

РЕШЕНИЕ

№ 7741

гр. София, 16.12.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, X КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 18.11.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Весела Цанкова

ЧЛЕНОВЕ: Красимира Милачкова

Елеонора Попова

при участието на секретаря Десислава В Симеонова и при участието на прокурора Стоян Димитров, като разгледа дело номер **9049** по описа за **2022** година докладвано от съдия Весела Цанкова, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 - 228 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), във връзка с чл. 63в от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН).

Образувано е по касационна жалба на Комисия за финансов надзор, чрез юриконсулт Г. срещу Решение № 3232/23.08.2022г. на СРС, НО, I състав по нахд №7903/2021г., с което е отменено наказателно постановление № Р – 10 - 327/12.05.2021г., 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 „Конкорд Асет Мениджмънт“ АД 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 - Управляващо дружество „Конкорд Асет Мениджмънт“ АД, чрез юрисконсулт Б. прави искане за отхвърляне на касационната жалба. Представен е отговор на касационната жалба с подробни мотиви.

Прокурор Д. от СГП дава заключение за частична основателност на касационната жалба досежно искането за изменение на размера на имуществената санкция, съответно намира решението в тази му част за неправилно.

Административен съд София – град, X - ти касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, прилагайки нормата на чл. 218 от АПК, приема за установено от фактическа и правна страна следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена от надлежна страна в законоустановения срок, а разгледана по същество е НЕОСНОВАТЕЛНА.

При извършената служебно проверка на основание чл. 218, ал. 2 от АПК и въз основа на фактите, установени от първоинстанционния съд, съгласно чл. 220 от АПК, настоящият състав, намира решението за валидно и допустимо и правилно.

Въззивният съд е приел, че „Конкорд Асет Мениджмънт“ АД в качеството си на управляващо дружество на ДФ „К. фонд – 2 Акции“ не е обявило в срок до 26.10.2020г. в КФН обобщена информация за емисионните стойности и цените на обратно изкупуване на дяловете на управлявания договорен фонд за първите 15 дни на месец октомври 2020г., като на 27.10.2020г. е извършило нарушение на чл.64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ вр. §47, т. 3 от ПЗР на ЗМДВИПОРНСПП. Информацията е обявена на 02.11.2020г., със закъснение от 4 работни дни. След извършване на нарушението е последвала законодателна промяна на чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, обн. ДВ бр. 16/2022г., съгласно която информацията следва да се предоставя един път месечно, в срок до три работни дни след края на месеца. Съдът е направил извод, че е отпаднало задължението за предоставяне на информацията два пъти месечно, съответно не може да се носи отговорност за непредставяне в срок на информация за първата половина на месец октомври. Счел е че е налице по-благоприятен закон по смисъла на чл. 3, ал.2 от ЗАНН и на това основание е отменил издаденото наказателно постановление.

Настоящата инстанция приема правните доводи на въззивния съд, но счита, че дори да се уважат възраженията на касатора, наказателното постановление подлежи на отмяна и на друго основание. Случаят е маловажен по смисъла на чл. 28 от ЗАНН в действащата към датата на извършване на нарушението редакция на текста. По делото е установено по категоричен начин, че не се касае до пълно изпълнение на задължението по чл. 64, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ, а е налице изпълнение със закъснение от 4 работни дни, което се явява минимално предвид извънредната епидемична обстановка в посочения период. Предвид настъпилата законодателна промяна, следва да се приеме, че не са засегнати съществено обществените отношения от закъснялото изпълнение на задължението. Законодателят е приел, че представянето на информацията един път месечно е напълно достатъчно и не е необходимо по - често информирание на инвеститорите. 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.

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.

Мотивиран от горното, Административен съд София – град, X-ти касационен състав,

Р Е Ш Е Н И Е:

ОСТАВЯ в сила Решение № 3232/23.08.2022г. на СРС, НО, I състав по нахд № 7903/2021г., с което е отменено наказателно постановление № Р – 10 - 327/12.05.2021г., издадено от заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което е наложена имуществена санкция в размер на 10 000 лева на Управляващо дружество „Конкорд Асет Мениджмънт“ АД 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).

РЕШЕНИЕТО е окончателно на основание чл. 223 от АПК и не подлежи на обжалване и протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: