

# РЕШЕНИЕ

№ 2021

гр. София, 25.03.2022 г.

## В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IX КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,**  
в публично заседание на 25.02.2022 г. в следния състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ: Зорница Дойчинова**

**ЧЛЕНОВЕ: Диляна Николова**

**Снежанка Кьосева**

при участието на секретаря Спасина Иванова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **903** по описа за **2022** година докладвано от съдия Снежанка Кьосева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс /АПК/ във връзка с чл.63, ал.1 от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на [фирма], със седалище и адрес на управление [населено място], чрез юрк. Н.М. против решение № 1133 от 29.11.2021г., постановено от СРС, НО, 131 състав по нахд № 7884/2021г., с което е потвърдено наказателно постановление /НП/ № Р-10-332/12.05.2021г., издадено от зам. председателя на Комисията за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление "Надзор на инвестиционната дейност" е наложено административно наказание имуществена санкция в размер на 10000,00 лв., на основание чл.273, ал.5, т.10, пр.1 от Закон за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране /ЗДКИСДПКИ/ за извършено нарушение на чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ във вр. с §47, т.3 от ПЗР на Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13.03.2020г. и за преодоляване на последиците /ЗМДВИПОРНСПП/.

Касаторът моли оспореното решение да бъде отменено като незаконосъобразно и неправилно, тъй като е постановено в противоречие с материалноправните разпоредби, при допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, а и наложеното наказание е явно несправедливо. Твърди, че съдът не е обсъдил

показанията на актосъставителя и не е взел предвид всички смекчаващи вината обстоятелства, обуславящи приложение на разпоредбата на чл.28 от ЗАНН. Изложени са аргументи за несъставомерност на нарушението, поради това, че информацията е била публикувана и достъпна по всяко време до неограничен кръг лица, в това число инвеститорите на Фонда и регулаторните органи, вкл. КФН. Исканото решение да бъде отменено и съдът да постанови друго, с което да отмени НП.

В съдебно заседание касаторът не се представлява.

Ответната страна чрез упълномощен представител оспорва жалбата като неоснователна и недоказана. Представя писмени бележки.

Заключението на прокурора е, че жалбата е неоснователна и недоказана, а решението на СРС и НП за правилни и законосъобразни.

Предмет на касационно оспорване е решение № 1133 от 29.11.2021г., постановено по нахд № 7884 по описа за 2021г. на СРС, НО, 131 състав. Оспорването е допустимо, тъй като е предявено от страна с право на жалба /арг. чл.210, ал.1 от АПК, в предвидения от закона 14-дневен преклузивен срок /чл.211, ал.1 от АПК/ и касае решение на районния съд, което съгласно чл.63в от ЗАНН може да се обжалва с касационна жалба пред административния съд по реда на АПК на основанията по НПК. В правомощията на касационния съд е да се произнесе по основателността на жалбата, както и да провери служебно допустимостта и действителността на решението и неговото съответствие с материалния закон според установените фактически обстоятелства /арг. чл.218 във вр. с чл.220 от АПК /.

СРС правилно е приел за установена следната фактическа обстановка:

Към м. октомври 2020г. дружеството упражнявало дейност като управляващо дружество по смисъла на ЗДКИСДПКИ на основание издаден от КФН лиценз, като било вписано под № РГ-08-11 в регистъра по чл.30, ал.1, т.5 от ЗКФН, като управлявало Договорен фонд "К. фонд- 6 Облигации", вписан под № РГ-05-1438 в регистъра на КФН.

За [фирма] е съществувало задължение да представи пред КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ „К. фонд - 6 Облигации“ за периода от първо до петнадесето число на месец октомври 2020г. в срок от 7 работни дни т.е. до 26.10.2020г. Информацията постъпила в КФН на 02.11.2020г. с вх. № РГ-05-00-31/02.11.2020г.

Твърденията на касатора, че информацията е постъпила в срок в КФН не се доказват със събраните по делото доказателства.

Съгласно разпоредбата на чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ, в приложимата редакция – ДВ бр. 15 от 2018г., в сила от 16.02.2018г., управляващото дружество на колективната инвестиционна схема 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. Задължението се изпълнява в срок три работни дни считано от края на съответния отчетен период. Съгласно § 47, т. 3 от ЗМДВИПОРНСПП през 2020г. задължението по чл. 64, ал. 2, изречение второ от ЗДКИСДПКИ се изпълнява в срок до 7 работни дни от края на съответния отчетен период." След анализ на нормата на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ се установява, че е императивна и че вменява задължение за обявяване на информацията в КФН. В тази връзка неоснователни са касационните възражения, че след като информацията е била обявена публично на други места - на интернет страницата на дружеството, на терминала Б. индивидуални

и на интернет страницата на Българска асоциация на управляващите дружества не е съществувала пречка КФН да се снабди с нея от посочените места. Нарушението е извършено със самото необявяване на обобщената информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете в съответния срок и в КФН.

След проведеното на 25.02.2022г. съдебно заседание, на което делото е обявено за решаване, с молба от 28.02.2022г. процесуалният представител на касатора се е позовал на изменение на ЗДКИСДПКИ, прието с ДВ бр.16 от 25.02.2022г. и е направил искане съдът да приложи разпоредбата на чл.273, ал.5, т.4 от същия закон, като намали наложеното с обжалваното наказателно постановление наказание до предвидения в посочената разпоредба минимален размер, тъй като тя се явява по-благоприятен закон за дружеството.

Съдът постановява съдебния акт, съобразно фактите и закона към момента на приключване на съдебните прения. Съгласно чл.5, ал.5 от Конституцията на РБ всички нормативни актове се публикуват и влизат в сила три дни след обнародването им, освен когато в тях е определен друг срок. В случая с изменението на ЗДКИСДПКИ, ДВ бр.16 от 25.02.2022г. не е определен друг срок, поради което към датата на приключване на съдебните прения – 25.02.2022г. разпоредбата на чл.273, ал.5, т.4 от ЗДКИСДПКИ не е била действаща, респ. не може да се приложи в настоящия случай.

С оспореното решение въззивният съд е приел че, нарушението не представлява маловажен случай, тъй като не разкрива по-ниска степен на обществена опасност от типичните нарушения от същия вид. Този извод е неправилен. С процесното нарушение се засягат обществените отношения, които осигуряват финансовата стабилност при инвестирането. Същевременно няма законова забрана за приложение на нормата на чл.28 от ЗАНН по отношение на нарушенията по чл.64, ал.2 от ЗДКИСДПКИ при наличие на предпоставките за това.Тъй като нарушението е безрезултатно /формално, на просто извършване/ не е необходимо да се изследват вредни последици, а следва да се вземе предвид периода на неизпълнение. В случая закъснението е от 5 работни дни и нарушението е първо по ред. Информацията е подадена от дружеството преди съставяне на акта и/или преди да е било известно от КФН да стори това. Посочените обстоятелства следва да се приемат като смекчаващи и определящи нарушението като такова с по-ниска степен от типичните нарушения от същия вид.

Предвид изложеното касационната жалба е основателна. Обжалваното решение следва да се отмени и да се постанови друго, с което НП да се отмени, поради маловажност на нарушението.

Касаторът не е претендирал присъждане на разноски.

Така мотивиран и на основание чл.221, ал.2 от АПК, СЪДЪТ

### Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение №1133 от 29.11.2021г., постановено по нахд № 7884/2021г. по описа на Софийски районен съд и вместо това, постановява:

ОТМЕНЯ НП № Р-10-332/12.05.2021г., издадено от зам. председателя на Комисията за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление "Надзор на инвестиционната дейност".

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.