

РЕШЕНИЕ

№ 6014

гр. София, 16.10.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, VIII КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 29.09.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Камелия Серафимова

ЧЛЕНОВЕ: Калин Куманов

Стоян Тонев

при участието на секретаря Мая Миланова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **8428** по описа за **2023** година докладвано от съдия Камелия Серафимова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Настоящото касационно производство е по реда на чл.208 и сл.АПК, във връзка с чл.63 ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на К. С. В. от [населено място] срещу Решение №1951/27.04.2023 година, постановено по н.а.х.д.№13417/2022 година по описа на СРС,131 състав, потвърждаващо Наказателно постановление № Р-10-214/21.09.2022 година на Заместник- председател на КФН, ръководещ управление“ Осигурителен надзор“ при КФН, с което последният на основание чл.351,ал.1,т.3 от КСО за извършено нарушение на чл.177,ал.2,т.2 от КСО наложил административно наказание- глоба в размер на 3000 лева на К. С. В..

Развитите в жалбата оплаквания са за неправилност на съдебното решение и постановяването му при допуснати съществени процесуални нарушения в посока липса на Заповед по чл.19,ал.1 от ЗКФН, неотчитане на обстоятелството , че между АУАН и НП има съществено разминаване между описанието на нарушението и неправилно административно- наказващият орган е разширил повдигнатото обвинение, като включил допустителство, което не е било включено в АУАН. Посочва се още, че датата на извършване на нарушението не е посочената дата 30.12.201 година, а 23.12.2021 година. Сочи се, че нарушението не е доказано, защото не е налице допустителство и е налице множество наказателни постановления, които са в нарушение на забраната „ не два пъти за едно и също

нещо“. Иска се отмяна на решението и отмяна на Наказателното постановление . В съдебно заседание, касаторът- К. С. В. от [населено място] редовно и своевременно призован, не се явява. Вместо него адвокат Й. редовно упълномощена, която поддържа жалбата на заявените основания и моли да бъде уважена. Не претендира разности.

Ответникът по касация- Председател на КФН, ръководещ управление,, Осигурителен надзор“ редовно и своевременно призован, се представлява от юрисконсулт С. редовно упълномощен, който оспорва жалбата като неоснователна и моли да бъде отхвърлена. Заявява претенция за присъждане на юрисконсултско възнаграждение. Съображения относно неоснователността на подадената касационна жалба развива и в представените по делото писмени бележки.

Представителят на СГП-прокурор К. намира касационната жалба за неоснователна,а решението е правилно и не са налице касационни основания за отмяната му .

Административен съд-София-град, след като прецени събраните по делото доказателства,ведно с доводите и изразените становища на страните,прие за установено следното:

Касационната жалба е процесуално допустима,подадена в преклузивния срок по чл.63 от ЗАНН от процесуален представител на надлежна страна и при наличие на правен интерес от обжалване. Разгледана по същество, същата се явява основателна, но не по всички изложени в нея съображения.

Между страните няма спор, а от доказателствата по делото е установено, че касаторът е бил прокурист на „ЗЕАД Живот“ АД- публично акционерно дружество с безналични акции, вписан в Централния депозитар и от Книгата на акционерите към 23.12.2021 година и 30.12.2021 година е видно, че структурата на капитала на търговеца е идентична като едноличен собственик на капитала, т.е. притежател на 100 % от акциите на „ЗАЕД Ц. Живот“ е "ЦКБ Груп“ ЕАД.

Установено е, че от месец декември 2021 година за друг търговец със специфичен предмет на дейност, а именно Пенсионно-осигурително акционерно дружество "ЦКБ Сила“ АД, акционери в същото,притежаващи над 5 % от капитала са - "ЦКБ Груп“ ЕАД с 50, 04 % от капитала, "Инвест Кепитъл“ АД с 24,82 % от капитала, " Проучване и добив на нефт" АД с 9, 71 % и ЗАД "Армеец“ АД с 7, 68 % от акциите. „ЦКБ Груп“ ЕАД е осъществявало контрол и върху дружество „ЗАЕД“ ЦКБ Живот“ ЕАД и върху ПОАД "ЦКБ Сила" АД, като пряко упражнява правото на глас в общите събрания на акционерите на всяко от двете дружества, а именно 100 % от акциите с право на глас в ЗАЕД " ЦКБ Живот” ЕАД и 50, 04 % от акциите с право на глас в "ЦКБ Сила“ АД.

На 23.12.2021 година чрез инвестиционен посредник "АБВ Инвестиции“ ЕООД, от страна на ПОАД "ЦКБ Сила“ АД, от името и за сметка на управлявания от него УПФ " ЦКБ Сила“ АД е подадено нареждане за продажба на извънборсов пазар № 36170042265, на дялове от Договорен фонд "Златен лев Индекс 30", управляван от УД " Златен Лев Капитал“ ЕАД- 188 600 дяла от посочената емисия с единична цена на дял 1, 6171 лева, или обща стойност на сделката е 304 985, 06 лева.

На същата дата- 23.12.2021 година,ЗАЕД“Ц. Живот“ чрез инвестиционен посредник " Реал Финанс“ АД, подадо нареждане за покупка № 40663023291, съставляващо Нареждане за покупка на извънборсов пазар на 188 600 дяла от договорен фонд " Златен лев Индекс 30“управляван от УД " Златен лев Капитал“ АД, с единична цена

на дял 1,6171 лева, или обща стойност на сделката 304 985, 06 лева. За дружеството нареждането е подписано от прокуриста- касатор в настоящото производство и от изпълнителен член на съвета на директорите, като същото не включвало изрична забрана или изискване насрещна страна по сделката за закупуване на дяловете да не е свързано по смисъла на § 1, ал. 2, т. 3, б. „а“, подбуква „аа“ от ДР на КСО лице.

Вследствие на нарежданията за продажба и покупка, на 23.12.2021г. в 18:59:33 часа, между двете дружества е осъществена сделка на извънборсов пазар за покупко-продажба на посочените дялове с дата на сетълмента по сделката 30.12.2021 година, като потвърждението за сделката, декларации по чл.66, ал.2 ЗМИП от страна на ЗАЕД "ЦКБ Живот" ЕАД покупката на дяловете е осъществена от касатора, действащ в качеството си на прокурист и представляващ дружеството и друг представляващ член на управителния орган, в съответствие с вписания в ТРРЮЛНЦ начин на представяване.

В хода на извършена проверка от служители на КФН на сключените през месец декември на извънборсов пазар (ОТС) множество сделки за продажба на дялове на колективни инвестиционни схеми по чл. 176, ал. 1, т. 11 от КСО от името и за сметка на

управлявания от ПОАД „ЦКБ Сила“ АД Универсален пенсионен фонд, е установено и въз основа на нея е съставен АУАН от 30.03.2022 година срещу касатора затова, че в качеството си на прокурист на „ЗЕАД ЦКБ Живот“ ЕАД заедно с другия изпълнителен директор е извършил съответните действия за покупката на дялове на ДФ“ Златен лев Индекс 30“ в нарушение на изискването на чл.177,ал.2,т.2 от КСО и е подписал съответните документи за сключване на сделка от страна на „ЗЕАД ЦКБ Живот“ ЕАД с УД Златен Л. Капитал“ АД с насрещна страна по сделката „Ц.- сила управлявано от ПОАД“ ЦКБ- Сила“АД , с което е нарушена разпоредбата на чл.177,ал.2,т.2 от КСО.

Въз основа на АУАН е издадено Наказателно постановление (НП) № Р-10-214 от 21.09.2022 година от Заместник- председател на КФН, ръководещ управление " Осигурителен надзор“, с което на касатора наложена глоба в размер на 3000 лева на основание чл.351, ал.1, т.3 от КСО за извършено нарушение на чл.177, ал.2, т.2 КСО.

СРС е анализирал приложените доказателства, но неправилно е приел, че при съставяне на АУАН и НП не са допуснати съществени нарушения на административно- производствените правила, което е довело до постановяване на неправилно решение.

Нарушението, описано в в АУАН е дописано в НП, като е посочено, че касаторът в качеството на прокурист не е предприел съответните действия и е допуснал „ ЗЕАД ЦКБ Живот“ ЕАД да закупи ОТС дялове на ДФ“ Златен лев Индекс 30“, а в АУАН е посочено , че касаторът в качеството си на прокурист, заедно с другия изпълнителен директор е извършили съответните действия за покупката на дяловете на ДФ“ Златен лев Индекс 30“ и е подписал съответните документи за сключване на сделка за покупка от страна на „ЗЕАД ЦКБ Живот“ ЕАД на извънборсово базар на дялове по Договорен фонд „ Златен лев Индекс 30“, което е съвсем различно описание на нарушение и представлява друго нарушение, осъществено чрез бездействие/ по НП, а в АУАН нарушението е подведено като осъществено чрез действие. Недопустимо е за първи път в НП да се въвежда ново нарушение, за което не е съставен АУАН и да се ангажира административно-наказателната отговорност на касатора за такова нарушение, защото касаторът е бил

лишен от възможността да се запознае с него. С АУАН е повдигнато обвинение за извършено действие, а с НП за допустителство чрез бездействие, с което се променят освен описанието на деянието и формата на осъществяването му – чрез допустителство, а и вида му – чрез бездействие.

Съгласно [чл. 10 ЗАНН](#) при административни нарушения допустителите се наказват само в случаите, предвидени от съответния закон или указ. Съставът на допустителството изисква да бъдат посочени конкретните служебни задължения на съответното длъжностно лице, които не са изпълнени, описание на конкретния управленчески акт, с който недостатъчно добре е организирана дейността на търговското дружество, поради което е допуснато нарушението; или бездействие при дължимо действие по организиране на дейността на дружеството и упражняване на контрол върху дейността на подчинените, да се прецени защо те не са извършени, т. е. дали неизвършването им се дължи на лошо управление от страна на ръководителя, за да се ангажира отговорността на допустителя

Разминаването между АУАН и НП е съществено процесуално нарушение, ограничило правото на защита на наказаното лице и водещо до отмяна на наказателното постановление само на процесуално основание, без да се разглежда спора по същество. В санкционната разпоредбата на чл. 351, ал. 1, т. 3 от КСО, изрично е предвидено, че се наказва и допустителството, в съответствие с чл. 10 ЗАНН, като ангажирането на отговорността на другото лице – явяващо се извършител на нарушението, не е част от състава на същото, но следва задължително при ангажиране на отговорност на физическо лице да се докаже несъмнено неговото виновно поведение.

Настоящият съдебен състав не споделя твърдението на процесуалния представител на касатора, че липсата на заповед за извършена проверка по чл.19,ал.1 от ЗКФН, която липса рефлектира върху развитото са административно- наказателно производство, защото началото на административно-наказателното производство се поставя със съставянето на АУАН, а не с издаване на Заповед за извършване на проверка, съответно на това липсата на издадена заповед за извършване на такава не води до извод ,че административно- наказателното производство е протекло при съществени нарушения на административно- производствените правила на това основание.

Съдът не споделя довода в касационната жалба, че касаторът е санкциониран с множество наказателни постановления за извършено от него едно нарушение, защото наказателните постановления са за различни деяния, осъществени с различни контрагенти и сключени и допуснати различни сделки с различни контрагенти. Обстоятелството ,че са идентични не води до извод, че е нарушен принципът“ не два пъти за едно и също нещо“.

В контекста на изложеното, настоящият съдебен състав намира, че обжалваното решение е неправилно и следва да бъде отменено, а вместо него постановено друго, с което Наказателното постановление – отменено. В този смисъл касационната жалба е основателна, но не по всички изложени в нея съображения.

С оглед изхода на спора, претенцията на ответника по касация за присъждане на юрисконсултско възнаграждение е неоснователна и не подлежи на уважаване. Касаторът не е заявил претенция за разности.

Воден от гореизложеното и на основание чл.221,ал.2 АПК, Административен съд София- град

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ РЕШЕНИЕ №1951/27.04.2023 година, постановено по н.а.х.д.№13417/2022 година по описа на СРС,131 състав И ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ОТМЕНЯ НАКАЗАТЕЛНО ПОСТАНОВЛЕНИЕ № Р-10-214/21.09.2022 година на Заместник- председател на КФН, ръководещ управление“ Осигурителен надзор“ при КФН, с което последният на основание чл.351,ал.1,т.3 от КСО за извършено нарушение на чл.177,ал.2,т.2 от КСО наложил административно наказание- глоба в размер на 3000 лева на К. С. В..
Решението не подлежи на обжалване.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:1.

2