

РЕШЕНИЕ

№ 1567

гр. София, 10.03.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 03.02.2023 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Веселина Женаварова

ЧЛЕНОВЕ: Георги Тафров

Людмила Коева

при участието на секретаря Цветелина Заркова и при участието на прокурора Десислава Кайнакчиева, като разгледа дело номер **9162** по описа за **2022** година докладвано от съдия Людмила Коева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 и сл. от АПК вр. чл. 63в от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Комисия за финансов надзор, чрез юрисконсулт Г. срещу Решение от 05.08.2022г. на СРС, НО, 21 състав по нахд №6785/2021г., с което е отменено наказателно постановление № Р – 10 - 284/16.04.2021г., издадено от заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“. С наказателното постановление е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лева на Управляващо дружество „Тексим Асет Мениджмънт“ ЕАД на основание чл. 273, ал. 5, т. 10, предложение първо от Закона 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 връзка 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).

С касационната жалба се иска отмяна на съдебното решение на основание чл.348, ал. 1, т. 1 от НПК като незаконосъобразно поради противоречие с материалния закон и постановяване на съдебно решение, с което да се потвърди наказателното постановление. Твърди се неправилно приложение на нормата на чл.3, ал.2 от ЗАНН във връзка с изменението на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, обн.ДВ бр.16/2022г. Предвид изменение и на размера на имуществената санкция, минималният намален от

10 000 на 5 000 лева, алтернативно се иска изменение на наказателното постановление в частта на санкцията, която да бъде определена в минимален размер. Претендира се юрисконсултско възнаграждение.

Ответникът по касационната жалба - УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД в писмен отговор и в съдебното заседание, представляван от адв.Г., излага становище за неоснователност на касационната жалба. Моли решението на СРС да бъде оставено в сила. Не претендира присъждане на разноски.

Представителят на Софийска градска прокуратура счита, че касационната жалба е основателна.

Съдът, като прецени събраните по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, намира за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, като подадена в срока по чл. 211, ал.1 АПК и от надлежна страна. Разгледана по същество е неоснователна.

Решението е допустимо, като постановено по подадена в срок жалба срещу наказателното постановление, не са изтекли сроковете по чл. 34 ЗАНН, не е изтекла абсолютна погасителна давност за административно-наказателно преследване.

След обсъждане на събраните доказателства, СРС е възприел следната фактическа обстановка:

„Тексим Асет Мениджмънт“ АД, въз основа на получен лиценз за извършване на дейност като УД, е вписано в съответния регистър, воден от КФН, и е адресат на нормите на ЗДКИСДПКИ и подзаконовите актове по прилагането му. УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД, управляващо дейността на колективната инвестиционна схема /управляващо ДФ „Т. Комодити Стратеджи"/, е нормативно задължено да обявява в КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ „Т. Комодити Стратеджи“ два пъти месечно - за периода от първо до петнадесето число на месеца и от шестнадесето число до края на месеца, в срок до 3 работни дни след края на всеки такъв отчетен период. Във връзка с разпространението на КОВИД-19 и обявеното извънредно положение с решение от 13.03.2020 г. на НС на Р България, регламентираният в чл. 64, ал. 2 ЗДКИСДПКИ срок от 3 работни дни е удължен до 7 работни дни от края на съответния отчетен период. Такава информация дружеството е било длъжно да представи и на интернет страницата си. За периода от първо до петнадесето число на месец октомври 2020 г. горепосоченият срок е бил до 26.10.2020 г. включително, в който УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД не е представило пред КФН обобщената информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ „Т. Комодити Стратеджи“, независимо, че я обявило на интернет страницата си. В КФН то я е обявило на 02.11.2020 г. Тези обстоятелства са били установени при извършена проверка от експерт при КФН, като е било преценено, че е извършено от дружеството на 27.10.2020 г. в [населено място], нарушение на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, вр. § 47, т.3 от ПЗР на ЗМДВИПОРНСПП, за което на дружеството е бил съставен АУАН, срещу който в законовопосочения срок е депозирано пред административнонаказващия орган писмено възражение. Въз основа на АУАН е издадено обжалваното НП.

При тези факти СРС е приел, че в хода на административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила, а описаното в НП нарушение на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ е осъществено от „Тексим Асет Мениджмънт“ АД. Независимо от това административнонаказателната му

отговорността не е законосъобразно ангажирана, тъй като е налице маловажен случай на административно нарушение.

Въз основа на приетите доказателства въззивният съд е приел, че от обективна страна УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД формално е извършило на описаното в НП нарушение, тъй като в срок до 26.10.2020 г. включително не е представило пред КФН обобщената информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на ДФ „Т. Комодити Стратеджи“, за периода от първо до петнадесето число на месец октомври 2020 г. Следователно правилен е изводът, че дружеството е осъществило състав на нарушение по чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, съгласно който 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. Формата и съдържанието на информацията относно емисионната стойност и цената на обратно изкупуване на дяловете на колективната инвестиционна схема се определят с наредба. Съгласно § 47, т. 3 от Закона за мерките и действията по време на извънредното положение, обявено с решение на Народното събрание от 13 март 2020 г. (ДВ, бр. 28 от 2020 г.): "През 2020 г.: задължението по чл. 64, ал. 2, изречение второ от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и други предприятия за колективно инвестиране се изпълнява в срок до 7 работни дни от края на съответния отчетен период. В разглежания случай посоченото задължение е изпълнено със закъснение от 7 календарни дни - на 02.11.2020 г.

Споделят се от настоящия касационен състав мотивите на въззивния съд, с които е обоснован извод за маловажност на нарушението по смисъла на чл. 28 ЗАНН (в приложимата по време редакция). По делото е установено по категоричен начин, че УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД е осъществило за първи път процесното нарушение, същевременно в случая не се касае до пълно неизпълнение на задължението по чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, а е налице изпълнение със закъснение от 7 дни, което се явявава минимално предвид извънредната епидемична обстановка в посочения период. Същевременно УД „Тексим Асет Мениджмънт“ АД още с възражението срещу АУАН е заявило, че своевременно е публикувало горепосочената информация на своята и на официалните интернет страници на Българска асоциация на управляващите дружества и на Инвестор.БГ, като това обстоятелство не е било отречено от административнонаказващия орган, а видно от мотивите в НП е било прието за неотнормисимо за административнонаказателното производство. В тази връзка възраженията на касатора за недоказаност на това обстоятелство е неоснователно. При тези факти следва да се приеме, че от нарушението не са настъпили вредни последици и същото представлява по-ниска степен на обществена опасност в сравнение с обикновените случаи на неизпълнение на задължение от съответния вид с оглед краткия срок на закъснението при изпълнение на задължението.

Несъмнена е значимостта на обществените отношения, които регулира ЗДКИСДПКИ, това обаче не обуславя невъзможност за квалифициране на нарушението като маловажен случай. Именно високият размер на предвидените санкции за неизпълнение на задължението по чл. 64, ал. 2 от същия закон изисква внимателна преценка на наличието или липсата на отегчаващи и смекчаващи отговорността

обстоятелства, както с цел да се определи справедливият размер на санкцията, така и да се извърши преценка дали нарушението е маловажно. Действително, неизпълнението на процесното задължение би могло да затрудни контролните функции на КФН, но в конкретния случай това обстоятелство не е доказано. Не са ангажирани доказателства, а и не са твърди от касатора, че в периода на закъснението са предприети действия по проверка на изискуемата информация от органа, които да са били препятствани поради непредставянето ѝ.

В рамките на наведените касационни основания и при извършената служебна проверка на основание чл. 218, ал. 2 АПК, съдът не констатира неправилност и незаконосъобразност на решението на СРС, поради което същото следва да бъде оставено в сила.

Воден от горното, Административен съд София- град, XI-ти касационен състав,

Р Е Ш И:

ОСТАВЯ В СИЛА решение от 05.08.2022 г., постановено от Софийски районен съд, НО, 21 състав по НАХД № 6785/2021 г.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: