

РЕШЕНИЕ

№ 6736

гр. София, 11.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, V КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 14.10.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Пламен Горелски

**ЧЛЕНОВЕ: Антони Йорданов
Димитрина Петрова**

при участието на секретаря Цонка Вретенарова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **4428** по описа за **2022** година докладвано от съдия Пламен Горелски, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е касационно, проведено по реда на чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс, вр. чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания.

С решение от 04.04.2022 г., постановено по НАХД № 2368/2022 г. Софийският районен съд, НО, 11^{-ти} състав е потвърдил Наказателно постановление № Р-10-328/12.05.2021 г., издадено от заместник – председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ Управление „Надзор на инвестиционната дейност“. С постановлението, на Управляващо дружество „КОНКОРД АСЕТ МЕНИДЖМЪНТ“ АД, организиращо и управляващо Договорен фонд „К. фонд – 1 Акции и облигации“ е наложена имуществена санкция от 10 000 лева, на основание чл. 273, ал. 5, т. 10, предл. първо от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране (ЗДКИСДПКИ), за извършено нарушение на чл. 64, ал. 2 с.з. (в редакцията, до 28.02.2022 г.) – дружеството не обявило в КФН, в срок до 26.10.2021 г., вкл. обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете от Договорен фонд „К. фонд – 1 Акции и облигации“, за периода от първо до петнадесето число на месец октомври, 2020 г.

Упълномощеният от касатора юрисконсулт поддържа жалбата и възраженията за липса на извършено нарушение, респ. - за маловажност на нарушението. Твърди и наличие на основания за прилагане нормата на чл. 3, ал. 2 ЗАНН, предвид направени

след издаване наказателното постановление изменения на чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ, както и на санкционните разпоредби, на чл. 273 с.з. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Представена е и писмена защита.

Ответникът, посредством юрисконсулт: оспорва касационната жалба, като представя и писмена защита; желае присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Прокурорът при Софийска градска прокуратура дава заключение за правилност и законосъобразност на оспорваното съдебно решение.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. – ГРАД, V^{-ти} касационен състав, след като анализира наличните в делото доказателства, доводите и възраженията на страните, съобразно чл. 218 АПК, приема за установено следното.

Касационната жалба е подадена в срока, определен в чл. 211, ал. 1 АПК, вр. чл. 63в ЗАНН от надлежна страна и е процесуално допустима.

Касационният съд е обвързан с посочените в жалбата пороци на решението (чл. 218, ал. 1 АПК), но за валидността, допустимостта и съответствието му с материалния закон следи служебно. Доводи за нищожност и недопустимост на обжалваното решение не са наведени с касационната жалба и Съдът не открива при извършената служебна проверка наличието на такива основания, но преценява въззивното решение като неправилно.

Управляващо дружество „Конкорд Асет мениджмънт“ АД, организиращо и управляващо Договорен фонд „К. фонд – 1 Акции и облигации“ е лицензирано за извършване на дейност, като управляващо дружество. Извършената проверка от експерт в Отдел „Надзор на предприятия за колективно инвестиране“, Дирекция „Надзор на инвестиционната дейност“ – КФН установила, че УД не е обявило в КФН „до 7 работни дни от края на съответния отчетен период“ (в срок до 26.10.2021 г., вкл.) обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете от Договорен фонд „К. фонд – 1 Акции и облигации“, за периода от първо до петнадесето число на месец октомври, 2020 г. Релевантната информация била предоставена на 02.11.2020 г., т.е. – седем дни по – късно. Забавеното изпълнение на описаното задължение е квалифицирано като нарушаване разпоредбата на чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ и е санкционирано, на основание чл. 273, ал. 5, т. 10, предл. първо с.з.

Въззивният съд е проверил фактическата обстановка, описана изключително подробно в акта за установяване на административно нарушение и в наказателното постановление, като приел, че вмененото административно нарушение е доказано по несъмнен начин, както и че в административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения на установените със ЗАНН процесуални правила. С мотивите на решението Съдът е обсъдил всички, противопоставени му с жалбата възражения, вкл. за приложението на чл. 28 ЗАНН, както и относно размера на наложената санкция. Във въззивното решение обаче липсват мотиви, относно направено от процесуалния представител на Дружеството, в съдебното заседание пред СРС позоваване на чл. 3, ал. 2 ЗАНН.

Предвид възраженията на касатора и с оглед настъпилите след издаване на НП изменения на чл. 64, ал. 2 и на санкционните разпоредби на чл. 273 ЗДКИСДПКИ, следва да бъде отговорено на въпроса, приложимо ли е правилото на чл. 3, ал. 2 ЗАНН, респ. – извършило ли е дружеството административно нарушение.

Касационната жалба е основателна, досежно твърдението за наличие на основание да бъде приложен чл. 3, ал. 2 ЗАНН.

Според правилото на чл. 3, ал. 1 ЗАНН „за всяко административно нарушение се прилага нормативният акт, който е бил в сила по време на извършването му“. Алинея втора въвежда изключение от правилото, като постановява, че „ако до влизане в сила на наказателното постановление последват различни нормативни разпоредби, прилага се онази от тях, която е по-благоприятна за нарушителя“.

НП № Р-10-328/12.05.2021 г. е издадено за извършено на 27.10.2020 г. административно нарушение, изразяващо се в необявяване в КФН, в срок до 26.10.2021 г., вкл. обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете от Договорен фонд „К. фонд – 1 Акции и облигации“, за периода от първо до петнадесето число на месец октомври, 2020 г.

Разпоредбата на чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ (ДВ, брой 15/2018 г.), в сила до 28.02.2022 г. е задължавала управляващото дружество на колективната инвестиционна схема да обявява в Комисията „обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете й два пъти месечно – за периода от първо до петнадесето число на месеца и от шестнадесето число до края на месеца“, като „задължението се изпълнява в срок три работни дни, считано от края на съответния отчетен период“. С § 47, т. 3 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение (ДВ, бр. 28/2020 г.) през 2020 г. срокът за изпълнение на това задължение е увеличен от 3 работни дни, на „до 7 работни дни“. След изменението на ал. 2 (ДВ, бр. 16/2022 г.) задължението за обявяване обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете е за само един път месечно, в срок до три работни дни след края на месеца. С други думи, за процесния случай, с оглед настоящата разпоредба на ал. 2, чл. 64, за м. 10.2020 г. задължението за обявяване би възникнало на 01.11.2020 г., а крайният срок за изпълнение би изтекъл (арг. § 47, т. 3 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение- ДВ, бр. 28/2020 г.) на 07.11.2022 г. Дори да не бъде взето предвид временното увеличаване на срока от 3 работни дни, на 7 работни дни, крайният срок, в който „Конкорд Асет мениджмънт“ АД е следвало да изпълни задължението, според сега действащата редакция на ал. 2, чл. 64 е 03.11.2020 г. Констатирано е обаче, че релевантната информация била предоставена на 02.11.2020 г. След съобразяване с правилото на ал. 3, ал. 2, вр. ал. 1 ЗАНН разпоредбата на чл. 64, ал. 2 (ДВ, бр. 16/2022 г.) се явява „по – благоприятна за нарушителя“. Това означава, че предоставяйки информацията на 02.11.2020 г. „Конкорд Асет мениджмънт“ АД не е бездействало, съответно – не е осъществило от обективна страна състава на административното нарушение по чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ (ДВ, бр. 16/2022 г.). Решението на СРС от 04.04.2022 г., с което е потвърдено Наказателно постановление № Р-10-328/12.05.2021 г., издадено от заместник – председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ Управление „Надзор на инвестиционната дейност“ подлежи на отмяна.

Уважаването на касационната жалба обуславя основателност на претенцията на касатора за юрисконсултско възнаграждение, което Съдът, на основание чл. 63д, ал. 1 ЗАНН, вр. чл. 37 от Закона за правната помощ, вр. чл.27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, определя в размер на 80 лева за всяка съдебна инстанция.

Водим от изложените мотиви и на основание чл. 221, ал. 2, предл. първо АПК, вр. чл. 63в, чл. 63д, ал. 1 ЗАНН, Административен съд София – град, V^{-ти} касационен състав,

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ решение от 04.04.2022 г., по НАХД № 2368/2022 г. на Софийския районен съд, НО, 11^{-ти} състав И ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ Наказателно постановление № Р-10-328/12.05.2021 г., издадено от заместник – председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ Управление „Надзор на инвестиционната дейност“.

ОСЪЖДА Комисията за финансов надзор да заплати на Управляващо дружество „КОНКОРД АСЕТ МЕНИДЖМЪНТ“ АД, ЕИК:[ЕИК] юрисконсултско възнаграждение по: НАХД № 8554/2021 г. на Софийски районен съд; НОХД № 2368/2022 г. на Софийски районен съд; КНАХД № 12401/2021 г. на Административен съд София - град, в размер на общо 240 лв. (двеста и четиридесет лева).

Касационното решение е окончателно, и не подлежи на обжалване и на протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: