

РЕШЕНИЕ

№ 565

гр. Бургас, 08.06.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

РАЙОНЕН СЪД – БУРГАС, XXII СЪСТАВ, в публично заседание на двадесет и трети март през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: НИКОЛАЙ С. ГЕМЕДЖИЕВ

при участието на секретаря МИЛИЦА Т. ДИМИТРОВА
като разгледа докладваното от НИКОЛАЙ С. ГЕМЕДЖИЕВ
Административно наказателно дело № 20222120200603 по описа за 2022 година

Производството по делото е образувано по реда на чл.59 и сл. от ЗАНН по повод постъпила в съда жалба, подадена от дружество с ограничена отговорност с фирма (наименование) „К*****“, ЕИК ***** със седалище и адрес на управление: гр.....ул. В.....№, представлявано от К.С.К. и М.Й.Т..

Жалбата е подадена против Наказателно постановление №8059/01.02.2022 г., издадено от заместник-министъра на културата В.Д.К..

С това Наказателно постановление (НП) на основание чл.53 и чл.83, ал.1 ЗАНН и чл.98в, ал.1 от Закона за авторските права и сродните му права (ЗАПСП) за нарушение по чл.97, ал.1, т.5, предл.2 от същия закон, на дружеството-жалбоподател е наложено административно наказание по вид „имуществена санкция“ в размер на 2 500.00 лева.

С жалбата се иска отмяна на процесното НП, като се оспорват фактическите констатации.

Административнонаказващия орган (АНО) след редовно призоваване не се явява. Явява се представител, който моли за потвърждаване на процесното НП, както и за присъждане на разноски.

ПО ДОПУСТИМОСТТА НА ЖАЛБАТА:

Процесното НП е получено на 07.02.2022 г. Жалбата е постъпила в съда на 17.02.2022 г. с вх.№5713/17.02.2022 г. Ето защо съдът намира, че е процесуално допустима за произнасяне, тъй като е подадена в четиринадесетдневния преклузивен срок по чл.59, ал.2 във връзка с чл.84 ЗАНН във връзка с чл.183, ал.3 и ал.4 НПК.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

ОТ ФАКТИЧЕСКА СТРАНА:

На 24.08.2021 г. Ч. ИВ. П., главен инспектор в дирекция "Авторско право и сродните му права" при Министерство на културата (МК), е съставил Констативен протокол № 8059/24.08.2021 г. (КП) за проверка по спазването на Закона за авторското право и сродните му права /ЗАПСП/, извършена от него в кафе-аперитив „Т.....“, находящ се в гр.Созопол, плаж Хармани, стопанисван от дружеството-жалбоподател. Видно от представените по време на проверката касов бон и Удостоверение за категоризация ВР № 6193/30.07.2021 г. , кафе-аперитив „Т.....“ се стопанисва от „К*****“ ООД. Проверката била извършена в присъствието на свидетелите Г.П.Г. и М. Й.Т. - управител на дружеството. Установено било, че кафе-аперитив „Т.....“ е отворен за посетители и се озвучава от колони в заведението с усилвател, включен към компютър - интернет сайт “YouTube“. Констатирано било използване чрез публично изпълнение на запис на звукозаписи. За разпознаване на звукозаписите било използвано служебно мобилно устройство със сериен № R 58JA6JY54R с инсталирани съгласно заповед № РД 09-475/03.06.2021 г. програми SoundHound, Shazam, Track ID.

Присъствалата на проверката М.Т. обяснила, че обектът на проверката е с работно време от 08.00 до 24.00 часа и се озвучава с музика от 08:00 до 23:00 часа.

До приключване на проверката не били представени документи, въз основа на които „К*****“ ООД да е придобило права за използването чрез публично изпълнение на запис на констатираните по време на проверката звукозаписи.

Във връзка с горното е съставен КП № 8059/24.08.2021 г., в който е отразено констатираното използване чрез публично изпълнение на запис на звукозаписите: 1. Friends - Solomon; 2. Halo Vip - DC Breaks.; 3. Cheap Thrills Remix - Sia feat. Nicky Jam.

Копие от КП № 8059/24.08.2021 г. е връчено на М.Т., с предписание да се яви в сградата на Министерство на културата, дирекция „Авторско право и сродните му права“ на 27.09.2021 г. между 14.00 и 16.00 часа и да представи документи, въз основа на които представляваното от нея дружество да е придобило права за използването чрез публично изпълнение на запис на констатираните по време на проверката звукозаписи.

Отправено било писмено запитване до Сдружение „Профон“ - организация за колективно управление в частна полза на правата на продуцентите на звукозаписи и музикални видеозаписи, регистрирано с Удостоверение № 26-00-0550/27.10.2011 г. в регистъра по чл. 94г, ал. 1 ЗАПСП, който се поддържа в МК.

От получения отговор с вх. № 62-00-326/16.09.2021 г. е видно, че сдружението представлява носителите на продуцентските права на следните звукозаписи, установени по време на проверката (Halo Vip - в изпълнение на DC Breaks, с носител на продуцентските права Viper Recordings, чрез билатерално споразумение между PPL и „Профон“; Cheap Thrills Remix - в изпълнение на Sia feat. Nicky Jam, с носител на продуцентските права SONY, представляван на територията на България от „ВИРДЖИНИЯ РЕКЪРДС“ ООД, член на „Профон“). В писмото е посочено още, че сдружение „Профон“ няма сключен договор с дружеството-жалбоподател за използване на констатираните по време на проверката звукозаписи.

На посочената в КП дата за явяване в МК представител на дружеството не се е явил, не е бил представен и документ, въз основа на който дружеството, стопанисващо проверения обект, да е придобило правото за използване чрез публично изпълнение на запис на констатираните по време на проверката звукозаписи.

Представен бил договор № 2021-1637/30.06.2021 г. с „Акорд Мюзик Нет“ ООД.

С писмо изх. № 62-00-326/24.09.2021 г. било отправено запитване до „Акорд Мюзик Нет“ ООД, в което е изискана информация кои са носителите

на авторските и продуцентските права на произведенията, констатирани по време на проверката; управлява ли „Акорд Мюзик Нет“ ООД техните права по отношение на използването чрез публично изпълнение, има ли договор с лицето, стопанисващо обекта на проверката. В получения отговор с вх. № 62-00-326/18.10.2021 г. се посочва, че посочените произведения не са от каталога на „Акорд Мюзик Нет“ ООД.

На 09.11.2021 г. Ч.П. съставил АУАН № 8059/09.11.2021 г.

На 01.02.2022 г., извън рамките на инструктивния едномесечен срок по чл.52, ал.1 ЗАНН, но в давностния^[1] шестмесечен срок по чл.34, ал.3 във връзка с чл.36, ал.2 ЗАНН, заместник-министъра на културата издал процесното наказателно постановление.

Конкретно посоченото нарушение, вменено на дружеството-жалбоподател било в цифров вид квалифицирано като такова по чл.97, ал.1, т.5, предл.2 ЗАПСП.

На 07.02.2022 г. на дружеството-жалбоподател бил връчен препис от НП, а както бе прието по-горе - в рамките на преклузивния срок по чл.59, ал.2 във връзка с чл.84 ЗАНН във връзка с чл.183, ал.3 и ал.4 НПК – на 17.02.2022 г., в съда била подадена процесната жалба с вх.№5713/17.02.2022 г.

ОТ ПРАВНА СТРАНА:

Съдът не установи процесуални нарушения или материалноправни пропуски при издаване на АУАН и НП, които да обуславят отменително решение.

НП е съставено от лице, компетентно да стори това съгласно чл.229, ал.2 ЗКН във връзка със заповед №РД09-6/11.01.2022 г. на Министъра на културата.

От събраните пред настоящия съд доказателства, състава приема за установено по несъмнен начин, че вмененото нарушение е извършено.

Публичното изпълнение на звукозаписи е форма на използване по смисъла на ЗАПСП и следва да се извършва с разрешението на съответните правноносителни съгласно чл.86, ал.1, т.3, пр.1 във вр. с чл.72, т.2 ЗАПСП. Сдружение „ПРОФОН“ е организация за колективно управление в частна полза на правата на продуцентите на звукозаписи и музикални видеозаписи,

вписано в регистъра по чл.94г, ал.1 ЗАПСП, който се поддържа в Министерство на културата с издадено Удостоверение № 26-00-0550/27.10.2011 г. Видно от депозираните от сдружението документи във връзка с регистрацията му като организация за колективно управление, горепосоченото дружество лицензиант е член на сдружението. Това се потвърждава и от приложеното по преписката писмо с изх. № 535/16.09.2021 г., вх. № 62-00-326/16.09.2021 г., в което са посочени продуцентите на посочените звукозаписи и че същите са членове на сдружение „ПРОФОН“. Следователно констатираното публично изпълнение на звукозаписи от репертоара на последното е неправомерно.

По производството не са налице основания за прилагане на чл.28 ЗАНН. Доколкото производството се води срещу юридическо лице, от субективна страна не е необходимо да се изследва наличието на виновно поведение, предвид разпоредбата на чл.83, ал.1 ЗАНН във вр. с чл.97 ЗАПСП.

Предвид горното и на основание чл.63, ал.2, т.5 във връзка с чл.58д, т.1 ЗАНН

22. Наказателен състав на Районен съд – Бургас

[1] Тълкувателно постановление № 1 от 27.02.2015 г. по тълк. д. № 1/2014 г. на ОСК на НК на Върховен касационен съд и Първа и Втора колегия на Върховен административен съд

РЕШИ:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление №8059/01.02.2022 г., издадено от заместник-министъра на културата В.Д.К..

Решението, съгласно чл.63, ал.1, изр.2 ЗАНН, подлежи на касационно обжалване пред Административен съд – гр. Бургас на основанията, предвидени в Наказателнопроцесуалния кодекс (чл.348 НПК) и по реда на Глава Дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс (чл.чл.208-228 АПК) в четиринадесетдневен срок от деня на съобщението, че е изготвено.

Съдия при Районен съд – Бургас: _____