

РЕШЕНИЕ

№ 7214

гр. София, 02.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 19.11.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Диана Стамболова

ЧЛЕНОВЕ: Наталия Ангелова

Адриан Янев

при участието на секретаря Гергана Мартинова и при участието на прокурора Кирил Димитров, като разгледа дело номер **9637** по описа за **2021** година докладвано от съдия Диана Стамболова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208-228 от АПК във връзка с чл. 63 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Комисията по финансов надзор /КФН/ чрез юрк. А. Г. срещу Решение от 27.08.2021 г. по НАХД № 5202/2021 г. на Софийски районен съд /СРС/, НО, 147 състав, с което е отменено наказателно постановление /НП/ № Р-10-162/10.03.2021г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“. Навеждат се твърдения, че решението е незаконосъобразно, като постановено при нарушение на материалния закон. Моли съда да постанови решение, с което да отмени оспореното решение и вместо него да постанови друго, с което да потвърди наказателното постановление.

В съдебно заседание, касаторът чрез процесуален представител, поддържа жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът по касационната жалба Инвестиционен посредник „Интеркапитал Маркетс“-АД – [населено място], представлявано заедно от изпълнителните директори Н. В. Майстер и Н. В. А. чрез процесуален представител оспорва жалбата.

Представителят на СГП изразява становище за основателност на касационната жалба и моли да бъде отменено решението на СРС.

Съдът, след преценка на представените по делото доказателства, доводите и възраженията на страните в производството, намира за установено от фактическа и

правна страна следното:

Производството пред районния съд е образувано по жалбата на Инвестиционен посредник „Интеркапитал Маркетс“-АД – [населено място], представлявано заедно от изпълнителните директори Н. В. Майстер и Н. В. А. срещу наказателно постановление № № Р-10-162/10.03.2021г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което на инвестиционния посредник са наложени четири имуществени санкции, всяка в размер на 1000 лв. на основание чл. 290, ал. 1, т.1 от Закона за пазарите на финансовите инструменти /ЗПФИ/ за четири нарушения на чл. 67, §1, б. „а“ от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565, затова че на съответните дати подробно описани в НП не е регистрирал незабавно след като са подадени по електронен път четири броя клиентски нареждания.

С Решение от 27.08.2021 г. по НАХД № 5202/2021 г. на Софийски районен съд /СРС/, НО, 147 състав е отменено наказателно постановление /НП/ № Р-10-162/10.03.2021г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“.

Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 от АПК, вр. чл. 63, ал. 1 от ЗАНН и от надлежна страна, поради което е допустима. Наведените доводи в същата представляват касационни основания по чл. 348, ал. 1, т. 1 от НПК, приложим по препащане от чл. 63, ал. 1 от ЗАНН.

За да постанови оспореното решение районният съд е приел, че при съставянето на акта за установяване на административно нарушение и на наказателното постановление не са допуснати съществени нарушения на производствените правила. Прието е също така, че визираните в наказателното постановление административни нарушения са безспорно установени, като същите не съставляват маловажен случай по смисъла на чл. 28 от ЗАНН. За да отмени обжалваното наказателно постановление СРС е приел, че неправилно е приложена санкционната разпоредба на чл. 290, ал. 1, т.1 от ЗПФИ, вместо правилната според съда разпоредба на чл. 290, ал. 9, т.2 вр. чл. 290, ал. 1, т.4 от ЗПФИ.

При постановяване на съдебното решение е допуснато нарушение на материалния закон.

Съгласно чл.87, ал.1 от ЗПФИ инвестиционният посредник, който извършва инвестиционни услуги по чл. 6, ал. 2, т. 2, приема и прилага в дейността си правила и процедури, които осигуряват незабавно, честно и точно изпълнение на клиентските нареждания, включително спазване на реда на постъпване на идентични нареждания. Според разпоредбата на чл. чл.87, ал.2 от ЗПФИ допълнителни изисквания към правилата и процедурите по ал. 1 са определени с Делегиран регламент (ЕС) 2017/565. В случая на инвестиционния посредник са повдигнати обвинения за четири нарушения на един от общите принципи, прогласени в чл. 67, §1, б. „а“ от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565, а именно, че не е гарантирал изпълнените от името на клиентите си нареждания да бъдат незабавно регистрирани и разпределени. Нарушенията са безспорно установени и се изразяват в това че на съответните дати, подробно описани в НП, инвестиционният посредник не е регистрирал незабавно след като са подадени по електронен път четири броя клиентски нареждания. Настоящата съдебна инстанция намира за правилен извода на първоинстанционния съд за неприложимост в конкретния случай на разпоредбата на чл.28 от ЗАНН, тъй като нарушенията не се отличават с по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с

обикновените случаи на нарушения от същия вид.

Действително неправилно е приложена санкционната разпоредба на чл. 290, ал. 1, т.1 от ЗПФИ, тъй като тя не касае нарушение на чл. 67 от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565, а се отнася до нарушения на член 14, ал. 2, чл. 68, ал. 1, чл. 71, ал. 1 - 7, чл. 72, 73, 74, 78, 79, 80, чл. 89, ал. 6, чл. 130, ал. 2, чл. 133, чл. 160, ал. 9, чл. 200 - 204 или на нормативните актове по прилагането на закона. Освен това тази разпоредба предвижда наказание глоба /в размер от 500 до 2000 лв./, което ще рече че може да бъде наложена само на физически лица. За изброените нарушения в чл. 290, ал. 1, т.1 от ЗПФИ, на юридически лица се налага имуществена санкция от 1000 до 5000 лв., а при повторно нарушение - от 2000 до 10 000 000 лв., съгласно чл. 290, ал. 9, т.1 от ЗПФИ.

Както правилно е установил СРС за нарушение на чл. 67 от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565, административнонаказващият орган е следвало да наложи имуществена санкция по чл. 290, ал. 9, т.2 вр. чл. 290, ал. 1, т.4 от ЗПФИ. Това е така, тъй като това нарушение попада в обхвата на чл. 290, ал. 1, т.4 от ЗПФИ, като за физически лица – нарушители се налага глоба в размер от 2000 до 5000 лв., а за юридически лица имуществена санкция от 5000 до 10 000 лв., а при повторно нарушение - от 10 000 до 10 000 000 лв.

Следователно за извършените четири нарушения на чл. 67, §1, б. „а“ от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565, на инвестиционния посредник е следвало да бъдат определени четири имуществени санкции всяка в минимален размер от 5000 лева, а не по 1000 лева.

Настоящата съдебна инстанция намира за материалнонезаконосъобразен извода на СРС, че като са наложени по-леки по размер имуществени санкции, са допуснати съществени процесуални нарушения. Нито в наказателния, нито в административнонаказателния процес прилагането на закон за по-леко наказуемо деяние, накърнява правото на защита на подсъдимия, респ. на нарушителя. Доколкото производството пред СРС е образувано по жалба на нарушителя, при съществуващата забрана за влошаване на положението му, е следвало СРС да потвърди оспореното наказателно постановление, макар наложените санкции да са в по-леки от предвиденото.

След като е отменил наказателното постановление, районният съд е постановил едно неправилно решение, което следва да бъде отменено и при условията на чл. 222, ал.1 от АПК, вместо него следва да бъде постановено друго такова, с което наказателното постановление бъде потвърдено.

С оглед изхода на делото и във връзка с изменението чл.63, ал.3-5 от ЗАНН /ДВ, бр.94 от 29.11.2019г./, искането на ответника за присъждане на юрисконсултско възнаграждение е основателно и следва да се уважи в размер на 100 лева за всяка съдебна инстанция- общо 200 лева, съгласно чл. 78, ал. 8 от ГПК, приложим съгласно чл.144 от АПК във вр. чл. 37 от Закона за правната помощ и чл. 25, ал. 1 от Наредба за заплащането на правната помощ /обн., ДВ, бр. 5 от 17.01.06г./.

Водим от горното и на осн. чл. 222, ал.1 от АПК, Административен съд София – град, XV касационен състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение от 27.08.2021 г. по НАХД № 5202/2021 г. на Софийски районен

съд /СРС/, НО, 147 състав, като вместо него постановява :

ПОТВЪРЖДАВА постановление /НП/ № Р-10-162/10.03.2021г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което на Инвестиционен посредник „Интеркапитал Маркетс“-АД – [населено място], представлявано заедно от изпълнителните директори Н. В. Майстер и Н. В. А., са наложени четири имуществени санкции всяка една в размер от 1000 лева, за извършени четири административни нарушения на чл. 67, §1, б. „а“ от Делегиран регламент /ЕС/ 2017/565.

ОСЪЖДА Инвестиционен посредник „Интеркапитал Маркетс“-АД – [населено място], ЕИК[ЕИК], представлявано заедно от изпълнителните директори Н. В. Майстер и Н. В. А., да заплати на Комисия за финансов надзор – [населено място] съдебни разноски за две инстанции в размер на 200 /двеста / лева.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.