

РЕШЕНИЕ

№ 5706

гр. София, 29.08.2013 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, IV КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ,
в публично заседание на 14.06.2013 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Наталия Ангелова

ЧЛЕНОВЕ: Боряна Бороджиева

Галин Несторов

при участието на секретаря Цветанка Митакева и при участието на прокурора В. Димитрова, като разгледа дело номер **3352** по описа за **2013** година докладвано от съдия Боряна Бороджиева, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 208 – 228 от АПК и във връзка с чл. 63, ал.1, изр. 2 от ЗАНН.

Образувано е по касационна жалба на Комисията за финансов надзор, подадена срещу съдебно решение от 15.02.2013 г., постановено по н.а.х.д. № 15376/2012 година по описа на СРС, наказателно отделение, 96-и състав.

С обжалваното решение е отменено наказателно постановление № Р-10-443 от 18.07.2012г. на Заместник председателя на КФН, ръководещ управление ЗН, с което на [фирма] за извършено административно нарушение на чл.74, ал.4 във връзка с чл.73, ал.1, т.2 от КЗ и на основание чл.319, ал.1, т.2 от КЗ е наложена имуществена санкция в размер на 1000 лв.

За да отмени обжалваното пред него наказателно постановление районният съд, след като е констатирал фактите по делото е приел, че не следва да разглежда спора по същество, поради допуснато съществено нарушение на процесуалните правила при издаване на наказателното постановление. Приел е, че е нарушена разпоредбата на чл. 34, ал. 1 от ЗАНН, според която не се образува административно наказателно производство, ако не е издаден акт за установяване на административно нарушение в тримесечен срок от откриване на нарушителя. В случая съдът е приел, че нарушителят е станал известен на наказващия орган на 13.10.2011г., след отговор във връзка с изпратено им писмо относно валидността на издадената банкова гаранция.

Въззивният съд е приел, че считано от тази дата към датата на съставяне на АУАН на 27.01.2012г. е изтекъл тримесечния срок, в който административно наказващият орган следва да извърши проверка и да издаде акт за установяване на административно нарушение. Това е дало основание на съда да приеме, че е налице съществено процесуално нарушение, което е достатъчно да се отмени издаденото наказателно постановление само на това процесуално основание, без да се разглежда спора по същество.

С касационната жалба на КФН се иска отмяна на съдебното решение като незаконосъобразно и постановяване на съдебно решение, с което да се потвърди наказателното постановление. Основните доводи са неправилно приложение на чл. 34, ал. 1 от ЗАНН относно началния момент, от който започва да тече 3 –месечния срок, а именно от датата на получаване на писмото от застрахователя с приложената към него документация – 06.01.2012г.

Ответникът по касационната жалба [фирма] не взема становище.

Представителят на Софийска градска прокуратура дава заключение за уважаване на касационната жалба.

Административен съд София – град, в настоящия съдебен състав, след като взе предвид становищата на страните, наведените касационни основания и извърши цялостен преглед за законосъобразност на обжалваното решение по реда на чл. 217 и следващите от АПК, намери следното:

Касационната жалба е процесуално допустима, подадена в срок и от надлежна страна. Разгледана по същество е основателна, поради следните съображения:

За да отмени наказателното постановление въззивният съд е приел, че актът за установяване на административно нарушение е съставен след изтичането на тримесечния преклузивен срок по чл. 34, ал. 1 предл. 2 от ЗАНН. В съдебното решение е посочено, че с постъпването на отговора на застрахователя по запитване за валидността на банкова гаранция – на 13.10.2011г. в КФН нарушителят е станал известен на административно наказващия орган и от тази дата следва да тече тримесечния срок за съставяне на акта за установяване на административно нарушение.

Тези изводи на районния съд са неправилни, противоречащи на материалния закон. Тримесечният срок по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН започва да тече от момента, в който всички факти и обстоятелства от състава на нарушението са достигнали до знанието на компетентния административно наказващ орган, тогава нарушителят се счита за открит. Датата на получаване на първоначална информация в отговор на застрахователя във връзка с банковата гаранция не е моментът, в който са изяснени всички факти и обстоятелства от състава на нарушението по чл.74, ал.4 от КЗ, изясняването е постигнато изцяло едва след прилагането на документацията от застрахователя с писмото му, входирано в КФН на 06.01.2012г. Тогава е станало известно обстоятелство от състава на нарушението по чл.74, ал.4 от КЗ, а именно, че държавните ценни книжа, ползвани от застрахователя за покритие на техническите си резерви към съответния момент, са заложили. Преди това, към 13.10.2011г. постъпилата информация още е непроверена за наличие на извършеното нарушение. Органите на КФН, упълномощени да съставят актове за установяване на административни нарушения са извършили проверка при застрахователя и са му изисквали съответните документи, постъпили на 06.01.2012 г. Това е датата, на която може да се твърди, че административно наказващият орган е узнал, че има извършено

нарушение и кой е нарушителят, с всичките относими факти и обстоятелства. Актът за установяване на административно нарушение е съставен на 27.01.2012 г., тоест в срока по чл. 34, ал. 1 от ЗАНН.

Въззивният съд не се е произнесъл по същество на спора и по всички възражения в жалбата срещу наказателното постановление, а го е отменил на процесуално основание, без да обсъди дали е извършено административното нарушение, за което е наложена имуществената санкция. Допуснато е съществено нарушение на съдопроизводствените правила по смисъла на чл.222, ал. 2, т. 1 от АПК. Обжалваното съдебно решение следва да бъде отменено, а делото следва да се върне на въззивния съд за произнасяне по същество, с оглед спазване на инстанционността на производството.

Воден от горното Административен съд София –град, IV - ти касационен състав, на основание чл. 221,ал. 2, във вр. чл. 222, ал. 2, т. 1 от АПК

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение от 15.02.2013г., постановено по н.а.х.д. № 15376/2012г. по описа на СРС, наказателно отделение, 96-и състав като

ВРЪЩА делото за ново разглеждане на друг състав на същия съд.

Решението е окончателно и не подлежи на обжалване или протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ:

1.

2.