

РЕШЕНИЕ

№ 6788

гр. София, 14.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 14.10.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Галин Несторов

ЧЛЕНОВЕ: Красимира Желева

Вяра Русева

при участието на секретаря Цветелина Заркова и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **5410** по описа за **2022** година докладвано от съдия Галин Несторов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, във връзка с чл. 63 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на Комисия за регулиране на съобщения /КРС/, срещу решение № 20033949/04.05.2022 г. на Софийски районен съд /СРС/, Наказателно отделение /НО/, 16-и състав, по НАХД № 13883/2019 г., с което е отменено наказателно постановление /НП/ № 72/23.05.2019 г., издадено от председателя на КРС, с което на „ТВ-НЕТ“ ООД, ЕИК[ЕИК], е наложено административно наказание "имуществена санкция" в размер на 3 000 /три хиляди/ лева, на основание 326, ал. 1 от Закона за електронните съобщения /ЗЕС/, във вр. с чл. 43, ал. 3, във вр. с ал. 1 от Общите изисквания при осъществяване на обществени електронни съобщения. С постановеното решение Районният съд, въпреки наличието на осъществен състав на нарушението, е отменил нак. Постановление, поради наличие на съществени процесуални нарушения.

Касаторът оспорва решението поради нарушение на материалния закон, на основание чл. 348, ал. 2, във вр. с ал. 1, т. 1 от Наказателно-процесуалния кодекс /НПК/. Посочва се, че квалификацията на деянието е правилна, налице е осъществен състав на нарушение и липсват нарушения при провеждане на процедурата по налагане на

наказанието. Претендира се отмяна на постановеното решение и потвърждаване на издаденото НП. Претендира се юриск. възнаграждение.

Ответникът по касация не се представлява, изразява писмено становище за неоснователност на жалбата.

Представителят на Софийска градска прокуратура моли жалбата да бъде уважена като основателна и пледира за отмяна на решението на КРС и респ. потвърждаване на издаденото НП.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С.-град, 4-и касационен състав като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, на основание чл. 218 от АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба на КРС е депозирана в Софийски районен съд от надлежна страна в законоустановения срок в изпълнение на разпоредбата на чл. 211, ал.1 от АПК, поради което същата е процесуално допустима.

Разгледана по същество е основателна.

Съгласно санкционната норма на чл. 326 от Закона за електронните съобщения: „Предприятие, предоставящо обществени електронни съобщителни мрежи и/или услуги след подаване на уведомление по чл. 6б, което наруши някое от общите изисквания по чл. 73 и/или специфични задължения, се наказва с имуществена санкция в размер от 3000 до 15 000 лв.“ В случая е нарушена нормата на чл. 43, ал. 3, във вр. с ал. 1 от Общите изисквания при осъществяване на обществени електронни съобщения. Сочи се в НП и в АУАН, че в договор от 18.12.2018 г. между „ТВ-НЕТ“ ООД и К. М. за предоставяне на аналогова кабелна телевизия клаузите по раздел 3 /римско/ са изписани с шрифт по-малък от 10 пункта. Такова е и заключението по приетата по делото съдебно-техническа експертиза. Въпреки, че е приел за установено гореописаното нарушение, в процесното решение въззивният съд приема, че в хода на производството е допуснато съществено нарушение на производствените правила, с оглед липсата на уведомление на нарушителя за съставяне на АУАН, въпреки подаването впоследствие на възражение. Настоящият състав на съда не споделя това съображение на съда. Описаната фактическа обстановка е установена въз основа на събраните писмени и гласни доказателства, в съответствие с процесуалния закон. В АУАН е налице подпис на представляващия дружеството, който е получил препис от същия на 08.04.2019 г. и е посочил, че ще изложи съображения. Правото му на защита не е ограничено в случая, същият е упражнил в пълен обем същото и в съда.

По изложените съображения, при наличието на осъществен състав на нарушение на 326, ал. 1 от Закона за електронните съобщения /ЗЕС/, във вр. с чл. 43, ал. 3, във вр. с ал. 1 от Общите изисквания при осъществяване на обществени електронни съобщения, процесното решение следва да бъде отменено, а издаденото наказателно постановление като законосъобразно следва да бъде потвърдено.

На ответника следва да се възложат разноски по делото за юриск. възнаграждение в

размер на 100 лева, с оглед на своевременно направеното искане и изхода на спора.

Предвид горното, Административен съд – София - град, 4-и касационен състав

РЕШИ:

ОТМЕНЯ, по касационна жалба на Комисия за регулиране на съобщения /КРС/,

РЕШЕНИЕ № 20033949/04.05.2022 г. на Софийски районен съд /СРС/, Наказателно отделение /НО/, 16-и състав, по НАХД № 13883/2019 г., като вместо същото

ПОСТАНОВЯВА

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление /НП/ № 72/23.05.2019 г., издадено от председателя на КРС, с което на „ТВ-НЕТ“ ООД, ЕИК[ЕИК], е наложено административно наказание "имуществена санкция" в размер на 3 000 /три хиляди/ лева, на основание 326, ал. 1 от Закона за електронните съобщения /ЗЕС/, във вр. с чл. 43, ал. 3, във вр. с ал. 1 от Общите изисквания при осъществяване на обществени електронни съобщения;

ОСЪЖДА „ТВ-НЕТ“ ООД, ЕИК[ЕИК], да заплати на Комисия за регулиране на съобщенията сума в размер на 100 /сто/ лева разноски по делото.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

1.

2.