



КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 546 – ИП от 29.07.2021 г.

С писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., Комисията за финансов надзор (КФН) е уведомена от „Ваха Трейд“ ЕООД със седалище и адрес на управление: гр. София, бул. „Мария Луиза“ № 9-11, ет. 2, офис № 3, относно намерението на дружеството да извършва дейност при условията на свободно предоставяне на услуги, без да открива клон, на територията на Австрия, Белгия, Хърватия, Кипър, Чехия, Дания, Естония, Финландия, Франция, Германия, Гърция, Унгария, Ирландия, Италия, Латвия, Литва, Люксембург, Малта, Нидерландия, Полша, Португалия, Румъния, Словакия, Словения, Испания, Швеция и Великобритания.

Уведомлението е направено на основание чл. 43, ал. 1 от Закона за пазарите на финансови инструменти (ЗПФИ). Съгласно разпоредбата на чл. 43, ал. 3 от ЗПФИ, КФН следва да предостави информацията по ал. 2 на същата разпоредба на съответния компетентен орган на приемащата държава в едномесечен срок от получаването ѝ, като едновременно уведомява за това инвестиционния посредник.

Във връзка с образуваното производство КФН приема за установено следното:

1. От фактическа страна:

С писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., са представени нотификационни форми „Таблица за нотификация по чл. 34 от Директивата за пазарите на финансови инструменти (2014/65/ЕС)” (по образец) на български и английски език от „Ваха Трейд“ ЕООД относно намерението на дружеството да извършва дейност като инвестиционен посредник на територията на Австрия, Белгия, Хърватия, Кипър, Чехия, Дания, Естония, Финландия, Франция, Германия, Гърция, Унгария, Ирландия, Италия, Латвия, Литва, Люксембург, Малта, Нидерландия, Полша, Португалия, Румъния, Словакия, Словения, Испания, Швеция и Великобритания, при условията на свободно предоставяне на услуги без откриване на клон на територията на приемащите държави, съгласно чл. 43, ал. 1 от ЗПФИ. Срокът, в който КФН е следвало да предостави информацията на компетентните органи на приемащите държави, е 23.12.2019 г.

На свое заседание, проведено на 03.12.2019 г., КФН е взела Решение № 1280-ИП, с което спира образуваното, от страна на „Ваха Трейд“ ЕООД, с писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., производство по чл. 43, ал. 1 от ЗПФИ до приключване на откритата проверка на дейността на „Ваха Трейд“ ЕООД, със Заповед № 3-316-/16.09.2019 г. на заместник-председателя, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” и в зависимост от резултатите от нея.

Подадена е жалба срещу решението на КФН и е образувано съдебно производство пред Административен съд – София област (АССО), което е завършило с Определение № 98/17.01.2020 г. по административно дело №1639/2019 г. С него съдът отменя решението на КФН и връща административната преписка на КФН за продължаване на административното производство по писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., в 1 - месечен срок от влизане в сила на определението. Така постановеното съдебно определение е обжалвано от КФН пред Върховния административен съд (ВАС) с частна жалба. КФН излага подробно доводи в подкрепа

на твърдението за незаконосъобразност на обжалваното определение и моли съдът на основание чл. 229, ал. 1, т. 4 от Гражданскопроцесуалния кодекс във вр. с чл. 144 Административнопроцесуалния кодекс (АПК) да спре съдебното производство с оглед на образуваното във ВАС тълкувателно дело № 10/2019 г. за приемане на тълкувателно решение по въпроса: „Допустимо ли е обжалването на определенията по чл. 200, ал. 1 АПК от административния орган, издател на акта“.

Въз основа на депозираната частна жалба е образувано административно дело № 2199/2020 г., като по него ВАС, Седмо отделение, се е произнесъл с Определение № 3239 от 02.03.2020 г., с което отхвърля искането на КФН за спиране на съдебното производство и прекратява съдебното производство по административното дело. На 06.07.2020 г., с Определение № 8818, постановено по административно дело № 2199/2020 г., ВАС допуска поправка на очевидна фактическа грешка в Определение № 3239 от 02.03.2020 г.

Определение № 3239 от 02.03.2020 г. е обжалвано от КФН с частна жалба и е образувано административно дело № 9239/2020 г. на ВАС. С Определение № 13741 от 05.11.2020 г. на ВАС, петчленен състав на Втора колегия, оставя без разглеждане жалбата на КФН срещу Определение № 3239 от 02.03.2020 г. по описа на ВАС, седмо отделение, в частта, с която е отхвърлено искането на КФН за спиране на производството по делото и със същото Определение № 13741 от 05.11.2020 г. на ВАС, спира производството по административно дело № 9239/2020 г. по описа на ВАС, петчленен състав на Втора колегия, до приключване на тълкувателно дело № 10/2019 г. по описа на съда.

На 10.05.2021 г. ВАС, петчленен състав на Втора колегия, възобновява производството по административно дело № 9239/2020 г. на ВАС и постановява Определение № 5559 от 10.05.2021 г., с което оставя в сила определение № 3239 от 02.03.2020 г., постановено по административно дело № 2199/2020 г. по описа на ВАС, седмо отделение, което определение не подлежи на обжалване.

Междувременно констативният протокол от извършената проверка, открита със Заповед № 3-316-/16.09.2019 г. на заместник-председателя, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, е връчен на „Ваха Трейд“ ЕООД на 13.05.2020 г. и административното производство, образувано с писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., е възобновено. Срокът, в който КФН следва да предостави информацията на компетентните органи на приемащите държави, е 02.06.2020 г.

С решение по Протокол № 44 от 28.05.2020 г. КФН на основание 13, ал. 1, т. 5 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) във връзка с чл. 27, ал. 1, т. 5 и т. 9 от ЗПФИ е открила спрямо „Ваха Трейд“ ЕООД производство за отнемане на издадения на дружеството лиценз за извършване на дейност като инвестиционен посредник. С оглед факта, че абсолютна предпоставка за предоставянето на инвестиционни дейности и услуги по чл. 6, ал. 2 и 3 от ЗПФИ в приемаща държава при условията на свободно предоставяне на услуги е дружеството да притежава лиценз като ИП, то с оглед наличието на преюдициално производство - производство за отнемане на лиценз, на основание чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК, производството, образувано с писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г., е спряно с Решение № 363-ИП от 28.05.2020 г. на КФН.

Решение № 363-ИП от 28.05.2020 г. на КФН е обжалвано от „Ваха Трейд“ ЕООД пред АССО и е образувано административно дело № 583/2020 г., по което е постановено Определение № 696 от 13.07.2020 г., с което съдът отхвърля жалбата на „Ваха Трейд“ ЕООД срещу Решение № 363-ИП от 28.05.2020 г. на КФН.

Постановеното Определение № 696 от 13.07.2020 г. на АССО е обжалвано от „Ваха Трейд“ ЕООД пред ВАС с частна жалба и е образувано административно дело №

8250/2020 г. По така образуваното дело, ВАС, Седмо отделение, постановява Определение № 12998 от 21.10.2020 г., с което оставя в сила Определение № 696 от 13.07.2020 г. на АССО, постановено по административно дело № 583/2020 г. Определението е окончателно.

Следва да се отбележи, че производството за отнемане на лиценз е приключило с Решение № 404-ИП от 11.06.2020 г., с което КФН е отнела лиценза на „Ваха Трейд“ ЕООД за извършване на дейност като инвестиционен посредник. Решението е обжалвано от „Ваха Трейд“ ЕООД пред АССО, като съдът е постановил Решение № 97 от 01.02.2021 г., с което отменя по жалба на „Ваха Трейд“ ЕООД Решение № 404-ИП от 11.06.2020 г. на КФН. Така постановеното решение е обжалвано от КФН пред ВАС и е образувано административно дело № 3263/2021 г., по което ВАС с Решение № 8661 от 16.07.2021 г. отменя Решение № 97 от 01.02.2021 г. по административно дело № 656/2020 г. на АССО и вместо него постановява решение, с което отхвърля жалбата на „Ваха Трейд“ ЕООД срещу Решение № 404-ИП от 11.06.2020 г. на КФН, с което е отнет издаденият с решение № 1136-ИП от 06.12.2018 г. на КФН лиценз на „Ваха Трейд“ ЕООД за извършване на дейност като инвестиционен посредник. Решението не подлежи на обжалване и е окончателно.

2. От правна страна:

Като се има предвид липсата на изрична правна уредба в ЗПФИ и актовете по прилагането му относно възможността за прекратяване на образуваните производства по чл. 43, ал. 1 от ЗПФИ, са приложими общите правила на АПК.

Основанията за прекратяване на открито производство за издаване на индивидуален административен акт са уредени в чл. 56 от АПК. Съгласно чл. 56, ал. 1 от АПК административният орган прекратява производството по искане на страната, по чиято инициатива то е започнало, освен ако в закон е предвидено друго. Административният орган уведомява страните за прекратяването на производството и акта за прекратяването му може да бъде обжалван по реда на чл. 197 и сл. от АПК.

Съгласно чл. 43 от ЗПФИ право да извършва свободно предоставяне на услуги без откриване на клон на територията на приемаща държава има само инвестиционен посредник. Съгласно Решение № 404-ИП от 11.06.2020 г. на КФН, което е влязло в сила, лицензът на „Ваха Трейд“ ЕООД за предоставяне на инвестиционни дейности и услуги е отнет и дружеството няма качеството на инвестиционен посредник, с оглед на което за последното е отпаднала възможността да предоставя инвестиционни дейности и услуги в други държави членки. С оглед гореизложеното заявителят „Ваха Трейд“ ЕООД няма легитимация да води образуваното пред КФН производство и последното следва да се прекрати на основание чл. 56, ал. 1 от АПК.

Предвид гореизложеното на основание чл. 13, ал. 1, т. 30 от ЗКФН във връзка чл. 56, ал. 1 от АПК във вр. с чл. 43 от ЗПФИ,

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

Р Е Ш И:

Прекратява образуваното с писмо, вх. № РГ-03-273-39 от 22.11.2019 г. и спряно с Решение на КФН № 363-ИП от 28.05.2020 г., производство по чл. 43, ал. 1 от ЗПФИ относно намерението на „Ваха Трейд“ ЕООД да извършва дейност при условията на свободно предоставяне на услуги, без да открива клон, на

територията на Австрия, Белгия, Хърватия, Кипър, Чехия, Дания, Естония, Финландия, Франция, Германия, Гърция, Унгария, Ирландия, Италия, Латвия, Литва, Люксембург, Малта, Нидерландия, Полша, Португалия, Румъния, Словакия, Словения, Испания, Швеция и Великобритания.

На основание чл. 13, ал. 3 от ЗКФН решението може да бъде обжалвано по съдебен ред пред Административен съд – София област в 14-дневен срок от съобщаването му. Обжалването на решението не спира изпълнението на индивидуалния административен акт. При обжалване чл. 166 от АПК не се прилага.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

БОЙКО АТАНАСОВ