

РЕШЕНИЕ

№ 6429

гр. София, 02.11.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XVI КАСАЦИОНЕН СЪСТАВ, в публично заседание на 30.09.2022 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Ива Кечева

ЧЛЕНОВЕ: Златка Илиева

Лилия Йорданова

при участието на секретаря Албена Илиева и при участието на прокурора Милен Ютеров, като разгледа дело номер **4118** по описа за **2022** година докладвано от съдия Ива Кечева, 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, подадена от Комисия за финансов надзор, чрез юрк. С., срещу Решение № 571 от 16.02.2022 г., постановено по НАХД № 9264/2021 г. по описа на СРС, НО, 106-ти състав, с което е отменено Наказателно постановление /НП/ № Р-10-377 от 19.05.2021 г., издадено от заместник-председател на Комисия за финансов надзор /КФН/, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, с което на основание чл. 23, ал. 2, т. 1 вр. ал. 1, т. 1 от Закона за прилагане на мерките срещу пазарните злоупотреби с финансови инструменти /ЗПМПЗФИ/, на „АутоБохемия“ АД, ЕИК[ЕИК], е наложена имуществена санкция в размер на 1 000,00 лева за неизпълнено правно задължение по чл. 19, § 1, ал. 1, б. „а“ във вр. с § 1, ал. 2 и ал. 3 във вр. с чл. 19, § 8 от Регламент (ЕС) № 596/2014 на Европейския парламент и на Съвета от 16.04.2014 година относно пазарната злоупотреба.

В жалбата се поддържа, че оспореното решение е постановено в нарушение на закона. Като неправилен се оспорва изводът на въззивния съд, че „АутоБохемия“ АД е подало уведомление на 05.10.2020 г. до „Котлостроене“ АД за сделка № 20200930000000112, сключена на 30.09.2020 г. Посочва се, че съдът се е позовал на извадки от дневника на „Котлостроене“ АД, както и от изразено становище от същото дружество, че уведомлението от „АутоБохемия“ АД било подадено „на ръка“, които доказателства не са били представени пред надзорния орган, а са се появили едва след като спрямо

„АутоБохемия“ АД е започнало административнонаказателно производство. Сочи се, че от отговора на „Котлостроене“ АД, получен в КФН с писмо вх. № 09-6-123/16.10.2020 г., е видно, че към 13.10.2020 г. „Котлостроене“ АД е получило от „АутоБохемия“ АД уведомление само за сделките, сключени на 24.09.2020 г., но не и за сделка № 20200930000000112, сключена на 30.09.2020 г. Претендира се присъждане на разноски за юрисконсултско възнаграждение пред двете инстанции. Направено е искане претендираният адвокатски хонорар от ответника да бъде съобразен с установените в Наредба № 1/2004 минимални размери.

В съдебно заседание, касаторът, представляван от юрк. Г., моли съда да отмени обжалваното решение и да потвърди процесното НП.

Ответникът – „АутоБохемия“ АД, не изразява становище по жалбата.

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

Административен съд София – град, X.-ти касационен състав, като прецени събраните по делото доказателства и наведените касационни основания, приема 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.

От фактическа страна, районният съд е установил следното: във връзка с извършена проверка на място в КФН, на 06.10.2020 г. е постъпила информация от „Централен депозитар“ АД, въз основа на която контролните органи констатирани, че в периода от 01.01.2020 г. до 05.10.2020 г. „АутоБохемия“ АД е сключило единадесет сделки с емисия акции ISIN BG11KOSOAT17 от капитала на търговско дружество „Котлостроене“ АД /емитент/, както следва: 1.Сделка № 20200121000000126 от 21.01.2020 г. за покупка на 24 броя акции с единична цена 15,00 лв. и обща стойност 360,00 лв.; 2.Сделка № 20200221000000052 от 21.02.2020 г. за покупка на 23 броя акции с единична цена 15,00 лв. и обща стойност 345,00 лв.; 3.Сделка № 20200923000000150 от 23.09.2020 г. за покупка на 50 броя акции с единична цена 24,00 лв. и обща стойност 1 200,00 лв.; 4.Сделка № 20200923000000153 от 23.09.2020 г. за покупка на 1 брой акции с единична цена 28,00 лв. и обща стойност 28,00 лв.; 5.Сделка № 20200924000000326 от 24.09.2020 г. за покупка на 422 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 12 660,00 лв.; 6.Сделка № 20200924000000327 от 24.09.2020 г. за покупка на 341 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 10 230,00 лв.; 7.Сделка № 20200924000000328 от 24.09.2020 г. за покупка на 1298 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 38 940,00 лв.; 8.Сделка № 20200924000000329 от 24.09.2020 г. за покупка на 695 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 20 850,00 лв.; 9.Сделка № 20200924000000330 от 24.09.2020 г. за покупка на 677 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 20 310,00 лв.; 10.Сделка № 20200924000000383 от 24.09.2020 г. за покупка на 450 броя акции с единична цена 30,00 лв. и обща стойност 13 500,00 лв.; 11.Сделка № 20200930000000112 от 30.09.2020 г. за покупка на 20 броя акции с единична цена 27,00 лв. и обща стойност 540,00 лв.

След извършени справки в ТРРЮЛНЦ било установено, че към датите на сключване на процесните сделки И. А. Т., ЕГН [ЕГН], е член на съвета на директорите на

„Котлостроене“ АД, като същевременно е и действителен собственик на „АутоБохемия“ АД, следователно се явява лице, което упражнява контрол върху „АутоБохемия“ АД по смисъла на § 1в, ал. 1, т. 1 във вр. с ал. 2 от ДР на ТЗ. Въз основа на това обстоятелство проверяващите приели, че „АутоБохемия“ АД е юридическо лице, тясно свързано с лице, което изпълнява ръководни функции в емитента „Котлостроене“ АД, съгласно чл. 3, § 1, т. 26, б. „г“ във вр. с т. 25, б. „а“ от ДР на Регламент (ЕС) № 596/2014.

Проверяващите се позовали на чл. 19, § 8 от Регламент (ЕС) № 596/2014, съгласно който разпоредбата на чл. 19, § 1, относно изискването за изрично уведомяване на регулаторния орган и емитента, се прилага за всяка последваща сделка, посредством прибавяне, без нетиране на всички сделки, след достигането на общ праг от 5 000,00 евро в рамките на една календарна година, като в случая този праг е преминал със сключването на петата сделка № 20200924000000326 от 24.09.2020 г. В хода на проверката служителите на КФН приели, че „АутоБохемия“ АД не е уведомило емитента „Котлостроене“ АД за единадесетата сделка № 20200930000000112 от 30.09.2020 г., в законоустановения срок от 3 работни дни, считано от нейното сключване.

С акт за установяване на административно нарушение № Р-06919/02.12.2020 г., съставен от мл. експерт в отдел „Надзор на инвестиционните посредници, пазари на финансови инструменти и разследване на пазарни злоупотреби“, дирекция „Надзор на инвестиционната дейност“ при КФН и в присъствието на двама свидетели при съставянето на акта по чл. 40, ал. 3 ЗАНН, било констатирано, че „АутоБохемия“ АД, като лице тясно свързано с лице, което изпълнява ръководни функции в емитента „Котлостроене“ АД, е било задължено при сключване на сделки, превишаващи законоустановения праг от 5,000 евро в рамките на една календарна година, да уведоми писмено емитента за сключена на 30.09.2020 г., за негова сметка, сделка № 20200930000000112, за покупка на 20 броя акции на „Котлостроене“ АД, с единична цена 27,00 лв. и обща стойност 540,00 лв., в срок от 3 работни дни, считано от нейното сключване т.е. най-късно до 05.10.2020 г., вкл., подавайки уведомление, съдържащо предвидените в чл. 19, § 6 Регламент (ЕС) № 596/2014 реквизити.

На 07.12.2020 г. представляващият „АутоБохемия“ АД депозирал пред наказващия орган писмено възражение срещу съставения АУАН, в което оспорил твърдяното нарушение, излагайки твърдения, че визираното правно задължение е изпълнено своевременно на 05.10.2020 г. В подкрепа на изразеното становище било приложено копие на уведомление по образец за сделка № 20200930000000112 от 30.09.2020 г.

Въз основа на горепосочения акт, било издадено атакуваното наказателно постановление № Р-10-377/19.05.2021 г. от заместник-председателя на Комисията за финансов надзор, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, с което на основание чл. 23, ал. 2, т. 1 във вр. с ал. 1, т. 1 ЗПМПЗФИ, при цялостно възпроизвеждане на фактическите констатации от акта, на търговското дружество била наложена имуществена санкция в размер на 1 000,00 /хиляда/ лева за неизпълнено правно задължение по чл. 19, § 1, ал. 1, б. „а“ във вр. с § 1, ал. 2 и ал. 3 във вр. с чл. 19, § 8 от Регламент (ЕС) № 596/2014.

Въз основа на възприетата фактическа обстановка, СРС е приел, че в хода на административнонаказателното производство не са допуснати съществени нарушения на процесуалните правила. Въззивният съд е установил, че правното задължение на „АутоБохемия“ АД за подаване на процесното уведомление е изпълнено от

дружеството на 05.10.2020 г., като писмени доказателства в очертаната насока са представени с възражението срещу съставения акт, но въпреки това, наказващият орган negliжирал същите с аргумент, че процесното уведомление не е било представено от емитента. С подробно изложени мотиви, районният съд е обосновал извод, че процесното наказателно постановление е издадено в противоречие с материалния закон.

Решението е правилно.

С нормата на чл. 19, § 1 от Регламент (ЕС) № 596/2014 е предвидено задължение за лицата с ръководни функции, както и тясно свързани с тях лица, да уведомяват емитента или участника на пазар за квоти за емисии и компетентния орган по отношение на емитентите, за всяка сделка, извършена за тяхна собствена сметка, свързана с акции или дългови инструменти на този емитент, или свързаните с тях деривати или други финансови инструменти. Според § 8 на чл. 19, параграф 1 се прилага за всяка последваща сделка след достигането на обща сума от 5 000 Е. в рамките на една календарна година. Прагът от 5 000 Е. се изчислява чрез прибавяне без нетиране на всички сделки, посочени в параграф 1. В случая, между страните по делото не се спори, че И. А. Т. е член на Съвета на директорите на „Котлостроене“ АД и в качеството му на действителен собственик на „АутоБохемия“ АД, е лице което упражнява контрол върху последното дружество по смисъла на § 1в, ал. 1, т. 1 вр. ал. 2 от ДР на ТЗ. В тази връзка, безспорно е и обстоятелството, че „АутоБохемия“ АД е юридическо лице, тясно свързано с лице, което изпълнява ръководни функции в „Котлостроене“ АД. Поради това, „АутоБохемия“ АД е било задължено да уведоми писмено емитента „Котлостроене“ АД за сключената на 30.09.2020 г., за своя сметка, сделка № 20200930000000112, за покупка на акции от капитала на „Котлостроене“ АД, в срок от 3 работни дни, считано от нейното сключване т.е. най-късно до 05.10.2020 г.

Въз основа на събраните писмени доказателства, въззивният съд е формирал правилен и обоснован извод, че „АутоБохемия“ АД е изпълнило задължението, регламентирано с чл. 19, § 1 вр. § 8 от Регламент (ЕС) № 596/2014, в срока по чл. 19, § 1, ал. 2 от Регламента. Още в хода на административнонаказателното производство, с възражението срещу съставения му АУАН, дружеството е представило заверено копие на уведомление по образец за сделка № 20200930000000112 от 30.09.2020 г., върху което ръкописно е отбелязана дата 05.10.2020 г. и е положен подпис. В хода на въззивното производство, съдът служебно е изискал и по делото е представено от третото лице - „Котлостроене“ АД, извлечение от дневник за регистриране на кореспонденция на дружеството с вх. номера, в който, под № 24 за 2020 г., на 05.10.2020 г. е отразено „Уведомление от „АутоБохемия“ АД“. Приложено е и заверено копие от посоченото уведомление от „АутоБохемия“ АД, което е със съдържание идентично със съдържанието на уведомлението, представено с възражението срещу АУАН. Тези обстоятелства, установени въз основа на събраните по делото доказателства, обосновават извод за изпълнение на задължението на ответника /в касационното производство/ по чл. 19, § 1 вр. § 8 от Регламент (ЕС) № 596/2014, съответно за незаконосъобразно ангажиране на административнонаказателната отговорност на дружеството на основание чл. 23, ал. 2, т. 1 вр. ал. 1, т. 1 от ЗППЗФИ.

Не се споделят от настоящия касационен състав възраженията на касатора срещу кредитирането на представените в хода на административнонаказателното

производство и пред въззивния съд доказателства. На първо място следва да се посочи, че от обстоятелствената част на АУАН и НП, както и от документите, представени по делото с преписката, се установява, че при извършената проверка по документи от служители на КФН, завършила със съставяне на процесния АУАН, не са изискани документи и информация от „АутоБохемия“ АД. Поради това, аргументите на касатора в посока, че уведомлението е съставено с цел изграждане на защитната теза на нарушителя, тъй като е представено едва с възражението срещу акта, а не пред проверяващите органи, са неоснователни. В случая, с действията си проверяващите органи, които не са дали възможност на дружеството да приложи съответните документи и обяснения при проверката, са направили невъзможно представянето на посоченото уведомление преди съставяне на АУАН.

На второ място, обстоятелството, че третото дружество - „Котлостроене“ АД, не е представило пред проверяващите органи уведомлението, подадено от „АутоБохемия“ АД на 05.10.2020 г., не може на самостоятелно основание и по категоричен начин да обоснове извод, че посоченото уведомление не е подадено до емитента на посочената дата.

При извършената касационна проверка не се установяват основания за отмяна на обжалваното съдебно решение. Районният съд е постановил валидно, допустимо и правилно решение, което следва да бъде оставено в сила.

Ответникът не е претендирал разноски за настоящата инстанция, поради което такива не му се следват.

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

РЕШИ:

ОСТАВЯ В СИЛА Решение № 571 от 16.02.2022 г., постановено по НАХД № 9264/2021 г. по описа на СРС, НО, 106-ти състав.

Решението е окончателно.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: