

РЕШЕНИЕ

№ 7748

гр. София, 20.12.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Катя Аспарухова

ЧЛЕНОВЕ: Мария Ситнилска

Елка Атанасова

при участието на секретаря Спасина Иванова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **9975** по описа за **2021** година докладвано от съдия Елка Атанасова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е касационно и е по реда на чл. 208 - 228 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) във вр.с чл. 63 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на Комисия за финансов надзор, чрез пълномощника – юрисконсулт С., срещу Решение от 20.08.2021г., постановено от Софийския районен съд, Наказателно отделение, 114 състав, по НАХД № 6843/2020г., с което е отменено Наказателно постановление № Р-10-194/07.05.2020г., издадено от заместник председател на Комисията за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление "Надзор на инвестиционната дейност", с което за нарушение на чл.145, ал.1, т.1 във вр.с чл.148, ал.3, т.1 и чл.146 ал.1 т.8 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа /ЗППЦК/ на дружеството е наложена имуществена санкция в размер на 5000 лв. на основание чл. 221а, ал.2. т.1, във вр. с ал.1 от същия закон.

Касационният жалбоподател се оплаква, че решението е неправилно, тъй като съдът неправилно е прел, че акта за установяване на административно нарушение / АУАН/ е съставен след изтичането на 3-месечния срок по чл.34 от ЗАНН. В тази връзка излага хронология на разменена кореспонденция, с твърденията, че:

- На 17.07.2019г. в КФН е постъпило уведомлението от Централен депозитар АД за прехвърлянето на 486 500 бр.акции от капитала на Б. инвестмънтс А., осъществено от УД „И. фонд мeнъджмънт” АД, от името и за сметка управлявания от него ДФ

„И. К.”, в резултат на което правото на глас на ДФ „И. К.” в Общото събрание на акционерите на „Б. инвестмънтс” е намаляло от 5,2145 % на 1,973 %, самото прехвърляне на акциите е осъществено на 08.07.2019г.,

- с писмо, постъпило на 23.08.2019г. инвестиционния посредник [фирма] е уведомил КФН и представил потвърждение за сключена сделка с финансови инструменти с дата на сетълмент 10.07.2019г.

- за възникналото за клиента ДФ „И. К.” задължение по чл.145 от ЗППЦК, същият е уведомен на 08.07.2019г.

- с писмо от 24.09.2019 КФН е изисквала допълнителна информация от Централен депозитар за сделката.

- На 01.10.2019г. Централен депозитар представя в КФН изискваната информация с представена справка за прехвърлянето на акциите, потвърждава се датата на сетълмента – 10.07.2019г., както и че

- В резултат на сделката дяловото участие на ДФ „И. класик” в капитала на „Б. инвестмънтс” А. е намаляло от 5,2145 % на 1,973 %

- На 17.12.2019г. инвестиционния посредник [фирма] е уведомил КФН с представяне на копие от електронно уведомление до УД [фирма], от което е видно, че продавачът е уведомен на 09.07.2019г. за изпълнението на поръчката и узнал, че датата на сетълмента ще бъде 10.07.2019г.

Поддържа се, че едва на 17.12.2019г. актосъставителят е имал

възможност да установи, че ответника по касация – УД [фирма] е извършил нарушение по чл.145 ал.1 т.1 вр. с чл.146 ал.1 т.8 и чл.148 ал.3 т.1 от ЗППЦК. Доколкото АУАН е съставен на 18.12.2019г., при посочената хронология, срока по чл.34 от ЗАНН не е бил изтекъл. Иска се отмяна на решението на СРС, вкл. и с доводи за допуснато съществено процесуално нарушение тъй като въззивната инстанция не е извършила анализ на доказателствата и не се е произнесла по съществуването на спора.

В проведеното открито съдебно заседание касатора се представлява от юрисконсулт Л., която поддържа жалбата. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Ответника по касационната жалба – УД [фирма], в отговор на касационната жалба, в позиция по същество и в представени писмени бележки, чрез адвокати Т. и М., оспорва касационната жалба и поддържа правилност на оспореното решение на СРС. Поддържа че АУАН е издаден след изтичането на 3-месечния срок по чл.34 от ЗАНН, като нарушителят и твърдяното нарушение са станали известни на административно-наказващия орган а 17.07.2019г., когато КФН е уведомена от Централен депозитар. В допълнение счита, че на 23.08.2019г. и инвестиционния посредник е уведомил КФН за потвърждението на сделката с информация за датата на сетълмента – 10.07.2019г. и че на 08.07.2019г. клиента е уведомен за възникналото за него задължение по чл.145 от ЗППЦК. В условията на евентуалност поддържа че се касае за маловажен случай, като излага подробни доводи.

Представителят на СГП счита, че решението на СРС е правилно и законосъобразно, а подадената срещу него касационна жалба – неоснователна.

Като извърши служебно проверка на основание чл.218, ал.2 от АПК и въз основа на фактите, установени от СРС, съгласно чл.220 от АПК, касационният съд намира, че обжалваното решение е валидно и допустимо. В тази връзка съдът съобрази, че същото е постановено по отношение на акт, който подлежи на съдебен контрол, като произнасянето е извършено от компетентен съд в рамките на правомощията му.

Въз основа на събраните писмени и гласни доказателства в хода на проведеното пред

районния съд съдебно следствие, по делото е прието за установено от фактическа страна, че на 17.07.2019г. в деловодството на КФН е постъпило уведомление от Централен депозитар АД, с приложени на оптичен носител обобщени данни за сключени сделки с финансови инструменти по договори за репо/обратно репо въз основа на получени от членовете на ЦД информация и информацията относно настъпили обстоятелства по чл.145 ал.1 от ЗППЦК. Информацията на оптичния носител, съдържа приложения от 1.1. до 1.5. в таблици, към 17.07.2019г., както следва: Приложение 1.1. Уведомление за настъпили обстоятелства по чл. 145, ал. 1 от ЗППЦК за публичното дружество по чл. 110 от ЗППЦК, с информация на ред 2 за общ брой на акциите към 17.07.2019г. и брой на акционерите за Б. И. А. .

Приложение 1.2. Уведомление за настъпили обстоятелства по чл. 145, ал. 1 от ЗППЦК, на ред 3 от което се съдържа информация за осъществена сделка от ДФ И. К., извършена на 08.07.2019г. с акции на Б. И. А., за брокера по сделката И. М. АД, броя на акциите, процентно участие на приобретателя/ респективно прехвърлителя, преди сделката/ транзакцията, както и за процентно участие на приобретателя/ респективно прехвърлителя, след сделката/ транзакцията.

Приложение 1.3. Уведомление за настъпили обстоятелства по чл. 145, ал. 1 от ЗППЦК, с данни за сключени сделки с акции по договори за репо/ обратно репо, осъществени от СПЕЦИАЛИЗИРАНИ ЛОГИСТИЧНИ СИСТЕМИ АД и Е. Р. А.-R. S. с акции на Д. КРЕДИТ А..

Приложение 1.4 Справка за сключени сделки с други финансови инструменти, надхвърлящи праговете по чл. 145, ал. 1 от ЗППЦК

Приложение 1.5 Данни за сключени сделки с финансови инструменти по договори за репо/ обратно репо.

С писмо от 16.08.2019г. КФН изиска от брокера по сделката И. М. АД информация относно сделката, осъществена на 08.07.2019г. в резултат на която УД [фирма] за сметка на ДФ И. К., е прехвърлило 486 500 бр. акции от капитала на Б. И. А., от която да е видно кога клиента е узнал за резултата от сделката, с представяне на документи във вр. със сделката, сред които и потвърждението за сключената сделка, както и кога клиента УД [фирма] е уведомен относно възникналото за него задължение по чл.145 ал.1 от ЗППЦК. Изискана е и информация за притежаваните акции от капитала на Б. И. А. от страна на УД [фирма] за негова сметка и за сметка на ДФ И. К. преди сделката, както и дали сделката е репо-сделка.

На 23.08.2019г. брокера по сделката И. М. АД е предоставил исканата информация на КФН, като е приложил и копие на уведомление от 08.07.2019г. до УД [фирма] за възникналото за последното дружество задължение по чл.145 ал.1 от ЗППЦК. Видно от съдържанието на уведомлението, в долния му ляв ъгъл има изписан текст „Приел“, с подпис срещу текста и дата 08.07.2019г.

С писмо от 24.09.2019г. КФН е изиска от Централен депозитар АД допълнителни справки за броя на акциите от капитала на Б. И. А., които УД [фирма] притежава за сметка на ДФ И. К. към пет посочени дати в писмото, както и за други сделки с акции от капитала на Б. И. А.. Отговор на посоченото писмо е изпратен в КФН на 01.10.2019г.

На 18.12.2019г.е съставен акт за установяване на административно нарушение срещу УД [фирма], представлявано от изпълнителния му директор и член на съвета на директорите, за нарушение на чл.145 ал.1 т.1 във вр. с чл.146 ал.1 т.8 и чл.148 ал.3 т.1 от същия закон, изразяващо се в непредставяне в КФН на уведомление по чл.145 ал.1

т.1 от ЗППЦК затова че правото на глас на фонда в Общата събрание на акционерите на Б. И. А., вследствие осъществената сделка на 08.07.2019г., е спаднало по 5 на сто. Прието е в АУАН, че извършеното нарушение е установено на 01.10.2019г., с представянето в КФН на писмото от Централен депозитар АД.

С решението си СРС е приел, че доказателствата по делото установяват, че АУАН е съставен след изтичането на 3-месечния срок по чл.34 ал.1 изр.2 от ЗАНН, считано от датата на постъпилото на 17.07.2019г. в КФН уведомление от Централен депозитар АД, от съдържанието на информацията на оптичен носител към което, се установяват всички елементи от фактическия състав на нарушението. Приел е, че нарушителят е станал известен тогава – на 17.07.2019г., както и обстоятелствата на извършване на нарушението и отменил издаденото въз основа на АУАН наказателно постановление. Този извод на СРС е обоснован и в съответствие със закона.

Съгласно чл. 34, ал. 1, изр. 2 ЗАНН административно наказателно производство не може да се образува, ако не е съставен акт за установяване на нарушението в продължение на три месеца от откриване на нарушителя или ако е изтекла една година от извършване на нарушението (респективно две години за нарушения по конкретно посочени закони). Тази разпоредба предвижда два давностни срока за административно наказателно преследване-тримесечен и едногодишен (респективно две годишен). Първият срок започва да тече от деня, в който органът, който е овластен да състави акта е узнал кой е нарушителят и обстоятелствата от фактическия състав на нарушението. Бездействието на този орган повече от три месеца от откриване на нарушителя е пречка за съставяне на акта - изключва отговорността на нарушителя. В конкретната хипотеза, както бе посочено по-горе, в уведомлението и приложенията към него от Централен депозитар АД, постъпило в КФН на 17.07.2019г., се съдържа в пълнота информацията, даваща възможност на КФН да узнае кой е нарушителя и при какви обстоятелства е извършено нарушението, като не е било необходимо допълнителното й изискване. Не е било необходимо да се отправя запитване и дали не са касае за репо-сделка, защото в Приложение 1.5 е била подадена такава информация и процесната сделка не е сред посочените. Не е било необходимо и да се изисква отново и информацията, посочено в писмото от 16.08.2019г. от брокера по сделката, както и допълнителната информация от Централен депозитар АД, с писмото от 24.09.2019г., доколкото последната няма отношение към преценката за осъществен състав на конкретното нарушение. Както вече бе посочено – информацията, даваща възможност на административно-наказващия орган да узнае дата на извършване на нарушението и обстоятелствата от състава му, се е съдържала в материалите, приложени към уведомлението от 17.07.2019г., а изрични данни за узнаването за задължението по чл.145 ал.1 от ЗППЦК от страна на УД [фирма], се съдържат и в копието на уведомлението към отговора на инвестиционния посредник, постъпило в КФН на 23.08.2019г. Считано дори и от тази дата, към момента на съставяне на АУАН (18.12.2019г.), отново е изтекъл срока по чл.34 ал.1 изр.2 от ЗАНН.

Предвид изложеното, настоящият съдебен състав намира, че обжалваното съдебно решение е правилно и следва да бъде оставено в сила.

Водим от горното и на основание чл.221, ал.2 АПК във вр. с чл.63 от ЗАНН, Административен съд София- град, X. касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение от 20.08.2021г., постановено от Софийския районен съд,
Наказателно отделение, 114 състав, по НАХД № 6843/2020г.
Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.