

РЕШЕНИЕ

№ 5850

гр. София, 19.12.2011 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ
, в публично заседание на 18.11.2011 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Красимира Милачкова

ЧЛЕНОВЕ: Любка Стоянова

Весела Андонова

при участието на секретаря Ванюша Стоилова и при участието на прокурора Павлов, като разгледа дело номер **7308** по описа за **2011** година докладвано от съдия Любка Стоянова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 59-63 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

С решение от 05.05.2011 г. по НАХД № 5163/2010 г. на Софийски районен съд (СРС), НО, 111 състав е отменил наказателно постановление (НП) № 23/16.06.2009г., издадено от Председателя на Съвета за електронни медии. С НП на жалбоподателя „НОВА ТЕЛЕВИЗИЯ - ПЪРВИ ЧАСТЕН КАНАЛ“ ЕАД /сега „НОВА БРОУДКАСТИНГ ГРУП“ АД /, със седалище и адрес на управление гр. София 1592, район Искър, бул.„Христофор Колумб“ № 41, ет. 6, представлявано от **КАРЛ ЯКОБ МАРТИН АНДЕРСОН** – Изпълнителен директор, със служебен адрес гр. София 1592, район Искър, бул.„Христофор Колумб“ № 41, ет. 6 на основание чл. 126, ал. 1, вр. 127, ал. 2 от ЗРТ е наложена „имуществена санкция“ в размер на 2000/две хиляди/ лева за нарушение на чл. 76, ал. 3 от ЗРТ.

Срещу така постановеното решение е постъпила в срок касационна жалба от **СЪВЕТ ЗА ЕЛЕКТРОННИ МЕДИИ**, с която се иска неговата отмяна като незаконосъобразно и необосновано. Ответникът по касационната жалба чрез процесуалния си представител я оспорва като неоснователна. Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за неоснователност на жалбата.

Административен съд София град, Седми касационен състав, след като се запозна с обжалваното решение и събраните по делото доказателства, съобрази доводите и становищата на страните, и обсъди както наведените касационни основания, така и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира за установено следното от фактическа и правна страна:

Касационната жалба е допустима, предвид обстоятелствата, че е подадена от активно легитимирано лице в законоустановения 14-дневен срок от съобщаването на обжалваното съдебно решение. Разгледана по същество, тя е неоснователна.

Като извърши служебно проверка на основание чл. 218, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс и въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, Седми касационен състав на Административен съд София – град намира, че обжалваното решение е

24

валидно и допустимо. В тази връзка решаващият състав на съда съобрази и, че това решение е постановено по отношение на акт, който подлежи на съдебен контрол, като произнасянето е извършено от компетентен съд в рамките на правомощията му. Последният е постановил обжалваното решение след обективен анализ на събраните доказателства, като е изпълнил задължението си, разглеждайки делото по същество, в хода на съдебното производство да установи с допустимите от закона доказателства дали е извършено нарушение и обстоятелствата, при което е извършено.

СРС е изслушал необходимата за проверка на въздействието върху детската психика съдебна експертиза. От нейните резултати недвусмислено става ясно, че не съществува опасност от неблагоприятно въздействие върху неукрепналата психика на малолетните и непълнолетните при възприемане на процесната реклама /или поне не в значителна степен, поради тяхната индивидуалност/. Ето защо, настоящата инстанция намира изводите на СРС за правилни и в съответствие с материалния закон и указанията на АССГ по тълкуването и прилагането на закона.

Мотивиран така, настоящият състав намира атакуваното в настоящото производство решение на СРС за законосъобразно, в това число правилно и обосновано. При напълно изяснена фактическа обстановка районният съд от правна страна е изложил подробни мотиви, включително по заявените от жалбоподателя доводи за незаконосъобразност на НП, които мотиви настоящият състав споделя.

Предвид изложеното и на основание чл. 221, ал. 2 АПК, съдът

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 05.05.2011 г. по НАХД № 5163/2010 г. на Софийски районен съд, НО, 111 с-в.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
СЕКРЕТАР:

РЕШЕНИЕ

В ИМЕТО НА НАРОДА

гр. София, 05.05.2011 г.

Софийски районен съд, Наказателно отделение, 111-ти състав в публичното заседание на втори март през две хиляди и единадесета година в състав:

РАЙОНЕН СЪДИЯ: НИКОЛАЙ НИКОЛОВ

при секретаря В.Александрова, като разгледа докладваното от съдията НАХД № 5163 по описа за 2010 година и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е въз основа на отменително решение № 1049/21.04.2010г., постановено по КНАХД № 876/2010г. по описа на Административен съд – София град, VI-ти касационен състав, с което е отменено решение от 28.10.2009г. по НАХД № 7447/2009г. на СРС, НК, 107 състав и делото е върнато за ново разглеждане от друг състав на СРС.

Депозирана е жалба от “Нова телевизия-Първи частен канал”ЕАД срещу наказателно постановление /НП/ № 23/16.06.2009г., издадено от Маргарита Йорданова Пешева-Председател на Съвета за електронни медии, с което на жалбоподателя за нарушение на чл.76,ал.3 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/, на осн. чл.126, ал.1 от ЗРТ, вр.чл.127 ал.2 от ЗРТ е наложена имуществена санкция в размер на 2 000 (две хиляди) лева.

В жалбата се излагат доводи за незаконосъобразност и необоснованост на наказателното постановление (НП), като се моли за неговата отмяна.

В съдебно заседание жалбоподателят, редовно уведомен, се представлява от адв. [REDACTED]. Процесуалният представител на жалбоподателя поддържа жалбата и моли НП да бъде отменено, като в тази насока излага подробни доводи в депозираните пред съда писмени бележки.

Въззиваемата страна- Съвет за електронни медии, се представлява чрез редовно упълномощен процесуален представител – юрисконсулт [REDACTED] която оспорва основателността на жалбата и моли НП да бъде потвърдено.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства и направените доводи, приема за установено следното от фактическа страна:

Жалбоподателят “Нова телевизия-Първи частен канал” ЕАД е еднолично акционерно дружество, с предмет на дейност: изработване и разпространение на телевизионни програми, изграждане и поддържане на съоръжения за телевизионна дейност, придобиване на права върху телевизионни програми и др.

На 03.03.2009г. за времето от 08:19:30 часа до 08:20:01 часа по “Нова телевизия” /собственост на жалбоподателя/ в обособен рекламен блок била излъчена реклама на карта “Прима” на МТел, със следното аудио и визуално съдържание:

Женски глас казва:Айде бабе, изпей песничката на леля Верче. Хайде, бабе, хайде.

Мъжки глас казва:Ей инат си като....

Лице на видима детска възраст казва: Ччччервено вино сноши пих и капка не остана. Бутилката на дядо скрих в хола зад дивана.

Рекламата продължава с аудио съдържание: Това е твоят шанс да говориш дълго, дълго с твоето семейство и приятели. С новата Прима получаваш по двеста безплатни минути и до двеста безплатни Ес Ем Ес-а с всяко презареждане. Прима-това е твоят глас. Използвай го.

На 26.05.2009г. ██████████ съставила срещу "Нова телевизия-Първи частен канал" ЕАД АУАН №24 за това, че на 03.03.2009г. за времето от 08:19:29 часа до 08:20:00 часа по "Нова телевизия" в обособен рекламен блок е била излъчена реклама на карта "Прима" на МТел, в която участват деца и която може да окаже отрицателно влияние върху тяхното физическо, умствено и нравствено развитие.

От правна страна нарушението било подведено под материалната норма на чл.76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./.

Актът бил връчен на представител на жалбоподателя на същата дата.

На 16.06.2009 г. Председателят на СЕМ издал срещу "Нова телевизия-Първи частен канал" ЕАД атакуваното наказателно постановление № 23/16.06.2009г., с което на жалбоподателя за нарушение на чл.76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./, на осн. чл.126, ал.1 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./ вр.чл.127 ал.2 от ЗРТ е наложена имуществена санкция в размер на 2 000 (две хиляди) лева .

Така установената фактическа обстановка съдът възприе въз основа на представените по делото писмени доказателства – Удостоверение от Агенцията по вписванията изх.№ 20110301123409/01.03.2011г., заповед №52/26.11.2008г. на председателя на СЕМ; гласни доказателствени средства, събрани чрез разпит на свидетелката ██████████ /актосъставител/; веществени доказателства-техническо средство носител на електронни данни-CD-R, марка "Verbatim", с надпис върху него "Нова телевизия" 03.03.3009г., както и от заключението на фоноскопна експертиза, изготвено от вещите лица ██████████ и ██████████ ██████████ видеотехническата експертиза, изготвена от вещото лице ██████████ както и от заключението на съдебно-психологична експертиза, изготвена от вещото лице ██████████

От показанията на св. ██████████ се установява, че последната е приела, че излъчената на 03.03.2009г. за времето от 08:19:30 часа до 08:20:01 часа по "Нова телевизия" в обособен рекламен блок реклама на карта "Прима" на МТел, в която участват деца, може да окаже отрицателно влияние върху тяхното физическо, умствено и нравствено развитие.

Настоящият съдебен състав кредитира като обективни и компетентно изготвени заключенията на фоноскопна експертиза. Вещите лица ██████████ по метода на изследване на звукови сигнали въз основа на анализ на непрекъснат говор са възпроизвели на хартиен носител звука от техническо средство носител на електронни данни-CD-R, марка "Verbatim", с надпис върху него "Нова телевизия" 03.03.3009г.

Вещото лице ██████████ изготвило заключението на видеотехническата експертиза, което настоящия съдебен състав кредитира като обективно, компетентно и правилно, посочва, че лице на видима детска възраст в клип, включен в рекламен блок, излъчен на 03.03.2009г. за времето от 08:19:30 часа до 08:20:01 часа по "Нова телевизия", произнася фразата "Червено вино снощи пих и капка не остана, бутилката на дядо скрих в хола зад дивана.

Съдът кредитира като обективна и компетентно изготвена съдебнопсихологична експертиза, назначена от настоящия съдебен състав, съгласно указанията на касационната инстанция. В заключението на същата психолога ██████████ посочва, че казаното от детето в рекламата няма мотивиращо послание, подтикващо към консумация на алкохол, както и че възможността рекламата да окаже отрицателно влияние върху физическо, умствено и нравствено развитие на децата е твърде хипотетично и ще зависи повече от контекста на възприемането ѝ.

При разпита проведен в хода на съдебното следствие по реда на чл.282 от НПК вещото лице ████████ е категоричен, че процесната реклама не съдържа послание, което да мотивира едно дете към консумация на алкохол.

При така установената фактическа обстановка, съдът приема от правна страна следното:

Атакуваното наказателно постановление е от категорията на обжалваемите. Жалбата е депозирана в преклузивния процесуален срок и изхожда от легитимирана страна в процеса, поради което е процесуално допустима.

Настоящият съдебен състав намира, че АУАН и НП са издадени от компетентни органи, както и че в хода на административнонаказателното производство, развило се във фазата на установяване на нарушението и ангажиране на административно-наказателна отговорност, не са допуснати съществени процесуални нарушения довели до ограничаване правото на защита на нарушителя.

По прилагане на материалния закон:

На "Нова телевизия-Първи частен канал"ЕАД е ангажирана имуществена отговорност за нарушение на чл.76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г. нова. ДВ, бр. 28 от 2011 г./.

Съгласно чл. 76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./ в рекламите, насочени към децата или в които участват деца, трябва да се избягва всичко, което може да влияе отрицателно на тяхното физическо, умствено и нравствено развитие.

Настоящият съдебен състав приема, че диспозицията на отм. чл.76,ал.3 от ЗРТ/ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г. новата норма на чл.76,ал.3 от ЗРТ -ред.ДВ, бр. 28 от 2011 г./ е възпроизведена в тази на чл.75,ал.9,т.1 от ЗРТ /ДВ, бр. 12 от 2010 г./, която изисква търговските съобщения да не създават опасност за физическа или морална вреда на децата, поради което счита, че общественотоопасния характер, противоправността и наказуемостта на такъв вид деяния не е отпаднала.

За да бъде консумиран от обективна страна състава на диспозицията на чл. 76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./, следва рекламите, насочени към децата или в които участват деца да породят специален негативен резултат - да повлияят отрицателно на тяхното физическо, умствено и нравствено развитие.

В теорията се приема, че физическо и умствено развитие е съвкупността от морфологични, функционални и психически признаци, характеризиращи нивото и динамиката на израстване на организма и възможностите му за адаптиране към изменящите се условия на живот

Нравственото развитие представлява съвкупността от норми за човешкото поведение в обществото.

От събраната по делото доказателствена съвкупност по несъмнен начин се установи, че на 03.03.2009г. за времето от 08:19:30 часа до 08:20:01 часа по "Нова телевизия" в обособен рекламен блок е излъчена реклама на карта "Прима" на МТел, със следното аудио и визуално съдържание:

Женски глас казва:Айде бабе, изпей песничката на леля Верче. Хайде, бабе, хайде.

Мъжки глас казва:Ей инат си като....

Лице на видима детска възраст казва: Ччччервено вино сноши пих и капка не остана. Бутилката на дядо скрих в хола зад дивана.

Рекламата продължава с аудио съдържание: Това е твоят шанс да говориш дълго, дълго с твоето семейство и приятели. С новата Прима получаваш по двеста безплатни минути и до двеста безплатни Ес Ем Ес-а, с всяко презареждане. Прима-това е твоят глас. Използвай го.

При така установената фактическа обстановка настоящият съдебен състав приема, че процесната реклама, не може да влияе отрицателно на физическо, умствено и нравствено развитие на децата.

От звуковия фон на рекламата се установява, че основната цел на същата е популяризиране продажбата на продукт, предлаган от телекомуникационна компания.

Участието в рекламата на лице на видима детска възраст, което изпява част от текст на популярна стара градска песен "Целувката на Анна" - Червено вино сноши пих и капка не остана" /след като е накарано от друго лице, играещо ролята на негова баба да изпее песничка/, настоящият съдебен състав приема, че не може да повлияе отрицателно на физическото, умствено и нравствено развитие на децата.

В противен случай би следвало да се приеме, че текста на самата песен влияе отрицателно на физическото, умствено и нравствено развитие на децата.

Този извод на съда се подкрепя от е заключението на приета съдебно психологична експертиза, в което се посочва, че процесната реклама няма обособено мотивационно послание, подтикващо към консумация на алкохол.

Вещото лице [REDACTED] при защитата на изготвената от него съдебно психологична експертиза е категоричен, че процесната реклама няма потенциал да мотивира едно дете към консумация на алкохол.

От гореизложеното настоящият съдебен състав приема, че жалбоподателят "Нова телевизия-Първи частен канал" ЕАД от обективна страна с излъчването на 03.03.2009г. за времето от 08:19:30 часа до 08:20:01 часа по "Нова телевизия" в обособен рекламен блок на реклама на карта "Прима" на МТел, в която лице на видима детска възраст казва: Чччччервено вино сноши пих и капка не остана. Бутилката на дядо скрих в хола зад дивана, не е консумирал състава на административното нарушение по чл.76,ал.3 от ЗРТ /ред. ДВ, бр. 79 от 2000 г./.

Така с оглед на гореизложеното настоящият състав счита, че наказателното постановление следва да бъде отменено като незаконосъобразно, а жалбата-уважена.

Мотивиран от горното и на основание чл.63, ал.1 от ЗАНН, Софийски районен съд:

РЕШИ:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 23/16.06.2009г., издадено от Маргарита Йорданова Пешева- Председател на Съвета за електронни медии, с което на "Нова телевизия-Първи частен канал" ЕАД за нарушение на чл.76,ал.3 от Закона за радиото и телевизията, на осн. чл.126, ал.1 от ЗРТ, вр.чл.127 ал.2 от ЗРТ е наложена имуществена санкция в размер на 2 000 (две хиляди) лева.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване пред Административен съд - София град в 14-дневен срок от датата на получаване на съобщението, че решението с мотивите е изготвено.

РАЙОНЕН СЪДИЯ:

