информация от "НУРТС България" ЕАД, че на 13.09.2019г. била планирана годишна техническа профилактика само за три обекта – РРТС „Белоградчик”, РРТС „Ивайловград” и РРТС „Трещеник”, от които се излъчва програма „Хоризонт” на БНР.

Във връзка с отговора от КРС, СЕМ изискал от генералния директор на БНР информация относно предварително съгласувана с КРС профилактика, налагаща едновременното изключване на всички предавателни мощности, излъчващи Хоризонт. С писмо от 13.09.2019г. генералният директор на БНР обяснил, че профилактирането на студийния комплекс на програма „Хоризонт” се е наложило, тъй като били установени проблеми с оптичната връзка между БНР и преподавателите и защото при проведен регулярен мониторинг на преподавателите се наложила профилактика на същите, за което приложил уведомление от 11.09.2019г. и докладна записка от 13.09.2019г. на инж. П. Костов – директор на дирекция „Техника” в БНР, които били положително резолирани от генералния директор.

Според БНР проблемът бил в оптичната свързаност между централната апаратна на БНР, находяща се в гр.София, бул."Драган

Цанков" №4, и телевизионната кула на "НУРТС България" ЕАД на бул."Пейо Яворов". На 13.09.2019г. служители на КРС, в присъствието на техническия директор на БНР, извършили проверка и установили, че програма „Христо Ботев” и програма „Хоризонт” използвали един и същ оптичен пренос между БНР и "НУРТС България" ЕАД, както и че на 13.09.2019г. ефирното излъчване на програма „Христо Ботев” не е прекъсвало. В БНР не е била получавана информация от "НУРТС България" ЕАД за извършване на техническа профилактика на 13.09.2019 г. или за спиране на предавателите на БНР. В интернет платформата на БНР излъчването на програма „Хоризонт” на 13.09.2019г. не е прекъсвало. За установените обстоятелства от извършената проверка бил съставен Констативен протокол.

Въз основа на установеното при извършената проверка е съставен акт за установяване на административно нарушение /АУАН/ № НД-01-32/26.09.2019г. срещу Българското национално радио В срока по чл.44, ал.1 от ЗАНН не постъпили писмени възражения. Въз основа на съставения АУАН, при идентичност на описаното нарушение и дадената му правна квалификация, било издадено обжалваното НП № РД-10-27/02.10.2019г., с което на БНР на основание чл.126, ал.1, вр. чл. 127, ал.2 от ЗРТ била наложена имуществена санкция в размер на 20000,00 лева. В него размерът на наложеното административно наказание, е определен с оглед тежестта на нарушението и вредоносните му последици, предвид това, че с извършеното деяние за значителен период от време е възпрепятствано гарантираното на аудиторията от Конституцията право на информация, затова, че се характеризира с особено висока степен на обществена опасност и представлява грубо нарушение на основен принцип за осъществяване на дейността на обществения доставчик. В тази връзка наказващият орган посочил, че и други органи /ВКП и КРС/ не констатирали никакви технически проблеми или други форсмажорни обстоятелства, довели до невъзможност за осигуряване на разпространението на програма „Хоризонт” на територията на цялата страна.

Фактичката обстановка е установена правилно, а и в касационното производство страните не я оспорват. Страните не спорят и относно правната квалификация на нарушението. Спорът е относно размера на санкцията.

Съгласно чл.126, ал.1 от ЗРТ за нарушение на разпоредбите на чл.17 на доставчиците на медийни услуги се налага имуществена санкция от 3000,00 лв. до 20000,00 лв. С процесното НП касаторът е определил имуществена санкция в размер на 20000,00 лв. СРС е изменил НП в частта за санкцията, като е намалил размера ѝ на 10000,00 лв. Въззивният съд принципно е приел преценката на АНО за степента и сериозността на

допуснатото от жалбоподателя нарушение, но е счел, че с „имуществена санкция“ в максимален размер от 20000,00 лева, наказващият орган неправилно е приложил разпоредбата на чл.27, ал.2 от ЗАНН. Като смекчаващи отговорността обстоятелства съдът е отчел, че нарушението е извършено за първи път и е прецедент в историята на Българското национално радио, слушателите на радиото все пак са били предварително уведомени за планираното спиране на излъчването на програма „Хоризонт“, а гражданите с достъп до интернет са имали възможност да възприемат разпространяваната чрез предаването информация, тъй като в процесния времеви период „Хоризонт“ се е излъчвал в интернет платформата на БНР.

Изводът на районния съд, че размерът на наложената имуществена санкция от 20000,00 лв. е завишен и не съответства на тежестта на нарушението, предвид установените смекчаващи обстоятелства е правилен. Съгласно чл.27, ал.2 от ЗАНН при определяне на наказанието се вземат предвид тежестта на нарушението, подбудите за неговото извършване и другите смекчаващи и отегчаващи вината обстоятелства. Максимално определения размер на санкцията по чл.126, ал.1 от ЗРТ сочи, че законодателят е отчел сравнително висока степен на обществена опасност на нарушението. Завишената степен на обществена опасност се определя и от продължителността и обхвата на нарушението - около четири часа и тридесет минути на територията на цялата страна. От друга страна съдът е конкретизирал въз основа на какви приети фактически констатации е направил правния си извод за наличието на смекчаващи обстоятелства, които не са отчетени от АНО. При превес на смекчаващите обстоятелства правилно съдът е намалил размера на санкцията под средния размер, определен в закона. Предвид разпоредбата на чл.27, ал.3 от ЗАНН, според която смекчаващите обстоятелства обуславят налагането на по-леко наказание неоснователно е касационното възражение, че установените от районния съд смекчаващи обстоятелства не следва да се кредитират при определяне размера на наказанието. Касационният съд намира, че с така определения от СРС размер на имуществената санкция ще се постигнат целите по чл.12 от ЗАНН.

Изложените от касатора аргументи във връзка с това, че нарушението е допуснато от националния обществен доставчик Българско национално радио, в програмата, в чиято лицензия са предвидени всички общественозначими задължения, при липсата на каквито и да било непреодолими технически причини за спиране на сигнала на програма Хоризонт на територията на цялата страна са взети предвид при определяне на съставомерността на нарушението. БНР е допуснало нарушение в качеството му на доставчик на медийни услуги, като е нарушило принципа за гарантиране правото на информация, респ.

посочените обстоятелства не може да се отчитат втори път като отегчаващи обстоятелства.

Предвид изложеното касационната жалба е неоснователна. Обжалваното решение като валидно, допустимо, постановено в съответствие и при правилно приложение на закона и при спазване на съдопроизводствените правила, следва да бъде оставено в сила.

При този изход на спора основателна е претенцията на ответника за присъждане на юрисконсултско възнаграждение в размер на 80,00 лв. за един процесуален представител.

Така мотивиран и на основание чл.221, ал.2 от АПК, СЪДЪТ

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 20225489 от 23.12.2021г., постановено по нахд № 16439/2019г. по описа на Софийски районен съд, НО, 16-ти състав, в частта, с която е намален размера на наложената на Българско национално радио имуществената санкция от 20000,00 лв. на 10000,00 лв.

В останалата част Решение № 20225489 от 23.12.2021г., постановено по нахд № 16439/2019г. по описа на Софийски районен съд е влязло в сила.

ОСЪЖДА Съвета за електронни медии, със седалище в гр.София да заплати на Българско национално радио, ЕИК 000672343, сумата 80,00 лв. разноски по делото.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

