

РЕШЕНИЕ

№ 405

гр. София, 03.02.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

СОФИЙСКИ РАЙОНЕН СЪД, 22 -РИ СЪСТАВ, в публично заседание на четиринадесети декември през две хиляди двадесет и първа година в следния състав:

Председател: **ВАНЯ АНГ. ГОРАНОВА**

като разглежда докладваното от **ВАНЯ АНГ. ГОРАНОВА** Административно наказателно дело № 20211110213063 по описа за 2021 година

за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 59 и сл. от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН) /в редакцията преди изменението и допълнението в нормативния акт, обнародвани с ДВ. бр.109 от 22.12.2020 г., в сила от 23.12.2021 г./, вр. чл. 337, ал. 1 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС).

Образувано е по жалба /възразжение от 27.08.2021 г., по същество жалба/ на „ФОКУС-НУНТИ“ ООД, ЕИК 130552817, със седалище и адрес на управление гр. София, ул. „Султан тепе“ № 8, представлявано от управителя Д. КР. ДЖ., срещу наказателно постановление (НП) № 17 от 10.08.2021 г., издадено от председателя на Комисията за регулиране на съобщенията (КРС), с което на жалбоподателя на основание чл. 53, ал. 1, вр. чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, вр. чл. 325, ал. 1, вр. чл. 336 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС), вр. т. 2.2 от Разрешение № 02037/01.06.2015 г., изменение № 02037-001/25.09.2015 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър за осъществяване на електронни съобщения чрез електронна съобщителна мрежа за наземно аналогово радиоразпръскване, издадено от КРС (Разрешението), вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания за работа на електронни съобщителни

мрежи от радиослужба радиоразпръскване и съоръженията, свързани с тях (Техническите изисквания) е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 /десет хиляди/ лева за нарушение на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания.

Жалбоподателят моли издаденото наказателно постановление да бъде отменено, като посочва причината, поради която КРС не е уведомена незабавно на 02.03.2021 г. за възстановяване излъчването, а именно извършването на проверка във връзка с получен на 03.02.2021 г. сигнал от слушател, според който предавателят на радио „Фокус” за гр. Кубрат не работи. В жалбата се сочи, че с имейл, изпратен на 04.03.2021 г. в 13:00 часа от упълномощения да представлява дружеството-жалбоподател пред КРС Велислав Велев, комисията е била уведомена за възстановяване излъчването на програмата на „Радио Фокус” в гр. Кубрат.

В съдебно заседание жалбоподателят не се явява и не се представлява.

Въззиваемата страна – КРС, редовно призована, се представлява от юрк. С.Х., който оспорва жалбата, моли наказателното постановление да бъде изцяло потвърдено, като излага съображения в писмен вид.

След преценка на събрания по делото доказателствен материал съдът прие от фактическа страна следното:

Жалбоподателят „Фокус-Нунти” ООД, ЕИК 130552817, притежава издадено от Комисията за регулиране на съобщенията (КРС) Разрешение № 02037/01.06.2015 г., изменение № 02037-001/25.09.2015 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър за осъществяване на електронни съобщения чрез електронна съобщителна мрежа за наземно аналогово радиоразпръскване, издадено от КРС (Разрешението). Съгласно т. 2.2. от Разрешението „Фокус-Нунти” ООД е длъжно да осъществява наземно аналогово радиоразпръскване при спазване на технически и експлоатационни условия, посочени в „Технически изисквания за работа на електронни съобщителни мрежи от радиослужба радиоразпръскване и съоръженията, свързани с тях” (Техническите изисквания).

Според т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания за посочените обстоятелства: невъзможност за

осъществяване на излъчване /бел. с. - от предавателните станции/, използване на резервно оборудване, както и възстановяване на излъчването след отстраняване на причините, довели до неговото прекъсване, предприятието уведомява КРС по имейл или гореща телефонна линия незабавно след възникване на съответното обстоятелство.

На 17.02.2021 г. в КРС постъпил сигнал вх. № 04-09-4/17.02.2021 г. от Съвета за електронни медии за преустановено излъчване на програма „Радио Фокус” в гр. Кубрат на честота 96.7 MHz. Във връзка с постъпилия сигнал, на 23.02.2021 г. било изпратено запитване от КРС по електронна поща до Велислав Велев – упълномощен представител на дружеството-жалбоподател, с искане за предоставяне на информация и документи относно случая.

На 02.03.2021 г. в гр. Кубрат, ул. „Цар Иван Асен II” № 80, в помещение на ВиК „Меден кладенец” ЕООД, била извършена проверка от служители на КРС на радиопредавателна станция на „Фокус-Нунти” ООД за осъществяване на електронни съобщения на честота 96.7 MHz. При извършената проверка се установило, че изградената радиопредавателна станция на „Фокус-Нунти” ООД е със спряно електрическо захранване към помещението, в което се намира предавателят, и не се излъчва програма „Радио Фокус” на честота 96.7 MHz. Причината за спиране на електрическото захранване към помещението била неплащане на месечна наемна цена и неподновен договор за наем между ВиК „Меден кладенец” ЕООД, собственик на помещението, и наемателя „Фокус-Нунти” ООД. За констатациите от проверката били съставени констативен протокол № В-РТ-007/02.03.2021 г. и измерителен протокол № В-МС-113/02.03.2021 г.

В отговор на изпратеното от КРС по електронна поща съобщение до Велислав Велев, на 04.03.2021 г. същият уведомил КРС по имейл, че излъчването на програмата е преустановено на 23.01.2021 г. поради изключване на електрозахранването в помещението, вследствие на договорни обстоятелства – сключването на нов договор за наем със собственика на имота, в който се помещава предавателят. Упълномощеният представител на дружеството-жалбоподател също така уведомил КРС, че излъчването на програмата „Радио Фокус” в гр. Кубрат е възстановено на 02.03.2021 г.

На 09.03.2021 г. служители на КРС отново извършили проверка в гр. Кубрат, на адреса на радиопредавателната станция на „Фокус-Нунти” ООД,

при която се установило, че радиопредавателната станция е с включено електрическо захранване и излъчва програма „Радио Фокус” на честота 96.7 MHz. По време на проверката присъствал и управителят на ВиК „Меден кладенец” ЕООД, според който радиопредавателната станция на „Фокус-Нунти” ООД е включена на 02.03.2021 г. около 15:00 часа. За констатациите от проверката били съставени констативен протокол № В-РТ-010/09.03.2021 г. и измерителен протокол № В-МС-127/09.03.2021 г.

На 20.05.2021 г. дружеството-жалбоподател получило покана от КРС да изпрати свой законен или упълномощен представител на 27.05.2021 г. в 11:00 часа в офиса на отдел „Териториално звено Варна”, КРС, за съставяне и връчване на акт за установяване на административно нарушение (АУАН). На посочените в поканата дата и място не се явил представител на „Фокус-Нунти” ООД. Поради това свидетелят Р. ЦВ. Т., на длъжност „началник отдел” в Главна дирекция „Мониторинг и контрол на съобщенията” към КРС, по реда на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН съставила срещу дружеството-жалбоподател АУАН № В-013/27.05.2021 г. за това, че на 02.03.2021 г. не е уведомило незабавно Комисията за регулиране на съобщенията, на адрес: гр. София, ул. „Гурко” № 6, по реда на т.1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания за обстоятелството, че е възстановило на 02.03.2021 г. излъчването от предавателната му станция в гр. Кубрат. Актосъставителят приел, че извършеното съставлява нарушение на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания. Актът бил подписан от актосъставителя и свидетеля по него, като на 09.06.2021 г. бил предявен и връчен на Велислав Велев – упълномощен представител на „Фокус-Нунти” ООД. Последният подписал акта без възражения. В срока по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН срещу акта не постъпили и писмени възражения.

Въз основа на съставения АУАН, при идентичност на описаното нарушение и дадената му правна квалификация, било издадено обжалваното наказателно постановление № 17 от 10.08.2021 г. от председателя на Комисията за регулиране на съобщенията, с което на жалбоподателя на основание чл. 53, ал. 1, вр. чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, вр. чл. 325, ал. 1, вр. чл. 336 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лева. В него административнонаказващият орган изложил

мотиви защо приема, че нарушението не представлява маловажен случай, а именно поради обстоятелството, че нарушението не се отличава с по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с нарушенията от същия вид, а също така и обстоятелството, че предвидените в чл. 325, ал. от ЗЕС минимални санкции са във висок размер. Атакуваното наказателно постановление било връчено на жалбоподателя на 23.08.2021 г., като жалбата срещу него е постъпила в КРС на 27.08.2021 г.

В основата на фактическите си изводи съдът постави показанията на свидетеля Р.Т. - участник в самата проверка и съставила впоследствие АУАН. Свидетелят излага непосредствените си възприятия относно извършената проверка, констатациите от нея и съставянето на АУАН, като съдът цени показанията на този свидетел като непротиворечиви, последователни, логични и кореспондиращи на останалия доказателствен материал по делото.

Съдът кредитира и писмените доказателства, приобщени по делото, които също допринасят за разкриване на обективната истина, събрани са и са приобщени по предвидения в закона ред.

От съвкупния анализ на събраните по делото доказателства съдът приема, че на посочената в АУАН и НП дата дружеството-жалбоподател не е уведомило незабавно Комисията за регулиране на съобщенията, на адрес: гр. София, ул. „Гурко” № 6, по реда на т.1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания за обстоятелството, че е възстановило излъчването от предавателната му станция в гр. Кубрат.

При така установеното от фактическа страна, съдът направи следните правни изводи:

Жалбата срещу наказателното постановление е подадена в установения в чл. 59, ал.2 от ЗАНН 7-дневен срок от надлежна страна срещу акт, подлежащ на проверка, поради което се явява **процесуално допустима**.

Разгледана по същество, същата е **основателна**, макар и на различно правно основание.

Съгласно разпоредбата на чл. 63, ал.1 от ЗАНН, в настоящото производство районният съд следва да провери законността на обжалваното НП, т.е. дали правилно е приложен както процесуалният, така и материалният закон, независимо от основанията, посочени от жалбоподателя – аргумент от чл. 314, ал.1 от НПК, вр. чл. 84 от ЗАНН.

В изпълнение на това свое правомощие съдът служебно констатира, че АУАН е съставен от компетентно длъжностно лице, съгласно чл. 312, ал. 1, вр. чл. 313, ал. 1, вр. чл. 337, ал. 2 от ЗЕС и приложената по делото заповед РД № 07-711/21.12.2018 г. на Председателя на КРС, като процесното НП е издадено от последния в изпълнение на правилото на чл. 337б, ал. 1 от ЗЕС.

Настоящият съдебен състав служебно установи, че са спазени и давностните срокове по чл. 34, ал. 1 и ал. 3 от ЗАНН за съставяне на АУАН и издаване на НП. Двата процесуални акта съдържат всички законоустановени реквизити, регламентирани в чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН. Нарушението е описано по ясен и недвусмислен начин, както в акта за установяване на административно нарушение, така и в наказателното постановление, като актосъставителят и наказващият орган са дали правилна правна квалификация на нарушението, която съответства на фактическото му описание. Посочени са датата и мястото на извършване на нарушението и обстоятелствата, при които е извършено. Ето защо съдът приема, че както в акта, така и в обжалваното НП, описаното нарушение е конкретизирано в достатъчна степен, поради което и не е нарушено правото на защита на дружеството-жалбоподател да разбере в какво точно нарушение е обвинено и как да организира защита си. Съставът на съда констатира, че процедурата по съставяне и връчване на АУАН и атакуваното НП е редовно изпълнена съгласно правилата, предвидени в ЗАНН и ЗЕС.

С оглед изложеното, съдът не констатира съществени нарушения на административнопроизводствените правила, които да обосноват отмяна на атакуваното наказателно постановление на формално основание.

Административнонаказателната отговорност на жалбоподателя е ангажирана за нарушение на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания. Разпоредбата на чл. 325, ал. 1, вр. чл. 336 от ЗЕС, в редакцията □ към датата на извършване на нарушението, предвижда налагане на административно наказание „имуществена санкция” в размер от 10 000 до 100 000 лева на юридическо лице или едноличен търговец, който предоставя обществени електронни съобщителни мрежи и/или услуги, за осъществяването на които има издадено разрешение за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс, и наруши условията на

разрешението.

В случая от писмените доказателства, приобщени по делото, безспорно се установява, че жалбоподателят „Фокус-Нунти” ООД предоставя обществени електронни съобщителни мрежи или услуги и притежава издадено от КРС Разрешение № 02037/01.06.2015 г., изменение № 02037-001/25.09.2015 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър за осъществяване на електронни съобщения чрез електронна съобщителна мрежа за наземно аналогово радиоразпръскване. Условието на Разрешението /в т. 2.2 от същото/ предвижда задължение за дружеството-жалбоподател да осъществява наземно аналогово радиоразпръскване при спазване на технически и експлоатационни условия, посочени в „Технически изисквания за работа на електронни съобщителни мрежи от радиослужба радиоразпръскване и съоръженията, свързани с тях”. Съгласно т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания дружеството-жалбоподател е длъжно да уведомява КРС по имейл или гореща телефонна линия незабавно след възникване на някое от посочените обстоятелства: невъзможност за осъществяване на излъчване /бел. с. - от предавателните станции/, използване на резервно оборудване, както и възстановяване на излъчването след отстраняване на причините, довели до неговото прекъсване.

Настоящият съдебен състав счита, че от показанията на свидетел Т. и приобщените по делото писмени доказателства по безспорен и несъмнен начин се установява, че дружеството-жалбоподател „Фокус-Нунти” ООД е извършило нарушение на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания, тъй като на процесната дата е нарушило условията на издаденото му разрешение, като не е уведомило незабавно КРС по имейл или гореща телефонна линия за обстоятелството, че е възстановило излъчването от предавателната му станция в гр. Кубрат.

Доколкото е ангажирана административнонаказателната отговорност на юридическо лице, то въпросът за субективната страна на нарушението не следва да се разглежда.

Независимо от изложеното, според настоящия съдебен състав административно-наказателната отговорност на „Фокус-Нунти” ООД е

ангажирана неправилно, тъй като процесното нарушение разкрива признаците на „маловажен случай” по смисъла на чл. 28 от ЗАНН. Едно деяние представлява „маловажен случай” по смисъла на чл. 93, т. 9 от НК, приложим на основание чл. 11 от ЗАНН, когато степента на обществената му опасност е по-ниска от обикновените случаи на нарушения от съответния вид, поради липса или незначителност на вредните последици или поради наличие на други смекчаващи обстоятелства. Доколкото се касае за едно строго формално нарушение, то вредните последици не следва да се обсъждат. Целта на ЗЕС е да бъдат дисциплинирани доставчиците на електронни услуги към спазване на индивидуалните им разрешения и към зачитане на волята на регулаторния орган, като за значимостта на охраняваните от нормата на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС обществени отношения е показателен и размерът на предвиденото в нея наказание. Според състава на съда обаче в случая по делото са налице доказателства за липса на утежняващи отговорността обстоятелства и наличие на такива смекчаващи обстоятелства, които обосновават по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с обикновените случаи на нарушения от този вид. Като смекчаващо отговорността обстоятелство съдът приема липсата на други нарушения от този вид, извършени от жалбоподателя, доколкото не се твърди, а и няма представени доказателства срещу дружеството да има влезли в сила наказателни постановления за подобни нарушения. На следващо място, съдът цени като смекчаващо отговорността и обстоятелството, че макар на 02.03.2021 г. дружеството да не е уведомило незабавно КРС по имейл или гореща телефонна линия за обстоятелството, че е възстановило излъчването от предавателната му станция в гр. Кубрат, то все пак е сторило това два дни по-късно – на 04.03.2021 г., когато упълномощен представител на дружеството по имейл е уведомил КРС за възстановяване на излъчването на дата 02.03.2021 г. Тези обстоятелства дават основание да се приеме, че извършеното административно нарушение не е застрашило с особена интензивност обществените отношения, охранявани от нормата на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, и разкрива по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с обикновените случаи на нарушенията по чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, както и че предвиденият дори минимален размер на санкцията се явява несъразмерно тежък за извършеното нарушение. Административнонаказващият орган е бил длъжен да отчете наличието на обстоятелствата по чл. 28 от ЗАНН, които

изключват отговорността на нарушителя, и да го предупреди писмено, че при следващо нарушение ще бъде санкциониран. Като не е сторил това, той е издал процесното наказателно постановление в противоречие със закона.

По изложените съображения съдът намира, че обжалваното наказателно постановление е незаконосъобразно и следва да бъде отменено.

Така мотивиран и на основание чл. 63, ал. 1 от ЗАНН, съдът

РЕШИ:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 17 от 10.08.2021 г., издадено от председателя на Комисията за регулиране на съобщенията, с което на жалбоподателя „ФОКУС-НУНТИ“ ООД, ЕИК 130552817, на основание чл. 53, ал. 1, вр. чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, вр. чл. 325, ал. 1, вр. чл. 336 от Закона за електронните съобщения, вр. т. 2.2 от Разрешение № 02037/01.06.2015 г., изменение № 02037-001/25.09.2015 г. за ползване на индивидуално определен ограничен ресурс – радиочестотен спектър за осъществяване на електронни съобщения чрез електронна съобщителна мрежа за наземно аналогово радиоразпръскване, издадено от КРС (Разрешението), вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания за работа на електронни съобщителни мрежи от радиослужба радиоразпръскване и съоръженията, свързани с тях (Техническите изисквания) е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 /десет хиляди/ лева за нарушение на чл. 325, ал. 1 от ЗЕС, вр. т. 2.2 от Разрешението, вр. т. 1.3, изр. последно от приложение № 5 към чл. 10 от Техническите изисквания.

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

Съдия при Софийски районен съд: _____