

РЕШЕНИЕ

№ 6434

гр. София, 02.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XVI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 30.09.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Ива Кечева

ЧЛЕНОВЕ: Златка Илиева

Лилия Йорданова

при участието на секретаря Албена Илиева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **4131** по описа за **2022** година докладвано от съдия Ива Кечева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК вр. чл. 63в от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на „КЕПИТЪЛ КОНСЕПТ ЛИМИТЕД“ АД, ЕИК[ЕИК], чрез юрк. А. Ц., срещу Решение № 930/16.03.2022 г., постановено по НАХД № 16353/2021 г. по описа на СРС, НО, 8 с-в, с което е потвърдено наказателно постановление № Р-10-813/07.11.2021 г., издадено от заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което за извършено нарушение на чл. 100о¹, ал. 1 вр. чл. 100г, ал. 3 вр. ал. 1 ЗППЦК, на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1-во ЗППЦК, на касатора е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 /пет хиляди/ лева.

Според касатора постановеното решение е неправилно, постановено в нарушение на закона и при съществено нарушение на процесуалните правила, като наложеното наказание е явно несправедливо. Оспорват се изводите на съда за липса на допуснати процесуални нарушения при издаване на АУАН. В тази връзка се поддържа, че е допуснато нарушение на чл. 40, ал. 1, предл. 1 и чл. 43, ал. 1, предл. 2 от ЗАНН и то е от съществен характер, тъй като засяга правото на защита на санкционираното юридическо лице. Към датата на съставяне на АУАН и НП, М. Б. не е притежавала представителна власт спрямо дружеството. Пълномощното, с което е разполагала служителката Б., я е упълномощавало да представлява „КЕПИТЪЛ КОНСЕПТ ЛИМИТЕД“ АД пред КФН във връзка с изпълнение на задължения на дружеството,

произтичащи от ЗППЦК, като подава и получава документи в тази връзка, но не е имала права да представлява дружеството при съставяне и връчване на АУАН. На следващо място в касационната жалба се твърди, че в НП е посочено, че дружеството подава финансови отчети на основание чл. 100о¹, ал. 7 ЗППЦК, а не уведомление за финансовото си състояние, поради което с НП е наложена санкция за нарушение, което не е осъществено от касатора. Изложени са и подробни аргументи за наличие на предпоставките за приложение на чл. 28 ЗАНН.

В проведеното открито съдебно заседание касаторът, представляван от юрк. Ц., моли за отмяна на решението и на НП. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът – КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР, чрез юрк. Г., изразява становище за неоснователност на касационната жалба. Представя писмени бележки с доводи за правилност и законосъобразност на обжалваното решение. Претендира присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура излага становище, че жалбата е неоснователна и моли да бъде оставена без уважение.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - С.-град, Шестнадесети касационен състав, след като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания прилагайки нормата на чл. 218 АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, като подадена в срока по чл. 211, ал.1 АПК и от надлежна страна. Разгледана по същество е неоснователна.

Решението е допустимо, като постановено по подадена в срок жалба срещу наказателното постановление, не са изтекли сроковете по чл. 34 ЗАНН, не е изтекла абсолютна погасителна давност за административно-наказателно преследване.

Софийският районен съд е приел от фактическа страна следното:

При извършена проверка на „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД, възложена с нарочна заповед на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, служител на КФН установил, че дружеството е вписано в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 ЗКФН, притежава статут на емитент и е адресат на разпоредбите на ЗППЦК и подзаконовите нормативни актове по прилагането му.

При справка в интернет страницата на „БФБ“ АД за емитенти, които разкриват регулирана информация, е установено, че дружеството използва за оповестяване на дължимата информация пред обществеността портал, достъпен на интернет адрес www.x3news.com, но не е представило пред обществеността, в срок до 05.05.2021 г., уведомление за финансовото си състояние за първото тримесечие на 2021 г. Установено било, че дружеството е представило информацията на 27.05.2021 г.

Предвид това е прието, че „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД е извършило нарушение на разпоредбата на чл. 100о¹, ал. 1 вр. чл. 100т, ал. 3 вр. ал. 1 ЗППЦК, за което на дружеството е съставен АУАН от 31.05.2021 г. Въз основа същия, при идентично фактическо описание на нарушението и правна квалификация, заместник-председателят на КФН ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, е издал срещу „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД оспореното наказателно постановление, с което на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1-во ЗППЦК му е наложил имуществена санкция в размер на 5 000 лева.

При така установената фактическа обстановка въззивният съд е приел, че в хода на

административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила. По същество на спора съдът е приел, че дружеството е осъществило състав на нарушението чл. 100о¹, ал. 1 вр. чл. 100т, ал. 3 вр. ал. 1 ЗППЦК, поради което законосъобразно е ангажирана административнонаказателната му отговорност на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1-во ЗППЦК.

Решението е постановено в съответствие с материалния закон.

Правилна е преценката на въззивната инстанция за липса на съществени процесуални нарушения при издаване на АУАН и НП. Неоснователно е възражението на касатора за допуснато нарушение на чл. 40, ал. 1 ЗАНН. В разглеждания случай АУАН е бил надлежно връчен на упълномощен представител на санкционираното дружество, легитимиран с пълномощно с нотариална заверка на подписа, рег. № 4133/06.12.2017 г. От съдържанието му се установява, че М. Б. е била упълномощена да представлява „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД пред „Българска фондова борса – София“ АД и Комисията за финансов надзор, включително да подписва и подава документи, свързани с изпълнението на задълженията на емитента съгласно разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа. Съгласно т. 2 на пълномощното, М. Б. е била упълномощена и със следните права: да съставя, попълва, подписва, подава, изисква и получава всички и всякакви видове документи, както първоначални, така и последващи, към и от „Централния депозитар“ АД, Б. – С. АД и Комисията за финансов надзор. Поради това следва да се приеме, че посоченото физическо лице е било упълномощено да получава всякакви документи, свързани със задълженията на дружеството по Закона за публичното предлагане на ценни книжа, включително и съставените на упълномощителя АУАН за нарушение по посочения закон. В тази връзка следва да се посочи, че съгласно отбелязването в представеното по делото известие за доставяне, процесното НП също е връчено на упълномощения представител Б., но касаторът не е възразил срещу редовността на това връчване.

Въз основа на приетите по делото писмени и гласни доказателства СРС е формирал правилен извод, че „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД не е представило на обществеността публично уведомление на финансовото си състояние за първото тримесечие на 2021 г., в срок до 05.05.2021 г. С това деяние касаторът - публично дружество, вписано в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 ЗКФН, притежаващ статут на емитент, е осъществил състав на нарушение по чл. 100о¹, ал. 1, пр. 1 ЗППЦК, съгласно който емитентът е длъжен да разкрива публично уведомление за финансовото си състояние в срок до 30 дни от края на първо, трето и четвърто тримесечие.

Не се споделя от настоящия състав становището на касатора, че съгласно изложеното в НП, дружеството е следвало да подава финансови отчети на основание чл. 100о¹, ал. 7 ЗППЦК, а не уведомление за финансовото си състояние по ал. 1 от посочената норма, поради което е ангажирана отговорността му за нарушение, което не е осъществил. Съгласно чл. 100о¹, ал. 7 ЗППЦК, изискванията на ал. 1 – 6 не се прилагат, в случай че емитентът разкрива публично тримесечни финансови отчети за дейността си, в срок до 30 дни от края на първо, трето и четвърто тримесечие, със съответното съдържание по чл. 100о, ал. 4 и при съответното прилагане на чл. 100о, ал. 2, 5, 6 и 7. С процесното НП е установено, че касаторът не е представил пред обществеността финансово отчетна информация съобразно изискването на чл. 100о¹, ал. 7 ЗППЦК, поради което в случая не е налице изключението, предвидено с посочената норма за неприлагане на разпоредбата на чл. 100о¹, ал. 1 ЗППЦК.

В случая не са налице основания за приложение на чл. 28 от ЗАНН. Неп изпълнението на посоченото задължение от касатора осъществява състава на формално нарушение, за което законът не изисква настъпването на вредни последици. С оглед основните цели на ЗППЦК - осигуряване защита на инвеститорите в ценни книжа, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност за капиталовия пазар; създаване на условия за развитието на справедлив, открит и ефективен капиталов пазар, както и предвид засегнатите от нарушението обществени отношения, не може да се приеме наличие на ниска степен на обществена опасност в сравнение с други деяния от същия вид, поради което нарушението не представлява маловажен случай.

В рамките на наведените касационни основания и при извършената служебна проверка на основание чл. 218, ал. 2 АПК, съдът не констатира неправилност и незаконосъобразност на решението на СРС.

С оглед изхода на спора, в полза на КФН следва да се присъди юрисконсултско възнаграждение, на основание чл. 63д, ал. 4 ЗАНН вр. чл. 37 от Закона за правната помощ вр. чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, в минимален размер от 80 /осемдесет/ лева.

Воден от горното, Административен съд София – град, Шестнадесети касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 930/16.03.2022 г., постановено по НАХД № 16353/2021 г. по описа на СРС.

ОСЪЖДА „Кепитъл Концепт Лимитед“ АД, ЕИК[ЕИК], да заплати в полза на Комисия за финансов надзор сума в размер на 80 /осемдесет/ лева, представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.