

26

РЕШЕНИЕ № 3450

гр. София, 20.05.2013 година

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ - ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично съдебно заседание на деветнадесети април две хиляди и тринадесета година, в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: КАТЯ АСПАРУХОВА

ЧЛЕНОВЕ: РОСИЦА ДРАГАНОВА

РАЛИЦА РОМАНОВА

при секретаря Елеонора Стоянова с участието на прокурора Костов, като разгледа докладваното от съдия **ДРАГАНОВА адм. д. № 8888 по описа за 2012 година** и за да се произнесе след съвещание, взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 - 228 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), във връзка с чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по жалба на „Нова Броудкастинг Груп“ АД, представлявано от упълномощения юрк. [REDACTED], срещу съдебно решение без номер и дата по нахд № 8897/2011г., постановено от СРС, НК, 23 състав, с което се потвърждава изцяло наказателно постановление № 49 от 27.04.2011г., издадено от председателя на СЕМ, с което на касатора е наложено административно наказание имуществена санкция в размер 3000 лв., на основание чл. 126, ал. 1, вр. чл. 127, ал. 2 от ЗРТ, за нарушение на чл. 75, ал. 9, т. 1 от ЗРТ.

В жалбата си касаторът навежда доводи за незаконосъобразност на съдебното решение на СРС, като издадено в противоречие със закона. Твърди, че неправилно СРС е приел, че излъченото търговско съобщение за реклама на сайта FullTiltPoker.net представлява рекламиране на хазартната игра „Покер“ и излъчването му по време на детски анимационен филм създава опасност за морална вреда на децата. Иска оспореното решение да бъде отменено и вместо него да бъде постановено друго, с което се отменя НП. Счита, че неправилно са му възложени разnosки за експертизата, приета във въззивното производство.

В съдебно заседание ответникът по касация - СЕМ, чрез процесуалния си представител юрк. [REDACTED] изразява становище, за неоснователност на жалбата. Отправя искане решението на СРС, като правилно и законосъобразно да бъде оставено в сила.

Представителят на СГП изразява становище, че жалбата е неоснователна, а съдебното решение на СРС следва да бъде оставено в сила, като законосъобразно.

След като се запозна с материалите по делото и представените доказателства съдът установи, че жалбата е подадена в срок, от страна – адресат на акта, срещу акт, който подлежи на съдебен контрол. Във връзка с изложеното дотук съдът счита, че жалбата е процесуално допустима.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

За да постанови атакуваното съдебно решение СРС е приел, че по делото безспорно е установено извършеното административно нарушение по чл. 75 ал. 9, т. 1 от ЗРТ. Приел е, че вмененото на наказаното лице нарушение е доказано със събраните по делото доказателства, писмени, гласни и изслушаната съдебно техническа експертиза, като е приел, че събраните доказателства са безпротиворечиви. Констатирал е, че при съставянето на АУАН и НП не са допуснати нарушения на административно производствените правила, като наложената санкция е съответна на извършеното нарушение. За да постанови оспореното решение СРС е събрал и обсъдил всички относими към спора доказателства – писмени, гласни – разпита на свидетеля ██████████ – актосъставител.

Решението на СРС е законосъобразно и правилно.

От приетата по делото фактическа обстановка, по която не е налице спор между страните, се установява, че на 19.02.2011 г. по програмата на „Нова телевизия“ от 10:01:46 ч. до 11:56:16 ч. е излъчен анимационният филм „Търсенето на Немо“. В часовият пояс от 11:39 ч. до 11:45 ч. филмът е прекъснат с излъчване на обозначен рекламен блок, съдържащ реклама на интернет сайта FullTiltPoker.net. Председателят на СЕМ е приел, въз основа на писмо от Държавната комисия по хазарта (вх. № 94-00-537/25.11.2010 г.), че посочената реклама представлява пряко рекламиране на хазартната игра „Покер“. След като е направил извод, че включването на описаната в НП реклама на сайт за игри за лица над 18 години в детски анимационен филм, излъчен в програма „Нова телевизия“, доставчикът на медийни услуги „Нова Броудкастинг Груп“ АД е излъчил търговско съобщение, създаващо опасност за морална вреда на децата, е издал процесното НП, с което на дружеството е наложена имуществена санкция за нарушение на чл. 75, ал. 9, т. 1 от ЗРТ.

Съгласно чл. 75, ал. 9, т. 1 от Закона за радиото и телевизията, търговските съобщения не трябва да създават опасност за физическа или морална вреда на децата. Законосъобразно, обосновано и правилно наказващият орган и СРС в обжалваното решение са приели, че излъчването на посочената реклама по време на детски филм, представлява нарушение на посочената разпоредба.

Неоснователно е възражението на касатора, че игрите на сайта FullTiltPoker.net са безплатни и играта „Покер“ не е хазартна игра, поради

13

което не е налице административното нарушение, за което му е наложено административно наказание. Подробно развитите аргументи в касационната жалба в тази насока се оборват дори само от съдържанието на търговското съобщение, в което изрично е посочено, че игрите в този сайт са за лица над 18 години. Следователно самите организатори на този сайт са направили преценка, че предлаганата от тях услуга е за пълнолетни потребители и излъчването на подобно търговско съобщение по време на детски анимационен филм е в нарушение на чл. 75, ал. 9, т. 1 от ЗРТ. Като е допуснал излъчването на такова търговско съобщение по време на детски филм касаторът е извършил вмененото му нарушение, поради което законосъобразно е била ангажирана административнонаказателната му отговорност.

Съгласно чл. 84 от ЗАНН, доколкото в този закон няма особени правила за разносните за възнаграждение за вещи лица субсидиарно се прилага НПК. Поради изложеното, законосъобразно и правилно, позовавайки се на чл. 189, ал. 3 от НПК, въззивният съд е възложил разносните за експертиза на наказаното лице, тъй като подадената от него жалба е приета за неоснователна.


Въз основа на гореизложеното настоящият състав намира, че оспореното решение на СРС по нахд № 8897/2011г., постановено от СРС, НК, 23 състав, е законосъобразно, съответно на материалния закон и постановено при липса на допуснати съществени нарушения на съдебнопроизводствените правила.


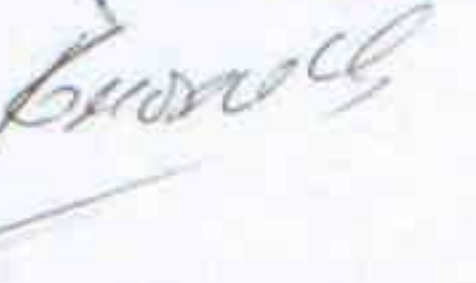
Мотивиран от горните съображения и на основание чл. 221, ал. 2, във връзка с чл. 63, ал. 1, изречение второ от ЗАНН, Административен съд София - град, VII касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение без номер и дата на Софийски районен съд, НО, 23 състав, постановено по НАХД № 8897/2011 г.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: 

ЧЛЕНОВЕ: 1. 
2. 

ВЯРНО С ОРИГИНАЛА
СЕКРЕТАР: 

РЕШЕНИЕ

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, НАКАЗАТЕЛНА КОЛЕГИЯ ,
23-ти състав, в открито заседание на втори май през две хиляди и
дванадесета година в състав:

Районен съдия : Станимир Мирев

При участието на секретаря Грозданова ,като разгледа докладваното от съдия Мирев н.а.х.д.№ 8897 по описа на съда за 2011г., за да се произнесе взе предвид следното :

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

Образувано е по жалба на „Нова Броудкастинг Груп,, АД представлявано от изп.директор против Наказателно постановление № 49 от 27.04.2011г., издадено от председател на Съвета за електронни медии ,с което на жалбоподателя е наложено административно наказание – имуществено санкция в размер на 3000 лв.за нарушение на чл.75, ал.9,т.1 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/ .

В жалбата са изложени доводи , че описано в АУАН не съставлява нарушение на закона ,тъй като посочената интирнет страница е обучителен сайт,в който може да се обучи лице в игра на „покер“.Сочи се ,че при игра не се реализира печалба,като се извежда извода ,че това търговско съобщение не може да увреди морала на децата. В жалбата се сочи ,че в посочената като нарушена разпоредба на чл.75,ал.9 от ЗРТ е възпроизведена норма на Директива 2010/13 на Европейския парламент и на Съвета от 10 март 2010г.,където са описани проявните форми на понятията „физическа и морална вреда“,от което извежда извода ,че не е налице пряко насърчаване на деца да играят рекламираната игра. Моли да се отмени обжалваното НП.

В съдебно заседание жалбоподателя редовно уведомен ,за него се явява процесуален представител адв. [REDACTED] /с пълномощно по делото /.Моли да се отмени обжалваното НП ,като неправилно и незаконосъобразно.Намира ,че не е извършена реклама на хазартна игра,тъй като играта се играе безплатно и не се парви залог.

Въззиваемата страна счита , редовно уведомана, представлява се от процесуален представител-юр. [REDACTED] /с приложено пълномощно по делото/. В съдебно заседание моли да се потвърди изцяло обжалваното НП,тъй като жалбата е неоснователна. Намира ,че

мястото на такава излъчвана реклама не е по време на излъчване на детски филм.

В кориците на делото се намира приложена от страна въззиваема страна Заповед № 97/29.10.2010 г. на председателя на СЕМ с която на [REDACTED] - служител в Дирекция „Мониторинг” на СЕМ е наредено да съставя актове за установяване на административни нарушения на радио и телевизионни оператори ,осъществяващи дейност на територията на Р.България.

В настоящият случай е съставен АУАН № 23/ 25.02.2011 г.,като за актосъставител е посочено лицето [REDACTED].

Въз основа на този акт е издадено и обжалваното наказателно постановление № 49/27.04.2011 г. срещу жалбоподателя с което му е наложено административно наказание – имуществено санкция в размер на 3000 лв. за нарушение на чл.75,ал.9 от Закона за радиото и телевизията/ЗРТ/ .

Изложената фактическа обстановка съдът изведе след анализ на събраните по делото гласни доказателства-показанията на св [REDACTED],заключене на техническа експертиза и приложените по делото писмени доказателства.

При така установената фактическа обстановка съдът намира от правна страна следното.

Жалбата е неоснователна.

На 19.02.2011 г. по програма на Нова телревзия за времето от 10:01:46 до 11:56:16 часа е излъчен детски анимационен филм „Търсенето на Немо „По време на излъчване на фирма е включен обозначен рекламен блок,съдържащ различни реклами ,като под № 9 е включено търговско съобщение касаещо реклама на хазартна игра „Покер“.Нарушението е констатирано със съставяне на АУАН,в който е посочено ,че е нарушена разпоредбата на чл.75,ал.9,т.1 от ЗРТ.

При съставяне на акта и издаване на наказателното постановление не са допуснати съществени процесуални нарушения ,които да налагат отменя на обжалваното наказателно постановление.

Съдът се довери на показанията на разпитания свидетел-[REDACTED],дадени в хода на проведено съдебно следствие,като намира същите за последователни и логични.Заявява къде и като кава робати ,като в рамките на регулярен мониторинг установила нарушение извършено от страна на жалбоподателя.В показанията си сочи ,че по време на излъчване на детски филм е излъчена керлама на хазартна игра.Заявява ,че лично отворила рекламирания сайт ,като установила ,че рекламата съответства на съдържанието му.

В хода на проведена съдебно следствие въззиваема страна е предоставила диск със запис на предаването посочено в обжалваното НП. Във връзка с горното и изясняване на обстоятелствата по делото съдът е назначил изготвяне на съдебно техническа експертиза ,със задача да се снее на хартиен носител съдържанието от диска.

Съдът кредитира изготвеното заключение на вещото лице ,като намира същото за логично и относимо към характера на делото. Заключението на експертизата е прието и неоспорено от страните.

Съдът намира ,че правилно е била ангажирана административно наказателната отговорност на жалбоподателя за нарушение на чл.75,ал.9,т.1 от ЗРТ. Разпоредбата на чл.74,ал.1 от ЗРТ гласи ,че Търговските съобщения трябва ясно да се разпознават като такива,като съгласно ал.9,т.1 на цитирания текст същите не трябва да създават опасност за физическа или морална вреда на децата. Така излъченото рекламно съобщение по време на излъчване на детско предаване, по смисъла на ЗРТ има пряко послание към адресатите/неограничен кръг от лица които са следели излъчвания детски филм /,като по този начин ги е стимулирал да станат потребители на определен търговски продукт. А именно насочвайки вниманието на подрастващите към игра на покер ,която в сайта да е безплатна /не реализира залози и печалби /,в процеса на игра определен гръг от лица биха могли да приемат ,че са усвоили правилата и механизма на тази игра и биха потърсили реализация в участие със залози-било онлайн или реално. Ето защо съдат намира ,че доводите на жалбоподателя са неоснователни. В подкрепа на горното е и становището което е отразено от Председателя на Държавна комисия по хазарт, в което се сочи ,че излъченото в ефира на Нова телевизия пряко рекрамира хазартна игра Покер.

Наложената имуществена санкция е определена в размер на минимума, предвиден за конкретното нарушение- 3000 лева. Наказващият орган е съобразил, от една страна, обществената укоримост на нарушението, а от друга- обстоятелството ,че с него се засягат обществени отношения, които имат сравнително нова правна регламентация ,като по този начин е определил справедливо наказание.

Мотивиран от горните съображения и на основание чл. 63, ал. 1, ЗАНН, съдът

Р Е Ш И:

Потвърждава Наказателно постановление № 49 от 27.04.2011г., издадено от председател на Съвета за електронни медии, с което на жалбоподателя е наложено административно наказание – имуществено санкция в размер на 3000 лв. за нарушение на чл.75, ал.9, т.1 от Закона за радиото и телевизията /ЗРТ/ .

На основание чл.189, ал.3 от НПК възлага направените разноски по делото в размер на 300 лева на жалбоподателя.

Решението подлежи на обжалване пред Софийски градски съд в 14-дневен срок .

Районен съдия:

