

РЕШЕНИЕ

№ 3389

гр. София, 29.06.2020 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 40 състав,
в публично заседание на 04.06.2020 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Дилиана Николова

при участието на секретаря Мая Георгиева, като разгледа дело номер **13748** по описа за **2019** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл.181 от Закона за туризма /ЗТ/.

Образувано е по жалба на Сдружение с нестопанска цел в частна полза „Б. Т.“ срещу Заповед № 821/04.10.2019г. на председателя на Комисията за защита на потребителите /КЗП/, с която на основание чл.177, ал.2, т.1, б.„а“ ЗТ е наложена принудителна административна мярка „временно затваряне на туристически обект“ по чл.3, ал.2, т.7 ЗТ – офис за упражняване на туроператорска дейност, находящ се в [населено място], [улица].

Жалбоподателят моли за отмяната на оспорената заповед като незаконосъобразна – издадена при неправилно приложение на материалния закон, съществено процесуално нарушение, в несъответствие с целта на закона, в несъответствие с доказателствата по преписката. С. не извършвало туроператорска дейност, а посоченият адрес бил на семейната му къща. С. било създадено от група ентузиастични с цел популяризиране на планинското колоездене и никога не било осъществявало туроператорска дейност. Поради това незаконосъобразно със заповедта се нареждало запечатване на сградата на адреса, на който се намира жилището му.

В съдебно заседание, редовно и своевременно призован, не се представлява.

Ответникът по оспорването, в писмен отговор, инкорпориран в придружителното писмо, с което жалбата е администрирана до съда, изразява становище за нейната неоснователност. В съдебно заседание, редовно и своевременно призован, не се явява и не се представлява.

Прокурор от Софийска градска прокуратура, редовно призована, не взема участие в производството по делото и не изразява становище по законосъобразността на оспорения акт.

Административен съд София-град, след като обсъди релевираните с жалбата основания, доводите на страните в съдебно заседание и прецени събраните по делото доказателства, намира за установено следното от фактическа и правна страна:

Жалбата е допустима – подадена е срещу подлежащ на оспорване пред съд индивидуален административен акт, от лице, което е негов адресат, при наличие на правен интерес от оспорването, с оглед неблагоприятното засягане на правната сфера на оспорвания. С оглед данните за съобщаване на акта на 21.10.2019г. /известие за доставяне на л.16 по делото/ и подаване на жалбата на 03.11.2019г. /пощенски плик на л.10 по делото/, съдът приема, че е спазен и преклузивният 14-дневен срок за оспорване.

Разгледана по същество, жалбата е неоснователна.

Като извърши дължимата на основание чл.168, ал.1 АПК проверка за законосъобразност на оспорената заповед освен на основанията, сочени от оспорващия и но всички основания по чл.146 АПК, съдът приема, че тя е издадена от компетентен административен орган, в законоустановената форма, при отсъствие на допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, правилно приложение на материалния закон и в съответствие с целта му.

От приетите по делото доказателства се установява, че КЗП е сезирана с жалба с вх.№ С-03-2442/22.04.2019г. за извършвана от оспорващото сдружение дейност – предлагане на туристически услуги без регистрация като туристическа агенция и без лиценз за туроператорска дейност като е посочен и електронен адрес, на който е публикувана обява за организирано от сдружението мероприятие – в началото на м.април в планината Водно до столицата на М. /л.18-20 по делото/.

Във връзка с подадения сигнал е извършена проверка от служители на КЗП, резултатите от която са обективирани в Констативен протокол № К-2684787/19.05.2019г. /л.21 и сл./. Видно от него, проверена е информацията на посочения електронен адрес – www.facebook.com/B.T.cu, при което е установено, че жалбоподателят предлага организирано събитие: „Ако обичате спънати, трудни и каменисти пътеки средата на месец май ще караме в планината Водно над С. в М., където има удобен лифт и 5/6 хубави ендуро пътеки с различна трудност! Програма: ден 1 15.05.2019 г. – сряда: пътуваме организирано в 6.30 сутринта, на 15.05.2019 г. от национален стадион В. Л. в С. до С.. Пристигайки в града ще се отправим към близката, но не висока планина Водно. В края на деня ще се настаняваме в уютен хотел в центъра на С.. Ще отделим време за вечеря в местна кафана и ще се разходим в идеалния център на града. Ден 2 – 16.05.2019г.: След вкусни скопски баници ще въртим 6км до лифта от където ще направим поредната серия от спускания по-вече познатите ни пътеки. В часовете около обяд напускаме байк парка и се отправяме по шури пътеки до каньона "Матка". В края на деня се прибираме по асфалтов път до С. и отпътуваме за С.. Нощувка: Спим в центъра на С. С. Г.: <http://upcooltura-guesthouse.skopje-hotels.com/en/> на цена от 20 Евро/вечер. Храна: По време на карането е добре да си носите сандвичи! За вечеря ще излезем на заведение в С.. Транспорт: Пътуваме организирано, транспортът тръгва в 6:30ч. на 15.05.19 от паркинга пред нац. стадион В. Л. в С. и се връща отново там на 16.05.19 около 21-22ч. Възможен е и вариант с личен транспорт да се пътува. Effective working hours:

Разписанието на лифта, който не върти постоянно: 10:00 – 10:30 Ч.; 11:00 – 11:30 Ч.; 12:00 – 12:30 Ч.; 13:00 – 13:30 Ч.; 14:00 – 14:30 Ч.; 15:00 – 15:30 Ч.; 16:00 – 16:30 Ч. Последно Возење Од Доле. ГРУПАТА ЩЕ БЪДЕ ОГРАНИЧЕНА ДО 6 човека. Организационна такса за събитието е 140лв. и включва: водач/и, застраховка „Злополука“, както и транспорт от С. до С. и обратно. Таксата не включва: нощувка, храна и лични разходи, както и билетите за лифта (които излизат около 2лв. наши пари на качване), но едва ли ще хванем повече от 5 качвания. Изисква се 50% (70лв) капаро за участие! Сдружение Б. Т., ЕИК[ЕИК] [банкова сметка] STSABGSF. Внимание!!! В случай, че регистриран участник се откаже три дни преди датата на събитието е длъжен да заплати 50% от стойността на организационната такса, като неустойка! Записването става на е-mail: [електронна поща] или на тел. [ЕГН] - Н. Д.. Краен срок за записване до запълване на групата !“. При служебно извършената от съда проверка на посочения адрес се установи, че така публикуваната информация е налична и към момента на адрес: <https://bg-bg.facebook.com/events/2425161817729758/>. При служебно извършената от съда проверка беше установено, че на интернет адрес <https://mtb-bg.com/2018/12/06/events-bg-2018-biking-tours-oreokastro> се намира обява за провеждането на мероприятие в периода 15-16.12.2018г. на територията на [населено място] и О. (Гърция-С.); посочена е таксата за трансфер и водач, в случай, че желаещият участник ще ползва собствен транспорт; такса за събитието, включваща водач, застраховка “Злополука“, транспорт и трансфери за участници и велосипеди по маршрута; посочено е, че таксата не включва храна, нощувка и лични разходи; че таксата може да бъде платена в брой на място и по банков път като е посочена банкова сметка на Сдружение Б. Т.; указано е също така, че се изисква 50% (70 лв.) капаро за участие, заплатено по сметка или с предварителна уговорка в брой като записването става на е-mail: [\[електронна поща\]](#) или на тел. [ЕГН] – Н. Д.. На посочената електронна страница са налични и още множество обяви със сходно съдържание, включително предложения за детски лагери.

Съставен е Констативен протокол № К-2684793/04.06.2019г. като е връчен препис от предходния на Н. Д. и във връзка с установеното предлагане на туристически услуги без лиценз за туроператорска дейност е предоставена възможност за даване на писмено становище и обяснения, относно организираните събития, описани в констативния протокол от 19.05.2019г., представянето на удостоверение за регистрация за туроператорска дейност; списък на записаните участници; договори /резервации/ с местата за настаняване; договори с транспортни фирми; платежни документи, в срок до 14.06.2019г. Видно от констативен протокол от 14.06.2019г. е представено писмено обяснение и декларация. Видно от даденото писмено обяснение /л.48-49/ председателят на УС на сдружението твърди, че всеки сам си плаща сметките, сам решава къде да спи, като често членовете на сдружението се организират за споделено пътуване. Обяснение за посочените в съобщенията, публикувани на фейсбук страницата на сдружението, такси, не са дадени.

Преписката е разгледана на заседание на КЗП, проведено на 29.08.2019г., като решенията ѝ са обективирани в Протокол № 18 от същата дата, извлечение, от който е приет като доказателство по делото /л.17/. Съгласно посоченото в него комисията е приела предложението на главния директор на ГД „Контрол на пазара“ и е решила да наложи ПАМ „временно затваряне на туристически обект“ на посочените в т.28 туристически обекти по чл.177, ал.2, т.1, б.“а“ и б.“в“ ЗТ, сред които и офис за упражняване на туроператорска дейност, находящ се в [населено място], [улица] на

Сдружение „Б. Т.“.

Въз основа решението на комисията е издадена оспорената в настоящото производство заповед, с която на основание чл.177, ал.2, т.1, б.“а“ ЗТ е наложена принудителна административна мярка „временно затваряне на туристически обект“ по чл.3, ал.2, т.7 ЗТ.

Съгласно посочената разпоредба, в относимата към датата на издаване на заповедта редакция – ДВ, бр.60 от 30 юли 2019г., председателят на Комисията за защита на потребителите или оправомощени от него длъжностни лица в резултат на контрола по ал.1 прилага принудителна административна мярка "временно затваряне на туристически обект" по чл.3, ал.2, т.1 - 3 и 7 при извършване на туроператорска и/или туристическа агентска дейност без удостоверение за регистрация. Предвид това съдът приема, че оспорената заповед е издадена от компетентен административен орган – председателя на КЗП, в пределите на предоставената му с посочената разпоредба власт с оглед установеното нарушение.

Заповедта е издадена в изискуемата писмена форма /чл.59, ал.1 АПК/ като съдържа задължителните реквизити, регламентирани в ал.2 на с.р. - наименование на органа, който я издава; наименование на акта; адресат на акта; разпоредителна част, с която се определят правата или задълженията, начинът и срокът за изпълнението; пред кой орган и в какъв срок актът може да се обжалва; дата на издаване и подпис на лицето, издало акта, с означаване на длъжността му. Посочени са и фактическите и правни основания за издаване на акта, като за мотиви на акта следва да бъдат възприети и всички доказателства за извършени в хода на административното производство процесуални действия – от фактическа страна заповедта е мотивирана с установеното извършване на туроператорска дейност без издаден лиценз за това, а като правно основание е посочена разпоредбата на чл.177, ал.2, т.1, б.“а“ ЗТ.

При издаване на заповедта не са допуснати нарушения на административнопроизводствените правила, които да бъдат квалифицирани като съществени и да мотивират отмяната на акта само на това основание – извършена е проверка по сигнала на потребителя, резултатите от която са обективирани в съставени констативни актове, връчени на представляващия сдружението, с което той е уведомен за образуваното производство, предоставена му е възможност да депозираща обяснения по констатациите на проверяващите, както и да представи лиценз за туроператорска дейност. В този смисъл възраженията в жалбата за наличие на отменителните основания по чл.146, т.2 и т.3 АПК са недоказани, впрочем конкретни съображения за това не са изложени.

Съдът намира, че ответникът е приложил правилно материалния закон, като заповедта съответства на целта, заложена в чл.2 ЗТ – да се осигурят условия за устойчиво развитие на туризма и конкурентоспособен национален туристически продукт; да се въведат единни критерии за извършване на туристически дейности и предоставяне на туристически услуги; да се осигури защита на потребителите на туристическите услуги.

Според чл.3, ал.1 ЗТ туристически дейности са: 1. туроператорската и туристическата агентска дейност; 2. хотелиерството; 3. ресторантьорството; 4. предоставянето на тематично ориентирани допълнителни туристически услуги в областта на морския, ски, културния, балнео, СПА, уелнес, селския, винения, еко, конгресния, детския и младежкия, приключенския, спортния, ловния, голф и други видове туризъм; 5. предоставянето на екскурзоводски услуги, воденето на туристи в планинска и

природна среда и предоставянето на услуги за спорт, а според ал.2 на с.р. туристически обекти са: 1. местата за настаняване; 2. заведенията за хранене и развлечения (самостоятелни и прилежащи към места за настаняване) - ресторанти, заведения за бързо обслужване, питейни заведения, кафе-сладкарници и барове; 3. туристическите хижи, туристическите учебни центрове и туристическите спални и прилежащите към тях заведения за хранене - туристически столови, туристически бюфети и туристически столови със сервитьорско обслужване; 4. ски пистите - ски писти за алпийски ски, сноуборд и ски бягане, детските ски зони и снежните паркове; 5. самостоятелните и прилежащите към места за настаняване балнеолечебни (медикул СПА) центрове, СПА центрове, уелнес центрове и таласотерапевтични центрове; 6. плажовете - плажове към естествени и към изкуствени водни обекти; 7. офисите за упражняване на туроператорска и туристическа агентска дейност; 8. туристическите информационни центрове; 9. посетителските центрове за представяне и експониране на местното природно и културно наследство; 10. музеите и обществените и частните колекции с културни ценности и художествените галерии; 11. центровете за изкуство и занаяти и центровете за временни изложения с туристическа цел; 12. туристическите пътища/пътеки и веломаршрутите; 13. обектите за катерене, парапланеризъм и маршрутите тип "виа ферата"; 14. конните бази за любителска езда и маршрути за конна езда; 15. аквапарковете, водните атракционни и приключенските паркове; 16. атракционните и тематичните паркове; 17. голф игрищата; 18. местата за наблюдение на диви животни и птици; 19. ловните стопанства по Закона за лова и опазване на дивеча; 20. винарните изби; 21. недвижимите културни ценности по Закона за културното наследство, културните институти по Закона за закрила и развитие на културата, защитените територии по Закона за защитените територии - в случай че са социализирани и предлагат условия за приемане и обслужване на туристически посещения и в съответствие с режимите за опазването им и с вътрешните правилници на лицата, на които е предоставено правото на управление.

Осъществяваната от жалбоподателя дейност представлява туристическа дейност по см. на чл.3, ал.1, т.1, предл.1-во ЗТ - "Туроператорска дейност", която според дефиницията на т.59 от § 1 ДР ЗТ представлява организирането на туристически пакети, предлагани за продажба, пряко или посредством туристически агент с цел туризъм, отдих, развлечения, бизнес, участие или посещение на прояви и събития с културен и опознавателен характер, на конгресни и делови събития или с друга цел. Безспорно се установи от съдържанието на множеството обяви на фейсбук страницата на сдружението, че то организира предоставянето на услуги от посочения вид срещу заплащане, което опровергава твърдението му, че се касае само и единствено за самоорганизиране на членовете на сдружението.

Съгласно разпоредбите на Раздел първи от Глава седма на закона – чл.61 и сл., туроператорска и/или туристическа агентска дейност на територията на Република България се извършва от регистрирано по този закон лице /чл.61, ал.2 ЗТ/, като осъществяваната от жалбоподателя дейност не попада сред изключенията, посочени в чл.62 ЗТ. Липсата на удостоверение за регистрация като туроператор на Сдружение „Б. турс“ определя извършваната от него дейност като такава в нарушение на законовите разпоредби и съответно обосновава прилагането на принудителната административна мярка по чл.177, ал.2, т.1, б.„а“ ЗТ – "временно затваряне на туристически обект" по чл.3, ал.2, т.1 - 3 и 7, какъвто се явява офисът на сдружението, регистриран в [населено място]. Обстоятелството, че на този адрес се намира къща,

собственост на председателя на сдружението Н. Д., ползвана като семейно жилище, в случая е ирелевантно за настоящия спор, при положение, че това е адресът, на който се осъществява дейността на сдружението, по арг. от разпоредбата на чл.8 от Закона за юридическите лица с нестопанска цел и на който незаконосъобразно е осъществявана дейността по предлагане на туроператорски услуги.

По отношение съответствието на заповедта с целта на закона следва да се посочи, че според общото правило на чл.22 ЗАНН принудителните административни мерки са превантивни, преустановителни и възстановителни. Предвид така установеното от фактическа страна процесната ПАМ има преустановителен характер, доколкото нарушението не е преустановено и към настоящия момент сдружението продължава да предлага участие в организирани от него мероприятия срещу заплащане.

По изложените съображения съдът намери жалбата за неоснователна и като такава тя следва да бъде отхвърлена.

Водим от горното и на основание чл.172, ал.2 АПК, Административен съд София-град, Второ отделение, 40-ти състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на Сдружение с нестопанска цел в частна полза „Б. Т.“ срещу Заповед № 821/04.10.2019г. на председателя на Комисията за защита на потребителите.

Решението може да бъде обжалвано с касационна жалба в 14-дневен срок от съобщаването му, чрез Административен съд София-град пред Върховния административен съд.

Решението да се съобщи на страните чрез изпращане на препис от него по реда на чл.137 АПК.

Съдия: