

РЕШЕНИЕ

№ 5088

гр. София, 26.07.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XXIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 01.07.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Доброслав Руков

ЧЛЕНОВЕ: Красимира Желева

Калинка Илиева

при участието на секретаря Макрина Христова и при участието на прокурора Ива Цанова, като разгледа дело номер **4891** по описа за **2022** година докладвано от съдия Доброслав Руков, и за да се произнесе взе предвид следното:

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

Делото е образувано по две касационни жалби на Комисията за финансов надзор, чрез процесуален представител главен юрисконсулт Г. и УД [фирма], чрез адвокат М. срещу решение № 1084 от 27.03.2022 г., постановено по наказателно от административен характер дело № 12162/2021 г. на Софийски Районен Съд – Наказателно отделение, 20 състав, с което е изменено наказателно постановление (НП) № Р-10-649/03.08.2021 г., издадено от заместник председател на Комисията за финансов надзор (КФН).

С оспореното НП на УД [фирма] на основание чл. 273, ал. 5, т. 11 предл. 1 от Закон за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране (ЗДКИСДПКИ), е наложено административно наказание „имуществена санкция” в размер на 25 000 лева, за неизпълнение на законово задължение по чл. 38, ал. 2 от с.з.

С оспореното решение е намален размера на имуществената санкция от 25 000 лева на 20 000 лева.

В жалбата на КФН е посочено, че решението на СРС-НО е незаконосъобразно, поради неправилно приложение на санкционната норма от страна СРС. Твърди се, че не са налице основания за прилагане на чл. 28 от ЗАНН, но въпреки това СРС е намалил

размера на наложеното наказание на 20 000 лв., което е в законоустановения минимум. Счита, че обстоятелствата, на които се е позовал СРС, за да намали размера на наложената санкция не кореспондират със събраните по делото доказателства. Искането до съда е за отмяна на решението на СРС и потвърждаване на НП.

В жалбата на „УД [фирма] са наведени оплаквания, че решението на СРС е постановено при съществено нарушение на процесуалните правила. Не са изследвани дали са налице причини извън контрола на колективната инвестиционна схема по смисъла на чл. 51 от ЗДКИСДПКИ. Счита, че са налице предпоставките за приложение на чл. 28 от ЗАНН. Искането на съда е за отмяна на решението на СРС и отмяна на НП.

По време на проведеното по делото открито заседание касаторът и ответник по касационна жалба, КФН се представлява от юрисконсулт Г., която поддържа подадената от КФН жалба и оспорва жалбата на „УД [фирма].

Касаторът и ответник по касационна жалба „УД [фирма] се представлява от адвокат М., която счита касационната жалба на КФН за неоснователна. Поддържа подадената от доверителя ѝ касационна жалба срещу решението на СРС.

Представителят на СГП счита жалбата на КФН по същество за основателна и доказана.

Административен Съд С. – град, XXIII-ти касационен състав, след като взе предвид и обсъди по отделно и в съвкупност наведените от касатора доводи, тези на пълномощника на ответника и на представителя на СГП и събраните в хода на първоинстанционното производство доказателства, намира за установено, от фактическа страна, следното:

За да постанови решението си районният съд е събрал писмени доказателства и въз основа на тях е намерил за установени фактическите обстоятелства, които са от значение за спора. В мотивите на решението е прието, че при извършена документна проверка на място в КФН по повод постъпило уведомление, вх. № РГ – 08 – 25 – 55 от 11.12.2020 г. било установено, че управляващото дружество /УД/ [фирма], действащо за сметка на Договорен Фонд „Инвест Класик“ (ДФ), със сключените на 07.12.2020 г. сделки, в резултат на които общата стойност на инвестициите в прехвърляеми ценни книжа, извън тези по чл. 38, ал. 2 от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране /ЗДКИСДПКИ/, към 07.12.2020 г. е достигнала 21,53% от активите на ДФ „Инвест Класик“, като е превишило 10-процентното инвестиционно ограничение за инвестиции в прехвърляеми ценни книжа и инструменти на паричния пазар, извън тези по чл. 38, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, е извършило на 07.12.2020 г. нарушение на чл. 38, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, поради което и на основание чл. 83, чл. 53, чл. 27 от ЗАНН, чл. 15, ал. 1, т. 7 от ЗКФН и чл. 274, ал. 1, пр. 2 и чл. 273, ал. 5, т. 11, пр. 1 от ЗДКИСДПКИ, е наложено административно наказание – имуществена санкция в размер на 25 000 лева.

Инвестиционното ограничение по чл. 38, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ е надхвърлено с 11,53 %, а на 08.12.2020 г. дружеството е придобило още 3,48 % активи, извън посочените в чл. 38, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, достигайки 25,01% от активите на ДФ.

За установеното нарушение бил съставен акт за установяване на административно нарушение /АУАН/ № Р-06-138/01.03.2021 г., връчен на пълномощник на дружеството, който го е подписал без възражение.

В законоустановения срок са постъпили писмени възражения, които са приети за

неоснователни.

Въз основа на АУАН е издадено и процесното НП.

СРС, преценявайки събраните доказателства, е направил изводи за това, че описаното в НП административно нарушение наистина е извършено, но при определяне на имуществената санкция СРС е преценил, че същата би изпълнила целите на административното наказание, съобразно нормата на чл. 12 от ЗАНН поради което е изменил размера на наложената санкция от 25 000 лв. на 20 000 лв.

Административен Съд С. – град, XXIII-ти касационен състав, след като обсъди доводите на страните и прецени събраните по делото доказателства, приема от правна страна следното:

За постановяването на оспореното решение страните са уведомени съответно на 01.04.2022 г. и на 21.04.2022 г. Касационните жалби са подадени съответно на 13.04.2022 г. и 04.05.2022 г., т.е. в рамките на 14-дневния преклузивен срок по чл. 211, ал. 1 от АПК. Съдът е сезиран от надлежна страна и срещу съдебен акт, който е бил неблагоприятен за нея и следователно е подлежащ на оспорване. Във връзка с изложеното следва да се приеме, че жалбите са процесуално допустими и като такива следва да бъдат разгледани.

Разгледани по същество, касационната жалба на УД [фирма] е основателна, а касационната жалба на КФН е неоснователна.

Районният съд е изследвал всички относими за спора обстоятелства, излагайки подробни мотиви, в подкрепа на направените изводи. Настоящият състав на АССГ не може да се съгласи със същите.

Съгласно чл. 51, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, с който е транспониран член 57, пар. 2 от Директива 2009/65/ЕО, при нарушение на инвестиционните ограничения по тази глава по причини извън контрола на колективната инвестиционна схема или в резултат на упражняване права на записване тя приоритетно, но не по-късно от 6 месеца от възникване на нарушението, чрез сделки за продажба привежда активите си в съответствие с инвестиционните ограничения, като отчита интересите на притежателите на дялове, с което се В конкретният случай, АНО не е изследвал въпроса, дали към датата на сключване на сделката преди нейното осъществяване е имало надвишаване на инвестиционните ограничения по член 38, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ - по отношение на структурата на портфейла на ДФ „Инвест Класик”, както и потенциално възможно ли е било за УД [фирма] да ги отстрани без да се сключва сделката между двата договорни фонда в предписания в чл. 51 от ЗДКИСДПКИ 6-месечен срок, както и предлагани ли са за търгуване двете емисии акции на пазара на ценни книжа. Административно-наказващият орган е бил длъжен да изложи мотиви в тази насока, тъй като превишаването на инвестиционното ограничение може да се дължи на причини извън контрола на колективната инвестиционна схема. В АУАН и НП не е посочено, защо не е дадена възможност на сочения за нарушител да отстрани допуснатото нарушение в срок по чл. 51 от ЗДКИСДПКИ.

Предвид на гореизложеното, съставът на Административния съд, разгледал касационната жалба, намира, че оспореното решение е неправилно и следва да бъде отменено, като по същество се отмени и оспореното НП.

Така мотивиран и на основание чл. 221, ал. 2, пр. 1 от АПК, Административен Съд С. – град, XXIII-ти касационен състав,

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение № 1084 от 27.03.2022 г., постановено по наказателно от административен характер дело № 12162/2021 г. на Софийски Районен Съд – Наказателно отделение, 20 състав.

ОТМЕНЯ НП № Р-10-649/03.08.2021 г., издадено от Заместник-председател на Комисията за финансов надзор.

Решението е окончателно.