

# РЕШЕНИЕ

№ 4284

гр. София, 27.06.2013 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, II КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 07.06.2013 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Милена Славейкова**

**ЧЛЕНОВЕ: Владимир Николов**

**Мирослава Керимова**

при участието на секретаря Наталия Г Дринова и при участието на прокурора Димитров, като разгледа дело номер **4275** по описа за **2013** година докладвано от съдия Мирослава Керимова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следв. от АПК във вр. с чл. 63 ал.1 изр. последно от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на заместник – председател на Комисията за финансов надзор срещу решение на СРС от 11.03.2013г по нахд № 11580/2012г. Претендира се незаконосъобразност на оспорения акт поради допуснати съществени процесуални нарушения и неправилно приложение на материалния закон. Според касатора, СРС неправилно е приложил материалния закон и е отменил оспорваното наказателно постановление като е приел, че към датата на постановяване на наказателното постановление – 11.05.2012г чл. 173 ал.1 изр. 1 от ЗППЦК е бил отменен с ДВ бр. 77/2011г, поради което и инкриминираното деяние се приема за декриминализирано и е приложена разпоредбата на чл. 3 ал.2 от ЗАНН. Касаторът излага подробни съображения, според които към датата на извършване на нарушението – 29.09.2011г същата разпоредба на ЗППЦК е била действаща. Последващата отмяна на правната норма обаче не е свързана с декриминализиране на деянието, тъй като е приет нов закон – Закон за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране – ДВ бр. 77/04.10.2011г, като чл. 34 ал.1 изр. първо от новия закон регламентира задължението по отменения текст на чл. 173 ал.1 изр. 1 от ЗППЦК. Прави се искане за отмяна на обжалваното решение и връщане на делото на нов състав на СРС за произнасяне по

същество на спора.

В съдебно заседание, жалбоподателят, редовно уведомен, се представлява от юрк. Ш., която поддържа жалбата.

Ответникът по касационната жалба, УД [фирма], редовно уведомен, не се представлява.

СПП чрез прокурор Димитров взема становище за основателност на касационната жалба.

АССГ в настоящия касационен състав, след извършена служебна проверка за допустимост на касационната жалба, приема същата за допустима като подадена в срок, от активно процесуално легитимирана страна, срещу съдебен акт, който подлежи на контрол за законосъобразност пред настоящия съд и съдебен състав.

Съгласно разпоредбата на чл. 63 ал.1 изр. последно от ЗАНН, решението на РС подлежи на касационно обжалване пред административния съд на основанията, предвидени в [Наказателно-процесуалния кодекс](#), и по реда на [глава дванадесета от Административнопроцесуалния кодекс](#).

Съгласно разпоредбата на чл. 348. (1) от НПК: Присъдата и решението подлежат на отмяна или изменение по касационен ред: 1. когато е нарушен законът; 2. когато е допуснато съществено нарушение на процесуални правила; 3. когато наложеното наказание е явно несправедливо.

Съгласно разпоредбата на чл. 218 ал.2 от АПК: За валидността, допустимостта и съответствието на решението с материалния закон съдът следи и служебно.

При извършена служебна проверка за валидността и допустимостта на обжалваното решение на СРС, АССГ констатира, че същото е валидно и допустимо.

При извършена служебна проверка за съответствие на решението с разпоредбите на материалния закон и за допуснати съществени процесуални нарушения от РС с оглед направените в жалбата възражения, АССГ приема следното: РС правилно е приел, че производството е образувано по жалба на УД [фирма] срещу наказателно постановление №Р-10-221/11.05.2012 г. на заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което на [фирма], е наложено следното административно наказание: имуществена санкция в размер на 5000 лв. на основание чл.221, ал.8, т.3 предл. 1 във вр. ал.1, т.3 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) за нарушение на чл.173, ал.1, изр.1 от ЗППЦК.

За да отмени оспорваното НП, РС е приел единствено, че изписаната като нарушена разпоредба на чл.173, ал.1, изр.1 от ЗППЦК е отменена с ДВ бр. 77 от 04.10.2011г, поради което не е била действаща към момента на издаване на обжалваното наказателно постановление – 11.05.2012г. Прилагайки чл. 3 ал.2 от ЗАНН РС е отменил обжалваното НП без да разгледа спора по същество и да приеме за установена една или друга фактически обстановка, както и липсват каквито и да било изводи от правна страна, касаещи съставомерност на деянието.

АССГ приема, че РС е отменил незаконосъобразно оспорваното наказателно постановление, без да проследи дали в приетия нов закон, регламентиращ същата материя – Закон за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране - обн. ДВ бр. 77/04.10.2011г – не се съдържа друга правна норма, която вменява същите задължения на управляващото дружество. В тази насока АССГ споделя възраженията на касатора: С процесното НП на АД е наложена имуществена санкция за извършена нарушение по чл. 173 ал.1 изр. 1 от

ЗППЦК. Нарушението е извършено на 29.09.2011г и към тази дата разпоредбата на чл. 173 ал.1 изр.1 от ЗППЦК е била действаща. Касае се за приложение на материалноправна норма, която е била действаща към момента на извършване на нарушението. С ДВ бр. 77/04.10.2011г в действителност е обнародван нов закон - ЗДКИСДПКИ, като с обнародването му е отменена уредбата на договорните фондове, инвестиционните и управляващите дружества, поместена в ЗППЦК, тъй като тя вече се регламентира от новия закон. Чл. 34 ал.1 изр. първо от ЗДКИСДПКИ е с идентично съдържание като отменения чл. 173 ал.1 изр.1 от отменения ЗППЦК.

Предвид гореизложеното, АССГ в настоящия съдебен състав приема, че като е приложил разпоредбата на чл. 3 ал.2 от ЗАНН РС е постановил неправилно съдебно решение, което следва да бъде отменено.

Тъй като РС не е установил фактическа обстановка, въз основа на събраните по преписката и в хода на съдебното производство доказателства, АССГ не може да се произнесе относно правилното приложение на закона, тъй като касационната инстанция е т.нар. инстанция по правото, а не по фактите.

Предвид гореизложеното, АССГ приема, че решението на РС следва да се отмени, а делото да се върне на друг състав на СРС за установяване на фактическа обстановка и проверка на правилното приложение на материалния/процесуалния закон при съобразяване с дадените погоре указания от касационната инстанция.

Воден от горното и на основание чл. 221 ал.2 от АПК АССГ в настоящия съдебен състав

#### РЕШИ:

ОТМЕНЯ по касационна жалба на заместник – председател на Комисията за финансов надзор решение на СРС от 11.03.2013г по нахд № 11580/2012г. И ВРЪЩА ДЕЛОТО ЗА НОВОТО МУ РАЗГЛЕЖДАНЕ ОТ ДРУГ СЪСТАВ НА СРС.

Решението е окончателно.

Председател: .....  
/М.С./

Членове: 1.....  
/Вл. Н./

2.....  
/М. К./