

# РЕШЕНИЕ

№ 1323

гр. София, 28.02.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 20.01.2023 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Доброслав Руков**

**ЧЛЕНОВЕ: Луиза Христова  
Мария Шишкова**

при участието на секретаря Елица Делчева и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **10397** по описа за **2022** година докладвано от съдия Мария Шишкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба, депозирана от адвокат Т. Г. – процесуален представител на В. И. М., изпълнителен директор и представляващ „Пенсионно-осигурително дружество „Бъдеще“ АД, против Решение № 3768 от 13.10.2022 г., постановено по НАХД № 7661/2022 г., по описа на Софийски районен съд, НО, 116-ти състав, с което е потвърдено Наказателно постановление (НП) № Р-10-138/16.05.2022 г., издадено от зам. председател на Комисия за финансов надзор (КФН), ръководещ управление „Осигурителен надзор“, с което на основание чл. 351, ал. 1, т. 4 от Кодекса за социално осигуряване (КСО) на касатора е наложено административно наказание „глоба“ в размер на 700 (седемстотин) лева за извършено административно нарушение на чл. 4, ал. 2 от Наредба № 10 от 29.06.2021 г., издадена от КФН, за изискванията към границата на платежоспособност и собствените средства на пенсионноосигурителното дружество, към неговата оздравителна програма и към минималните ликвидни средства на дружеството и на управляваните от него фондове. В депозираната касационна жалба се излагат доводи за необоснованост и незаконосъобразност на постановеното решение. Твърди се липса на фактическа обоснованост на елементите от субективната страна на административното

нарушение, за което е ангажирана административната отговорност на касатора. Сочат се аргументи за предприети действия от представляващия пенсионно-осигурителното дружество в изпълнение на нормативното задължение – уведомяване на КФН за възникналия проблем, пречатстващ незабавното изпълнение на задължението и посочване на възможните срокове, в които може да се очаква при разумни условия да бъдат освободени съответните финансови инструменти. Изложени са доводи за необходимост от изготвяне на представената Оздравителна програма, която административно наказващият орган не е обосновано е игнорирал. Като самостоятелно основание за отмяна на обжалваното решение и наказателното постановление, предмет на съдебен контрол, се твърдят допуснати съществени нарушения на процесуалните правила при констатиране на административното нарушение. Претендират се разноски и за двете съдебни инстанции.

Касаторът и процесуалният му представител не участваха в съдебното заседание пред настоящата инстанция.

Ответникът по жалбата – зам. председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“, чрез пълномощника си - юриконсулт Г., счита обжалваното решение за обосновано и законосъобразно и предлага да бъде оставено в сила. Подробни съображения в подкрепа на становището си е изложил в представената писмена защита. Претендира юриконсултско възнаграждение.

Прокурорът от Софийска градска прокуратура е на становище, че касационната жалба следва да бъде отхвърлена като неоснователна и недоказана.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. – град, XXIII-ти касационен състав, след като обсъди събраните по делото доказателства, в контекста на становището на страните, преценявайки и наведените касационни основания, съобразно правомощията си по чл. 218 от АПК, прие за установено от фактическа и правна страна:

Депозираната жалба е процесуално допустима - подадена е от процесуално легитимирано лице, по смисъла на чл. 210, ал. 1 от АПК – надлежно упълномощен процесуален представител на санкционираното лице (л. 56 от делото), в предвидения преклузивен срок, съгласно чл. 211, ал. 1 от АПК (съобщението за изготвеното решение е връчено на 27.10.2022 г., а жалбата е заведена в СРС на 07.11.2022 г.), срещу подлежащ на касационна проверка съдебен акт.

Разгледана по същество касационната жалба е НЕОСНОВАТЕЛНА.

За да постанови съдебния си акт, въззивният съд, анализирайки информацията в приложените писмени доказателства и събраните в хода на съдебното производство гласни доказателствени средства – показанията на актосъставителя и на счетоводителя на санкционираното дружество, е приел за установено от фактическа страна:

На 29.09.2021 г. в информационната система на КФН е постъпила справка от „ПОД-Бъдеще“ АД, съдържаща данни за стойността на инвестициите на собствените средства, покриващи границата на платежоспособност в дългови финансови инструменти без инвестициите на резерва за гарантиране изплащането на пожизнени пенсии към 31.08.2021г. От същата е установено, че към 31.08.2021 г. дружеството е инвестирало средства във финансови инструменти, издадени от „Старком Холдинг“ АД, с ISIN код на емисията BG2100010110 в размер на 1 633 013.38 (един милион шестстотин тридесет и три хиляди тринадесет лева и тридесет и осем стотинки) лева, които са 21.77 на сто от собствените средства на „ПОД-Бъдеще“ АД, покриващи границата на платежоспособност.

Разпоредбата на § 112, т. 3 от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за изменение и допълнение на КСО (ПЗР на ЗИДКСО) обн. в ДВ, бр. 19 от 05 март 2021 г. задължава пенсионно-осигурителните дружества да приведат капитала си в съответствие с изискванията на чл. 121в, ал. 2 – ал. 7 от КСО. Законодателят е посочил срок за изпълнение на това задължение до 31.08.2021 г. (§ 109 от ПЗР на ЗИДКСО).

С Писмо вх. № РГ-12-9-36 от 30.09.2021 г., „ПОД-Бъдеще“ АД е уведомило КФН, че дружеството не е привело капитала си в съответствие с новите нормативни изисквания, тъй като не е успяло да освободи част от инвестициите на собствените си средства, покриващи границата на платежоспособност, за да бъдат съобразени с установените лимити. В писмото е посочено, че „ПОД-Бъдеще“ АД ще представи оздравителна програма в 14-дневен срок, в която ще посочи необходимите действия за привеждане на собствените средства от капитала в съответствие с количествените лимити, установени в чл. 4 от Наредба № 10/29.06.2021 г. на КФН.

С писмо вх. № РГ-12-9-41 от 13.10.2021 г. „ПОД-Бъдеще“ АД е представило в КФН Оздравителна програма за привеждане на собствените средства на дружеството, в съответствие с изискванията на чл. 121в, ал. 7 от КСО, приета с Решение № 41 в проведено на 12.10.2021 г. заседание на Съвета на директорите.

С писмо изх. № РГ-12-9-36 от 20.10.2021 г. зам. председателят на КФН ръководещ Управление „Осигурителен надзор“ е уведомил изпълнителните членове на Съвета на директорите на „ПОД-Бъдеще“ АД, че дружеството следва да отстрани своевременно установените несъответствия с нормативните изисквания и да представи информация за предприетите действия за привеждане на собствените средства от капитала в съответствие с чл. 121в, ал. 7 от КСО и чл. 4, ал. 2 и ал. 7 от Наредба № 10 от 29.06.2021 г. на КФН, включително и сроковете, в които тези действия ще бъдат финализирани. С писмо вх. № РГ-12-9-36 от 27.10.2021 г. дружеството е уведомило КФН, че се ангажира да изпълни задълженията в срок до 14.01.2022 г. На 02.12.2021 г. в изпълнение на отправената покана с писмо изх. № РГ-12-9-50 от 24.11.2021 г., в КФН се е явил касаторът и в негово присъствие е съставен АУАН № Р-06-941/02.12.2021 г., който му е връчен срещу подпис. В бланковата разписка за връчване е отразено и правото по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН.

Въз основа на съставения АУАН, на 07.12.2021 г. от заместник председателя на КФН ръководещ управление „Осигурителен надзор“ е издадено процесното НП № Р-10-138/16.05.2022 г., с което, на основание чл. 351, ал. 1, т. 4 от КСО, касаторът В. И. М., в качеството на изпълнителен член на СД и представляващ „ПОД-Бъдеще“ АД, е санкциониран с административно наказание „глоба“ в размер на 700 (седемстотин) лева за извършено нарушение на чл. 4, ал. 2 от Наредба № 10/29.06.2021 г. на КФН за изискванията към границата на платежоспособност и собствените средства на пенсионно-осигурителното дружество, към неговата оздравителна програма и към минималните ликвидни средства на дружеството и на управляваните от него фондове. Районният съд е положил дължимите усилия за събиране на необходимите и относими доказателства за обективно изясняване на всички обстоятелства от значение за установяване на елементите от състава на инкриминираното нарушение и неговото авторство. Спазени са и процесуалните стандарти за оценка на доказателствените източници.

При констатиране и санкциониране на инкриминираното административно нарушение не са допуснати нарушения на процесуалните изисквания на ЗАНН, ограничаващи

ефективното упражняване на правото на защита на касатора. АУАН и НП са издадени от длъжностни лица в рамките на тяхната компетентност, съгласно изискванията на чл. 354, ал. 1 и ал. 2 от КСО и заповедта на зам. председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“ № 3-298 от 10.11.2021 г., в предвидените срокове по чл. 34 от ЗАНН. Описанието на констатираното нарушение съответства на квалификацията на конкретно посочената като нарушена разпоредба. Спазени са и изискванията за форма и съдържание, визирани в чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН, поради което законосъобразно е прието от въззивния съд, че не са налице основания за отмяна на НП на процесуално основание.

Съответен на установените фактически обстоятелства е и изводът в мотивите на обжалваното решение, че цитираните нарушени норми на КСО и чл. 4, ал. 2 от Наредба № 10 от 29.06.2021 г. изд. от КФН съдържат конкретно правило за поведение, което не е било изпълнено своевременно и за което, в съответствие с изискванията на чл. 351, ал. 1, т. 4 от КСО е ангажирана административната отговорност на касатора, в качеството му на изпълнителен член на Съвета на директорите и представляващ дружеството. Водената кореспонденция с КФН по повод изпълнението на задължението по чл. 4, ал. 2 от Наредба № 10/2021 г. издадена от КФН и представеният доклад от инвестиционния консултант, обосновано са приети като доказателства, установяващи елементите от субективната страна на административното нарушение. Неотнормими към изпълнението на задължението по чл. 121в, ал. 7 от КСО и чл. 4, ал. 2 от Наредба № 10/2021 г. изд. от КФН са представените от „ПОД-Бъдеще“ АД - Оздравителна програма и доклад на инвестиционния консултант. Оздравителна програма следва да бъде изготвена при наличие на основанията в чл. 121в, ал. 9 от КСО - намаляване на собствените средства под минималния размер, определен в ал. 6, но не и в хипотезата на инвестирани собствени средства във финансови инструменти, издадени от един емитент, каквато е относимата към настоящия казус. Дори и да се приеме, че спазването на нормативните изисквания в предвидения от закона срок – 31.08.2021 г. би предпоставило финансови загуби за дружеството, те няма да са резултат на освобождаването от тези инвестиции. Споделим е изводът на въззивния съд за липса на основания за приложение на чл.28 от ЗАНН. Допуснатото забавяне при изпълнение на нормативно регламентираното задължение в продължение на четири месеца е съществено, доколкото в рамките на този период са били застрашени доходите на лицата, допълнително осигурявани в „ПОД-Бъдеще“ АД. Твърдяното ненастъпване на съставомерните вредни последици правилно е отчетено от административно наказващия орган при определяне на размера на наложеното административно наказание - в минималния, предвиден от закона.

Изложеното дава основание на касационната инстанция да приеме, че обжалваното решение е валидно, постановено при спазване на процесуалните правила и правилно прилагане на материалния закон, поради което следва да бъде оставено в сила.

Своевременно направеното искане от процесуалния представител на ответника, на основание чл. 63д, ал. 4 от ЗАНН, за присъждане на юрисконсултско възнаграждение при този изход на спора - като основателно следва да бъде уважено. Съобразно разпоредбата на чл. 63д, ал. 5 от ЗАНН, размерът следва да бъде определен, по реда на чл. 37 от Закона за правната помощ във връзка с чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, а именно в размер от 80 лева.

Мотивиран от изложеното и на основание чл. 63в от ЗАНН във вр. чл. 221, ал. 2,

предл. 2 АПК, Административен съд С. – град, XXIII-ти касационен състав,

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 3678 от 13.10.2022 г., постановено по НАХД № 7661/2022 г., по описа на Софийски Районен съд, НО, 116-ти състав.

ОСЪЖДА В. И. М., ЕГН: [ЕГН] да заплати на Комисия за финансов надзор юрисконсултско възнаграждение в размер на 80 (осемдесет) лева.

РЕШЕНИЕТО е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.