

РЕШЕНИЕ

№ 8031

гр. София, 20.12.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в открито заседание на 17.11.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Ралица Романова

ЧЛЕНОВЕ: Георги Терзиев

Мариета Райкова

при участието на секретаря Антонина Митева и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **8387** по описа за **2023** година докладвано от съдия Мариета Райкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 63 ал.1 изр.2 ЗАНН вр. с чл.208-228 АПК.

Образувано е по касационна жалба на „ДИР.БГ“ АД, ЕИК[ЕИК] чрез адв. В. В., срещу Решение № 3040 от 26.06.2023г. по НАХД № 10320/2022г. на Софийски районен съд, НО, 19-ти състав. С решението е изменено наказателно постановление № 5 ПВР/21.07.2022г. на ръководител на звено „Правна дейност“, дирекция „Администрация“ в Централна избирателна комисия, с което на жалбоподателя за две административни нарушения на чл. 205, ал. 5 от Изборния кодекс на осн. чл. 475, ал. 1 от ИК са наложени две имуществени санкции, чиито размер е намален от 3000 лв. на 2000лв.

С касационната жалба се иска от съда да отмени решението на въззивния съд като неправилно и незаконосъобразно, постановено в нарушение на материалноправните разпоредби и при съществени нарушения на процесуалните правила. Твърди се, че в решението липсва обсъждане на направените срещу НП възражения, както и не е мотивирано; липсват данни за извършен преглед по време на заседанието на ЦИК на интернет сайта на касатара; нито в АУАН, нито в НП се съдържа ясно описание на твърдяното нарушение. Искане се отмяна на въззивното решение, както и на издаденото НП.

В съдебно заседание касаторът, редовно уведомен, се представлява от адв. В., която поддържа подадената жалба. В представени писмени бележки излага подробни съображения за неправилност на решението. Моли за отмяната му, както и на издаденото НП. Претендира разноски по представен списък.

Ответникът – ръководител звено „Правна дейност“, дирекция „Администрация“ в ЦИК, чрез юрк. К., оспорва жалбата. Моли съда да потвърди решението и да отхвърли касационната жалба като неоснователна и недоказана. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура счита жалбата за неоснователна.

С обжалваното решение № 3040 от 26.06.2023г. по НАХД № 10320/2022г. на Софийски районен съд, НО, 19-ти състав, е изменено наказателно постановление № 5 ПВР/21.07.2022г. на ръководител на звено „Правна дейност“, дирекция „Администрация“ в ЦИК, с което на „ДИР.БГ“ АД, за две административни нарушения на чл. 205, ал. 5 от ИК на осн. чл. 475, ал. 1 от ИК са наложени имуществени санкции в размер на 3000 лв., като съдът е намалил размера на санкциите на 2000лв

Административен съд София - град, VII касационен състав като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Жалбата е подадена от надлежна страна и в срока по чл.211, ал.1 АПК вр. с чл. 63в от ЗАНН, поради което е допустима. Разгледана по същество е основателна, но по съображения, различни от сочените в нея.

Пред настоящата инстанция не са ангажирани нови доказателства.

В решението си СРС е възприел следната фактическа обстановка:

По електронен път до Централна избирателна комисия е постъпил сигнал от С. М. като регистриран наблюдател от БСЧИПП-П., зам. председател на ОС към ЦИК, входен с вх. №С-33/21.11.2021г., с който сезира комисията относно публикация на сайта (електронното издание) Dir.bg, със следното съдържание: „Първи данни от заведенията: 58,2 % поръчват генералско кафе, 41,8 % - професорски чай“ към 10:30 часа и относно публикация във Ф. профила на Dir.bg, представляваща резултати от Е. пол към 10:30 часа, посочени като резултати на Алфа рисърч.

Приложена е разпечатка от интернет страница на Dir.bg за 11:22 на 21 ноември 2021г. със заглавие „Първи данни от заведенията: 58,2 % поръчват генералско кафе, 41,8 % - професорски чай“, както и от Ф. страницата на Dir.bg със заглавие: „Президентски избори – резултати на „Алфа рисърч“: резултати към 10:30 часа: Р. Р. – 58,2%, А. Г. -41,8 %“.

Видно от изготвен протокол №134/21.11.2021г. на ЦИК относно сигнала на С. М. с вх. №С-33/21.11.2021г. е извършен преглед и е установено, че на 21.11.2021г. във времевия отрязък от 11:22 ч. до 15:45ч. са публикувани резултати, цит.: „от контролните служби, които следят заведенията“, като в 11:22 ч. „58,2 % поръчват генералско кафе, 41,8% - професорски чай“, а в 15:45 ч. – „64, 5% от клиентите са поръчали генералско кафе, а 34, 3% - професорски чай“. По същия протокол след проверката е предложено решение, с което са установяват нарушения на чл.205, ал.5 от ИК и се оправомощава председателя на ЦИК да състави акт за установяване на административно нарушение на „ДИР.БГ“, както и се указва на електронното издание незабавно да премахне от интернет страницата публикуваните резултати от социологически проучвания от гласуването в деня на новия избор за президент и

вицепрезидент на 21 ноември 2021 г. В този смисъл е Решение №1005-ПВР/22.11.2021 г. на Централна изборителна комисия.

На 26.01.2022г. К. С. Н. – председател на Централна изборителна комисия е съставила против жалбоподателя Акт за установяване на административно нарушение (АУАН) за нарушение на чл.205, ал.5 от Изборния кодекс. Съставеният АУАН е връчен на упълномощено от представляващия дружеството лице на 26.01.2022 г., т.е. на датата на съставянето му. Депозирано е писмено възражение на 01.02.2022 г.

Въз основа на съставения АУАН е издадено атакуваното наказателно постановление № 5 ПВР/21.07.2022г. от съответното компетентно длъжностно лице (оправомощено с правата на наказващ орган със Заповед №16-АД/21.06.2022 г. на председателя на ЦИК), за две нарушения на чл.205, ал.5 от ИК.

Тази фактическа обстановка е установена въз основа на събраните и кредитирани от СРС доказателства. Съдът е приел, че са спазени изискванията по чл.34, 42 и 57 ЗАНН, както и че законосъобразно е ангажирана отговорността на касатора, тъй като е осъществил от формална страна състава на административни нарушения по чл.205, ал.5 от ИК. Обосновал е извод, че случаят не може да се квалифицира като маловажен. По аргумент от чл. 27 ЗАНН въззивният съд е преценил наложените наказания като несъразмерно тежки, поради което е намалил същите до законоустановения по чл. 475, ал. 1 от ИК минимум, а именно 2000 лв.

Касационният съд намира, че приобщената доказателствена съвкупност не обосновава извод за безспорна установеност на вменените на касатора нарушения, по следните съображения:

Забраната да се огласяват резултати от допитвания до общественото мнение по повод на изборите под каквато и да е форма 24 часа преди изборния ден до обявяване края на изборния ден на територията на страната се съдържа в чл.205, ал.5 от Изборния кодекс. Нарушаването е въздигнато в административно нарушение с разпоредбата на чл.475, ал.1 от същия кодекс. Но за да е осъществен състава на такова нарушение е необходимо обявеният резултат да е от допитване до общественото мнение.

В хода на съдебното производство не се установява, че публикуваната информация на интернет страницата на Dir.bg, представлява допитване до общественото мнение и резултати от него. В тази връзка са показанията на разпитания пред въззивния съд свидетел – актосъставител, който не твърди в разпита си да е установено по обективен начин, че резултатите, посочени в сайта на касационния жалбоподател, са информация, попадаща в приложното поле на чл. 205, ал. 5 от ИК. Не става ясно как публикуваната информация е добита и дали действително е плод на проучвания и прогнози, представлява ли собствена на автора на материала прогноза и предвиждане, произволно ли е определена като параметри или се дължи на данни, получени дори и от реално преброяване на бюлетини, данни от системите за електронно гласуване, проверка на списъците на изборителите или друго, което обаче не попада в приложното поле на чл.205, ал.5 на ИК .

Според настоящия съдебен състав макар и в публикацията да се говори за „първи данни“ по никакъв начин не се доказва по делото тези данни да са плод на допитвания до общественото мнение.

Наказващият орган, чиято е доказателствената тежест, в хода на съдебното производство не е представил доказателства, че обявените резултати от гласуването са основани на допитване до общественото мнение. По делото липсват доказателства, че

информацията, която е публикувана, е предоставена на жалбоподателя и че същата съответства на извършено допитване, а административното наказване не може да се основава на предположения.

По изложените съображения, касационната инстанция приема, че процесното решение е неправилно и следва да бъде отменено и постановено ново, с което обжалваното наказателно постановление бъде отменено.

С оглед изхода на спора на касатора, на основание чл.63, ал.3 ЗАНН, вр. чл.143 АПК, следва да се присъдят сторените по делото разноски в размер на 880 лева съобразно приложения списък на разноските.

Така мотивиран и на основание чл. 221, ал. 2, предл. първо АПК във вр. с чл. 63в ЗАНН, Административен съд София-град, VII касационен състав,
РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № 3040 от 26.06.2023г. по НАХД № 10320/2022г. на Софийски районен съд, НО, 19-ти състав и вместо него постановява:

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 5 ПВР/21.07.2022г. на ръководител на звено „Правна дейност“, дирекция „Администрация“ в ЦИК, с което на жалбоподателя за две административни нарушения на чл. 205, ал. 5 от ИК на осн. чл. 475, ал. 1 от ИК са наложени две имуществени санкции в размер на 3000 лв..

ОСЪЖДА Централна избирателна комисия да заплати на „ДИР.БГ“ АД разноски по делото в размер на 880 /осемстотин и осемдесет/лв.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.