

רשות ניירות ערך

**החלטה בדבר דרישה לתשלום קנס אזרחי
בעניין: טנדס קפיטל אסט מנג'מנט בע"מ (להלן - "החברה")**

רקע עובדתי ותיאור ההפרה:

תאגיד מורשה, מנהל קרן ותאגיד בנקאי (להלן ביחד: "התאגידים"), מחויבים להגיש לרשות ביום ה-15 בחודשים ינואר, אפריל, יולי ואוקטובר בכל שנה, דוח בו יפורטו שמות כל בעלי הרישיון שהועסקו בחברה בחודש שקדם למועד הגשת הדוח, כתובת הסניף בו הם מועסקים וכן שמות בעלי רישיון שהעסקתם הסתיימה (להלן: "הדוח"). כך על פי סעיף 27(ג3) לחוק הסדרת העיסוק ביעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה-1995 (להלן: "החוק").

בביקורת שנערכה ברשות במהלך החודשים יולי ואוגוסט 2010 בנוגע להגשת הדוח השני לשנת 2010 שהיה על התאגידים להגיש לרשות ביום ה-15 ליולי 2010 (להלן: דוח יולי), נמצא כי החברה הגישה לרשות את דוח יולי רק ביום 28 ביולי. לאור האמור לעיל, נשלחה לחברה ביום 12 לאוגוסט 2010 הודעה בדבר כוונת הרשות לדרוש קנס אזרחי, בסך 21,420 ₪, לפי סעיפים 38א(ד) ו-38ד(א) לחוק, בגין הפרה נמשכת של הוראות סעיף 27(ג3) לחוק, (להלן: "ההודעה").

המסגרת הנורמטיבית:

ההפרה

סעיף 27(ג3) לחוק קובע כדלקמן:

"תאגיד מורשה מנהל קרן, ותאגיד בנקאי יגישו לרשות ביום ה-15 בחודשים ינואר, אפריל, יולי ואוקטובר בכל שנה, דין וחשבון שבו יפורטו שמות כל בעלי רישיון שהועסקו אצלם ביום האחרון בחודש שקדם למועד הגשת הדין וחשבון וכתובת הסניף שבו הם מועסקים, וכן שמות בעלי רישיון שהעסקתם הסתיימה לאחר מועד הגשת הדין וחשבון הקודם לפי סעיף קטן זה; בדין וחשבון לפי סעיף קטן זה יפורטו בנפרד בעלי רישיון יועץ, בעלי רישיון משווק ובעלי רישיון מנהל תיקים."

גובה הקנס

סעיף 38א(ד) לחוק קובע כדלקמן:

"נעשה מעשה או מחדל שקבועה בשלו עבירה לפי סעיף 39(ג), רשאית היא להטיל קנס אזרחי בשיעור חמישה אחוזים מהקנס הקבוע לפי אותו סעיף; אם הוא תאגיד מורשה עשרה אחוזים מהקנס הקבוע לפי אותו סעיף, ואם הוא תאגיד בנקאי חמישים אחוזים מהקנס הקבוע לפי אותו סעיף."

אי הגשת דוח כאמור הוא עבירה לפי סעיף 39(ג) שהקנס בצידה הינו:

"...פי שישה מן הקנס הקבוע בסעיף 61(א)1 לחוק העונשין, ואם הוא תאגיד – כפל הקנס האמור;..."

סעיף 38ד(א) לחוק קובע כדלקמן:

"בהפרה נמשכת ייוסף על הקנס האזרחי הקבוע לאותה הפרה, החלק החמישים שלו לכל יום בו נמשכת ההפרה."

דיון

תכלית החובה בעניין הגשת הדוח היא יצירת מאגר נתונים מעודכנים בדבר מקום עיסוקם של בעלי הרישיון ושינויים שחלו לגביהם בעניין זה. קיומו של מאגר הנתונים נועד על מנת לאפשר לרשות להפעיל את סמכויות הפיקוח שלה על בעלי הרישיון, ביניהם מעקב אחר עמידתם בדרישות הביטוח, ואם הם בעלי רישיון מנהל תיקים – אחר העובדה שהם עובדים במסגרת תאגיד מורשה (או מנהל קרן). בחוזר שפורסם באתר הרשות ביום ה – 22 ביוני 2010 בדבר הגשת דיווחים רבעוניים ומידיים, הובהר, בין היתר, כי בשל חשיבות קיום נתונים מעודכנים ברשות בעניין פרטי ההעסקה של בעלי הרישיון, מתכוונת הרשות להקפיד הקפדת יתר על עמידה בדרישות הדיווח על פי החוק ובכלל זה לאכוף את חובות הדיווח הרבעוניים.

דיון בטענות החברה:

בתגובה להודעה טענה החברה כי יש מקום לפטור אותה מדרישת הקנס מהטעמים הבאים:

לא נגרם כל נזק - לטענת החברה, לא נגרם נזק ישיר ללקוחות החברה.

תכלית החובה בעניין הגשת הדוח היא קיומו של מידע עדכני בדבר מקום העיסוק של בעלי הרישיון. לנתונים אלה חשיבות רבה כאמצעי להפעלת סמכויות הפיקוח של הרשות על בעלי הרישיון כקבוע בחוק, כפי שהוסבר לעיל. לפיכך אי דיווח, גם אם לא נגרם נזק מידי ללקוחות החברה בשל אי הדיווח, משמעותו מבחינת הרשות אי עדכון בזמן אמת של מאגר הנתונים שבידיה ופגיעה ביכולת הפיקוח שלה.

תום לב – לטענת החברה, הטעות נעשתה בתום לב בשל אי ידיעה.

גם טענה זו נדחית. חובתה של חברה לפעול בזהירות, באמונה ובשקידה טומנת בחובה את חובתה הבסיסית להיות מודעת לכל הוראות הדין ולמלא אחריהן בקפדנות. לא ניתן לקבל את טענת החברה כי ההפרה בוצעה בתום לב כנימוק המצדיק הימנעות מדרישת קנס. קנס אזרחי מוטל גם בשל הפרה שבוצעה בתום לב.

מניעת הישנות ההפרה - לטענת החברה, מיד לאחר קבלת ההודעה מהרשות התכנס דירקטוריון החברה כדי לבדוק ולדון כיצד מקרים מסוג אלו לא יישנו והוחלט להוסיף נוהל לנהלי החברה המצייין במפורש מהו המועד המדויק להעברת מידע מסוג זה לרשות.

נקיטת אמצעים למניעת ההפרה בעתיד חשובה וחיונית אך איננה מבטלת את אחריות החברה בנוגע להפרה שבוצעה על ידה ועל כן אין בה כדי להצדיק הימנעות מהטלת קנס.

החלטה ודרישה:

לאור האמור נמצא כי החברה הפרה את הוראת סעיף 27(ג3) כמפורט לעיל.

לפיכך החברה נדרשת לשלם קנס בסך של 21,420 ₪, המוטל על פי החוק בגין ההפרה הנמשכת המפורטת לעיל, בתוך 30 ימים ממועד מסירת החלטה זו.

22.12.2010
תאריך

יוני
זוהר גושן, יו"ר