

РЕШЕНИЕ

№ 2457

гр. София, 10.04.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 24.03.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Маруся Йорданова

**ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Немска
Виржиния Петрова**

при участието на секретаря Цветелина Заркова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **1481** по описа за **2023** година докладвано от съдия Маргарита Немска, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Образувано е по касационна жалба на Комисията за финансов надзор и по касационна жалба на „Източна газова компания“ ЕАД срещу решение от 21.12.2022 г. по НАХД № 17132/2020 г. на СРС, НО, 97 състав. С оспореното решение е изменено Наказателно постановление № Р-10-644/04.12.2020 г., на Заместник председателя на Комисията за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, с което на „Източна газова компания“ ЕАД е наложена имуществена санкция в размер на 8 000 лева на основание чл. 221а, ал. 2, т. 1 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) за извършено нарушение на чл. 100н, ал. 1 от ЗППЦК, като е определена имуществена санкция в размер на 5 000 лв.

В касационната жалба, подадена от Комисията за финансов надзор е посочено, че оспореното решение е неправилно. Моли се то да бъде отменено, като бъде потвърдено изцяло издаденото наказателно постановление. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

В касационната жалба, подадена от „Източна газова компания“ ЕАД, е посочено, че оспореното решение е постановено в противоречие с материалния и процесуалния

закон. Моли се решението на СРС да бъде отменено, като бъде приложен чл. 28 от ЗАНН.

В съдебно заседание касаторът Комисията за финансов надзор се представлява от юрк. Г., която поддържа подадената от комисията касационна жалба и моли тя да бъде уважена. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Процесуалният представител на Комисията за финансов надзор оспорва касационната жалба, подадена от „Източна газова компания“ ЕАД и моли издаденото наказателно постановление да бъде потвърдено.

Касаторът - „Източна газова компания“ ЕАД – в съдебно заседание не се представлява.

Софийска градска прокуратура в съдебно заседание се представлява от прокурор К., която счита касационната жалба на Комисията за финансов надзор за основателна и моли тя да бъде уважена. Касационната жалба на „Източна газова компания“ ЕАД прокурорът счита за неоснователна и моли тя да бъде оставена без уважение.

Административен съд София – град, XXV касационен състав, като се запозна с обжалваното съдебно решение, съобрази доводите и възраженията на страните и обсъди наведените касационни основания и тези по чл. 218, ал. 2 от АПК, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е допустима, като подадена от легитимирано лице, в срока по чл. 211, ал.1 от АПК, приложим по силата на чл. 63в от ЗАНН, срещу съдебен акт, който подлежи на касационен контрол. Разгледана по същество е неоснователна.

Въз основа на събраните по реда на НПК доказателства и доказателствени средства Софийският районен съд установил, че „Източна газова компания“ ЕАД, било вписано в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН, под № РГ-05-1286 и притежавало статут на „емитент“.

За оповестяване на дължимата регулирана информация пред обществеността, емитентът използвал интернет портала, достъпен на адрес: <http://www.x3news.com/>.

Дружеството, в качеството си на емитент, било длъжно да разкрива пред обществеността годишен финансов отчет за дейността си. Срокът за разкриване на информацията за финансовата 2019 г. бил до 31.07.2020 г., като същият бил съобразен и удължен, поради епидемиологичната обстановка в страната.

След извършена документална проверка, контролните органи, в лицето на Комисията за финансов надзор, установили, че дружеството не е представило на обществеността, годишен финансов отчет за дейността си, за финансовата 2019 г. в срок до 31.07.2020 г.

При така установеното, с т. III, от писмо с изх. № РГ-05-1286-6 от 05.08.2020 г., заместник-председателят на КФН, задължил дружество, в тридневен срок от получаване на писмото, представител на дружеството да се яви в сградата на комисията, за съставянето и връчването на акт за установяване на административно нарушение. Писмото било връчено на представител на емитента на 10.08.2020 г.

Въпреки получената надлежно покана, представител на дружеството не се явил и на 03.09.2020 г. бил съставен АУАН № Р-10-624. Актът бил връчен на представител на дружеството на 05.10.2020 г., който го приел без възражения. Такива не постъпили и в срока по чл. 44 от ЗАНН.

Въз основа на АУАН било издадено Наказателно постановление № Р-10-644/04.12.2020 г.

Решението на СРС е валидно, допустимо и правилно.

АУАН и НП отговарят на изискванията на чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН. Същите са издадени от компетентни органи и при спазване на процесуалните правила.

Неоснователно е направеното в касационната жалба, подадена от „Източна газова компания“ ЕАД, възражение, че при съставянето на АУАН е допуснато съществено процесуално нарушение на чл. 40 от ЗАНН. Видно от АУАН, той е съставен в отсъствието на нарушителя на основание чл. 40, ал. 2 от ЗАНН, след като била изпратена покана до представляващия дружеството и същият не се явил в указания срок в Комисията за финансов надзор. Разпоредбата на чл. 40, ал. 2 от ЗАНН, дава възможност за съставяне на АУАН в отсъствието на нарушителя, когато същият не се яви в указания срок за съставяне на АУАН.

Писмото, с което е поканен представляващият дружеството или негов пълномощник да се яви в Комисията за финансов надзор за съставяне на АУАН в тридневен срок от неговото получаване е връчено на 10.08.2020 г. Видно от АУАН, той е получен от пълномощник на санкционираното дружество на 05.10.2020 г., т.е след изтичането на тридневния срок за явяване на пълномощник на дружеството в Комисията за финансов надзор за съставяне на АУАН.

Съгласно чл. 100н, ал. 1 от ЗППЦК, във вр. с § 45, т. 2 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020 г., и за преодоляване на последиците /ЗМДВИП/, във вр. с чл. 100т, ал. 1, изр. първо, предл. второ от ЗППЦК, през 2020 г. емитентът е длъжен да представи на КФН годишен финансов отчет за дейността си за 2019 г. в срок до 31.07.2020 г. чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път. Изрично в чл. 100т, ал. 1, изр. първо е посочено, че емитентът е длъжен да разкрива публично регулираната информация чрез предоставянето на комисията и на обществеността.

Безспорно е установено, че „Източна газова компания“ ЕАД не е разкрило пред обществеността финансов отчет за дейността си за 2019 г., като и извършило посоченото в наказателното постановление нарушение.

В разпоредбата на чл. 221а, ал. 2, т. 1, за нарушение по чл. 100н от ЗППЦК на юридическо лице се налага глоба в размер от 5 000 лв. до 50 000 лв. Определената от СРС имуществена санкция е в законоустановения минимален размер, поради което е законосъобразна.

Както правилно е приел СРС, не са налице основания за прилагане на чл. 28 от ЗАНН. Нарушението, за което е санкционирано публичното дружество е такова на формално извършване, поради което маловажността на случая следва да се преценява на база засегнатите обществени отношения и целите на ЗППЦК. В този смисъл всякакви факти за вредни последици от неизпълнението на същото са ирелевантни. Установеното нарушение се характеризира с висока степен на обществена опасност, тъй като се застрашава стабилността и доверието на капиталовия пазар. Нарушена е норма от публичен ред, регламентираща отчетността на емитентите и оповестяването на финансовите резултати за съответния отчетен период. Нарушението, за което е ангажирана административнонаказателната отговорност на дружеството, засяга обществените отношения, регулирани от ЗППЦК, свързани със сигурността на търговията с ценни книжа и защита на инвеститорите в публични дружества, предлагачи ценни книжа. Публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа са търговци със специфичен статут, по отношение на които законодателят е поставил по-високи изисквания относно разкриването на информация, в т.ч. и своевременно

разкриване на информация с оглед осигуряването на защита на инвеститорите в ценни книжа, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност за капиталовия пазар. Изрично в закона е предвидено, че всеки емитент е длъжен да разкрива регулираната информация на комисията и на обществеността.

Обстоятелството, че по делото няма данни за отегчаващи отговорността обстоятелства е взето предвид от въззивния съд при индивидуализация на наложеното административно наказание, който го е намалил до минимално установения в закона размер. Доводи за отегчаващи отговорността обстоятелства се навеждат едва в касационната жалба на КФН. АНО не е изложил никакви мотиви за наличие на повторност, за отегчаващи вината обстоятелства или други причини, обосноваващи налагането на санкция над законоустановения минимум. СРС правилно е изменил размера на санкцията. Изложените в касационната жалба на КФН мотиви не санират липсата на мотиви на наказващия орган в административно наказателното производство, относно размера на санкцията и същевременно не обосновават по-висок размер на същата. Още повече, че деянието не разкрива по-висока степен на обществена опасност в сравнение с други нарушения от същия вид. Поради това, настоящият касационен състав намира, че размерът на наложената санкция правилно е изменен от въззивния съд в размер на минимално установения и напълно отговаря на целите на наказанието съобразно чл. 12 от ЗАНН.

При този изход на спора разноски не следва да бъдат присъждани.

Предвид тези съображения, Административен съд София-град, XXV касационен състав,

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 21.12.2022 г. по НАХД № 17132/2020 г. на СРС, НО, 97 състав.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.