

РЕШЕНИЕ

№ 6496

гр. София, 04.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 07.10.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Росица Цветкова

**ЧЛЕНОВЕ: Снежанка Къосева
Ева Пелова**

при участието на секретаря Спасина Иванова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **5103** по описа за **2022** година докладвано от съдия Ева Пелова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/, вр. чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД срещу решение №1543 от 30.04.2022 г., постановено по НАХД №6782/2021 г., по описа на Софийски районен съд / СРС /, Наказателно отделение, 16-ти състав, с което е потвърдено наказателно постановление №Р-10-286/16.04.2021 г. /НП/, издадено от зам. председателя на Комисията за финансов надзор /КФН/, с което на „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД, е наложено административно наказание „имуществена санкция“, в размер на 10 000 лева, на основание чл.273, ал.5, т.10 от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране /ЗДКИСДПКИ/ за извършено нарушение на чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ във връзка с §47, т.3 от ПЗР на Закон за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г. и за преодоляване на последиците /ЗМДВИПОРНСПП/.

В жалбата са изложени аргументи за неправилност на въззивното решение, като постановено при нарушение на материалния закон, необосновано и немотивирано. Сочи се, проверявания съд не е изследвал в цялост доказателствата по делото и наведените в тази връзка доводи, определящи нарушението като такова с по-ниска

степен на обществена опасност от типичните нарушения от същия вид, и следвало да се приеме процесния случай за маловажен по смисъла на чл.28 от ЗАНН. В жалбата се сочи, че неправилно административният орган е посочил санкционната разпоредба от ЗДКИСДПКИ. Прави се искане за отмяна на постановеното от СРС решение.

Ответникът - КФН, редовно призовани, изпращат процесуален представител, който моли съда да потвърди изцяло обжалваното решение, като правилно и законосъобразно Моли за присъждане на разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Представителя на Софийска градска прокуратура намира жалбата за неоснователна, моли атакуваното решение на СРС да бъде оставено в сила.

Административен съд София – град, X.-ти касационен състав, като се запозна с обжалваното съдебно решение, съобрази доводите и възраженията на страните, обсъди наведените касационни основания и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира от фактическа и правна страна следното:

На основание чл. 220 от АПК касационната инстанция възприема изцяло правилно установена от СРС фактическа обстановка, както следва:

Управляващо дружество (УД) „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД е вписано под № РГ-08-15 във водения от КФН регистър по чл. 30, ал. 1, т. 5 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН). Управляващото дружество „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД организира и управлява Договорен фонд „Т. Консервативен Фонд“ /ДФ/, който е вписан в регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 4 от ЗКФН под № РГ-05-1275. Управляващото дружество на колективната инвестиционна схема е длъжно да обявява в КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете й два пъти месечно - за периода от първо до петнадесето число на месеца и от шестнадесето число до края на месеца, в срок 3 работни дни, считано от края на съответния отчетен период. Във връзка с разпространението на COVID-19, с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г., в Република България е било обявено извънредно положение и е приет ЗМДВИПОРНСПП, с който срокът за изпълнение на посоченото задължение е бил удължен от 3 на 7 работни дни от края на съответния отчетен период. Предвид на това, срокът за обявяване в КФН на обобщената информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ за периода от първо до петнадесето число на месец октомври 2020 г. е бил до 26.10.2020 г. включително. Информацията била представена в КФН след изтичане на посочения срок, а именно на 02.11.2020 г., със закъснение от 7 дни. Проверяващите приели, че УД „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД, управляващо ДФ „Т. Консервативен Фонд“, е извършило нарушение на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ във връзка с § 47, т. 3 от ПЗР на ЗМДВИПОРНСПП, тъй като не е обявило в КФН в законоустановения срок до 26.10.2020 г. обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ „Т. Консервативен Фонд“ за периода от първо до петнадесето число на месец октомври 2020 г. Нарушението е извършено на 27.10.2020 г. в [населено място].

Била изпратена покана на представляващите УД „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД за явяване в сградата на КФН за съставяне и връчване на АУАН в срок до 5 работни дни от получаване на писмото. На 11.11.2020 г. в КФН се е явил адв. К. Г., надлежно упълномощен от представляващите УД „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД, в присъствието на когото е съставен и връчен АУАН № Р-06-810/11.11.2020 г. за нарушение на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, вр. § 47, т. 3 от ПЗР на

ЗМДВИПОРНСПП. Актът бил подписан от актосъставителя и двама свидетели, след което бил връчен на представляващия нарушителя, който го подписал с отбелязване, че има възражения. Такива писмени възражения са били депозираны в срока по чл. 44, ал. 1 от ЗАНН.

Административнонаказващият орган приел възраженията срещу АУАН за неоснователни и въз основа на него издал обжалваното наказателно постановление №Р-10-286/16.04.2021 г., с което на основание чл.273 , ал.5, т.10 пред. 1 от ЗДКИСДПКИ на дружеството-жалбоподател е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лв. за нарушение на чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ, вр. §47, т.3 от ПЗР на ЗМДВИПОРНСПП.

При така установената фактическа обстановка, СРС е постановил обжалваното с което е потвърдил наказателно постановление.

Настоящият съдебен състав намира така постановеното решение за правилно, валидно, допустимо и в съответствие с материалния закон.

Районният съд правилно е възприел и изтъквал гласните доказателства, отнесени и към събраните по делото писмени доказателства. Изводите на предходната инстанция се споделят изцяло от настоящия съдебен състав на Административен съд София – град. При субсидиарното действие на НПК, СРС е изпълнил служебното си задължение да проведе съдебното следствие по начин, който е осигурил обективно, всестранно и пълно изясняване на всички обстоятелства, включени в предмета на доказване по конкретното дело.

Касационната инстанция напълно споделя доводите на въззивния съд относно това, че дружеството-жалбоподател е санкционирано за нарушение на разпоредбата на чл. 64, ал.2 ЗДКИСДПКИ, вр. §47, т.3 от ПЗР на ЗМДВИПОРНСПП, която разпоредба предвижда задължение за управляващото дружество на колективна инвестиционна схема, два пъти месечно /за периода от 1-во до 15-то число и от 16-то число до края на месеца/, да обявява в КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дялове, в срок до 7 работни дни от края на съответния отчетен период.

Безспорно по делото се установява, че касатора е вписан в регистъра, воден от КФН по чл. 30, ал. 1, т. 5от ЗКФН, като управляващо дружество и като такъв е адресат на задълженията по ЗДКИСДПКИ, в случая за публикуване по подходящ начин, определен в проспекта, емисионната стойност и цената на обратно изкупуване на дяловете. Също така е безспорно установено по делото, че за първата половина на м.10.2020 г. посочената информация не е обявена на КФН, като това е сторено едва на 02.11.2020 г. Предвид факта, че до посочената дата - 7 дни след изтичане на срока, за който следва да се обяви информацията, не е обявена обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дялове, за първата половина на м.10.2020 г., въпреки изрично удължения със ЗМДВИПОРНСПП срок, правилно е прието, че касатора е допуснал извършването на нарушение на чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ.

Настоящият състав намира за правилни доводите на първостепенния съд и за липсата на основания за приложение разпоредбата на чл.28 ЗАНН. Предвид обстоятелството, че нарушението по чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ е формално такова – неизпълнение на задължението да обявява в КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на колективна инвестиционна схема, като законодателят не е предвидил в състава на нарушението

настъпването на вредни последици. Както правилно е приел първоинстанционният съд, нарушението не представлява маловажен случай, тъй като не разкрива по-ниска степен на обществена опасност от типичните нарушения от същия вид. От значение при тази преценка, е въпросът колко е закъснението, с което е подадена процесната информация по чл. 64, ал. 2 от закона, и доколкото в случая се касае за закъснение от 7 дни от вече удължения със ЗМДВИПОРНСПП срок, следва да бъде прието, че случаят не е маловажен. Отделно от това нарушението засяга обществените отношения, които осигуряват финансовата стабилност при инвестирането, поради което неподаването в срок на информацията по чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ винаги води до нейното дестабилизиране. Управляващите дружества на колективни схеми за инвестиция са търговци със специфичен статут, по отношение на които законодателят е поставил по-високи изисквания относно разкриването на информация, в т.ч. и своевременно разкриване на информация, с оглед осигуряването на защита на инвеститорите, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност относно капиталовия пазар. С оглед на изложеното искането за приложение на чл. 28 ЗАНН и отмяна на НП на това основание правилно е прието за неоснователно.

Процесното деяние, към момента на издаване на НП кореспондира със санкционната норма на чл. 273, ал. 5, т.10, пр. 1 ЗДКИСДПКИ - на юридически лица, които не изпълнят задължението по чл. 64, ал.2 ЗДКИСДПКИ, се налага имуществена санкция в размер от 10 000 лв. до 5 000 000 лв. т.е. с НП на дружеството е наложено справедливо наказание в минимален размер.

Същевременно обаче настоящият съдебен състав констатира, че след издаване на процесното НП е настъпила законодателна промяна и е влязъл в сила нов по-благоприятен закон. От 25.02.2022 г. е в сила новата разпоредба на чл.273, ал.5, т.4 съгласно която за нарушения по ал. 1, т.4 на юридически лица и еднолични търговци се налага имуществена санкция в размер от 5000 до 10 000 лв., а при повторно нарушение - от 10 000 до 20 000 лв. В тази връзка, съдът намира за неправилно определен от СРС размера на имуществената санкция в максимално предвидения от закона такъв. Отчитайки разпоредбата на чл. 3, ал. 2 ЗАНН, имуществената санкция следва да бъде намалена до минимално предвидения в санкционната разпоредба размер от 5 000 лв., който се явява съответен на целта на наказанието по чл.12 ЗАНН и в унисон с приетото в процесното НП смекчаващо обстоятелство, че досега по отношение на дружеството друго такова нарушение не е установявано с влязло в сила наказателно постановление. Ето защо, решението на СРС следва да бъде отменено в тази му част, като размерът на имуществената санкция следва да бъде намален от 10 000 лв. на 5 000 лв.

С оглед изхода на делото и на основание чл.63, ал.5 от ЗАНН, вр.чл.37 от Закона за правната помощ, вр.чл.27е от Наредба за заплащането на правната помощ, сторените от КФН разноски за юрисконсулско възнаграждение, в размер на 80 лева, следва да бъдат възложени в тежест на жалбоподателя. Определянето на разноските в минималния на предвидения в закона размер, съответства на характера на делото, което не се отличава с фактическа и правна сложност и обема на осъществената по него юрисконсултска защита.

Водим от горното и на основание чл.221, ал.2 от АПК, АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД-С. ГРАД, Х.-ти касационен състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение №1543 от 30.04.2022 г., постановено по НАХД №6782/2021 г., по описа на Софийски районен съд , Наказателно отделение, 16-ти състав в частта, в която потвърждава размера на наложената имуществената санкция и вместо това ПОСТАНОВЯВА:

ИЗМЕНЯ Наказателно постановление №Р-10-286/16.04.2021 г., издадено от зам. председателя на Комисията за финансов надзор , като НАМАЛЯВА размера на наложеното на „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД наказание „имуществена санкция“ от 10 000 лева на 5 000 лева.

ОСТАВЯ В СИЛА Решение №1543 от 30.04.2022 г., постановено по НАХД №6782/2021 г., по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 16-ти състав в останалата му част.

ОСЪЖДА „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД да заплати на КФН сумата от 80 лева, представляващи разноски за юрисконсулско възнаграждение.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протестиране.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.