

РЕШЕНИЕ

№ 2322

гр. София, 06.04.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Катя Аспарухова

ЧЛЕНОВЕ: Мария Ситнилска

Елка Атанасова

при участието на секретаря Макрина Христова и при участието на прокурора Цветослав Вергов, като разгледа дело номер **969** по описа за **2023** година докладвано от съдия Катя Аспарухова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от Административно-процесуалния кодекс /АПК/, вр. чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания /ЗАНН/.

Образувано е по касационна жалба на А. И. Ш., ЕГН: [ЕГН], предявена чрез процесуален представител адв. Т. Г., с посочен адрес: [населено място], [улица], ет.7 против РЕШЕНИЕ № 5231/20.12.2022г. на Софийски районен съд по АНД № 20221110207671 от 2022г., с което е ПОТВЪРДЕНО НАКАЗАТЕЛНО ПОСТАНОВЛЕНИЕ № Р-10-142/16.05.2022г., издадено заместник-председателя на Комисията за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление „Осигурителен надзор”, с което на основание чл.351, ал.1 т.4 от Кодекса за социално осигуряване /КСО/ на касационния жалбоподател е наложено административно наказание глоба в размер на 700 /седемстотин/ лева за нарушение на чл. 4, ал.7 от Наредба № 10/29.06.2021г. за изискванията към границата на платежоспособност и собствените средства на пенсионноосигурителното дружество, към неговата оздравителна програма и към минималните ликвидни средства на дружеството и на управляваните от него фондове . В касационната жалба са изложени оплаквания, че са налице касационни основания за отмяна на решението по чл.348, ал.1, т.1 и т.2 НПК. Твърди се, че деянието не е извършено виновно. Прави се оплакване относно извода на съда, относно липсата на необходимост от изготвяне на оздравителна програма. Поддържа се твърдението за

маловажност на деянието. С оглед изложеното се моли да се уважи касационната жалба и да се отмени решението на СРС, съответно на това процесното наказателно постановление- отменено. Претендира се присъждането на разноски за двете инстанции.

В съдебно заседание касаторът – А. И. Ш. редовно призован, не се явява и не се представлява. В депозирана молба, процесуалният му представител поддържа касационната жалба и претендира разноски за адвокатско възнаграждение в двете инстанции.

Ответникът - Заместник председателят на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор, редовно призован, се представлява от юрк. С., който оспорва касационната жалба. Поддържа, че решението на СРС е правилно и законосъобразно. Претендира присъждането на юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на адвокатското възнаграждение. Представя писмени бележки с развити съображения по същество на спора.

Представителят на СГП изразява становище, че решението на СРС следва да бъде оставено в сила, а касационната жалба отхвърлена.

Административен съд София-град като се запозна с изразените становища и въз основа на основанията изложени в касационната жалба, разгледани по реда на чл.217 и чл.218 от АПК, намери за установено следното:

Касационната жалба се явява допустима, като подадена в срок и от надлежна страна срещу подлежащ на оспорване акт.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Обжалваното съдебно решение е валидно и допустимо, постановено по подадена в срок жалба срещу наказателно постановление. Не са изтекли, както сроковете по чл.34 ЗАНН, така и абсолютната погасителна давност за административно-наказателно преследване.

В производството пред СРС е установено, че на 29.09.2021г. в информационната система на КФН е постъпила справка от „ПОД-Бъдеще“ АД, съдържаща данни за стойността на инвестициите на собствените средства, покриващи границата на платежоспособност в дългови финансови инструменти без инвестициите на резерва за гарантиране изплащането на пожизнени пенсии към 31.08.2021г.. Констатира се, че към 31.08.2021г. дружеството е инвестирало средства във финансови инструменти, издадени от Емитент „Старком Холдинг“ АД, код на емисията / ISIN/ BG2100010110, пазарна стойност /в лева/ 1 633 013,38 лева, емитент „Авто Юнион“ АД, код на емисията / ISIN/ BG2100025126, пазарна стойност 11 000,22 лева, емитент „Синтетика“ АД, код на емисията / ISIN/ BG2100003123, пазарна стойност 21 194,56 лева; емитент „Евролийз груп“ АД, код на емисията /ISIN/ BG2100001150, пазарна стойност 87 995,00 лева; емитент „Еврохолд България“ АД, код на емисията /ISIN/ XS1731768302, пазарна стойност 97 195,95 лева; емитент „Б. И.“ А., код на емисията /ISIN/ BG2100011191, пазарна стойност 580 574,20 лева, емитент „TRANSALP 1 S.“ PLC, код на емисията /ISIN/ XS2347303807, пазарна стойност 1 182 874,25 лева или общата стойност на инвестираните от дружеството средства във финансови инструменти по чл.176, ал.1, т.4 от КСО в размер на 4 213 847,56 лева, представляваща 56,18 на сто от собствените средства на „ПОД - Бъдеще“ АД, покриващи границата на платежоспособност във финансови инструменти по чл. 179, ал. 1 т. 4 от КСО. Установено е, че дружеството не привело собствените си средства, покриващи границата на платежоспособността в съответствие с

изискванията на чл.4, ал.7 от Наредба № 10/29.06.2021г. на КФН. С Решение № 231-ПОД/30.03.2022г. на КФН спрямо „ПОД - Бъдеще“ АД била приложена принудителна административна мярка и дружеството било задължено в 14-дневен срок от получаване на решението да приведе инвестираните собствени средства, покриващи границата на платежоспособност в корпоративни облигации, издадени от „Старком Холдинг“ АД с I S. код на емисията BG2100010110 и от „Transalp 1 S.“ PLC с ISIN код на емисията XS2347303807 в съответствие с изискванията на чл. 4, ал.2 от Наредба № 10/29.06.2021г. на КФН, което да доведе и до привеждане в съответствие с изискването на чл. 4, ал. 7 от Наредба № 10/29.06.2021г. на КФН на общата експозиция на инвестираните собствени средства, покриващи границата на платежоспособност във финансови инструменти по чл. 176, ал.1 т.4 от КСО.

С писмо изх. № РГ-12-9-36 от 20.10.2021г. КФН е изискано от дружеството да преустанови своевременно установеното несъответствие и да представи информация за предприетите действия за привеждане на инвестираните собствени средства на дружеството, надхвърлящи границата на платежоспособността във финансови инструменти по чл. 176, ал.1 т.4 от КСО в съответствие с нормативната уредба, включително и за сроковете, в които тези действия ще бъдат осъществени.

В отговор на искането с писмо вх.№ РГ-12-9-36 от 27.10.2021г. „ПОД - Бъдеще“ АД уведомило КФН, че се ангажира с оптимален краен срок до 14.01.2022г. да приведе в съответствие собствените средства, покриващи границата на платежоспособност с изискванията на чл. 4, ал. 7 от Наредба № 10 от 31.08.2022г. на КФН.

С оглед на това, че в посочения срок, а и впоследствие дружеството не привело собствените си средства, покриващи границата на платежоспособността в съответствие с изискванията на чл.4, ал.7 от Наредба № 10/29.06.2021г. на КФН с Решение № 231- ПОД /30.03.2022г. на КФН спрямо „ПОД - Бъдеще“ АД -била приложена принудителна административна мярка и дружеството било задължено в 14-дневен срок от получаване на решението да приведе инвестираните собствени средства, покриващи границата на платежоспособност в корпоративни облигации, издадени от „Старком Холдинг“ АД с ISIN код на емисията BG2100010110 и от „Transalp 1 S.“ PLC с ISIN код на емисията XS2347303807 в съответствие с изискванията на чл. 4, ал.2 от Наредба 0 10/29.06.2021 г. на КФН, което да доведе и до привеждане в съответствие с изискването на чл. 4, ал. 7 от Наредба № 10/29.06.2021 г. на КФН на общата експозиция на инвестираните собствени средства, покриващи границата на платежоспособност във финансови инструменти по чл. 176, ал.1 т.4 от КСО.

С писмо от 13.04.2022г. „ПОД-Бъдеще“ АД уведомило КФН, че е изпълнило дадените задължителни предписания и е привело инвестираните собствени средства, покриващи границата на платежоспособността с изискванията на закона, за което представят справка, актуална към 08.04.2022г.

По силата на §112, т.3 от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за изменение и допълнение на КСО /обн. в ДВ, бр. 19 от 05 март 2021г./ пенсионно-осигурителните дружества са задължени да приведат капитала си в съответствие с изискванията на чл.121в, ал.2 и ал.7 от КСО, като срока за изпълнение на това задължение е до 31.08.2021г. съобразно §. 109 от ПЗР на ЗИДКСО.

Във връзка с изложеното, главен експерт в Комисията за финансов надзор е извършил проверка на постъпилата справка от „ПОД - Бъдеще“ АД относно инвестираните собствени средства на дружеството, покриващи границата на платежоспособност и е

установил, че всички собствени средства на дружеството, покриващи границата на платежоспособността са инвестирани във финансови инструменти по чл. 179, ал. 1 т. 4 от КСО. Съответно на 02.12.2021г. е съставен АУАН срещу А. И. Ш., в качеството му на изпълнителен член на Съвета на директорите и представляващ „ПОД-Бъдеще“ АД, тъй като същият е допуснал извършването на нарушение на чл. 4, ал.7 от Наредба № 10/29.06.2021г. на КФН.

Въз основа на съставения АУАН, на 16.05.2022г., заместник -председателят на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“ е издал обжалваното наказателно постановление № Р-10-142/16.05.2022г., с което наложил на А. И. Ш. глоба в размер на 700 /седемстотин/ за това, че е допуснал нарушение на чл. 4, ал. 7 от Наредба № 10/29.06.2021 г. на КФН.

При посочените фактически обстоятелства, СРС е обосновал правния извод, че АУАН и НП са издадени от компетентните за това административни органи, в предвидените в ЗАНН давностни срокове, при спазване на материалния закон и процесуалните правила.

Съдът е приел, че от правна страна, от доказателствения материал по делото безспорно в установено извършването на твърдяното административно нарушение, а при индивидуализирането на административно- наказателната отговорност на касатора е правилно отчетена санкцията, предвидена по чл.351, ал.1, т.4 от КСО.

НАСТОЯЩИЯТ КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ НАМИРА, ЧЕ ОСПОРЕНОТО РЕШЕНИЕ Е ПРАВИЛНО.

Споделят се направените от първоинстанционния съд правни изводи, че при съставяне на АУАН и издаване на НП не са допуснати нарушения на процесуалните правила - и двата акта съдържат всички изискуеми реквизити по чл. 42 и чл. 57 от ЗАНН, извършеното нарушение е описано ясно, точно и конкретно, като е дадена съответна на фактическото описание правна квалификация. Въз основа на приетите доказателства, СРС правилно и обосновано е приел, а и по делото не е било спорно, че към 31.08.2023г. 56,18 на сто от собствените средства на „ПОД-Бъдеще“ АД, покриващи границата на платежоспособност - 4 213 847,56 лева са били инвестирани във финансови инструменти по чл.179, ал.1 т.4 от КСО при неспазване количественото ограничение на чл. 4, ал.7 от Наредба № 10/29.06.2021 г. .

СРС правилно е установил фактическата обстановка и съответно е направил правните си изводи, че касаторът, в качеството му на представляващ „ПОД - Бъдеще“ АД е допуснал извършването на нарушение по чл. 4, ал. 7 от Наредба № 10/29.06.2021 г. на КФН, тъй като в срок до 31.08.2021г. не е предприел действия така, че не повече от 20 на сто от собствени средства на дружеството, покриващи границата на платежоспособността - да са инвестирани във финансови инструменти по чл.176, ал.1 т 4 от КСО.

По делото е установено, че е налице нарушение на чл.4, ал.7 от Наредба №10 от 29.06.2021г. към 01.09.2021г.. Съветно за нарушение на посочената разпоредба, като съдържаща се в нормативен акт по прилагане на кодекса, чл. 351, ал.1, т.4 от КСО предвижда глоба в размер от 700 до 10 000лв..

Въз основа на изложеното съставът прави извода, че обоснована на събраните доказателства -е преценката на СРС, че в хода на административно наказателното производство не са били допуснати нарушения на административно производствените правила. АУАН е съставен от длъжностно лице със съответните компетенции, съдържа необходимите реквизити по чл. 42 от ЗАНН и е надлежно предявен. НП е

издадено от компетентен орган, отговаря на изискванията на чл. 57 от ЗАНН и е надлежно връчено. Правилни са изводите на районният съд, че процесното нарушение е напълно доказано от обективна и субективна страна с гласни и писмени доказателствени средства, оценени поотделно и в тяхната взаимна връзка. Изводите на съда се споделят изцяло от касационния състав.

Наведените касационни основания за отмяна в касационната жалба са неоснователни. Твърдението за липса на вина при извършване на нарушението е неоснователно, тъй като посочения елемент е доказан. Последното е видно от проведената кореспонденцията с КФН, така и доклада на инвестиционния посредник, които установяват умисъл. Напълно неотнормима е оздравителната програма, тъй като съгласно чл. 121в, ал.9 от КСО същата касае спадане на собствените средства на пенсионноосигурителното дружество под размера, определен в ал. 6, а не размера на средствата, инвестирани във финансови инструменти, издадени от един емитент. Неоснователно е и оплакването, че нарушението не е маловажно предвид допуснатото закъснение от 7 месеца в изпълнение на задължението, както и обстоятелството, че са били застрашени доходите на лицата, чието допълнително пенсионно осигуряване е в „ПОД – Бъдеще“ АД. Липсата на съставомерните вредни последици е отчетено от административно наказващия орган при определяне на размера на наложеното административно наказание - в минималния, предвиден от закона.

С оглед изхода на спора и на основание чл. 143, ал. 3 АПК следва да бъде уважено своевременно направеното от страна на ответника искане за юрисконсултско възнаграждение на основание чл.63, ал.5 ЗАНН, във връзка с чл.37 от Закона за правната помощ, във връзка с чл.27е от Наредбата за заплащането на правната помощ, което съдът определя на 80 лева.

По изложените съображения и на основание чл. 221, ал. 2, изр. първо, предл. първо от АПК във връзка с чл. 63в от ЗАНН, Административен съд София-град, XIX-ти касационен състав

Р Е Ш И :

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 5231/20.12.2022г. на Софийски районен съд по АНД № 20221110207671/2022.

ОСЪЖДА А. И. Ш., ЕГН: [ЕГН] да заплати да заплати на Комисията за финансов надзор сумата 80 /осемдесет/ лева - юрисконсултско възнаграждение.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.