

**КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР**  
**УПРАВЛЕНИЕ “ОСИГУРИТЕЛЕН НАДЗОР”**

**НАКАЗАТЕЛНО ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**№ XXXXXXXXXX г.**

Днес, XXXXXXXXX г., подписаната Диана Иванова Йорданова – заместник-председател на Комисията за финансов надзор (КФН), ръководещ управление „Осигурителен надзор”, разгледах образуваната административнонаказателна преписка въз основа на Акт за установяване на административно нарушение № XXXXXXXXX, съставен от XXXXX, на длъжност XXXXXXXXX в дирекция „Осигурителен надзор”, управление „Осигурителен надзор” на Комисията за финансов надзор (КФН), актосъставител съгласно Заповед № XXXXXXX г. на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор”, в присъствието на свидетелите по чл. 40, ал. 3 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН), XXXXXXXX и XXXXXXXX, срещу:

**XXXXXXXX, ЕИК XXXXXX, седалище и адрес на управление: XXXXXXXXX, представлявано само заедно от XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX,**

Обстоятелствата, при които е извършено нарушението са следните:

XXXXXXXX, в качеството си на лицензирано пенсионноосигурително дружество, управляващо XXXXXXXXX, е сключило от името и за сметка на XXXX, сделка за покупка на дялове на XXXXXXXX), управляван от XXXXX, с ISIN код XXXXXXXX, в нарушение на разпоредбата на чл. 176, ал. 1, т. 12 от Кодекса за социално осигуряване (КСО), а именно:

При осъществявания дистанционен надзор върху ежедневната информация, получавана в КФН, за дейността на управлявания от XXXXXXXXXXXX беше установено, че на XXXXX г., съгласно представената от банката попечител на пенсионния фонд XXXXX „Справка за сключените сделки, XXXXXXXXXXXX е закупил XXXXX броя дялове на XXXXXXXX с ISIN код XXXXXXXX, на стойност XXXXXXX лева, които са класифицирани от дружеството като дялове на алтернативен инвестиционен фонд по смисъла на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО.

Съгласно разпоредбата на чл. 176, ал. 1 т. 12 от КСО пенсионноосигурителното дружество може да инвестира средствата на фонд за допълнително задължително пенсионно осигуряване в акции и/или дялове на алтернативни инвестиционни фондове, управлявани от лице, получило разрешение съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС на Европейския парламент и на Съвета от 8 юни 2011 г. относно лицата, управляващи алтернативни инвестиционни фондове и за изменение на директиви 2003/41/ЕО и 2009/65/ЕО и на регламенти (ЕО) № 1060/2009 и (ЕС) № 1095/2010 (ОВ, L 174/1 от 1 юли 2011 г.) (Директива 2011/61/ЕС).

Съгласно разпоредбата на чл. 194, ал. 6 от Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и на други предприятия за колективно инвестиране (ЗДКИСДПКИ) националните инвестиционни фондове по дял първи са алтернативни инвестиционни фондове.

Във връзка с установяване законосъобразността на инвестицията беше извършена проверка на интернет страницата на XXX при която се установи, че активите на XXXX са в размер над XXXXX млн. лв., т.е. управляваните активи не надхвърлят праговете по чл. 197,

ал. 1 от ЗДКИСДПКИ. По-конкретно, съгласно чл. 197, ал. 4 и чл. 214, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, лице, управляващо алтернативни инвестиционни фондове, чиито активи не надхвърлят установените прагове, подлежи на регистрация по реда на този закон, без да е необходимо издаването на лиценз. Предвид това лице, регистрирано по реда на чл. 214 и сл. от ЗДКИСДПКИ, не може по силата на тази регистрация да се счита за лице, получило разрешение (лиценз по чл. 197, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ) съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС. Също така при проверката в регистрите на КФН се установи, че за ХХХХХ, управляващо ХХХХХХ, липсва информация за получено разрешение, съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС. Разрешение съгласно Директива 2011/61 може да бъде издадено освен при надвишаване на определените прагове (чл. 3, пар. 3 от Директива 2011/61/ЕС и чл. 216, ал. 3 от ЗДКИСДПКИ) и по инициатива на лицето, независимо че управлява активи с по-нисък размер (чл. 3, пар. 4 във връзка с чл. 6, пар. 1 от Директива 2011/61/ЕС и чл. 216, ал. 4 от ЗДКИСДПКИ). С оглед на това, когато лице, регистрирано по реда на чл. 214 и сл. от ЗДКИСДПКИ, бъде лицензирано по реда на този закон, тогава то ще отговаря на предвиденото в чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО изискване да е получило разрешение съгласно Директива 2011/61/ЕС. В конкретния случай ХХХХХ, управляващо ХХХХХХ не притежава Разрешение съгласно Директива 2011/61, поради което тази инвестиция на ХХХХХ не попада в разрешените от КСО финансови инструменти.

Във връзка с гореизложеното, с писмо изх. № ХХХ г. от ХХХХХ бяха изискани заверени копия на документи и информация за сключената от дружеството сделка от името и за сметка на ХХХХ. С писмо наш вх. № ХХХХХ г., дружеството представи документи и информация във връзка със сключената сделка (покупка на дялове), като ни уведоми също, че решението за инвестиране в този финансов инструмент е взето на базата на инвестиционно предложение от ХХХХХХ взето на заседание на Комитета по инвестиции с Протокол от ХХХХХХ г. В горепосоченото писмо дружеството изразява становище, че според тях придобитите от ХХХХХ дялове на ХХХХХ отговарят на изискванията на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО, като представят някои съображения, и изразяват мнение, че въз основа на лиценза, който ХХХХХХХ притежава, както и въз основа на полученото от КФН разрешение от ХХХХ г., дейността му попада в обхвата на Директива 2011/61/ЕС, без да е необходимо да преминава нова процедура по чл. 197, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ.

Предвид отговора на ХХХХХ, с писмо изх. № ХХХХХХХХ г. на КФН, на дружеството бяха дадени допълнителни разяснения, че безспорно ХХХХ представлява алтернативен инвестиционен фонд по смисъла на ЗДКИСДПКИ, но следва да се посочи, че съгласно, чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО средства на пенсионните фондове могат да се инвестират не в алтернативни инвестиционни фондове по принцип, а единствено в такива, управлявани от лице, получило разрешение съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС, поради което лице, регистрирано по чл. 214 от ЗДКИСДПКИ, не може да се счита за лице, получило разрешение по директивата, каквото е императивното изискване на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО.

В отговор, с писмо вх. № ХХХХХХ г., ХХХХХ представи информация, че са получили писмо от ХХХХХ, с което ги уведомяват, че на ХХХХ г. са изпратили искане за становище до заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, по въпроса дали управляващото дружество има качеството на лице, получило разрешение съгласно Директива 2011/61/ЕС, въз основа на притежаван от него лиценз № ХХХХ г. и Решение ХХХХХ г. на КФН. ХХХХХ заявява в писмото, че ще се съобрази с официалното становище на КФН по конкретния казус.

С писмо изх. № ХХХХХ г. ХХХХ е информирано, че заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“ е изпратил отговор на запитването от страна на ХХХХХХ г. С писмо вх. № ХХХХ г. ХХХХХ информира КФН, че ХХХХ не са им представили отговора от ХХХХ г., тъй като са имали допълнителни

аргументи, които да представят, и с писмо до КФН от XXXX г. са изложили доказателства и мотиви към твърденията си. Освен това, в същото писмо, „XXXX е уведомило XXX, че на XXXX г. са подали Заявление за издаване на лиценз за извършване на дейност по управление на алтернативни инвестиционни фондове по чл. 197, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ. Предвид на горното, в писмото XXXXX изразява желание да се изчака решението на КФН, относно искане за издаване на лиценз на XXXX по чл. 197, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, като в случай, че такъв не бъде издаден, XXXXX ще предприеме незабавни мерки за привеждане на инвестициите на XXXXX в съответствие с разпоредбите на КСО.

С оглед горепосочените факти и констатации се налага изводът, че с придобиването на XXXXX г. от името и за сметка на XXXX дялове на XXXX с ISIN код на емисията XXXXX, XXXXX е нарушило разпоредбата на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО, тъй като е инвестирало средства на XXXXX в дялове на алтернативен инвестиционен фонд, който е управляван от лице, което не е получило разрешение съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС на Европейския парламент и на Съвета от 8 юни 2011 г. относно лицата, управляващи алтернативни инвестиционни фондове и за изменение на директиви 2003/41/ЕО и 2009/65/ЕО и на регламенти (ЕО) № 1060/2009 и (ЕС) № 1095/2010 (ОВ, L 174/1 от 1 юли 2011 г.).

Нарушението е установено по документи, представени по електронен път в КФН при извършвания дистанционен надзор върху дейността на управляваните от XXXXX фондове за допълнително пенсионно осигуряване.

**Нарушена е разпоредбата на чл. 176, ал. 1, т. 12 от Кодекса за социално осигуряване.**

**Нарушението е извършено на 18.01.2021 г.**

**Нарушението е извършено в гр. София.**

Така изложените факти и обстоятелства се потвърждават от писмените материали по преписката които се съхраняват в архива на КФН а именно: 1., „Справка за сключените сделки, XXXXXX, XXXXX за XXXXX г.“, изпратена от банката-попечител XXXX, получена в информационната система на КФН и подписана с електронен подпис; 2. Писмо на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“ с изх. № XXXX г. до XXXXX - заверено копие; 3. Писмо от XXXX с вх. № XXXXX г. в едно с приложенията - заверени копия; 4. Писмо на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“ с изх. № XXXX г. до XXXX - заверено копие; 5. Писмо от XXXX с вх. № XXXXX г. в едно с приложенията - заверени копия; 6. Писмо на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление Осигурителен надзор“ с изх. № XXX г. до XXXX - заверено копие; 7. Писмо от XXX с вх. № XXX г. в едно с приложенията - заверени копия; 8. Писмо-покана на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“ с изх. № XXXX г. до XXXX. 9. Заповед № XXXX г. на заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Осигурителен надзор“.

До XXXXX е изпратено писмо-покана с изх. № XXXX г. С посоченото писмо представляващите дружеството са поканени да се явят на XXXX г. лично или да се яви надлежно упълномощен/и представител/и на дружеството за съставяне и получаване на АУАН.

На XXXXX г., в КФН се яви лично XXXXXX и г-н XXXXX, в качеството им на представляващи XXXXXXXX. На XXXXXXXX и XXXXX, представляващи заедно XXXX е съставен, предявен и връчен АУАН № XXXXXXXX г.

Срещу АУАН № XXXXXXXX г. в срока по чл. 44, ал.1 от Закона за административните нарушения и наказания (ЗАНН), както и след него, не са постъпили писмени възражения от XXXXX.

Нарушението на разпоредбата на чл. 176, ал. 1, т.12 от КСО е формално по своя характер (на просто извършване) и се счита за довършено със завършване на изпълнителното деяние, без да е необходимо настъпването на вредоносен резултат/последизи. След като законодателят е въздигнал в административно нарушение неспазването на разпоредбата на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО, без да е обвързал същото с настъпване на определени негативни правни последици за дружество и управляваните от него ФДПО или други осигурени лица, липсата на вредни последици не е самостоятелно основание за квалифициране на случая като маловажен.

Субект на констатираното нарушение е юридическо лице, поради което въпросът за вината, като елемент от субективната страна на фактическия състав не подлежи на обсъждане.

АУАН № XXXXX г. съдържа всички законоустановени в разпоредбата на чл. 42 от ЗАНН реквизити, съдържа се пълно, точно и ясно описание на нарушението и обстоятелствата, при които е извършено, както и законовите разпоредби, които са нарушени. Цифровото и словесното изражение на правната квалификация на деянието съответства на описаната в АУАН фактическата обстановка. Правната квалификация на деянието е посочена правилно, пълно и точно, по начин, невъзпрепятстващ възможността на дружеството да разбере какво е нарушението, за извършването на което, срещу него с АУАН № XXXXXX г. е образувано административнонаказателно производство, нито възможността му да организира своята защита. Препис от съставения АУАН е връчен лично на двамата представляващи дружеството.

**След преценка на всички представени доказателства поотделно и в тяхната съвкупност приемам за установено от фактическа и правна страна, че XXXXX не е спазило абсолютната забрана да инвестира средствата на XXXXXX в акции и/или дялове на алтернативни инвестиционни фондове, само в управлявани от лице, получило разрешение съгласно изискванията на Директива 2011/61/ЕС, като е инвестирало средства на XXXXX в дялове на стойност XXXXX лева на XXXX. Като XXXXX, управляващо XXXXX не притежава разрешение съгласно Директива 2011/61/ЕС, поради което тази инвестиция на XXXXX не попада в разрешените от КСО финансови инструменти.**

**С гореизложеното е нарушена разпоредбата чл. 176, ал. 1, т. 12 от Кодекса за социално осигуряване.**

**Нарушението е извършено на 18.01.2021 г. в гр. София.**

За нарушение на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО, имуществената санкция за юридическите лица съгласно чл. 351 ал. 3, т. 2, във връзка с ал. 1, т. 2 от КСО е в размер от 20 000 лева до 100 000 лева.

При преценката дали извършеното деяние може да се характеризира като маловажно, считам, че е необходимо да бъде отчетена значимостта на застрашените с извършването на горепосоченото нарушение обществени отношения, както и целта на абсолютната забрана за инвестиране на средства на ФДПО, уредено в чл. 176, ал. 1, т.12 от КСО. Следва да се отбележи, че активите на ФДПО на XXXXXX не са приведени в съответствие с разпоредбите на КСО към деня на издаване на настоящото наказателно постановление. Посочените обстоятелства изключват приложението на чл. 28 от ЗАНН.

Фактът, че установеното нарушение е първо от своя вид за дружеството, обосновава налагането на административно наказание в минимално установения от закона размер.

С оглед гореизложеното, имуществената санкция по чл. 351 ал. 3, т. 2, във връзка с ал. 1, т. 2 от КСО за нарушението на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО, следва да бъде определена в размер от XXXXXXX лева.

Като се има предвид гореизложеното и на основание чл. 83 във връзка с чл. 27 от ЗАНН и на основание чл. 354, ал. 2 от Кодекса за социално осигуряване и чл. 17, ал. 1, т. 13 от Закона за Комисията за финансов надзор,

**ПОСТАНОВЯВАМ:**

**Налагам на XXXX, ЕИК XXXXX, седалище и адрес на управление: XXXXXXXXXXXX, представлявано само заедно от XXXXXXXXXXXX, административно наказание имуществена санкция в размер на XXXXXXXX лева, на основание чл. 351 ал. 3, т. 2, във връзка с ал. 1, т. 2 от КСО за нарушението на чл. 176, ал. 1, т. 12 от КСО.**

Настоящото постановление може да бъде обжалвано в седемдневен срок от връчването му чрез заместник - председателя на КФН, ръководещ управление "Осигурителен надзор", пред Районен съд гр. София, на основание чл. 59 от ЗАНН.

Препис от наказателното постановление да се връчи на нарушителя срещу подпис. Когато нарушителят не се намери на посочения от него адрес, а новият адрес е неизвестен, наказващият орган отбелязва това върху наказателното постановление и то се счита връчено от деня на отбелязването /чл. 58 от ЗАНН/.

**ЗАМЕСТНИК-ПРЕДСЕДАТЕЛ,  
РЪКОВОДЕЩ УПРАВЛЕНИЕ  
„ОСИГУРИТЕЛЕН НАДЗОР“:**

**ДИАНА ЙОРДАНОВА**

---