

Р Е Ш Е Н И Е

№

гр. Севлиево, 16.06.2010 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

Севлиевският районен съд, в публично заседание
на трети юни
през две хиляди и десета година в състав:

Председател: Гергана Божилова

при секретаря К.Н.

и в присъствието на прокурора..... като разгледа докладваното от

съдията БОЖИЛОВА н.а.х. дело № 124 по описа за 2010 год.,

за да се произнесе, взе пред вид следното:

Жалбоподателят М.С.Д. ***, в качеството си на управляващ и представляващ “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево, е обжалвал наказателно постановление № 0015 от 25.01.2010 година на Председателя на Комисията за регулиране на съобщенията /КРС/, с което на основание чл. 53, ал. 1, във връзка с чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, във връзка с чл. 332, във връзка с чл. 286, във връзка с чл. 336 от Закона за електронните съобщения /ЗЕС/ му е наложена имуществена санкция в размер на 5000 лв. /пет хиляди/ лева за нарушение на чл. 332, във връзка с чл. 286 от ЗЕС. Счита, че издаденото наказателно постановление е незаконосъобразно и неправилно, поради което моли съда да отмени същото като такова.

Препис от НП е бил връчен на жалбоподателя на 26.02.2010 година, а жалбата срещу него е подадена на 04.03.2010. Същата е подадена в законоустановения срок, поради което е процесуално допустима и следва да се разгледа по същество.

Процесуалният представител на ответника моли съда да потвърди обжалваното наказателно постановление като правилно и законосъобразно.

По делото се събраха писмени и гласни доказателства, от съвкупната преценка на които съдът намира за установена следната фактическа обстановка: на 19.08.2009 година свидетелите Й. Д.***Д. и С. Д.***М. *** Търново, извършили проверка в офиса на “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево по спазване разпоредбата на чл. 286 от ЗЕС и установили, че

“Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево е вписано в регистъра на предприятията, уведомили КРС, за намеренията си да осъществява обществени електронни съобщения чрез кабелна мрежа за пренос на данни на територията на гр. Севлиево, да предоставя услуги по пренос на данни и достъп до интернет. Според съставения констативен протокол № ВТ-ПП-030 от 19.08.2009, едно от въздушните трасета на кабелната мрежа на предприятието се намира на адрес: гр. Севлиево, ул. Опълченска № 42, вх. А по улица Балванска битка до адрес: гр. Севлиево, ул. Балванска битка № 8, от където мрежата е положена подземно в собствена канална мрежа до адрес: ул. Великотърновско шосе № 1, на който се намира абонат, притежаващ договор от 01.01.2008 година.

В констативния протокол се твърди, че описаното въздушно трасе е изградено по стълбовете на електропреносната мрежа и стълбовете на уличното осветление. В т. 6 от протокола е записано, че предприятието не е изпълнило изискванията на чл. 286 от ЗЕС, но строителните дейности по изграждането на подземната кабелна съобщителна мрежа продължават.

Въз основа на този констативен протокол на 19.08.2009 година свидетелят С.М., в присъствието на Й.Й. и жалбоподателя Д., съставил срещу последния АУАН за това, че на 19.08.2009 година, в гр. Севлиево, е установено, че “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево, което е вписано в регистъра на предприятията, уведомили КРС за намерението си да осъществява обществени електронни съобщения за пренос на данни, е изградило участък въздушно от своята кабелна електронна съобщителна мрежа за пренос на данни и достъп до интернет, който участък се намира от адрес: гр. Севлиево, ул. Опълченска № 42, вх. А по улица Балванска битка до № 8, като след това мрежата е положена подземно в собствена канална мрежа до адрес: ул. Великотърновско шосе № 1 до абонат, с който е сключен договор от 01.01.2008 година. В АУАН се сочи, че въздушно изградената част от трасето е укрепена по стълбовете на електропреносната мрежа и стълбовете на уличното осветление. Актосъставителят е приел, че е извършено нарушение по чл. 332 във връзка с чл. 286 от ЗЕС.

След съставянето на акта той бил предявен на жалбоподателя да се запознае със съдържанието и му впише своите възражения. Видно от приложения по делото АУАН жалбоподателят Д. е записал в полето за възражения, че ще представи писмени възражения.

В законния три дневен срок той е депозирал писмени възражения във връзка със съставения против представляваното от него дружество АУАН, в които подробно изложил съображенията си по описаните в акта фактически обстоятелства. Жалбоподателят счита, че не е осъществен фактическият състав на описаното в обжалвания акт административно нарушение, поради факта, че участъкът на въздушното трасе попада в хипотезата на чл. 286, ал. 2, предложение последно от ЗЕС, тъй като този участък съставлява урбанизирана територия с ниско жилищно застрояване. В писмените си възражения против съставения АУАН жалбоподателят е записал, че счита, че не са налице основанията на съставяне на акт за административно нарушение и налагане на наказание и моли наказващият орган, след извършване на проверка съобразно разпоредбата на чл. 52, ал. 4 от ЗАНН, да прекрати преписката по реда на ЗАНН.

Въз основа на описания по – горе АУАН било издадено и обжалваното наказателно постановление. В него наказващият орган е приел, че след като на 19.08.2009 година в гр. Севлиево е установено, че жалбоподателят “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево,

представявана от М.С.Д., е изградило участък въздушно от своята кабелна електронна съобщителна мрежа за пренос на данни и достъп до интернет, който участък се намира от адрес: гр. Севлиево, ул. Опълченска № 42, вх. А по улица Балванска битка № 8, като след това мрежата е положена подземно в собствена канална мрежа до адрес: ул. Великотърновско шосе № 1 до абонат, с който е сключен договор от 01.01.2008 година, като въздушно изградената част от трасето е укрепена по стълбовете на електропреносната мрежа и стълбовете на уличното осветление, е извършил нарушение по чл. 332, във връзка с чл. 286 от ЗЕС. За това административно нарушение и на основание чл. 53, ал. 1 във връзка с чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, във връзка с чл. 332, във връзка с чл. 286, във връзка с чл. 336 от ЗЕС наказващият орган е наложил на жалбоподателя имуществена санкция в размер на 5000,00 лева.

В съдебно заседание процесуалният представител на жалбоподателя поддържа отразеното от Д. в жалбата срещу НП, че издаденото наказателно постановление е незаконосъобразно, тъй като от описаната в него фактическа обстановка не може да се разбере какво точно е нарушението – дали се касае за нарушение на ал. 2 или ал. 3 на чл. 286 ЗЕС. В подкрепа на становището си, че ако се приеме, че наказващият орган е имал предвид нарушение на нормата на чл. 286, ал. 2 от ЗЕС, касаеща участъка от кабелната съобщителна мрежа на жалбоподателя, изградена въздушно, процесуалният представител на “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево представи писмо на кмета на Община Севлиево до “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево, от което е видно, че застрояването в участъка, където е изградена въздушно мрежата, е нискоетажно.

Процесуалният представител на ответника също представи писмо, изготвено от Главния архитект на Община Севлиево, от което е видно, че с Заповед № 61/23.01.1991 година на ИК на ОНС е одобрен кадастралния и регулационния план на гр. Севлиево с обща площ на територията 445 ха. Тя обхваща централната градска част със средна етажност по проект 3,40 и четири микрорайона, всеки от които има конкретни параметри на застрояване – от индивидуално жилищно застрояване с малка височина до 10 м. до комплексно жилищно застрояване – жилищните комплекси: “Д-р Атанас Москов” и “Димитър Благоев” със средна височина до 15 м. и голяма височина над 15 м. Със заповед на Кмета на Община Севлиево от 02.06.1998 година е одобрен застроителен и регулационен план на кв. Балабанца с площ от 26 ха – жилищно застрояване с малка височина до 10 м. В представеното от ответника писмо се сочи, че на въпроса: “Какъв е характера на преобладаващото застрояване /ниско, следно или високо/ на град Севлиево, не би могло да се отговори, тъй като в общината не е правена такава рекапитулация. Що се касае до броя на жителите в града, в писмото се сочи, че населението на гр. Севлиево по данни от служба ГРАО е 27205 броя жители.

По делото бяха разпитани инспекторите, извършили проверката в дружеството – жалбоподател, които заявиха, че потвърждават констатациите отразени в АУАН. На свидетеля С.М. бе зададен конкретен въпрос дали преди да пристъпи към издаване на АУАН е изследвал въпроса и твърдението на представляващия дружеството, че участъка, където е изградена въздушната кабелна мрежа е с ниско жилищно застрояване. Свидетелят заяви, че характерът на застрояването действително има значение, но на този въпрос трябва да се получи отговор от Община Севлиево.

Съобразявайки събраните по делото гласни и писмени доказателства, съдът достига до следните правни изводи: на първо място следва да се отбележи факта, че с обжалваното наказателно постановление на жалбоподателя е наложена санкция за нарушение на чл. 286

от ЗЕС. Този текст от закона съдържа четири алинеи. Две от тях касаят въздушното изграждане на кабелни електронни съобщителни мрежи. Ал. 2 допуска изключение от правилото, упоменато в ал. 1 на чл. 286, като разрешава въздушно изграждането на кабелни електронни съобщителни мрежи само извън границите на урбанизираните територии и в урбанизираните територии с население до 10 000 жители и/или с ниско жилищно застрояване, а ал. 3 на този текст забранява въздушно изграждане на кабелни електронни съобщителни мрежи в курортни населени места и в селищни образувания, както и в населени места или части от тях, обявени за резервати с историческо, археологическо, етнографско или архитектурно значение.

Съдът намира, че наказващият орган, визирайки като нарушена норма само чл. 286 ЗЕС, без да сочи конкретната алинея от текста, която приема, че е налушил жалбоподателя, е допуснал съществено нарушение на процесуалните правила, което е довело до издаване на едно незаконосъобразно наказателно постановление. Жалбоподателят е изправен пред невъзможността да разбере какво точно нарушение е извършил и от там да упражни правото си на защита в пълнота. Това по своята същност е самостоятелно и достатъчно основание за отмяна на обжалваното наказателно постановление като незаконосъобразно.

Въпреки това съдът намира, че следва да обсъди и другото основание, което счита, че е налице за отмяна на обжалваното НП. От описанието на фактическата обстановка в АУАН и в НП може да се стигне до извода, че наказващият орган е приел, че жалбоподателят е осъществил състава на административното нарушение, визиран в чл. 286, ал. 2 от ЗЕС. Това твърдение обаче остана недоказано, тъй като от представеното от жалбоподателя писмо, изготвено от Кмета на Община Севлиево, се установи, че участъкът, в който жалбоподателят е изградил въздушно кабелна електронно съобщителна мрежа, е с ниско жилищно застрояване, а ал. 2 на чл. 286 от ЗЕС допуска въздушно изграждането на кабелни мрежи в такива места.

Ето защо съдът намира, че обжалваното наказателно постановление следва да бъде отменено като незаконосъобразно и неправилно.

Водим от гореизложеното съдът

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ наказателно постановление № 0015 от 25.01.2010 година на Председателя на Комисията за регулиране на съобщенията, с което на “Ем Си Ен Линк” ООД гр. Севлиево, със седалище и адрес на управление: гр. Севлиево, ул. Опълченска № 42, вх. А, ап. 6, представлявано от М.С.Д., ЕГН: *****, на основание чл. 53, ал. 1 във връзка с чл. 83, ал. 1 от ЗАНН, във връзка с чл. 332, във връзка с чл. 286, във връзка с чл. 336 от Закона за електронните съобщения, е наложена имуществена санкция в размер на 5000,00 лв. /пет хиляди/, за нарушение на чл. 332 във връзка с чл. 286 от ЗЕС, като **НЕПРАВИЛНО И НЕЗАКОНОСЪОБРАЗНО**.

Решението подлежи на касационно обжалване пред Габровски административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му на страните.

РАЙОНЕН СЪДИЯ: