

РЕШЕНИЕ

№ 2578

гр. София, 20.05.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 13.03.2020 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Радостин Радков

ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Немска

Анета Юргакиева

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **1258** по описа за **2020** година докладвано от съдия Маргарита Немска, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК, във вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на [фирма] срещу решение от 03.12.2019 г. по НАХД № 8680/2018 г. на СРС, НО, 136 състав. С оспореното решение е потвърдено Наказателно постановление № 43/23.03.2018 г., издадено от председателя на КРС, с което на дружеството е наложена имуществена санкция в размер на 3 000 лв. на основание чл. 327, ал. 4 от ЗЕС, за нарушение на чл. 251б, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 251и, ал.1, т. 2 от ЗЕС.

В касационната жалба са изложени доводи, че постановеното от СРС решение е неправилно, поради нарушения на материалния и процесуалния закон. Моли се оспореното решение да бъде отменено, като бъде отменено и издаденото НП. Алтернативно се прави искане да бъде приложен чл. 28 от ЗАНН.

В съдебно заседание касаторът се представлява от юрк. Х., който поддържа касационната жалба. Моли да бъде отменено оспореното решение, както и издаденото НП. Претендира разноски.

Ответникът – Комисията за регулиране на съобщенията – в съдебно заседание се представлява от юрк. М., който оспорва касационната жалба и моли да бъде потвърдено оспореното решение. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура в съдебно заседание се представлява от прокурор Ю.,

който счита касационната жалба за неоснователна и моли същата да бъде оставена без уважение.

Административен съд София – град, Първи касационен състав, като се запозна с обжалваното съдебно решение, съобрази доводите и възраженията на страните и обсъди наведените касационни основания и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е допустима, като подадена от легитимирано лице, в срока по чл. 211, ал.1 от АПК, приложим по силата на чл. 63, ал. 1, изр. второ от ЗАНН, срещу съдебен акт, който подлежи на касационен контрол. Разгледана по същество е неоснователна.

Въз основа на събраните по реда на НПК доказателства и доказателствени средства Софийският районен съд установил, че служители на КРС на 26.01.2018 г. извършили проверка в дружеството-касатор, находящо се на [улица], при която установили, че не се извършва регистрация на предплатените карти за достъп до интернет през мобилната мрежа, като по този начин не се събират данни за идентифициране на потребителя, както и че не се съхраняват всички данни за проследяване и идентифициране на източника на връзката при интернет достъп, а именно данни за идентифициране на потребител, на когото е предоставен мобилен номер 359888155641, чрез който се предоставя предплатена мобилна услуга за пренос на данни. За констатираното нарушение бил съставен Констативен протокол № С-ОК-017/26.01.2018 г.

Бил съставен АУАН № С-012/14.02.2018 г. Срещу АУАН е депозирано възражение. Въз основа на АУАН е издадено Наказателно постановление № 43/23.03.2018 г.

Решението на СРС е валидно, допустимо и правилно.

АУАН и НП отговарят на изискванията на чл. 52 и чл. 57 от ЗАНН. Издадени са от компетентни органи, в законоустановената писмена форма и при спазване на процесуалните правила.

По силата а нормата на чл. 251б, ар. 1, т. 1 от ЗЕС, предприятията, предоставящи обществени електронни съобщителни мрежи и/или услуги, съхраняват за срок от 6 месеца данни, създадени или обработени в процеса на тяхната дейност, които са необходими за проследяване и идентифициране на източника на връзката.

Съгласно нормата на чл. 251и, ал. 1, т. 2 от ЗЕС, данните по чл. 251б, ал. 1, т. 1 са при интернет достъп, електронна поща по интернет и интернет телефония - идентификатор, определен за потребителя, идентификатор на потребителя и телефонен номер, определени за всяко съобщение, влизащо в обществената телефонна мрежа, данни за идентифициране на абоната или потребителя, за когото са определени IP адрес, идентификатор на потребителя или телефонен номер в момента на връзката. Според § 1, т. 83 от ДР на ЗЕС, "данни за идентифициране на абонат и/или потребител", когато се касае за физическо лице, са трите имена, единен граждански номер и постоянен адрес, а за чуждестранни лица - личен номер, за юридически лица и физически лица - еднолични търговци - наименование, седалище, адрес на управление и съответен идентификационен код.

Неоснователно е направеното в касационната жалба възражение, че не е налице законоустановено задължение за съхраняване на данни от предприятията, предоставящи интернет достъп. Както правилно и приел СРС, нормата на чл. 251б, ал. 1 т. 1 от ЗЕС предвижда задължение за предприятията, предоставящи обществени електронни съобщителни мрежи и/или услуги за съхраняване на данни, необходими за

проследяване и идентифициране на източника на връзката, като в нейният обхват попадат и тези, предоставящи интернет достъп. От санкционираното дружество не са представени доказателства за изпълнение на изискванията на чл. 251б, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 251и, ал. 1, т. 2 от ЗЕС, поради което е налице посоченото в НП нарушение.

Според чл. 327, ал. 4 от ЗЕС, на предприятие, предоставящо обществени електронни съобщителни мрежи и/или услуги, което не изпълни задължение по чл. 251б, се налага имуществена санкция в размер от 3000 до 25 000 лв. В случая, определената санкция е в законоустановения минимум, поради което същата не може да бъде намалена.

Касационният състав споделя изцяло доводите на СРС относно неприложимостта на чл. 28 от ЗАНН. Извършеното нарушение не разкрива по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с други нарушения от същия вид.

Предвид тези съображения, Административен съд София-град, I-ви касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 03.12.2019 г. по НАХД № 8680/2018 г. на СРС, НО, 136 състав.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.