

РЕШЕНИЕ

№ 1199

гр. София, 21.02.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в
публично заседание на 25.01.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Радостин Радков

ЧЛЕНОВЕ: Ива Кечева

Светлана Димитрова

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Балев, като разгледа дело номер **11196** по описа за **2012** година докладвано от съдия Радостин Радков, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 - 228 от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл. 63 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на [фирма], срещу решение от 03.10.2012г. по НАХД №7711/2012г. на Софийски районен съд /СРС/, с което е изменено наказателно постановление (НП) №0384/28.11.2011г., издадено от Председателя на Комисията за регулиране на съобщенията /КРС/, с което на [фирма] е наложено административно наказание „имуществена санкция” на основание чл.325, ал.1 във вр. чл.336 от Закона за електронните съобщения (ЗЕС) в размер на 60000 (шестдесет хиляди) лева. Твърди се, че постановеното решение е незаконосъобразно поради нарушения на материалния закон, съществено нарушение на процесуалните правила и явна несправедливост на наложеното наказание. Моли, съдът да постанови решение, с което да отмени решението на СРС и да постанови ново, с което да се отмени НП, да се приложи чл.28 от ЗАНН или да се намали санкцията. В съдебно заседание жалбоподателя, не се явява и не се представлява.

Ответникът по касационната жалба, не се представлява.

Представителят на СОФИЙСКА ГРАДСКА ПРОКУРАТУРА счита жалбата за неоснователна.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ град, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл.218

АПК, намира следното:

Със съдебно решение от 03.10.2012г. по НАХД №7711/12г., СРС е изменил НП №0384/28.11.2011г., издадено от Председателя на КРС, с което на [фирма] е наложено административно наказание „имуществена санкция” на основание чл.325, ал.1 във вр. чл.336 от ЗЕС във вр. с т.2.7.1 от Разрешение №01395/08.04.2009г., във вр. с чл.31, ал.1 от Функционалните спецификации /ФС/ в размер на 60000 (шестдесет хиляди) лева, като е намалил санкцията на 15000 (петнадесет хиляди) лева.

Съдът намира обжалваното решение за валидно и допустимо.

Възприетите от СРС фактически обстоятелства напълно кореспондират със събраните от него доказателства. За да постанови същото, първоинстанционният съд е обосновал правен извод, че при съставянето на НП не са допуснати съществени процесуални нарушения на ЗАНН, довели до нарушаване правото на защита на жалбоподателя както и, че извършеното нарушение правилно е квалифицирано като такова по чл.325, ал.1 от ЗЕС. Тези изводи са правилни и се споделят от касационната инстанция.

Настоящият съдебен състав, не споделя доводите на касационния жалбоподател относно това, че АНО неправилно е подвел нарушението по нормата на чл.31, ал.1 от ФС. Тази разпоредба предвижда, че ако не са налице основанията за отказ по чл.30, ал.1 и ал.2, доставчиците осъществяват процеса по пренасяне на номера/та, съобразно определеното в настоящите функционални спецификации, процедурата по чл.24, ал.1 и общите им условия за взаимоотношения с крайните потребители. Видно от приложените доказателства, даряващият доставчик е изпълнил задължението си по чл.31, ал.2 от ФС, като е уведомил приемащия доставчик с код 0007 за наличието на обстоятелства по чл.30, ал.1, т.7. Съгласно чл.30, ал.3 в случаите по ал.1, т.4 и т.7, заявлението не се разглежда от приемащия доставчик до отстраняване на недостатъците, като спирането на процедурата е за не повече от 30 дни от подаване на заявлението. В случая по ал. 1, т. 5 не се извършва преносимост до отстраняване на този недостатък, като спирането на процедурата е за не повече от 30 дни от подаване на заявлението. В случай че в посочените срокове недостатъците не бъдат отстранени, процедурата се прекратява с изричен писмен отказ на приемащия доставчик. В случая не са налице обстоятелства, обуславящи наличието на недостатъци, видно от приложеното доказателство - Заявление №VIVA000000004903 от 16.12.2010г., съдържащо всички изискуеми реквизити, подадено чрез пълномощник, с надлежно приложено пълномощно за извършване на „ad hoc” действия. Правилно районният съд е установил, че не е налице и другата предпоставка за отказ по чл.30, т.4 от ФС, тъй като от доказателствата по делото се установява, че последната фактура, издадена на заявителя преди подаване на заявлението от 16.12.2010г., е с дата 26.11.2010г., срок на плащане 17.12.2010г. и е платена на 20.12.2010г.. Ето защо заявлението, в съответствие с разпоредбата на чл.30, ал.1, т.4 от ФС, е следвало да бъде разгледано.

Не се споделят твърденията на дружеството жалбоподател, че в процесния случай, то е осигурило възможност на своя абонат да запази национално значим номер при промяна на доставчика на обществена мобилна телефонна услуга. Съгласно разпоредбата на т.2.7.1. от разрешение № 01395/08.04.2009г., предприятието е длъжно да осигурява възможност на своите абонати да запазват национално значим номер при промяна на доставчика на телефонна услуга. От приетите от въззивната инстанция доказателства се установява, че едва на 24.01.2011г. процесния телефонен номер е пренесен, след неколkokратно подавани заявления от страна на абоната. Ето защо, правилен се явява изводът, че [фирма] е нарушило т.2.7.1. от разрешение №

01395/08.04.2009г., както и че с процесното НП, дружеството е санкционирано за неизпълнение на задължението за осигуряване на преносимост по първото заявление изобщо. Налице е неправилен отказ на даряващия доставчик.

Настоящият съдебен състав счита, че районният съд правилно е изменил НП и намалил санкцията в размер, близък до предвидения минимум в санкционната норма, като е взел предвид, че в хода на делото не са ангажирани никакви доказателства в подкрепа на извършени други нарушения, както и окончателни съдебни актове, които ги потвърждават. При тези правни съображения, обжалваното решение на СРС, следва да бъде потвърдено.

Водим от горното, Административен съд - София град, I-ви касационен състав

Р Е Ш И:

ПОТВЪРЖДАВА Решение от 03.10.2012г. по НАХД №7711/12г. на Софийски районен съд, с което е изменено Наказателно постановление №0384/28.11.2011г., издадено от Председателя на Комисията за регулиране на съобщенията.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.