

РЕШЕНИЕ

№ 6831

гр. София, 09.11.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, ХХVII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 13.10.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Калина Пецова

**ЧЛЕНОВЕ: Димитрина Петрова
Искра Гърбелова**

при участието на секретаря Ася Лекова и при участието на прокурора Куман Куманов, като разгледа дело номер **4436** по описа за **2023** година докладвано от съдия Искра Гърбелова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производство по чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) във вр. с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ против Решение № 2167 от 15.06.2022 г., постановено по НАХД № 996/2022 г. по описа на Софийски районен съд, НО, 7-ми състав, с което е потвърдено НП № Р-10-883/03.12.2021 г., издадено от М. Ф. - заместник-председател на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“.

Въпреки сравнително пространното изложение на касационната жалбата доводите на касатора касаят едно единствено възражение, а именно че АУАН е съставен след изтичане на тримесечния срок от откриване на нарушителя. Иска се отмяна на съдебното решение и потвърденото с него наказателно постановление.

В съдебно заседание касаторът, редовно уведомен, не се явява и не се представлява.

Ответникът – заместник-председател на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, редовно уведомен, се представлява от юрк. С., който оспорва жалбата и моли съда да остави в сила обжалваното решение. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на СГП дава заключение за неоснователност на касационната жалба.

След като се запозна с обжалваното съдебно решение, обсъди наведените касационни

основания и доводите на страните, Административен съд София – град, Х. Касационен състав, намира за установено от фактическа и правна страна следното: Касационната жалба е подадена в срока по чл. 211, ал. 1 АПК, срещу акт, който подлежи на обжалване и от надлежна страна, поради което е процесуално допустима.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

С обжалваното НП на основание чл. 65, ал. 3, т. 2, пр. 1 от ЗДСИЦДС, на дружеството „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лв. за това, че не било изпълнило задължението си по чл. 10, ал. 2 от ЗДСИЦ, в срок до 31.12.2020 г. да изплати гласувания дивидент за 2019 г.

От фактическа страна СРС е установил следното:

С Решение № 22-ДСИЦ от 11.01.2006 г. на КФН бил издаден лиценз на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ за извършване на дейност по инвестиране на парични средства, набрани чрез издаване на ценни книжа, във вземания (секюритизация на вземания).

От справка в обявените обстоятелства по партидата на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ в ТРРЮЛНЦ било установено, че с вписване № 202010051625 дружеството било обявило покана за свикване на редовно общо събрание на акционерите (Р.) на 06.11.2020 г. като в т. 8 от дневния ред било предложено акционерите на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ да гласуват за разпределяне под формата на дивидент на реализираната от дружеството печалба за 2019 г.

„Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ представило по електронен път с електронна форма вх. № 10-05-6064 от 09.11.2020 г. в КФН протокол от проведеното на 06.11.2020 г. Р.. От протокола било видно, че акционерите са приели решение „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ да разпредели под формата на дивидент реализирания положителен финансов резултат за 2019 г. по следния начин: „90.06 на сто от печалбата за 2019 г., представляващ сумата от 7 595 838, 72 лв. от общо 8 434 476, 72 лв., да бъде разпределена между акционерите, според акционерното им участие в дружеството, като дивидент в размер на 4,32 лв. на една акция“. С допълнително писмо ел. форма вх. № 10-05-6066 от 09.11.2020 г. КФН било информирано, че срокът за разпределяне на дивидента за 2019 г. бил до 31.12.2020 г.

С писмо изх. № 09-6-27 от 12.02.2021 г. от „Централен депозитар“ АД била изискана информация за дружествата със специална инвестиционна цел, разпределили през 2020 г. дивидент за 2019 г., както и за размера на преведените от тях суми по сметка на „Централен депозитар“ АД. В отговор била изпратена информация в табличен вид с писмо с изх. № 01- 2021-270/18.02.2021 г. на „Централен депозитар“ АД, като в справката не фигурирало „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ. С допълнително писмо изх. № РГ-05-1234-4 от 29.03.2021 г. от „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ била изискана същата подробна информация. С писмо от 30.03.2021 г., подписано от изпълнителния директор и прокуриста на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ било изрично потвърдено за Р. от 06.11.2020 г. за разпределяне на дивидент от 90.06 на сто от печалбата за 2019 г., представляващ сумата от 7 595 838, 72 лв., както и че до момента на изготвяне на писмото дивидентът от печалбата за финансовата 2019 г. не бил изплатен на акционерите.

Контролните органи приели, че с горното дружеството „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ е извършило нарушение по чл. 10, ал. 2 от ЗДСИЦ, за което му съставили АУАН № Р-06-596/25.06.2021 г. въз основа, на които било издадено и процесното НП. За да потвърди НП, СРС е приел, че АУАН и НП са издадени от компетентни органи

и в сроковете по чл.34 от ЗАНН, съдържат необходимите реквизити, описанието на нарушението съответства на дадената му правна квалификация, а в хода на административнонаказателното производство не са допуснати съществени процесуални нарушения. Формирал е извод, че законосъобразно е ангажирана отговорността на дружеството, тъй като извършването на нарушението е установено по безспорен начин и санкцията е правилно определена, като не са налице основания за прилагане на чл.28 от ЗАНН.

Тези изводи се споделят и от настоящата инстанция.

Не се споделят доводите на касатора във връзка с началния момент на откриване на нарушителя, който въпрос е от значение за преценката относно спазването на тримесечния срок по чл. 34, ал. 1 ЗАНН. Видно от мотивите към Тълкувателно решение № 4 от 29.03.2021 г. по т. д. № 3/2019 г., ОСС на ВАС I и II колегия, административнонаказателното преследване се изключва по давност, ако не е съставен акт за установяване на нарушението в продължение на три месеца от откриване на нарушителя, а не от момента, в който е съществувала възможност той да бъде открит, или пък от момента, в който горестоящ в йерархията на администрацията орган е счел, че е налице осъществено нарушение от точно определен нарушител. Застъпено е разбирането, че по смисъла на чл. 34, ал. 1 ЗАНН откриване на нарушителя значи установяване и индивидуализиране на физическото, респ. на юридическото лице, което е отговорно за противоправното деяние, осъществяващо състав на административно нарушение, а не съществуването на възможност това да бъде сторено. В случая нарушението е станало известно на проверяващите органи, когато е извършена проверката, при която контролните органи са установили, че касаторът не е извършил изплащането на дивидента. Видно от установени факти последното известно действие по така извършената проверка е постъпването на писмо от 30.03.2021 г., подписано от изпълнителния директор и прокуриста на „Кепитъл Мениджмънт“ АДСИЦ, с което изрично е потвърдено за Р. от 06.11.2020г. за разпределяне на дивидент от 90.06 на сто от печалбата за 2019г., представляващ сумата от 7 595 838, 72 лв., както и че до момента на изготвяне на писмото дивидентът от печалбата за финансовата 2019 г. не бил изплатен на акционерите. Именно това е и първата дата, на която следва да се приеме, че в КФН е била налична необходимата информация за индивидуализация на нарушението. Ето защо, доколкото АУАН е съставен на 25.06.2021 г., същият е издаден в рамките на 3-месечния срок по чл. 34, ал. 1 ЗАНН.

Предвид изложеното, касационната инстанция приема, че не са налице касационни основания за отмяна на решението на СРС и същото следва да бъде оставено в сила.

С оглед изхода на спора и своевременно заявеното от процесуалния представител на ответника искане за разноси, в полза на КФН следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение за касационна инстанция, но на основание чл.63д, ал.3 от ЗАНН същото следва да бъде определено в минимален размер на 80 лева.

Воден от горното и на основание чл. 221, ал. 2, пр. 1-во АПК, във вр. с чл. 63в ЗАНН, Административен съд – София-град, X. касационен състав

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 2167 от 15.06.2022 г., постановено по НАХД № 996/2022 г. по описа на Софийски районен съд, НО, 7-ми състав.

ОСЪЖДА „Кепитъл Мениджмънт“ АД СИЦ с ЕИК[ЕИК] да заплати на Комисията за финансов надзор сума в размер на 80 (осемдесет) лева за юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: