

РЕШЕНИЕ

№ 8055

гр. София, 18.12.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 06.12.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Полина Якимова

ЧЛЕНОВЕ: Антоанета Аргирова

Диляна Николова

при участието на секретаря Наталия Г Дринова и при участието на прокурора Димитров, като разгледа дело номер **10869** по описа за **2013** година докладвано от съдия Антоанета Аргирова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208-чл.228 от Административно-процесуалния кодекс /АПК/ във вр. с чл.63, ал.1 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Производството е образувано по жалба на заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ Управление „Надзор на инвестиционната дейност” срещу Решение от 23.09.2013 г., постановено по н.а.х. дело №6433/2013 г. по описа на Софийски районен съд, с което СРС, НО, 20-ти състав е отменил Наказателно постановление /НП/ № Р-10-107/28.02.2013 г., издадено от зам. председател на Комисията за финансов надзор срещу [фирма], представлявано от В. З. Ч. и А. Димитров Димитров- членове на Съвета на директорите, за това, че [фирма], като лице, тясно свързано с лица, които изпълняват ръководни функции в емитент, по смисъла на § 1, т.6, б."в", вр. т.5 ,б."а" от ДР на Закона срещу пазарните злоупотреби с финансови инструменти /ЗПЗФИ/, а именно юридическо лице, в което лице, което е член на управителен или контролен орган на емитента, изпълнява ръководни функции /В. З. Ч. и А. Димитров Димитров към 26.09.2012 г. са членове на Съвета на директорите както на [фирма], така и на [фирма]/, с оглед сключени на 26.09.2012 г. сделки, първата от която № 20120926000500965 за купуване на 6 707 бр. акции от капитала на [фирма] на обща стойност 376 933.40 лева, с която е преминат прагът от 5 000 лева, не е уведомило писмено КФН за същата, както и за всяка следваща

сключена в рамките на календарната година за негова сметка сделка с акции на [фирма] - а именно за сключени на същата дата още 4 сделки с акции на емитента /общо 5 сделки/, в срок от 5 работни дни от тяхното сключване, а именно: сделки 20120926000500965, 20120926000501005, 20120926000501006, 20120926000501007 и 20120926000501008 - сключени на 26.09.2012 г., със срок за уведомяване до 02.10.2012 г. вкл. - с уведомление, с реквизитите по чл.16, ал.2 от ЗПЗФИ, с което е нарушило - с всяка от тези 5 сделки на 03.10.2012 г. разпоредбата на чл.16, ал.1, изр.1, пр.2, вр. ал.3 от ЗПЗФИ, поради което и на основание чл.83, чл.53, чл.27 от ЗАНН, чл.15, ал.1, т.7 от ЗКФН, чл.41, ал.1, предл.2 от ЗПЗФИ и чл.40, ал.5, т.1, б."а", пр.1, вр. ал.1, т.1, вр. чл.16, ал.1, изр.1, предл.2, вр. ал.3 от ЗПЗФИ е наложена, за всяко от тези 5 нарушения, имуществена санкция в размер на 500 лева.

Наведеното в жалбата касационно основание за отмяна на оспореното решение е за нарушение на материалния закон-чл.348, ал.1, т.1 от НПК, вр. чл.63, ал.1 от ЗАНН, аргументирано в жалбата.

В съдебно заседание пред АС София-град касаторът се представлява от юрисконсулт К., която поддържа жалбата и моли за уважаването ѝ.

Ответникът- [фирма], не се представлява и не изразява становище по касационната жалба.

Участващият по делото прокурор от Софийска градска прокуратура дава заключение за основателност на касационната жалба.

Съдът, като взе предвид релевираните с жалбата касационни основания по смисъла на чл.348 от НПК и служебно на основание чл.218, ал.2 от АПК, провери изцяло съответствието на атакуваното решение с процесуалните изисквания, свързани със съществуването и упражняването на субективното публично право на жалба и с материалния закон, намира за установено следното:

Касационната жалба е допустима.

Подадена е от лице, легитимирано да обжалва, срещу акт, подлежащ на касационен контрол и в законово установения за това преклузивен 14-дневен срок.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

За да постанови оспореното решение, СРС е приел за установено от фактическа страна, че [фирма] е лице, тясно свързано с лица, които изпълняват ръководни функции в емитент - [фирма], по смисъла на § I, т.6, б."в", вр. т.5, б."а" от ДР на ЗПЗФИ, защото към 26.09.2012 г. В. З. Ч. и А. Димитров Димитров са членове и на Съвета на директорите на „С. Б.“ АД и в това си качество те са изпълнявали ръководни функции в емитента, и на Съвета на директорите на [фирма] и в това си качество те са изпълнявали ръководни функции в Дружеството. С оглед на това и съгласно разпоредбата на чл.16, ал.1 от ЗПЗФИ, стояло задължението за писмено уведомяване на КФН за сключените от Дружеството за собствена сметка сделки с акции, издадени от емитента, които са допуснати до търговия на регулиран пазар с дериватни или други финансови инструменти, свързани с тези акции, в срок от 5 работни дни от сключване на сделката, когато общата сума от сключените от същото сделки превишава 5 000 лева, в рамките на 1 календарна година, т.е. след преминаване на прага от 5 000 лева за сделката, с която е преминат този праг и за всяка следваща сключена сделка в рамките на календарната година, независимо от динамиката на капиталовия пазар, при която в рамките на 1 ден с акциите на дадено дружество, със спекулативна и/или инвестиционна цел, или с цел поддържане на ликвидност, и/или с друга цел могат да бъдат сключени неограничен брой сделки и неограничени обеми,

за които задължението за уведомяване за тях възниква в един и същ момент. Такова уведомяване, съгласно разпоредбата на чл.16, ал.3 от ЗПЗФИ, не се изисква, когато общата сума на сделките не превишава 5 000 лева, в рамките на 1 календарна година. [фирма] сключило на 26.09.2012 г. 5 бр. сделки за купуване на акции от капитала на [фирма], като още с първата от тях 20120926000500965 - за купуване на 6707 бр. акции от капитала на [фирма] на обща стойност 376 933.40 лева, е бил преминат прагът от 5 000 лева, поради което и за „Б. Х.“ АД било задължително да уведоми писмено КФН с информацията по чл.16, ал.2 от ЗПЗФИ /чието минимално необходимо съдържание включва, трите имена на лицето, което изпълнява ръководни функции в емитента, и трите имена на лицето, тясно свързано с него; основанията на задължението за уведомяване; наименованието на емитента; описание на финансовите инструменти, предмет на сделката; вида на сделката, като придобиване или разпореждане; датата и мястото на сключване на сделката; цената и броя на финансовите инструменти - предмет на сделката/ за тази и всяка следваща сделка с акции на [фирма], сключена за собствена сметка, в срок от 5 работни дни от сключването ѝ, в рамките на календарната година. На 26.09.2012 г. освен посочената сделка [фирма] сключило за своя сметка още 4 сделки с акции на емитента [фирма], а именно: 20120926000501005, 20120926000501006, 20120926000501007 и 20120926000501008, като за всичките 5 сделки [фирма] в срок от 5 работни дни от тяхното сключване, а именно до 03.10.2012 г. вкл., било длъжно писмено да уведоми КФН, което то не изпълнило в посочения срок. За посочените сделки КФН била уведомена от изисканата от нея и получена на 05.10.2012 г. справка от [фирма] и от получени на 26.10.2012 г. документи от инвестиционен посредник [фирма]. Във връзка с това КФН извършила проверка по документи, при която констатираща посочените нарушения на чл.16, ал.1, изр.1, пр.2, вр.ал.3 от ЗПЗФИ /в случая 5 отделни нарушения/, които приела, че са извършени на 03.10.2012 г., за което бил съставен АУАН, срещу който, в законоустановения срок [фирма] депозирало пред административно наказващият орган писмено възражение. Въз основа на акта било издадено обжалваното НП, в което административно наказващият орган взел подробно мотивирано отношение, преценявайки го като неоснователно.

От правна страна, при така установената фактическа обстановка, единственото отменително основание, което СРС е извел и установил е за допуснатото съществено нарушение на административнопроизводствените правила, накърняващо процесуалните права на [фирма], изразяващо се в неправилно посочена в АУАН и НП дата на всяко от петте описани нарушения, като е приел, че тази дата не е 03.10.2012 г., както се твърди в НП /и АУАН/, а е 04.10.2012 г.

Решението е неправилно.

Погрешният правен извод на СРС се дължи на пропускане му да съобрази, че 29.09.2012 г. /събота/ е бил работен, тъй като с Решение №834/17.11.2011 г. на МС /обн. ДВ бр.93 от 25.11.2012 г./, 29.09.2012 г. е бил обявен за работен ден. Следователно срокът от 5 работни дни е започнал да тече от 27.09.2012 г. и обхваща 27, 28, 29 септември и 1 и 2 октомври, поради което и 5-те нарушения са били извършени на 03.10.2012 г., така, както е посочено в АУАН и в НП.

С оглед на горе изложеното, АССГ, IX-ти касационен състав обуславя крайния си извод, че оспореното решение следва да бъде отменено и вместо него постановено друго, с което НП се потвърди, при липсата на други допуснати процесуални нарушения или нарушение на материалния закон в досъдебната фаза на

административнонаказателното производство.

Водим от горното и на основание чл. 221, ал.2, предл.2 от АПК, вл.чл.63, ал.1, изр.второ от ЗАНН, Административен съд София-град, IX-ти касационен състав

Р Е Ш И :

ОТМЕНЯ Решение от 23.09.2013 г., постановено по н.а.х. дело №6433/2013 г. по описа на Софийски районен съд, вместо което постановява:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № Р-10-107/28.02.2013 г., издадено от зам. председател на Комисията за финансов надзор, с което на [фирма] за пет отделни нарушения на чл.16, ал.1, изр.1, предл.2, вр. чл.16, ал.3 от ЗПЗФИ, на основание чл.40, ал.5, т.1, б."а", вр. чл.40, ал.1, т.1 от същия закон са наложени пет административни наказания „имуществена санкция" в размер на 500 /петстотин/ лева. Решението е окончателно и не може да бъде обжалвано и/или протестирано.

ПРЕДСЕДАТЕЛ :

ЧЛЕНОВЕ: