

РЕШЕНИЕ

№ 2801

гр. София, 26.04.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 01.03.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Татяна Жилова

ЧЛЕНОВЕ: Красимира Милачкова
Антоанета Аргирова

при участието на секретаря Емилия Митова и при участието на прокурора Димитров, като разгледа дело номер **1360** по описа за **2013** година докладвано от съдия Антоанета Аргирова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е касационно и е по реда на Глава дванадесета, чл.208-228 от Административно-процесуалния кодекс /АПК/, вр.чл. 63, ал. 1, изр.2-ро от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

С Решение от 18.07.2012 г., постановено по н.а.х.дело №3122/2011 г. по описа на Софийски районен съд, СРС, НО, 2-ри състав е потвърдил изцяло Наказателно постановление /НП/ №Р-10-262/13.09.2010 г., издадено от Заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” с което на А. Г. Зампа, на основание чл.40, ал.1, т.3 от ЗПЗФИ е наложено административно наказание „глоба” в размер на 20 000 лева, за нарушение на чл.11, вр.чл.6, ал.1, т.1, предл.: ”извършването на сделки, които определят чрез съвместни действия на две или повече лица цената на един финансов инструмент на изкуствено ниво” от ЗПЗФИ.

Така постановеното решение, в срока и по реда на чл.211,ал.1 от АПК, вр.чл.63, ал.1 от ЗАНН, е обжалвано от санкционираното с НП лице. Релевираните касационни основания са за нарушение на закона и допуснати съществени процесуални нарушения-чл.348, ал.1, т.1 и т.2, вр.ал.2 и ал.3 НПК, вр.чл.63, ал.1, изр.2-ро ЗАНН, аргументирани в жалбата.

В съдебно заседание пред Административен съд София-град, касаторът се представлява от адв.Й., която поддържа и моли за уважаването ѝ, като поддържа

възражението за изтекла абсолютна погасителна давност.

Ответникът по касационната жалба се представлява от юрисконсулт Д., която оспорва жалбата и моли за оставянето в сила на оспореното решение.

Участващият по делото прокурор от СГП дава становище за неоснователност на касационната жалба.

Съдът, като взе предвид релевираните с жалбата касационни основания по смисъла на чл.348 от НПК и служебно на основание чл.218, ал.2 от АПК, провери изцяло съответствието на атакуваното решение с процесуалните правила и материалния закон, намира за установено следното:

Касационната жалба е допустима.

Подадена е от лице, легитимирано да обжалва, срещу акт, подлежащ на касационен контрол и в законово установения за това преклузивен 14-дневен срок.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

Касаторът- А. Г. Зампа е бил санкционирана с потвърденото от СРС НП за деяние, което е било довършено към 17.12.2009 г.

Препращащата норма на чл.11 от ЗАНН предвижда, че по „въпросите на вината, вменяемостта, обстоятелствата, изключващи отговорността, формите на съучастие, приготвянето и опита се прилагат разпоредбите на общата част на НК, доколкото в този закон не се предвижда друго” Безспорно давността, изключваща наказателното преследване е обстоятелство, изключващо отговорността, доколкото я погасява. Изричните разпоредби на ЗАНН по въпросите за давността не уреждат абсолютната давност като максимално възможна продължителност на административно-наказателното производство -чл.34 урежда сроковете за започване на административно-наказателното производство, съотв. за издаване на НП след съставянето на АУАН, а чл.82 давността за изпълнение на наложеното административно наказание с влязъл в сила и подлежащ на изпълнение акт. Следователно, в ЗАНН е налице непълнота, която се преодолява чрез субсидиарното прилагане на разпоредбите на общата част на НК на основание препращащата норма на чл.11 от ЗАНН. В този смисъл е и константната практика на АС-София град като касационна инстанция.

В конкретния случай, датата на извършване на твърдяното нарушение е 17.12.2009 г. и абсолютната тригодишна давност-чл.81, ал.3, вр.чл.80, ал.1, т.5 от НК /редакция до изм. ДВ, бр. 26 от 2010 г./- е изтекла на 17.12.2012 г. /преди постъпване на делото в АССГ-на 08.02.2013г., в случая/. Разпоредбата на чл.80, ал.1, т.5 от НК е материално правна и за нея са приложими правилата на чл.3, ал.1 и ал.2 ЗАНН- за всяко нарушение се прилага законът, който е бил в сила в момента на извършване на нарушението, а ако до влизане в сила на НП последват различни нормативни разпоредби-прилага се онази от тях, която е по-благоприятна за нарушителя. С изменението на разпоредбата на вр.чл.80, ал.1, т.5 от НК /ДВ, бр.26 от 2010г., в сила от 10.04.2010г./ се удължава срока от 2 на 3 години, а оттук и срока на абсолютната давност- от 3 години на 4 години и 6 месеца / чл.81, ал.3 НК/. В този смисъл изменението на разпоредбата чл.80, ал.1, т.5 от НК е неблагоприятно за нарушителите и не може да се прилага за нарушения, извършени до 10.04.2010г.

Настъпването на абсолютната давност, след постановяване на решението на въззивната инстанция води до прекратяването на административнонаказателното производство и отмяната на решението и НП.

Съгласно разпоредбата на чл. 79, ал. 1, т. 2 от НК, вр.чл.11 от ЗАНН

административнонаказателното преследване се изключва при изтичане на предвидената в закона давност. Изтекъл е определен, изрично лимитиран срок, след който законодателят приема, че поради твърде закъснялото във времето административнонаказателно преследване, се губи смисъла на неговото предупредително и възпитателно въздействие върху дееца и върху останалите граждани на обществото. Заличават се наказателноправните последици от извършеното деяние

С оглед на изложеното НП е незаконосъобразно и само на това основание, то и решението, с което е потвърдено, подлежат на отмяна, а съдебното административнонаказателно производство-на прекратяване.

Водим от горното и на основание чл. 221, ал.2, предл.2 от АПК, вл.чл.63, ал.1, изр.второ от ЗАНН, Административен съд София-град, XI касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Решение от 18.07.2012 г., постановено по н.а.х.дело №3122/2011 г. по описа на Софийски районен съд, вместо което постановява:

ОТМЕНЯ Наказателно постановление №Р-10-262/13.09.2010 г., издадено от Заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” с което на А. Г. Зампа, на основание чл.40, ал.1, т.3 от ЗПЗФИ е наложено административно наказание „глоба” в размер на 20 000 лева, за нарушение на чл.11, вр.чл.6, ал.1, т.1, предл.:”извършването на сделки, които определят чрез съвместни действия на две или повече лица цената на един финансов инструмент на изкуствено ниво” от ЗПЗФИ.

Прекратява съдебното административнонаказателно производство.

Решението е окончателно и не може да бъде обжалвано и/или протестирано.

ПРЕДСЕДАТЕЛ :

ЧЛЕНОВЕ :