

РЕШЕНИЕ

№ 7753

гр. София, 20.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, II КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 26.11.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Николай Ангелов

ЧЛЕНОВЕ: Наташа Николова

Георги Бозуков

при участието на секретаря Теменужка Стоименова и при участието на прокурора Яни Костов, като разгледа дело номер **8761** по описа за **2021** година докладвано от съдия Наташа Николова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 – чл. 228 от Административно процесуалния кодекс /АПК/ вр. чл. 63, ал.1, изр.2-ро от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на [фирма], С. срещу решение от 11.06.2021 г. по НАХД № 3217/2020 г. по описа на СРС, НО, 147 състав. С оспореното решение е потвърдено Наказателно постановление № 05217/07.02.2020 г., издадено от Председателя на ДКСБТ, с което на [фирма] е наложена „имуществена санкция“ в размер на 5 000 лв. на основание чл. 65, ал. 2 от ЗСБТ, за нарушение по чл. 29, ал. 2 от ЗСБТ, във връзка с чл. 52, ал. 1, изр. 2 от БП на [фирма].

В касационната жалба се поддържа, че решението на СРС е незаконосъобразно, постановено в противоречие с материалния и процесуалния закон. Моли се решението да бъде отменено. Претендират се разноски.

В съдебно заседание касаторът се представлява от адв. С., която поддържа касационната жалба и моли тя да бъде уважена, като оспореното решение бъде отменено, по съображения подробно изложени в касационната жалба. Претендира присъждане на разноски.

Ответникът – ДКСБТ – в съдебно заседание се представлява от юрк. Г., който оспорва касационната жалба. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение. В отговора по касационната жалба се претендира юрисконсултско възнаграждение.

Софийска градска прокуратура в съдебно заседание се представлява от прокурор К., който моли решението на СРС да бъде потвърдено, като правилно и законосъобразно. Административен съд София – град, II касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 от АПК, приема за установено следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена от надлежна страна, в законоустановения срок, срещу съдебен акт, който подлежи на инстанционен контрол, а разгледана по същество е неоснователна.

Въззивният съд, след обсъждане на събраните писмени и гласни доказателства, е приел за установена следната фактическата обстановка:

При извършена на 07.01.2020 г. проверка по документи, приложени към констативен протокол (КП) № 22556/07.01.2020 г. и представени от [фирма] е установено, че [фирма], не е спазила БП на [фирма] при сключване на сделка, обективирана с борсов договор към талон № 013/17.12.2019 г., като поръчка № 12/18 от 17.12.2019 г. не е регистрирана най-малко 5 работни дни преди борсовата сесия. Поръчката била регистрирана в секретариата на борсата на 17.12.2019 г. и същия ден била сключена борсова сделка.

За извършеното нарушение на чл. 29, ал. 2 от ЗСБТ във връзка с чл. 52, ал. 1, изр. 2 от БП на [фирма] е съставен АУАН № 0005217/21.01.2020 г.

Въз основа на АУАН е издадено Наказателно постановление № 05217/07.02.2020 г.

Решението на СРС е валидно, допустимо и правилно.

Съставеният АУАН и издаденото НП отговарят на изискванията на чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН. Същите са съставени от компетентни органи и при спазване на процесуалните правила.

Нормата на чл. 52, ал. 1 от БП на [фирма] урежда задължение за брокерите да регистрират поръчките под формата на поръчка за покупка или продажба на стоки в Секретариата на борсата най-късно един час преди началото на сесията, а за сделки по реда на Закона за обществените поръчки и за продажба на държавно имущество, поръчките се регистрират най-малко пет работни дни преди борсовата сесия, на която се сключва сделката, освен ако възложителят не е определил друг, по-дълъг срок. Нарушението е по чл. 29, ал. 2 от ЗСБТ във връзка с чл. 52, ал. 1, изр. 2 от БП на [фирма] е за регистриране на поръчка по ЗОП в рамките на деня на борсовата сесия на 17.12.2019 г.

Съгласно чл. 45 от ЗСБТ борсова сделка е търговска сделка, която се сключва в един работен ден между членове на стоковата борса при условия и ред, определени в борсовия правилник, и има за предмет стоки, търгувани на стоковата борса. По силата на чл. 2, ал. 1 от БП на [фирма], БСБ е организиран пазар на определено място, на който са създадени условия за сключване на борсови сделки със стоки между търговци чрез посредничеството на брокери в определени часове по предварително и публично оповестен ред. Предметът на дейност на дружеството е организиране и извършване на борсова търговия във формата на организиран пазар на определено място, на което са създадени условия за сключване на борсови сделки с допуснати за търгуване стоки, осъществявана между търговците - членове на борсата с посредничеството на брокери в определени часове и по предварително и публично оповестен ред.

Съгласно чл. 39 от БП на [фирма] на БСБ се формира един основен кръг „Индустриални и хранителни стоки, зърнени и технически култури”. Към него се

създава подкръг „Природен газ“. Регистрираните поръчки, с предмет „Природен газ“ се отразяват в бюлетина за съответната борсова седмица, а поръчките по реда на ЗОП се регистрират в съответния борсов кръг, съобразно предмета им и са обозначени с индикация „ЗОП“ в бюлетина за борсовата седмица. Според чл. 40 от БП на БСБ АД търгуването се извършва по график, по видове сделки и по кръгове с групи или видове стоки.

По силата на чл. 51, ал. 1 от БП на БСБ АД членът на борсата възлага на своя брокер сключването на сделка на борсовата сесия чрез поръчка по образец. След възлагането брокерите имат задължението да регистрират поръчката в сроковете по чл. 52, ал. 1 от БП. В отдел „Секретариат“ се проверява редовността на поръчките и наличието на необходимите според изискванията на БП гаранции. Редовните поръчки се вписват в борсовия регистър, групират се по видове стоки и по реда на постъпването им и се подготвя борсов информационен лист. Брокерите имат право да се запознаят с всички интересувачи ги поръчки до началото на сесията. Отдел „Секретариат“ предоставя информация относно борсовите членове и представляващите ги брокери на участниците в борсовата търговия. Регистрирането на участниците в сесията започва един час преди началото на сесията и приключва със започването на сесията. Секретар-котировчикът обявява началото на борсовата сесия, след което брокерите започват свободно да се договарят по интересувачите ги поръчки. Ако между продавач и купувач се постигне съгласие относно цената, те сключват сделка, която се удостоверява чрез талон (борсово бордеро - Приложение № 4) в три екземпляра, подписани от Секретар-котировчика. След изтичане на времето на сесията, Секретар-котировчикът обявява края на сесията и приканва брокерите да напуснат борсовата зала. До 1 час след закриване на сесията, талоните на брокерите от борсовата сесия се сравняват с регистрираното от Секретар-котировчика. За сключените на борсовата сесия сделки се подписват писмени борсови договори в пет еднообразни екземпляра. Борсовият договор се сключва с параметрите (в това число цена, количество, място на изпълнение, вид на стоките), договорени на борсовата сесия.

Изложеното е основание да се приеме, че сключването на борсова сделка преминава през цял кръг от подготовка, сключване и изпълнение на сделката (Технология на сключване на сделките по чл.51-54а от БП на БСБ АД). Част от подготовката включва избиране на подходящ брокер и сключване на договор с него. Брокерът е физическо лице, което сключва сделки на борсата от името на член на стоковата борса, за негова сметка или за сметка на неговия клиент (чл.38, ал.1 ЗСБТ и чл.18, ал.1 от БП на БСБ АД). Брокерите имат право: да участват в борсовите сесии на всички борсови кръгове и да получат възнаграждение за финализираните от тях сделки. Следва възлагане на поръчка и регистрирането ѝ в информационната система на борсата (вж. чл. 51, ал. 1 и чл. 52, ал. 1 от БП на БСБ АД). Самата сделка се сключва по време на борсова сесия, в момент на постигане на съгласие между брокерите на продавача и купувача, което от своя страна се отразява в талон (борсово бордеро).

Няма спор по делото, че двете поръчки от 09.12.2019 г. и от 17.12.2019 г. са напълно идентични по вид и количество на стоките. Както обосновано е приел въззивният съд, спорът е относно възможността за регистриране на поръчката на 09.12.2019 г. и евентуална нейна „пререгистрация“ на 17.12.2019 г. с оглед спазване на срока по чл.52, ал.1, изр.2 от БП на [фирма].

Няма спор също, че с писмо рег. № 043 от 28.11.2019 г. [фирма] е уведомила ДКСБТ

за Решение на Съвета на директорите от 18.11.2019 г., взето на основание чл. 35 от ЗСБТ, за временно преустановяване на дейността на борсов кръг „Индустиални и хранителни стоки, зърнени и технически култури”, подкръг „Природен газ“, за периода от 04.12.2019 г. до 15.12.2019 г., който следвало да бъде възобновен на 16.12.2019 г.

Съгласно чл. 35 от ЗСБТ ако броят на подадените оферти или на сключените сделки на един борсов кръг падне под 20 в продължение на 10 последователни дни на търгуване, съветът на директорите взема решение за временно преустановяване дейността на кръга, за което незабавно уведомява комисията. След като борсовият кръг включва различни процеси по подготовка до сключване на сделката на борсова сесия, то преустановяването на неговата дейност касае временно спиране на всички посочени действия, вкл. подготвителните. Ето защо, изводът на СРС, че взетото решение по чл. 35 от ЗСБТ има за своя правна последица невъзможност за извършване на всякакви действия, водещи до сключване на борсови сделки за посочения борсов кръг, вкл. регистриране на поръчки, е направен при правилно приложение на материалния закон. Фактът, че за периода на временно преустановяване на дейността на кръга, стоковата борса продължава да осъществява друга своя дейност, респ., че нейните служители имат задължение да спазват работно време, а участниците в борсовата търговия се допускат до сградата на борсата, не навежда на обратен извод. На 09.12.2019 г. съответният брокер, не е следвало да подава за регистрация поръчки, свързани с брокерски кръг, чиято дейност е преустановена временно по реда на чл. 35 от ЗСБТ. Изложеното води до извод, че регистрираните на 09.12.2019 г. поръчки, независимо от пълната им идентичност с тези от 17.12.2019 г., нямат за правна последица някакво запазване на ред за постъпването им, респ. възможност от същата дата да се броят сроковете по чл. 52, ал. 1 от БП на [фирма].

Основание за този извод са и разпоредбите на чл. 39 и чл. 40 от БП на [фирма], според които поръчките по реда на ЗОП се регистрират в съответния борсов кръг съобразно предмета им и са обозначени с индикация „ЗОП“ в бюлетина за борсовата седмица. Търгуването се извършва по график, по видове сделки и по кръгове с групи или видове стоки. След като до търгуване на борсовата сесия не може да се стигне без да е регистрирана поръчка, то преустановяването на борсовия кръг касае всички подготвителни дейности, насочени към сключване на сделка на борсовата сесия.

Нормите на ЗСБТ и на БП на [фирма] не регламентират процедурна възможност за пререгистрация на поръчки. Съгласно чл. 50 от ЗСБТ поръчката за сключване на борсова сделка може да бъде оттеглена от клиента преди нейното сключване, какъвто не е настоящият случай. Не се касае и за „корекция“ на поръчката по смисъла на чл. 53, ал. 4 от БП на [фирма]. В частта за евентуална пререгистрация на поръчките решението на БСБ АД не би могло да има правнообвързващо действие, тъй като то противоречи на самия характер на преустановяването на дейността по чл. 35 от ЗСБТ. След като за посочения в решението на съвета на директорите на БСБ АД период дейността на кръга е преустановена, никакви извършени през този период действия, имащи за цел сключване на борсова сделка, нямат правен ефект. Ако поръчката е била регистрирана преди този период (преди 04.12.2019 г.), но изтичането на 5-дневния срок по чл. 52, ал. 1, изр. 2 от БП на БСБ АД е спряно от взетото решение на съвета на директорите, то възстановяването на дейността на кръга (в случая на 16.12.2019 г.) би имало за правна последица продължаване на теченето на прекъснатия срок, но

настоящият случай не е такъв. Поръчките от 09.12.2019 г. не е следвало да бъдат регистрирани, нито от съответния брокер, нито от Секретариата на [фирма], поради което нямат за правна последица тяхна пререгистрация, независимо от идентичния им предмет. Противното би представлявало заобикаляне на чл. 35 от ЗСБТ.

Съгласно чл. 65, ал. 2 от ЗСБТ за нарушение на чл. 29, ал. 2 от ЗСБТ на юридическото лице се налага „имуществена санкция“ в размер от 500 до 12 500 лв. Както правилно е приел и СРС, наложената имуществена санкция съответства на тежестта на извършеното нарушение, тъй като са налице влезли в сила наказателни постановления за неспазване на БП.

При така установеното, касационният съд намира, че обжалваното решение е законосъобразно и не са налице касационни основания за неговата отмяна, поради което следва да бъде оставено в сила.

При този изход на спора на ответника се дължи юрисконсултско възнаграждение, на основание на основание чл. 63, ал. 3 от ЗАНН, във връзка с чл. 143, ал. 1 от АПК, определени на основание чл. 78, ал. 8 от ГПК, във връзка с чл. 37 от ЗПП, във връзка с чл. 27е от Наредбата за заплащане на правната помощ, в размер на 80 лв.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2 АПК, вр. с чл. 63, ал. 1, изр. 2 ЗАНН, Административен съд София-град, II касационен състав

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение от 11.06.2021 г. по НАХД № 3217/2020 г. по описа на СРС, НО, 147 състав.

ОСЪЖДА [фирма], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от Е. М. и О. С. – изпълнителни директори, да заплати на Държавна комисия по стоковите борси и тържищата сумата от 80 /осемдесет/лв., представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване или протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.