

# РЕШЕНИЕ

№ 2468

гр. София, 10.04.2023 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ**, в публично заседание на 17.03.2023 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Диана Стамболова**

**ЧЛЕНОВЕ: Евгени Стоянов**

**Адриан Янев**

при участието на секретаря Милена Чунчева и при участието на прокурора Моника Малинова, като разгледа дело номер **527** по описа за **2023** година докладвано от съдия Адриан Янев, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и следващите от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) във връзка с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на заместник - председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” срещу Решение от 29.11.2022г., постановено по НАХД № 6137/2021 г. на Софийски районен съд, НО, 114-ти състав, с което е отменено наказателно постановление /НП/ № Р-10-255/31.03.2021 г., издадено от заместник - председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, с което на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1, вр. чл. ал. 1, т. 3 от Закона за публично предлагане на ценни книжа (ЗППЦК), на „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 (пет хиляди) лева за извършено нарушение на чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2, вр. ал.4, вр. чл. 100т, ал. 1, изр.1, предл.2, вр. ал. 3 от ЗППЦК, вр. § 45, т.1 от Преходните и заключителните разпоредби на 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 (ПЗРЗМДВИП).

В жалбата се излагат подробни аргументи за незаконосъобразност на оспорвания съдебен акт, като постановен в нарушение на материалния закон. Претендира се присъждане на юрисконсултско възнаграждение.

Ответната страна - „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД оспорва жалбата и моли решението на СРС да бъде оставено в сила.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за основателност на жалбата и за отмяна на решението на СРС.

Административен съд София-град (АССГ), XV-ти касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 от АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, като подадена в преклузивния срок по чл. 211, ал. 1 АПК, вр. чл. 63в от ЗАНН, от надлежна страна по чл. 210, ал. 1 от АПК, срещу подлежащо на оспорване по чл. 208 от АПК съдебно решение.

Разгледана по същество, жалбата е основателна.

СРС е възприел от фактическа страна следното:

Дружеството „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД е вписано под № РГ-05-1449 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН), воден от КФН. В това свое качество дружеството е адресат на нормите на ЗППЦК и подзаконовите актове по прилагането му.

При извършена от служители на Комисията по финансов надзор документна проверка на дружеството установили, че същото не е предоставен на обществеността в законоустановения срок до 30.09.2020 г. публично уведомление на консолидирана основа за финансовото си състояние за първото тримесечие на 2020 г.

В резултат на проверката, на 27.10.2020 г. е съставен акт за установяване на административно нарушение от „главен експерт“ в Отдел „Надзор на публични дружества, емитенти на ценни книжа и дружества със специална инвестиционна цел“, Дирекция „Надзор на инвестиционната дейност“ при Комисията за финансов надзор, за нарушение на чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2, вр. ал.4, вр. чл. 100т, ал. 1, изр.1, предл.2, вр. ал. 3 от ЗППЦК, вр. § 45, т.1 от ПЗРЗМДВИП. На същия ден актът е връчен срещу подпис на упълномощените представители на дружеството, като в законоустановения срок не са постъпили възражения.

Въз основа на АУАН от заместник - председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, е издадено обжалваното пред СРС наказателно постановление № Р-10-255/31.03.2021 г., с което на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1, вр. ал. 1, т. 3 от ЗППЦК на „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 /пет хиляди/ лева за извършено нарушение на чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2, вр. ал.4, вр. чл. 100т, ал. 1, изр.1, предл.2, вр. ал. 3 от ЗППЦК, вр. § 45, т.1 от ПЗРЗМДВИП, което е отменено от въззивния съд.

При така установената фактическа обстановка, СРС е приел, че в хода на административнонаказателното производство не са допуснати съществени процесуални нарушения, като АУАН и НП са издадени от компетентни органи в кръга на правомощията им и съдържат законоустановените реквизити.

За да отмени НП, СРС е приел, че АНО не е доказал, че „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД е субект на отговорност по чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2 от ЗППЦК, като е приел, че вмененото нарушение не е извършено и неправилно е ангажирана административнонаказателната отговорност на дружеството.

Решението е неправилно по следните съображения:

Правилна е преценката на въззивната инстанция за липса на съществени процесуални

нарушения при издаване на АУАН и НП. В една част фактичката обстановка е правилно установено, в но в друга част е пропуснато да се обсъдят доказателства, установяващи, че „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД е субект на отговорност по чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2 от ЗППЦК. Това е довело до нарушение на материалния закон.

Съгласно чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2 от ЗППЦК, емитентът, който изготвя консолидиран годишен финансов отчет, е длъжен да разкрива публично уведомление на консолидирана основа за финансовото си състояние в срок до 60 дни от края на първо, трето и четвърто тримесечие.

„К. Г. Е. Фонд“ АДе годин субект на имуществена отговорност - като емитент дружеството е вписано под №РГ-05-1449 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор, поради което притежава статут на публично дружество и като такова е адресат на разпоредбите на ЗППЦК и подзаконовите актове по прилагането. Дружеството е задължено за изготвя консолидирани финансови отчети /респективно да разкрива публично уведомление на консолидирана база/ на основание чл. 31, ал. 1 от Закона за счетоводството (ЗСч) - консолидиран финансов отчет се съставя от предприятие майка. Съгласно § 1, т. 18 от ДР на ЗСч предприятие майка е юридическо лице, което упражнява контрол спрямо едно или повече дъщерни предприятия. От представения пред СРС консолидиран финансов отчет е видно, че „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД притежава следните дъщерни дружества: „ФВЕ Рогозен“ ЕООД, „Капман Солар Инвест“ ЕООД, „Солар Логистик“ ЕАД, т. е. санкционираното лице упражнява контрол върху тези дружество, поради което представлява предприятието майка по смисъла на § 1, т. 18 от ДР на ЗСч и има задължението да изготвя консолидирани финансови отчети. Неоснователно е позоваването на СРС на чл. 32 от ЗСч. В случая групата има поне едно предприятие от обществен интерес по смисъла на § 1, т. 22 от ДР на ЗСч и това предприятие е „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД, който попада в обхвата на § 1, т. 22, б. "а" от ДР на ЗСч.

Съгласно чл. 100т, ал. 1 от ЗППЦК емитентът е длъжен да разкрива публично регулираната информация чрез предоставянето ѝ на комисията и на обществеността. Редът за изпълнение на това задължение е установен в чл. 100т, ал. 3 и ал. 4 от ЗППЦК.

В чл. 100т, ал. 3 от ЗППЦК е установен редът, по който се разкрива информацията на обществеността: Регулираната информация се разкрива на обществеността по начин, който осигурява достигането / до възможно най-широк кръг лица едновременно, и по начин, който не ги дискриминира. Емитентът е длъжен да използва информационна агенция или друга медия, която може да осигури ефективното разпространение на регулираната информация до обществеността във всички държави членки.

В случая безспорно се касае до неизпълнение на задължение за представяне на регулирана информация по смисъла на дефиницията, установена в нормата на § 1, т. 41 от ДР на ЗППЦК, съгласно която такава информация е тази, която следва да се разкрива по реда на глава шеста "а", раздел II, раздел IIа, глава единадесета, раздел I от този закон и по глава трета от Регламент (ЕС) № 596/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 16 април 2014 г. относно пазарната злоупотреба (Регламент относно пазарната злоупотреба) и за отмяна на Директива 2003/6/ЕО на Европейския парламент и на Съвета и директиви 2003/124/ЕО, 2003/125/ЕО и 2004/72/ЕО на Комисията (ОВ, L 173/1 от 12 юни 2014 г.) и актовете по прилагането им.

Срокът, в който следва да се подаде отчетът, е визиран в пар. 45 от Закона за мерките

и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г., и за преодоляване на последиците, където е посочено, че за първото тримесечие на 2020 г. е до 30.09.2020 г. Не е изпълнено това задължение, тъй като е извършено на 12.10.2020 г., т.е. с 12 дни закъснение. По съществуващото си така описаното поведение разкрива неизпълнение на вменено със закон задължение.

Неправилно СРС е приел, че това закъснение не е прекомерно. Извършеното нарушение е такова на просто извършване, при което наличието или липсата на вредни последици, са без значение при преценката за степента на обществената опасност на конкретното нарушение, поради което се явява осъществено с неизпълнение на задължението на лицето, което му е вменено в закона, в срока визиран в последния. В този смисъл е ирелевантно колко точно дни ще бъде конкретното закъснение. Процесното нарушение засяга обществените отношения, които осигуряват финансовата стабилност при инвестирането, за които законодателят е предвидил засилена защита, като е поставил по-високи изисквания относно разкриването на информация, в т.ч. и своевременно разкриване на информация, с оглед осигуряването на защита на инвеститорите, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност за капиталовия пазар. В тази връзка важността на регулираните обществени отношения води до извод, че в конкретния случай не са налице условията за прилагане на разпоредбата на чл. 28, ал. 1 ЗАНН.

В тази връзка правилно е ангажирана имуществената отговорност на дружеството за неизпълнено задължение по чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2, вр., ал. 4, вр. чл. 100т, ал. 1, изр. 1, пред. 2, вр., ал. 3 от ЗППЦК, вр. § 45, т.1 от ПЗРЗМДВИП, като на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, пред. 1, вр. ал.1, т. 3 ЗППЦК му е наложена имуществена санкция в размер на 5 000 лева.

С оглед тези съображения се налага извод, че административнонаказателният орган правилно е наложил имуществена санкция на „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД за извършеното от дружеството нарушение, а като е приел обратното, районният съд е постановил решение при неправилно приложение на материалния закон. Поради това решението на въззивния съд следва да бъде отменено и вместо него да бъде постановен друго, с което санкционният акт да бъде потвърден.

При този изход на спора и на основание чл.63д, ал.4 ЗАНН в полза на КФН следва да се присъдят разноски за осъществено процесуално представителство, които с оглед липсата на фактическа и правна сложност, се определят в размер на сумата от 80 лева на основание чл.37 ЗПП в вр.чл.27е от Наредбата за заплащането на правната помощ. Възстановяването на направените разноски трябва да бъде признато и за двете инстанции, поради което общият размер възлиза на 160 лева.

Така мотивиран, Административен съд София-град, XV-ти касационен състав, на основание чл.221, ал.2, предл. 2 от АПК, във вр. чл.63в от ЗАНН

### РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 29.11.2022г., постановено по НАХД № 6137/2021 г. на Софийски районен съд, НО, 114-ти състав, като вместо него постановява:

ПОТВЪРЖДАВА наказателно постановление № Р-10-255/31.03.2021 г., издадено от заместник - председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, с което на основание чл. 221, ал. 8, т. 3, предл. 1, вр. ал. 1, т. 3 от ЗППЦК, на „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД, ЕИК[ЕИК] е наложена

имуществена санкция в размер на 5 000 /пет хиляди/ лева за извършено нарушение на чл. 100о<sup>1</sup>, ал. 2, вр. ал.4, вр. чл. 100т, ал. 1, изр.1, предл.2, вр. ал. 3 от ЗППЦК, вр. § 45, т.1 от ПЗРЗМДВИП.

ОСЪЖДА „Капман Грийн Енерджи Фонд“ АД, ЕИК[ЕИК] да заплати на Комисия за финансов надзор сумата в размер на 160 лева, представляваща юрисконсултско възнаграждение за двете инстанции.

РЕШЕНИЕТО е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.