

РЕШЕНИЕ

№ 2442

гр. София, 13.04.2021 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, I КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 19.03.2021 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Радостин Радков

ЧЛЕНОВЕ: Маргарита Немска

Анета Юргакиева

при участието на секретаря Галя Илиева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **1054** по описа за **2021** 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. 63, ал. 1, изр. 2 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на [фирма] срещу Решение № 20277048/15.12.2020 г. по НАХД № 12754/2019 г. на СРС, НО, 99 състав. С оспореното решение е потвърдено Наказателно постановление № Р-10-597/30.05.2019 г., издадено от заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което за 17 нарушения на чл. 19, § 1, ал. 1 в частта „тясно свързани с тях лица“, предложение второ в частта „уведомяват компетентния орган“, б „а“, във връзка с чл. 19, § 1, ал. 2 и чл. 19, § 1, а 3, във връзка с чл. 19, § 8 от Регламент 596/2014 г. на дружеството са наложени седемнадесет административни наказания – имуществена санкция в размер на по 1 000 лв. всяка на основание чл. 23, ал. 2, т. 1 от ЗПМПЗФИ.

В касационната жалба са изложени доводи, че решението на СРС е постановено при неправилно приложение на материалния закон и съществено нарушение на процесуалните правила. Моли са оспореното решение да бъде отменено, като бъде отменено и издаденото НП. Алтернативно се прави искане оспореното решение да бъде отменено частично като наложените наказания бъдат намалени от 17 на 5, колкото са направените от наказаното лице трансакции. Претендират се разноски.

В съдебно заседание касаторът се представлява от адв. Я., който поддържа

касационната жалба и моли тя да бъде уважена.

Ответникът – Комисия за финансов надзор – в съдебно заседание се представлява от юрк. Н., който оспорва касационната жалба и моли тя да бъде отхвърлена като неоснователна. Претендира юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение.

Софийска градска прокуратура в съдебно заседание се представлява от прокурор Ю., който счита касационната жалба за основателна.

Административен съд София – град, I 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. 63, ал. 1, изр. второ 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 на 10.09.2018 г. и 10.10.2018 г. в КФН постъпила информация от [фирма] и инвестиционен посредник (ИП) [фирма], че в периода от 02.01.2018 г. до 31.08.2018 г. [фирма] е сключило 20 (двадесет) сделки с емисията акции от капитала на „Р. пропърти фънд“ АДСИЦ (емитент), както следва: номер на сделка в [фирма] – 7982, от дата 14.08.2018 г., брой финансови инструменти - 56 500, единична цена – 4000 лева, сума - 226 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – RF2018081502, от дата 15.08.2018 г., брой финансови инструменти - 125 000, единична цена - 2587 лева, сума - 323 375,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000195, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000196, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000197, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000198, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000199, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000200, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000201, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000202, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000203, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000204, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000,

единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000205, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 5000, единична цена - 4200 лева, сума - 21 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180817000000206, от дата 17.08.2018 г., брой финансови инструменти - 4500, единична цена - 4200 лева, сума - 18 900,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 20180821000000096, от дата 21.08.2018 г., брой финансови инструменти – 202 000, единична цена - 4200 лева, сума - 848 400,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 18G22REIANODA001, от дата 22.08.2018 г., брой финансови инструменти – 310 000, единична цена - 2730 лева, сума - 846 300,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – 18G22REIANODA002, от дата 22.08.2018 г., брой финансови инструменти – 100 000, единична цена - 2730 лева, сума - 273 000,00 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – M2018083000000250, от дата 30.08.2018 г., брой финансови инструменти – 126 235, единична цена - 3900 лева, сума - 492 316,50 лева, покупка/продажба – продажба; номер на сделка в [фирма] – M2018083000000251, от дата 30.08.2018 г., брой финансови инструменти – 3765, единична цена - 3900 лева, сума - 14 683,50 лева, покупка/продажба – продажба и номер на сделка в [фирма] – M2018083000000252, от дата 30.08.2018 г., брой финансови инструменти – 46 235, единична цена - 3920 лева, сума - 181 241,20 лева, покупка/продажба – продажба.

След извършени справки в Търговския регистър и регистъра на Ю. при Агенция по вписванията било установено, че Н. Д. А. е член на Съвета на директорите на [фирма], като същевременно същият е управител и едноличен собственик на [фирма]. Тясно свързано лице е юридическо лице, чийто ръководни функции се изпълняват от лице, което е член на управителния или надзорния орган на емитента, или което е учредено в полза на подобно лице, поради което [фирма] е лице, тясно свързано с лице, което изпълнява ръководни функции в [фирма]. Лицата с ръководни функции, както и тясно свързани с тях лица, уведомяват емитента или участника на пазар за квоти за емисии и компетентния орган по отношение на емитентите, за всяка сделка, извършена за тяхна собствена сметка, свързана с акции или дългови инструменти на този емитент, или със свързаните с тях деривати или други финансови инструменти, след като общата сума на сделките достигне прага, определен в чл. 19, § 8 от Регламент № 596/2014, в рамките на една календарна година. Разпоредбата се прилага за всяка последваща сделка след достигането на обща сума от 5 000 евро в рамките на една календарна година. Прагът от 5 000 евро се изчислява чрез прибавяне без нетиране на всички сделки, посочени в § 1.

При тези данни проверяващите приели, че със сключената на 14.08.2018 г. сделка № 7982 за 56 500 бр. акции на стойност 226 000 лв., прагът от 5 000 евро е бил преминал и [фирма] е следвало да уведоми КФН за тази и всяка следваща сделка с емисията акции от капитала на [фирма], сключена за собствена сметка в рамките на календарната 2018 година в срок от 3 работни дни, считано от датата на сделката. В случая обаче [фирма] е депозирало уведомление по чл. 19, § 1 от Регламент № 596/2014, с което е уведомило КФН само за сключените на 30.08.2018 г. 3 (три) сделки с № M2018083000000250, № M2018083000000251 и № M2018083000000252, с акциите от капитала на [фирма], без да уведоми компетентния орган за останалите изброени по-горе 17 (седемнадесет) сделки.

Срещу дружеството бил съставен АУАН № Р-06-1384 от 07.12.2018 г. за 17

(седемнадесет) нарушения на чл. 19, § 1, ал. 1, в частта „тясно свързани с тях лица“, предложение второ в частта „уведомяват компетентния орган“, б. „а“, във връзка с чл. 19, § 1, ал. 2 и чл. 19, § 1, ал. 3, във връзка с чл. 19, § 8 от Регламент № 596/2014 г. Актът бил подписан от актосъставителя и двама свидетели, след което бил предявен на представляващ нарушителя, а последният го подписал без възражения.

Въз основа на АУАН било издадено Наказателно постановление № Р-10-597 от 30.05.2019 г.

Решението на СРС е валидно, допустимо и правилно.

При правилно установена фактическа обстановка СРС е достигнал до изводи, които касационният състав споделя изцяло.

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.

Съгласно разпоредбата на чл. 19, § 1, ал. 1, б. „а“ от Регламент № 596/2014, лицата с ръководни функции, както и тясно свързани с тях лица, уведомяват емитента и компетентния орган по отношение на емитентите, за всяка сделка, извършена за тяхна собствена сметка, свързана с акции или дългови инструменти на този емитент, или със свързаните с тях деривати или други финансови инструменти. Според чл. 19, § 1, ал. 3 от Регламент № 596/2014, разпоредбата на чл. 19, § 1, ал. 1 от Регламент № 596/2014 се прилага, след като общата сума на сделките достигне прага, определен в чл. 19, § 8 от Регламент № 596/2014, в рамките на една календарна година. В чл. 19, § 8 от Регламент № 596/2014 е посочено, че разпоредбата на чл. 19, § 1 се прилага за всяка последваща сделка след достигането на обща сума от 5 000 евро в рамките на една календарна година. Прагът от 5 000 евро се изчислява чрез прибавяне без нетиране на всички сделки, посочени в § 1.

Съгласно разпоредбата на чл. 3, § 1, т. 26, б. „г“, във връзка с т. 25, б. „а“ от Регламент (ЕС) № 596/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 16 април 2014 година 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 (Регламент № 596/2014), тясно свързано лице е юридическо лице, чийто ръководни функции се изпълняват от лице, което е член на управителния или надзорния орган на емитента, или което е учредено в полза на подобно лице.

Тълкуването на цитираните разпоредби, налага извода, че [фирма] е лице, тясно свързано с лице, което изпълнява ръководни функции в „Р. пропърти фънд“ АДСИЦ. Както правилно е приел и СРС, след като сключената сделка № 7982 на 14.08.2018 г. е преминала прага от 5 000 лв., е било налице задължение за [фирма] да уведоми КФН за тази сделка, както и за следващите такива с емисията акции от капитала на „Р. пропърти фънд“ АДСИЦ, сключена за собствена сметка в рамките на календарната 2018 г.

Налице са 17 отделни нарушения, извършени от наказаното лице, тъй като неизпълнението на задължението за уведомяване по отношение на всяка една от сделките представлява отделно административно нарушение. За броя на извършените нарушения значение имат не направените нареждания, а осъществените сделки, сключени за сметка на лицето. Неоснователни са направените в касационната жалба възражения в тази насока.

Неоснователни са и възраженията за неправилно приложение на материалния закон от СРС. Съгласно чл. 297 от ДФЕС, законодателните актове се публикуват в Официален

вестник на ЕС на всички езици на общността. Преводът на актовете на отделните езици се извършва от преводачи към Европейската комисия с юридическо образование за осигуряване на пълно смислово съответствие между вариантите на нормативните актове на различните езици. Нормативните актове, публикувани в Официален вестник имат задължителна сила и се прилагат в редакцията на съответния език, както е подходил и СРС при постановяване на решението си.

По отношение на представената таблица от [фирма], касационният състав приема за правилна преценката на СРС относно нейната доказателствена тежест. Централният депозитар води регистрите на безналичите ценни книжа в страната, поради което той е лицето, което следва да предостави информация по отношение на сделки с финансови инструменти и техните реквизити. В случая, писмото, изпратено от [фирма] е подписано от неговия директор, поради което представлява официален свидетелстващ документ, който не е оспорен, и предоставената информация следва да се счита за достоверна.

Съгласно чл. 23, ал. 2, т. 1 от ЗПМПЗФИ, на юридически лица и еднолични търговци се налага имуществена санкция от 1000 до 1 000 000 лв., когато извършат или допуснат извършване на нарушение на член 4, параграф 1, чл. 11, чл. 18, чл. 19 или чл. 20 от Регламент (ЕС) № 596/2014 или на актовете по прилагането на чл. 4, чл. 11, член 18, 19 или 20 от Регламент (ЕС) № 596/2014. В случая, за всяко от установените нарушения е определена отделна имуществена санкция в минимален размер от 1 000 лв., поради което всички 17 имуществени санкции са законосъобразни.

Касационният състав споделя аргументите на СРС за неприложимост на чл. 28 от ЗАНН, поради което не намира за нужно да ги преповтаря.

При този изход на спора на ответника следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение по чл. 63, ал. 5 от ЗАНН, определено на основание чл. 78, ал. 8 от ГПК, във връзка с чл. 37 от ЗПП, във връзка с чл. 27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, в размер на 80 лв.

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

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 20277048/15.12.2020 г. по НАХД № 12754/2019 г. на СРС, НО, 99 състав.

ОСЪЖДА [фирма] с ЕИК[ЕИК], със седалище и адрес на управление: [населено място], [улица], представлявано от управителя Н. Д. А., да заплати на КФН сумата от 80 лв. /осемдесет/, представляваща юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.

