

# РЕШЕНИЕ

№ 7067

гр. София, 20.11.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 20.10.2023 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Евгения Иванова**

**ЧЛЕНОВЕ: Пламен Панайотов**

**Елеонора Попова**

при участието на секретаря Светла Гечева и при участието на прокурора Куман Куманов, като разгледа дело номер **8250** по описа за **2023** година докладвано от съдия Евгения Иванова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба на заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, против решение № 3445/17.07.2023 г., постановено по НАДХ № 7332/2022 г., по описа на Софийския районен съд, НО, 19 състав, с което е отменено издаденото от касатора Наказателно постановление № Р-10-114/11.05.2022 г., с което на „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 лв. на основание чл. 290, ал.9. т. 2, предл. първо от Закона за пазарите на финансови инструменти (ЗПИ) за нарушение по чл. 60, ал. 2 от с.з.

С доводи за неправилност, поради неправилно приложение на материалния закон, поддържани и в съдебно заседание от процесуалния представител на касатора, същият претендира за отмяна на първоинстанционното решение и потвърждаване на наказателното постановление. Моли да му бъдат присъдени разноски за двете съдебни инстанции. Възразява срещу размера на претендираното от ответника по касация възнаграждение.

Ответникът – „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД, чрез адв. К., оспорва жалбата и моли решението да бъде оставено в сила. Излага подробни съображения в депозирано

писмено становище. Претендира присъждане на разноски, като възразява срещу присъждането на разноски за превод на документи на касатора.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за неоснователност на касационната жалба.

След като се запозна с обжалваното съдебно определение, обсъди наведените касационни основания и доводите на страните, Административен съд София – град, в настоящият си състав, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

По допустимостта на касационната жалба:

Касационната инстанция приема, че жалбата е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК, във вр.с чл. 63в ЗАНН и от надлежна страна, която има право и интерес от обжалването, поради което е процесуално допустима и следва да бъде разгледана досежно нейната основателност.

По основателността на касационната жалба:

Разгледана по същество, касационната жалба е основателна.

От фактическа страна съставът на районния съд е установил, че при извършена документална проверка на място в КФН е констатирано, че УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД било длъжно да предостави в КФН в законоустановен срок, конкретно 10 дни след първото тримесечие на 2021 г., а именно в случая до 12.07.2021 г., тъй като 10 юли 2021 г. е неработен ден – събота, пълен списък на лицата, притежаващи непряко квалифицирано дялово участие в УД, както и данни за притежаваните от тях гласове в общото събрание към 30.06.2021 г.

На 09.07.2021 г. дружеството представило справка по чл. 60, ал. 2 от ЗПФИ по електронен път с вх. №10-05-3818, с актуална информация към 30.06.2021 г. относно акционерите, които притежават пряко и непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД. Като в същата се съдържа информация относно притежавана от „Covotsos Textiles Limited“ чрез „Зенит Инвестмънт Холдинг“ АД непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД в размер на 28, 58 %. Експерт при КФН, в изпълнение на служебните си задължения, при извършена документална проверка за осъществяване на надзор върху дейността на управляващите дружества, установил гореизложените обстоятелства. След направена справка в хода на тази проверка в Търговския регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел по партидата на УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД е установено, че към 30.06.2021 г. едноличен собственик на капитала на УД е „Зенит Инвестмънт Холдинг“ АД. Предвид получена в хода на проверката информация от „Централен депозитар“ АД е установено, че 28, 58 % от капитала на „Зенит Инвестмънт Холдинг“ АД се притежава от „Covotsos Textiles Limited“ и последното се явява непряк акционер в УД, притежаващ квалифицирано дялово участие в същото в размер на 28, 58 %. Размерът на непрякото дялово участие бил изчислен в съответствие с предвиденото в Съвместните насоки за пруденциална оценка на придобивания и увеличения на квалифицирани участия във финансовия сектор, като бил приложен критерия по §6.6 за умножение. В предоставената справка от УД липсвала информация за лицата, които притежавали непряко квалифицирано дялово участие в УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД посредством „Covotsos Textiles Limited“.

Във връзка със справката по чл.60, ал.2 ЗПФИ предоставена от УД пред КФН за предходен период, а именно към 31.12.2020 г. надзорния орган бил установил неточности и бил изисквал информация от надзорния орган на Република К..

Доколкото тази информация е била актуална към предходния период било направено повторно запитване към този орган от КФН и последният изпратил отговор на 06.09.2021 г., че информацията, съдържаща се в предходното им писмо от 27.04.2021 г. е актуална и към 30.06.2021 г., и не са вписани промени в обстоятелствата, относно акционерната структура на „Covotsos Textiles Limited“ и „Toxotis Ependyseis D. Limited“, а именно, че едноличен собственик на капитала на „Covotsos Textiles Limited“ е „Toxotis Ependyseis D. Limited“. След прилагане на Съвместните насоки за пруденциална оценка на придобивания и увеличения на квалифицирани участия във финансовия сектор то всяко лице, което притежава контрол върху акционер с квалифицирано участие, притежава непряко квалифицирано участие в УД, което е в размера на участието на контролираното от него лице и при прилагане на критерия за контрол е установено, че „Toxotis Ependyseis D. Limited“ притежава непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД в размер на 28, 58%. При предходната справка постъпила в КФН от надзорния орган на Република К., съдържаща и доклад относно устройството и акционерната структура на „Toxotis Ependyseis D. Limited“ мажоритарен акционер в него, въз основа на записите от Кипърския търговски регистър, които били предоставени на КФН, се явява „Velgraf A. M. PLC“, който притежава 72, 24 % от „Toxotis Ependyseis D. Limited“. Във връзка с предходния период, за който е събирана информация от КФН е било изисквано от „Velgraf A. M. PLC“ за притежаваното дялово участие в дружество „Toxotis Ependyseis D. Limited“ и такава е предоставена на КФН, а именно, че притежава дялово участие в това дружество, представляващо 72, 24 % от правото на глас в общото събрание на дружеството, но с договор за „Възлагане на контрол и управление“ „Velgraf A. M. PLC“ е възложило на друго дружество дейността по контрола, определянето на управителните и надзорните органи и т.н., като АД-то няма да оказва влияние за вземане на решения във връзка с финансовата и бизнес политиката на „Toxotis Ependyseis D. Limited“. КФН в предходната си проверка, осъществена от нейни служители, изисквала заверено копие от договора, на който се е позовал „Velgraf A. M. PLC“. Такъв е бил представен с писмо, постъпило в КФН на 05.07.2021 г., от което се установява, че е налице такъв договор. Същият е сключен на 18.01.2019 г. и „Velgraf A. M. PLC“ е прехвърлил контрола и управлението над „Toxotis Ependyseis D. Limited“ на „Кибул“ ЕООД и е със срок на действие две години, считано от сключването му. Сключен бил Анекс №1 към него от 13.01.2021 г., по силата на който, а именно една от клаузите му, срокът на договора се е удължил с две години и следвало да се прекрати на 19.01.2023 г. След проверка на представените документи от „Velgraf A. M. PLC“ се установило, че „Кибул“ ЕООД към 30.06.2021 г. притежава непряко квалифицирано дялово участие в размер на 28, 58 % от УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД, посредством определения контрол във връзка със сключения договор за възлагане, който упражнява „Кибул“ ЕООД над „Toxotis Ependyseis D. Limited“. След направена справка в Търговския регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел по партидата на „Кибул“ ЕООД е установено, че едноличен собственик на капитала е „Теленор Комюникейшън“ АД, Швейцарска конфедерация. След прилагане на Съвместните насоки за пруденциална оценка на придобивания и увеличения на квалифицирани участия във финансовия сектор то всяко лице, което притежава контрол върху акционер с квалифицирано участие, притежава непряко квалифицирано участие в УД, което е в размера на участието на контролираното от него лице и при прилагане на критерия за контрол е установено, че

„Теленор Комюникейшън“ АД, Швейцарска конфедерация притежава непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД в размер на 28, 58 %.

След като в подадената справка по електронен път от УД до КФН не се съдържали посочените по-горе данни, както и такива не били постъпили в контролния орган до 12.07.2021 г. от УД, в нея не са включени „Кибул“ ЕООД, „Toxotis Ependyseis D. Limited“ и „Теленор Комюникейшън.“ АД, които КФН е приела, че притежават непряко квалифицирано дялово участие в УД и съответно справката не съдържала и данни за притежаваните от тях гласове в общото събрание на УД, КФН изпратила писмо до УД на 19.10.2021 г. да коригира справката, която са подали до КФН на 09.07.2021 г. в изпълнение изискванията на чл.60, ал.2 ЗПФИ, касаеща обстоятелствата към 30.06.2021 г. като включи посочените три дружества и посочи коректния размер на непрякото им квалифицирано дялово участие в УД и притежаваните от тях гласове в общото събрание.

„ЗЛАТЕН Л. КАПИТАЛ“, чрез представляващите го лица, уведоми с писмо от 29.10.2021 г., че са предприели действия за установяване на лицата, които притежават непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД посредством „Covotsos Textiles Limited“, но не и коригирана справка, като са поискали удължаване на срока. С писмо от 11.11.2021 г. представляващите дружеството уведомили КФН, че след извършено проучване от официално достъпни източници, до които имат достъп не са в състояние да потвърдят посочената от КФН в писмото им от 19.10.2021 г. верига за упражняване на контрол, доколкото са достигнали единствено до „Covotsos Textiles Limited“, като притежавашо непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД в размер на 28, 58 %. Приложена е справка по чл.60, ал.2 от ЗПФИ към 11.11.2021 г., която е съдържала информацията, която е предоставена от УД с вх. № 10-05-3818 от 09.07.2021 г. по чл.60, ал.2 от ЗПФИ към 30.06.2021 г.

Установява се, че УД е получило писмо от КФН, изведено на 18.02.2021 г., във връзка с предходно подадената справка по чл.60, ал.2 ЗПФИ към 31.12.2020 г., в която се твърди, че същата е непълна и доколкото в КФН са налични данни, че „Зенит Инвестмънт Холдинг“ АД, притежава 28, 58 % от капитала на „Covotsos Textiles Limited“ и последното притежава непряко квалифицирано участие в УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД в размер на 28, 58 %, поради което се дава срок за коригирана на справката. Писмо от УД е било изпратено на 19.02.2021 г. до представляващия „Зенит Инвестмънт Холдинг“ АД, получено от същия на 19.02.2021 г., с молба до 23.02.2021 г. да бъде предоставена информация относно структурата на собственост до краен собственик – физическо лице на „Covotsos Textiles Limited“.

Изпратено било писмо на 22.10.2021 г. от дружеството-жалбоподател до „Теленор Комюникейшън“ АД, с което ги уведомяват за писмото на КФН от 19.10.2021 г. и се иска предоставяне на информация относно действителната собственост на акционерната структура на дружеството в кратък срок.

Изпратено е на 22.10.2021 г. писмо от УД до „Кибул“ ЕООД във връзка с писмото на КФН от 19.10.2021 г., копие, от което е приложено, с молба до 28.10.2021 г. да им предоставят информация относно структурата на собственост до краен собственик физическо лице на представляваното от тях дружество.

Липсват данни за отговор до УД от посочените три дружества.

С оглед установеното е съставен акт за установяване на административно нарушение (АУАН) №Р-06-916/17.11.2021 г. срещу УД „ЗЛАТЕН ЛЕВ КАПИТАЛ“ ЕАД за нарушение на чл.60, ал.2 ЗПФИ, осъществено на 13.07.2021 г. в [населено място] и

установено на 06.09.2021г. Въз основа на акта е издадено и процесното наказателно постановление №Р-10-114/11.05.2022 г.,с което на УД е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 лв.

За да отмени процесното НП съставът на СРС по същество е приел, че нарушението не е извършено, а неизпълнението на указанията на КФН не може да се квалифицира като нарушение на чл. 60, ал. 2 ЗПФИ.

Така постановеното решение е неправилно, като крайните изводи на решаващият състав не се споделят от касационната инстанция. Противно на приетото то СРС от събраните доказателства се установява извършеното нарушение, както и същото правилно е квалифицирано по чл. 60, ал. 2 ЗПФИ във връзка с § 4, ал. 2 от ДР на ЗПФИ.

Съгласно чл. 60, ал. 2 ЗПФИ инвестиционният посредник, съответно управляващото дружество (§ 4, ал. 2 от ДР на ЗПФИ) представя в КФН два пъти годишно - към 30 юни и към 31 декември, в 10-дневен срок от посочените дати, списък на лицата, които притежават пряко или непряко квалифицирано дялово участие, както и данни за притежаваните от тях гласове в общото събрание, като справката към 30.06.2019 г. трябва да бъде представена до 12.07.2021 г. включително.

Управляващото дружество е следвало да посочи всички акционери в капитала на дружеството, без оглед на това да притежаваното от тях дялово участие е пряко или непряко, тъй като анализа на цитираната разпоредба, която гласи, че „инвестиционният посредник предоставя на комисията два пъти годишно списък на лицата, които притежават пряко или непряко квалифицирано дялово участие, както и данни за притежаваните от тях гласове в общото събрание“ не предвижда възможност за изборност на информацията, а посочва, че същата трябва да отразява и двете форми на участие, ако такива са налице. В конкретния случай при УД са налице и двете форми на участие.

Неполучаването на отговор на отправените запитвания, на което обстоятелство се е позовал СРС, не обосновава обективна невъзможност да се снабди с необходимата информация. Ответника „ЗЛАТЕН Л. КАПИТАЛ“ уведомил КФН с писмо от 29.10.2021 г., че са предприели действия за установяване на лицата, които притежават непряко квалифицирано дялово участие в капитала на УД посредством „Covotsos Textiles Limited“, но не е представило коригирана справка. Тази информация, посредством запитванията, дружеството е опитало да събере след изтичане на значителен период от време, тъй като срокът за представяне на справката е изтекъл на 12.07.2021 г., а КФН е уведомена за предприети от УД действия на 29.10.2021 г. Не се установява по делото УД да е предприело действия за законосъобразно изпълнение на задължението си в срок. Такива обстоятелства и данни са налични безспорно, но касаят период след изтичане на законоустановения срок. При тези фактически установявания изводът за обективна невъзможност се явява необоснован, поради което и крайните правни изводи на контролираната инстанция се явяват неправилни.

Безспорно КФН има право да дава указания на поднадзорните лица съгласно чл. 13, ал. 1, т. 4 ЗКФН, но в случая писмото изх. № РГ-08-13/19.10.2021 г. не представлява указания по смисъла на закона. Напълно се споделят доводите на касатора, че същото има напомнителен характер по отношение на нормативно регламентирани задължения на дружеството. В този смисъл, нормата на чл. 60, ал. 2 ЗПФИ ясно и конкретно посочва какво задължение следва да бъде изпълнено и то произтича по силата на закона, а не във връзка с дадени указания от КФН. Неизпълнението на задължението е

самостоятелно основание за ангажиране на административнонаказателната отговорност на дружеството.

Неправилно съдът е приел, че нарушението не е описано съгласно изискванията на ЗАНН и не ставало ясно дали дружеството е санкционирано за подаване на неточни данни или за липса на корекция в подадените такива. Законодателят не е формулирал състав на нарушение при липса на корекция, а подаването на неточни или непълни данни, непокриващи законовите изисквания, следва да се приравни на цялостно неизпълнение. След като подадената справка е непълна, следва да се приеме, че не е налице изпълнение на законното задължение, независимо от подаването ѝ в срок.

Предвид изложеното дотук, съдът намира, че административнонаказателната отговорност на дружеството е законосъобразно ангажирана. Като е достигнал до друг правен извод съставът на районния съд е постановил неправилно решение, което подлежи на отмяна.

С оглед изхода на спора и своевременно заявеното от процесуалния представител на ответника искане за разноски се явява основателно, като на основание чл. 63д, ал. 4 ЗАНН в полза на Комисията за финансов надзор следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на 485.56лв ,определено по реда на чл.18 ал.2 във вр.с чл.7 ал.2 т.2 от НАРЕДБА № 1 от 9.07.2004 г. за минималните размери на адвокатските възнаграждения

Водим от горното и на основание чл. 221, ал. 2 АПК вр. чл. 63в ЗАНН, съдът

#### Р Е Ш И :

**ОТМЕНЯ** решение № 3445/17.07.2023 г., постановено по НАДХ № 7332/2022 г., по описа на Софийския районен съд, НО, 19 състав и вместо него **ПОСТАНОВЯВА**:

**ПОТВЪРЖДАВА** Наказателно постановление № Р-10-114/11.05.2022 г., издаденото от заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“

**ОСЪЖДА** „ЗЛАТЕН Л. КАПИТАЛ“ да заплати по сметка на Комисията за финансов надзор сума в размер на 485.56лв , представляваща юрисконсултско възнаграждение.

**РЕШЕНИЕТО** е окончателно на основание чл. 223 АПК и не подлежи на обжалване и протест.

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

**ЧЛЕНОВЕ: 1.**

**2.**