



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН
Кремль, корп.1 под.2, г.Казань, Республика Татарстан, 420014
E-mail: arbitr@kzn.ru
<http://www.tatarstan.arbitr.ru>
тел. (843) 292-17-60, 292-07-57

Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е

г.Казань

дело №А65-15365/2007-СА3-36

«23» августа 2007г.

Арбитражный суд Республики Татарстан в составе председательствующего судьи Кириллова А.Е.,

лица, ведущего протокол – судьи Кириллова А.Е.,

рассмотрев 23.08.2007г. в первой инстанции в открытом судебном заседании дело по заявлению Управления государственного автодорожного надзора по Республике Татарстан Федеральной службы по надзору в сфере транспорта (Прикамский отдел), г.Набережные Челны **о привлечении предпринимателя Емельянова Анатолия Мансуровича, д. Старые Ерыклы Тукаевского района Республики Татарстан к административной ответственности по ч.3 ст.14.1 КоАП РФ,**

с участием:

от заявителя – представитель Ракова Г.Г.по доверенности от 09.08.07г.,

от лица, привлекаемого к ответственности – Представитель Учаев И.А. по доверенности от 25.07.07г.

УСТАНОВИЛ:

Федеральная служба по финансовым рынкам в Волго-Камском регионе (Далее – Заявитель) обратилось в Арбитражный суд с заявлением о привлечении АКБ «Энергобанк» ОАО (Далее – Лицо привлекаемое к ответственности, Общество) к административной ответственности по ч.3 ст.14.1. КоАП РФ.

Представитель заявителя требования поддержала.

Представитель Лица, привлекаемого к административной ответственности. С заявлением не согласился по следующим основаниям:

протокол составлен неуполномоченным лицом;

в нарушение порядка установленного п.7.1. Приказа ФСФР от 20.04.2005г. №05-16/пз-н Заявитель по результатам рассмотрения акта выездной проверки не принял в отношении Общества решение в форме приказа, предписания или предупреждения;

большинство нарушений перечисленных в Протоколе №404-ю-9/1 от 18.07.2007г. длящимися не являются. По мнению Общества нельзя признать длящимися следующие нарушения, указанные в Протоколе: - отсутствие рекомендаций по предупреждению выявленных нарушений и повышению эффективности специального и внутреннего контроля в отчетах Общества о результатах внутреннего контроля за 1-4 квартал 2006г., 1 квартал 2007 года. Необходимо отметить, что нарушений в ходе процедуры внутреннего контроля выявлено не было, следовательно, отсутствовала необходимость давать какие-либо рекомендации; -отсутствие в регистрах внутреннего учета сделок Общества с ценными бумагами за 2004-2007 года информации о наименованиях сторон сделок, заключенным на внебиржевом рынке; - не обеспечение возможности группировки поручений клиента в хронологическом порядке в 2005,

2006 годах; -отсутствие в отчетах Общества составленных в 2005 году информации предусмотренной п.67 Порядка ведения внутреннего сделок (утв. Постановлением ФСФР №32 от 11.12.2001г.), -отсутствие в отчетах для клиентов Общества за 2006 год информации о дате и времени (с указанием часов и минут) совершения сделок, дате совершения иных операций с ценными бумагами; -не составление актов сверок наличия денежных средств по состоянию на 01.05.2005, 01.07.2005, 01.05.2006, 01.11.2006 в установленный законодательством срок (не позднее 10 дней после окончания отчетного месяца); -отсутствие в штатном расписании Общества за 2005-2006 годы работника, в обязанности которого входило осуществление депозитарного учета. -отсутствие описания проведенной 25.12.2006г. операции объединения дополнительных выпусков обыкновенных акций ОАО «Горно-металлургическая компания «Норильский никель», в клиентском регламенте. По мнению Лица привлекаемого к ответственности, в соответствии ст.4.5. КоАП РФ срок привлечения к административной ответственности Общества за перечисленные нарушения истек.

По мнению Общества, вышеуказанные нарушения, а также иные нарушения отраженные в протоколе заявителем отвечают признакам малозначительности (отсутствие существенной угрозы охраняемым общественным отношениям), так как не повлекли за собой причинения ущерба акционерам общества и его клиентам. За проверяемый Заявителем период времени жалоб на деятельность Общества не поступало, к административной ответственности Общество не привлекалось.

Суд, исследовав материалы дела, оценив представленные доказательства, счел, что дело подлежит рассмотрению по существу в порядке, предусмотренном ст.ст.123, 156 АПК РФ, с учетом требований ч.1 ст.205 АПК РФ, а заявление подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, лицом, привлекаемым к административной ответственности совершены административные правонарушения, предусмотренное диспозицией ч.3 ст.14.1 КоАП РФ, выразившиеся в осуществлении предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией): №016-03804-100000 от 13.12.2000 на осуществление брокерской деятельности на рынке ценных бумаг без ограничения срока действия; №016-03864-010000 от 13.12.2000 на осуществление дилерской деятельности на рынке ценных бумаг без ограничения срока действия; №016-03910-001000 от 13.12.2000 на осуществление деятельности по управлению ценными бумагами без ограничения срока действия; 016-04198-000100 от 20.12.2000 на осуществление депозитарной деятельности без ограничения срока действия

В соответствии с п. 3.1.1. Приказ Федеральной службы по финансовым рынкам от 6 марта 2007 г. N 07-21/пз-н "Об утверждении Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг" Лицензионными требованиями и условиями являются: соблюдение законодательства Российской Федерации о ценных бумагах, в том числе нормативных правовых актов федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг, включая настоящий Порядок. Лицом, привлекаемым к ответственности допущены следующие нарушения.

В нарушение требований п. 2.5. Положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 21.03.2006 №06-29/пз-н, Положение о внутреннем контроле Общества, утвержденное советом директоров от 20.06.2006, не содержит типовую форму отчета контролера о проверке выявленного нарушения профессиональным участником требований законодательства Российской Федерации.

Указанное нарушение лицензионных требований является общим для всех четырех видов лицензируемой деятельности.

Заявителем допущены следующие нарушения в сфере брокерской и дилерской деятельности:

В нарушение требований п. 14 Порядка ведения внутреннего учета сделок, включая срочные сделки, и операций с ценными бумагами профессиональными участниками рынка ценных бумаг, осуществляющими брокерскую, дилерскую деятельность и деятельность по управлению ценными бумагами, утвержденного постановлением ФКЦБ России №32 и Минфина России №108н от 11.12.2001 (далее – Порядок ведения внутреннего учета), в Обществе не разработан и не утвержден Порядок присвоения и использования номеров, символов (кодов, аббревиатур, индексов, условных наименований) при подготовке и заполнении подтверждающих и иных документов внутреннего учета, а также номеров сделок и иных операций.

В нарушение требований п. 33 Порядка ведения внутреннего учета, п.5.1.2. Правил ведения внутреннего учета сделок и операций с ценными бумагами, утвержденного председателем Общества 01.10.2002, Общество не осуществляет ведение следующих регистров внутреннего учета профессионального участника рынка ценных бумаг: регистр внутреннего учета денежных средств и расчетов по сделкам и операциям с ценными бумагами; регистр внутреннего учета ценных бумаг.

В нарушение абз.10. п.2.1. Правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации, утвержденных Постановлением ФКЦБ России от 11.10.1999 № 9, Порядок предоставления информации и документов инвесторам в связи с обращением ценных бумаг, утвержденный председателем Общества 15.07.2002, не содержит информацию о способе и форме предоставления указанной информации инвестору. В соответствии с абз.10. п.2.1. Правил осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации, утвержденных Постановлением ФКЦБ России от 11.10.1999 № 9, при осуществлении брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг профессиональным участникам рынка ценных бумаг следует утвердить порядок предоставления информации и документов инвестору в связи с обращением ценных бумаг, в том числе способы и формы предоставления, размеры и порядок оплаты услуг по предоставлению.

Заявителем допущены следующие нарушения в сфере Депозитарной деятельности.

В нарушение требований п. 3.3. Положения о депозитарной деятельности в Российской Федерации, утвержденного Постановлением ФКЦБ России от 16.10.1997 №36 (далее – Положение о депозитарной деятельности), в Клиентском регламенте, утвержденным председателем Общества 17.01.2000, отсутствуют образцы документов, которые должны заполнять депоненты и образцы документов, получаемых депонентами на руки. В соответствии с требованиями п. 3.3. Положения о депозитарной деятельности депозитарий обязан разработать и утвердить условия осуществления депозитарной деятельности, которые должны содержать сведения, касающиеся в том числе, образцов документов, которые должны заполнять клиенты (депоненты) и образцов документов, которые клиенты (депоненты) получают на руки.

В нарушение требований пунктов 11.9 и 12.5 Положения о депозитарной деятельности Депозитарий не ведет следующие обязательные учетные регистры:

операционный журнал счета депо, журнал, принятых поручений, журнал отправленных отчетов и выписок.

В соответствии с требованиями пункта 11.9 Положения о депозитарной деятельности в состав материалов депозитарного учета должны быть включены операционный журнал счета депо, журнал принятых поручений, журнал отправленных отчетов и выписок.

В соответствии с требованиями пункта 12.5 Положения о депозитарной деятельности информация обо всех отчетах, переданных депозитарием получателю, должна быть занесена в журнал выдачи отчетов.

В нарушение требований п. 12.3. Положения о депозитарной деятельности и п. 6.1.2., п.6.3. Клиентского регламента Общества открытие счетов депо, изменение реквизитов счета депо осуществляется без предоставления соответствующих поручений.

В соответствии с требованиями п. 12.3 Положения о депозитарной деятельности, п. 6.1.2., п.6.3. Клиентского регламента Общества основанием для исполнения депозитарной операции является поручение – документ, подписанный инициатором операции и переданный в депозитарий.

В нарушение требований п. 3.3. Положения о депозитарной деятельности перечень операций, выполняемых депозитарием, не соответствует описанным в Клиентском регламенте Общества операциям.

Так, в Клиентском регламенте Общества отсутствует описание операции объединение дополнительных выпусков ценных бумаг (глобальная операция).

В тоже время, Обществом 25.12.2006 в журнале операций проведена операция объединения дополнительных выпусков обыкновенных акций ОАО «Горно-металлургическая компания «Норильский никель».

В нарушение п. 10.1 Положения о депозитарной деятельности к системе депозитарного учета имеют доступ сотрудники бэк-офиса.

В соответствии с требованиями п. 10.1. Положения о депозитарной деятельности депозитарий обеспечивает конфиденциальность информации о счетах депо клиентов (депонентов) депозитария, включая информацию о производимых операциях по счетам и иные сведения о клиентах (депонентах), ставшие известными в связи с осуществлением депозитарной деятельности.

Часть пунктов указанных в протоколе об административного правонарушения от 18.07.07г. не образуют состава административного правонарушения предусмотренного ч.3. ст.14.1 КоАП РФ.

А именно материалами дела не подтверждается нарушение требований: п. 8.4.5. Положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 21.03.2006 №06-29/пз-н, в материалах дела отсутствуют доказательства что отчеты о результатах осуществления специального внутреннего контроля за 1 – 4 квартала 2006 года, 1 квартал 2007 года содержат описание выявленных нарушений, в связи с этим и не могли быть разработаны рекомендации по повышению эффективности специального внутреннего контроля.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п. 6.2. Положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 21.03.2006 №06-29/пз-н, пункт 6.2. Положения о внутреннем

контроле Общества, утвержденного советом директоров от 20.06.2006, ограничивает сроки предоставления контролером квартального отчета совету директоров Общества.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п.6.2. Положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 21.03.2006 №06-29/пз-н, так как данным пунктом устанавливаются требования обязательные к исполнению контролером общества, а не к порядку оформления внутренних документов. Отражение в Так, пункт 6.2. Положения о внутреннем контроле Общества, утвержденного советом директоров от 20.06.2006, обязанности контролера представить наблюдательному совету Общества отчет не позднее 20 рабочих дней после окончания отчетного квартала.

При соблюдении периодичности установленной Приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 21 марта 2006 г. N 06-29/пз-н "Об утверждении Положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг" не противоречит закону.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п.3.2.1. п. 3.2.2. Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 06.03.2007 №07-21/пз-н, в Обществе согласно штатному расписанию и аттестатам имеются работники по брокерской, дилерской деятельности и деятельности по управлению ценными бумагами.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п. 39 Порядка ведения внутреннего учета в регистрах внутреннего учета сделок Общества с ценными бумагами за 2004 – 2007 года не указывается информация о наименовании сторон сделок, заключенным на внебиржевом рынке. Не указаны номера сделок дата их регистрации, что противоречит требованиям п.28.2 КоАП РФ и не позволяет определить когда истекает срок привлечения административной ответственности.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п. 20 Порядка ведения внутреннего учета, так как указанный пункт устанавливает требования для готового документа каким является само поручение, а не для формы документа.

Материалами дела не подтверждается нарушение требований п. п. 12 Порядка ведения внутреннего учета Общество в 2005, 2006 годах не обеспечило возможность группировки поручений клиента в хронологическом порядке так как в указанных поручениях имеются сведения, которые позволяют группировать их по различным критериям в том числе в порядке хронологии. Кроме того, в отношении данного нарушения истек срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п. 67 Порядка ведения внутреннего учета, выразившегося в том, что форма отчета Общества по сделкам, совершенным в течение дня, предусмотренная Положением 14 Правил ведения внутреннего учета Общества, а также отчеты клиентам Общества по сделкам, совершенным в течение дня, составленные в 2005 году, не содержат следующей информации: номер и дату договора на брокерское обслуживание; дату и время (с указанием часов и минут) совершения сделок, дату совершения иных операций с ценными бумагами; место заключения сделки (наименование организатора торговли или внебиржевой рынок). А также, в том что отчеты клиентам Общества по сделкам, совершенным в течение дня, составленные в 2006 году, не содержат информацию о дате и времени (с указанием часов и минут) совершения сделок, дате совершения иных операций с ценными бумагами так как эти

правонарушения считаются законченными в момент их совершения и на день рассмотрения дела истек срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п. 57 Порядка ведения внутреннего учета выразившееся в том, что Обществом не составлены акты сверок наличия денежных средств по состоянию на 01.05.2005, 01.07.2005, 01.05.2006, 01.11.2006 в установленный законодательством срок. Данное правонарушение считается законченными в момент совершения и на день рассмотрения дела истек срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п.3.8.1. Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 16.03.2005 №05-3/пз-н, согласно выписке из штатного расписания от 01.01.2005 и 01.01.2006 в Обществе в 2005-2006 годах отсутствовал работник, в обязанности которого входило осуществление депозитарного учета. Данное правонарушение считается законченными в момент совершения и на день рассмотрения дела истек срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п. 12.4. Положения о депозитарной деятельности в журнале операций не отражаются административные и информационные операции.

В соответствии с требованиями ст.28.2 КоАП РФ в протоколе отражаются обстоятельства правонарушения в том числе дата его совершения. В данном случае отсутствует возможность установить, в чем именно выразилось нарушение, когда допущено указанное нарушение и когда истекает срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п. 12.3. Положения о депозитарной деятельности и п.п. 7.3, 7.4. Клиентского регламента выразившегося в том, что Общества глобальные операции (погашение выпуска ценных бумаг, конвертация, объединение дополнительных выпусков ценных бумаг) осуществляются без соответствующих поручений. В соответствии с требованиями ст.28.2 КоАП РФ в протоколе отражаются обстоятельства правонарушения в том числе дата его совершения. В данном случае отсутствует возможность установить, в чем именно выразилось нарушение, когда допущено указанное нарушение и когда истекает срок давности привлечения к ответственности.

Материалами дела не подтверждается наличие оснований для привлечения к ответственности за нарушение требований п.3.7. Положения о депозитарной деятельности так как указанная норма не предусматривает обязанность депозитария в случае совмещения депозитарной деятельности с иными видами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, уведомлять своих клиентов (депонентов) о таком совмещении до заключения депозитарного договора именно в Клиентском регламенте Общества.

Исходя из изложенного, в действиях АКБ «Энергобанк» (ОАО) усматриваются признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 3 ст. 14.1. КоАП РФ, а именно осуществление предпринимательской

деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией).

Факт правонарушения и вина предпринимателя в осуществлении предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных указанными лицензиями доказываются актом проверки, протоколом об административном правонарушении от 18.07.2007г. и другими материалами дела.

При составлении протокола и в ходе административного производства заявитель действовал законно, в пределах предоставленных полномочий, с соблюдением прав лица, привлекаемого к ответственности.

Законный представитель Заявителя извещен о времени и месте составления административного протокола, ему представлена возможность участия в составлении протокола представления возражений.

Судом не установлено существенных нарушений процессуальных требований. В протоколе имеется опечатка, а именно указана ссылка на п. 3.1 Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 16.03.2005 №05-3/пз-н, данная ссылка является неверной, в момент проведения проверки условия лицензирования определяются Приказом Федеральной службы по финансовым рынкам от 6 марта 2007 г. N 07-21/пз-н "Об утверждении Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг". Однако указание данной ссылки не создало препятствий для правильного рассмотрения дела. Административные правонарушения, в той части в которой они признаны судом описаны протоколом, в протоколе приведены нормы законодательства которые они нарушают.

Квалификация правонарушения административным органом применена правильно при этом содержательная часть нормы п. 3.1 Порядка лицензирования видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, утвержденного Приказом ФСФР России от 16.03.2005 №05-3/пз-н, в части обязательности соблюдения норм регулирующих рынок ценных бумаг повторяется и в п.3.1 Приказа Федеральной службы по финансовым рынкам от 6 марта 2007 г. N 07-21/пз-н.

Учитывая, большое количество эпизодов правонарушения суд счел невозможным применение ст. 2.9 КоАП РФ.

Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий, предусмотренных специальным разрешением (лицензией), в соответствии с ч.3 п.14.1 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на юридическое лицо в размере от 30 тысяч до 40 тысяч рублей.

Суд счел отягчающим вину обстоятельством большое количество нарушений, что свидетельствует об отсутствии должного контроля за соблюдением законодательства.

Учитывая факты, свидетельствующие о доказанности совершения правонарушения, арбитражный суд считает правомерным и справедливым назначить штраф по ч.3 ст.14.1 КоАП РФ в размере 30100 рублей.

Руководствуясь ст.ст. 167-170, 206 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Республики Татарстан,

Р Е Ш И Л :

Признать ОАО «Акционерный коммерческий банк «Энергобанк» (420022, Республика Татарстан, г.Казань, ул.Нариманова, д. 172 (ИНН 3327403074, ОГРН 1023301282828, дата регистрации в качестве юридического лица 13.04.1995) виновным в

совершении административного правонарушения предусмотренного ч.3 ст.14.1 КоАП РФ, назначив ему административное наказание в виде штрафа в размере 30 100 рублей.

Уплату штрафа произвести в 30-дневный срок, по следующим реквизитам:

Расчетный счет №40101810800000010001 (17);

Получатель: УФК по РТ (РО ФСФР России в ВКР) (16);

ИНН получателя 16550029010 (61);

КПП получателя 165501001 (103);

Банк получателя: ГРКЦ НБ РТ Республики Татарстан Банка России г.Казани;

Значение кода ОКАТО (105): 92401370000;

Показатель основания платежа (106): «ТП» - платежи текущего года;

Показатель налогового периода (107): «0»;

Показатель номера документа (108)6 «0»;

Показатель даты документа (109): «0»;

Показатель типа платежа (110) «АШ» уплата денежного взыскания (штрафа) за нарушение законодательства о рынке ценных бумаг;

Двузначный показатель статуса (101): «01» налогоплательщик (плательщик сборов);

В поле 104 расчетного (платежного) документа указывается показатель кода бюджетной классификации (КБК) – 521 1 16 90020 02 0000 140.

Доказательства оплаты представить в арбитражный суд.

В случае непредставления доказательств уплаты штрафа выдать исполнительный лист.

Решение может быть обжаловано в Одиннадцатый апелляционный суд через Арбитражный суд РТ в десятидневный срок.

Судья

А.Е.Кириллов.