

РЕШЕНИЕ

№ 4523

гр. София, 06.07.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XVIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 16.06.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова

**ЧЛЕНОВЕ: Антони Йорданов
Мария Бойкинова**

при участието на секретаря Богданка Гешева и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **3538** по описа за **2023** година докладвано от съдия Антони Йорданов, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на глава дванадесета от АПК, вр. с чл. 63 ал. 1 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба от заместник-председателя на Комисия за финансов надзор /КФН/ ръководещ управление „Надзор на инвестиционната инициатива“, срещу Решение № 952/26.02.2023г. на Софийски районен съд (СРС), Наказателно отделение, 20-ти състав, постановено по НАХД № 12232 по описа за 2022г.

В жалбата се твърди, че въззивното решение е неправилно, поради нарушение на материалноправните разпоредби и се иска неговата отмяна и постановяване на ново, с което да се потвърди наказателното постановление.

Ответникът – УД „Карол капитал мениджмънт“ ЕАД, чрез процесуалния си представител оспорва касационната жалба и воли съда да се произнесе с решение, с което да я отхвърли и остави в сила въззивното решение. Претендира разноски за юрисконсултско възнаграждение.

Представителят на Софийска градска прокуратура изразява становище за основателност на касационната жалба.

Административен съд–София-град, след проверка на оспореното решение във връзка с изложените в жалбата оплаквания, както и по реда на чл.218, ал.2 от АПК, намира за установено следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена в преклузивния срок по чл.63в от ЗАНН от надлежна страна и при наличие на правен интерес от обжалване. Разгледана по същество, същата се явява основателна.

С Наказателно постановление № Р-10-191/05.09.2022г., издадено от зам.председателя на КФН, на дружеството е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер на 10000 /десет хиляди/ лева, на основание чл. 273, ал. 5, т. 10, пр. 1 от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране /ЗДКИСДПКИ/ (в редакция преди изм. с ДВ, бр. 16 от 2022 г.) за извършено нарушение на чл. 58, ал. 1, предл. второ, хипотеза първа от ЗДКИСДПКИ.

С обжалваното решение, районният съд е отменил наказателното постановление. За да постанови решението си, районният съд е събрал необходимите гласни и писмени доказателства, изяснил е фактите по делото, които се споделят и от касационната инстанция, въз основа на които е приел, че задължението действително не е изпълнено на 11.02.2022г., а на 14.02.2022г., което се дължи на факта, че 12.02.2022г. и 13.02.2022г. са били неработни дни. Отделно от това е приел, че неправилно е посочена датата на нарушението, тъй като диспозитива на нарушената разпоредба предвижда незабавно изпълнение, което е 11.02.2022г. и следователно тази дата е следвало да се посочи.

Като извърши служебно проверка на основание чл.218, ал.2 от АПК и въз основа на фактите, установени от районния съд, настоящият състав намира, че обжалваното решение е валидно, допустимо като постановено от родово и местно компетентен съд в рамките на предоставените му правомощия, по отношение на акт, подлежащ на съдебен контрол.

По същество решението е неправилно.

От доказателствата по делото безспорно се установява, че дружеството е адресат на ЗДКИСДПКИ и подзаконовите актове по

прилагането му и съгласно чл. 5, ал. 1 и ал. 4 от ЗДКИСДПКИ, колективната инвестиционна схема (КИС) се учредява или като Договорен фонд или като инвестиционно дружество, като дейността на КИС се управлява само от Управляващо дружество съгласно сключен договор и по правилата на Договорен фонд като случая Управляващото дружество „КАРОЛ КАПИТАЛ МЕНИДЖМЪНТ“ ЕАД организирано и управлявало Договорен фонд „А. Възможности в нова Европа“. Разпоредбата на чл. 57, ал. 1, ал. 2 и ал. 4 от ЗДКИСДПКИ въвежда изискване към проспекта на Колективната инвестиционна схема да се прилага Документ с ключова информация за инвеститорите, в който се представят основните характеристики на съответната КИС, така че инвеститорите да могат да разберат характера и рисковете на инвестиционния продукт, който им се предлага и впоследствие да вземат инвестиционни решения въз основа на информацията. ДКИИ трябва да е с форма и съдържание съгласно Регламент (ЕС) № 583/2010 на Комисията от 1 юли 2010 година за прилагане на Директива 2009/65/ЕО на Европейския парламент и на Съвета по отношение на ключовата информация за инвеститорите и условията, които трябва да бъдат изпълнени при предоставяне на ключовата информация за инвеститорите или на проспекта посредством траен носител, различен от хартия, или интернет страницата.

В съответствие с чл. 57, ал.3, т. 3 от ЗДКИСДПКИ, историческото представяне на резултатите от дейността е един от съществените елементи на ДКИИ. В този смисъл, Управляващото дружество „КАРОЛ КАПИТАЛ МЕНИДЖМЪНТ“ ЕАД е обвързано

със задължението си по чл. 58, ал.1 от ЗДКИСДПКИ, съгласно който документът с ключова

информация за инвеститорите се актуализира незабавно при всяка промяна на съществените елементи и се предоставя незабавно на комисията и на инвеститорите. Въведените с разпоредбата задължения са в две основни насоки, а именно актуализиране на ДКИИ при промяна на съществените елементи и представяне на актуализирания документ както на КФН, така и на инвеститорите. Поради това УД „Карол Капитал Мениджмънт“ ЕАД е следвало да представи в КФН актуалната към 11.02.2022 г. версия на ДКИИ на ДФ „А. Възможности в нова Европа“ незабавно след актуализирането ѝ, а именно на 11.02.2022 - петък, докато посоченият документ бил представен в КФН на 14.02.2022 г. – понеделник, с което е допуснато нарушение на разпоредбата на чл. 58, ал. 1, предложение второ, хипотеза първа от ЗДКИСДПКИ. Следва да се посочи, че то е могло да предостави дължимата по закон информация в КФН по електронен път – на електронната поща на КФН или чрез системата, изградена и поддържана от Комисията „e-R.“, независимо че работният ден е бил приключил. Тук е моментът да се отбележи, че не е налице неяснота, относно датата на нарушението, в какъвто смисъл са мотивите на районния съд. Когато нарушението се изразява в бездействие, то се счита за извършено в деня, следващ крайния срок за извършване на съответното действие. Дори да се касае за незабавно изпълнение, какъвто е настоящия случай, то се дължи до края на деня, следователно забавата е настъпила на 12.02.2022г., поради което касационната инстанция приема, че не е допуснато нарушение на процесуалните правила по смисъла на чл.42, ал.1, т.3 и чл.57, ал.1, т.5 от ЗАНН.

Предвид изложеното, касационната жалба е основателна при така наведените касационни основания, поради което обжалваното съдебно решение следва да бъде отменено и вместо това да се постанови ново, с което да се потвърди наказателното постановление.

С оглед изхода на спора на касатора се дължат разноски за юрисконсултско възнаграждение и за двете съдебни инстанции. Предвид своевременно направеното искане от страна на касатора, съдът следва да присъди разноски за юрисконсултско възнаграждение на основание чл. 63д, ал. 4 от ЗАНН, вр. чл. 37 от Закона за правната помощ, вр. чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер от по 100 лева за всяка съдебна инстанция. Следователно УД „Карол Капитал Мениджмънт“ ЕАД следва да бъде осъдено да заплати на КФН разноски в общ размер от 200 лева.

По гореизложените съображения и на осн. Чл. 222, ал. 1, вр. чл. 221, ал. 2, предл. второ АПК, вр. с чл. 63в ЗАНН, Административен съд – София град, XVIII-ти касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ Решение № 952/26.02.2023 г. по НАХД № 12232/2022 г. по описа на Софийски районен съд, Наказателно отделение, 20-ти състав и вместо него постановява:

ПОТВЪРЖДАВА Наказателно постановление № Р-10-191/05.09.2022г., издадено от зам.-председател на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което на дружеството „Карол Капитал Мениджмънт“

ЕАД, управляващо договорен фонд „А. Възможности в нова Европа“, е наложено административно наказание „имуществена санкция“ в размер от 10 000 лв. на основание чл. 273, ал. 5, т. 10, пр. 1 от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране /ЗДКИСДПКИ/ (в редакция преди изм. с ДВ, бр. 16 от 2022 г.) за извършено нарушение на чл. 58, ал. 1, предл. второ, хипотеза първа от ЗДКИСДПКИ.

ОСЪЖДА „Карол Капитал Мениджмънт“ ЕАД да заплати на Комисията за финансов надзор разноска за юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 /двеста/ лева.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: