

30 Απριλίου 2020

[Ε. ΜΙΧΑΗΛ, ΔΔΔ]

Αναφορικά με τα Άρθρα 146, 12, 23(5), 28 και 29 του Συντάγματος

Μεταξύ

ΣΤΑΥΡΟΥ ΧΑΤΖΗΚΥΡΙΑΚΟΥ

Αιτητή

ΚΑΙ

ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΚΕΦΑΛΑΙΑΓΟΡΑΣ ΚΥΠΡΟΥ

Καθ' ης η αίτηση

.....

κ. Κ. Καλλής για Καλλής & Καλλής Δ.Ε.Π.Ε., για τον αιτητή

κα Ρ. Πασιουρτίδη για Άντης Τριανταφυλλίδης & Υιοί Δ.Ε.Π.Ε., για την  
καθ' ης η αίτηση.

### Α Π Ο Φ Α Σ Η

**Ε. Μιχαήλ, ΔΔΔ:** Ο αιτητής με την προσφυγή του ζητά την ακύρωση της απόφασης της καθ' ης η αίτηση της οποίας έλαβε γνώση με επιστολή ημερομηνίας 8.6.2017 με την οποία επιβλήθηκε στον αιτητή διοικητικό πρόστιμο €45.000 επειδή παρέβηκε το άρθρο 139 του περί Επενδυτικών

Υπηρεσιών και Δραστηριοτήτων και Ρυθμιζόμενων Αγορών Νόμου και την παράγραφο 9(1) της Οδηγίας ΟΔ 144-2007-01.

Η καθ' ης η αίτηση σε συνεδρία της ημερομηνίας 27.7.2015 αποφάσισε να καλέσει τον αιτητή σε παραστάσεις για ενδεχόμενη μη συμμόρφωσή του με τη νομοθεσία επειδή παρείχε ψευδείς πληροφορίες στην καθ' ης η αίτηση σε σχέση με τη συμμόρφωση της εταιρείας CommexFX Ltd σε ότι αφορά την εμπλοκή του κ. Alimari στη διοίκησή της.

Οι λόγοι ακύρωσης του αιτητή συνοψίζονται σε έλλειψη αιτιολογίας και πάσχουσα συγκρότηση και σύνθεση.

Αρχίζοντας από τον δεύτερο λόγο ακύρωσης ο οποίος προηγείται σε εξέταση, ο αιτητής εισηγείται ότι τα μέλη της καθ' ης η αίτηση κκ. Ιωαννίδης και Ανδρέου δεν διαθέτουν εγνωσμένη πείρα και κατάρτιση στη χρηματαγορά και κεφαλαιαγορά.

Στο πρακτικό της απόφασης του Υπουργικού Συμβουλίου ημερομηνίας 22.9.2014 καταγράφονται τα πιο κάτω σε σχέση με το μέλος κ. Ιωαννίδη:

«α) Ενημερώθηκε από τον Υπουργό Οικονομικών ότι η κα Κυπρούλα Καραντώνη, η οποία διορίστηκε με την Απόφαση με αρ.77.418 και ημερ. 22.8.2014 ως μέλος του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς, δεν αποδέχθηκε το διορισμό της.

β) Ενημερώθηκε από τον Υπουργό Οικονομικών ότι, σύμφωνα με το εδάφιο (2) του άρθρου 11 των περί της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Νόμων του 2009 έως 2014, ως μέλη της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου διορίζονται πρόσωπα ανωτάτου ηθικού επιπέδου, εγνωσμένου κύρους και εντιμότητας και εγνωσμένης πείρας και κατάρτισης στη χρηματαγορά και την κεφαλαιαγορά, τα οποία είναι ικανά να συμβάλουν στη

πραγμάτωση των σκοπών των πιο πάνω Νόμων, στην ανάπτυξη της ομαλής και μεθοδικής αγοράς αξιών και στην προστασία των επενδυτών και του κοινού εν γένει. Ενημερώθηκε, επίσης, ότι, σύμφωνα με το εδάφιο (4) του πιο πάνω άρθρου, δεν επιτρέπεται ο διορισμός στο Συμβούλιο προσώπου, το οποίο έχει είτε το ίδιο, είτε τα συνδεδεμένα με αυτό πρόσωπα, ουσιώδες συμφέρον σε οργανισμό που τελεί υπό τον έλεγχο της Επιτροπής ή το οποίο μετέχει στο διοικητικό όργανο τέτοιου οργανισμού. Επιπρόσθετα, ενημερώθηκε ότι, σύμφωνα με το εδάφιο (5) του άρθρου 11, δεν επιτρέπεται ο διορισμός στο Συμβούλιο προσώπου, το οποίο έχει καταδικαστεί για αδίκημα ενέχον έλλειψη τιμιότητας ή ηθικής αισχύρας ή έχει πτωχεύσει. Τέλος, ενημερώθηκε ότι, σύμφωνα με το άρθρο 12 του πιο πάνω Νόμου, μέλος του Συμβουλίου δεν πρέπει να συμμετέχει έμμεσα ή άμεσα σε οποιαδήποτε ενέργεια ή συναλλαγή ή να έχει επαγγελματικό συμφέρον που αφορά αντικείμενο που τελεί υπό τον έλεγχο της Επιτροπής.

γ) Ενημερώθηκε, από τον Υπουργό Οικονομικών, για τα προσόντα, την πείρα και την κατάρτιση του κ. Κύπρου Ιωαννίδη, τον οποίο προτείνει για διορισμό ως μέλος του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου. Ο κ. Ιωαννίδης είναι απόφοιτος νομικής Πανεπιστημίου Cambridge, με πτυχία BA και MA. Είναι, επίσης, Barrister, μέλος του Middle Temple. Είναι λέκτορας και εξεταστής του εταιρικού δικαίου του Νομικού Συμβουλίου, καθώς και μέλος της Επιτροπής Εταιρειών και Φορολογικού Σχεδιασμού του Παγκύπριου Δικηγορικού Συλλόγου. Έχει στο παρελθόν διατελέσει μέλος της Καθοδηγητικής Επιτροπής Εταιρικού Δικαίου του Υπουργείου Ενέργειας, Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού και πρόεδρος της Ομάδας Εργασίας Εταιρικού Δικαίου του Συμβουλίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης κατά την Κυπριακή Προεδρία το 2012. Ο κ. Ιωαννίδης ασκεί το δικηγορικό επάγγελμα ως συνέταιρος στην εταιρεία Χατζηναστασίου Ιωαννίδη ΔΕΠΕ. Εκ των προαναφερθέντων, ο κ. Ιωαννίδης κρίνεται ως ικανός να συμβάλει στην πραγμάτωση των σκοπών των περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμων του 2009 έως 2014. Ο κ. Ιωαννίδης δεν έχει καταδικαστεί για οποιονδήποτε ποινικό ή άλλο αδίκημα, δεν τελεί υπό πτώχευση και χαίρει εκτίμησης και αναγνώρισης στο ευρύτερο επαγγελματικό του περιβάλλον. Αντίγραφο του βιογραφικού σημειώματος του κ. Ιωαννίδη επισυνάπτεται στην Πρόταση.

δ) Αποφάσισε, ασκώντας τις εξουσίες που παρέχονται σ' αυτό από το άρθρο 13(1) των περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμων του 2009 έως 2014, να διορίσει τον κ. Κύπρο Ιωαννίδη ως μέλος του Συμβουλίου Κεφαλαιαγοράς Κύπρου, σε αντικατάσταση της κας. Κυπρούλας Καραντώνη, η οποία δεν αποδέχθηκε το διορισμό της, για περίοδο πέντε χρόνων, από τις 22.9.2014 μέχρι τις 21.9.2019, αφού ικανοποιήθηκε ότι πληροί τις πρόνοιες των εν λόγω νόμων για διορισμό του ως μέλος του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου.»

Στην πρόταση του Υπουργού Οικονομικών προς το Υπουργικό Συμβούλιο ίδιας ημερομηνίας αναφέρονται τα εξής:

«9. Ο Υπουργός Οικονομικών αφού εξέτασε τα προσόντα του κ. Κύπρος Ιωαννίδης, κρίνει ότι με βάση το βιογραφικό του σημείωμα, που επισυνάπτεται ως Παραρτήματα Ι στην παρούσα πρόταση, είναι άτομο εγνωσμένης πείρας και κατάρτισης στη χρηματαγορά και την κεφαλαιαγορά και ότι είναι ικανό να συμβάλει στην πραγμάτωση των σκοπών του Νόμου, στην ανάπτυξη της ομαλής και μεθοδικής αγοράς αξιών και στην προστασία των επενδυτών και του κοινού γενικά. Ο κ. Ιωαννίδης είναι απόφοιτος νομικής του πανεπιστημίου του Cambridge με πτυχία BA και MA. Είναι επίσης barrister, μέλος του Middle Temple. Είναι λέκτορας και εξεταστής του εταιρικού δικαίου του Νομικού Συμβουλίου καθώς και μέλος της επιτροπής εταιρειών και φορολογικού σχεδιασμού του Παγκυπρίου Δικηγορικού Συλλόγου. Έχει διατελέσει μέλος της Καθοδηγητικής Επιτροπής Εταιρικού Δικαίου του Υπουργείου Ενέργειας, Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού και πρόεδρος της Ομάδας Εργασίας Εταιρικού Δικαίου του Συμβουλίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης κατά την Κυπριακή Προεδρία το 2012.»

Σε σχέση με το μέλος κ. Ανδρέου αναφέρονται τα ακόλουθα στα πρακτικά της συνεδρίας του Υπουργικού Συμβουλίου ημερομηνίας 3.9.2012 όταν αποφασίστηκε για πρώτη φορά ο διορισμός του ως μέλους της καθ' ης αίτηση:

«δ) Ενημερώθηκε από τον Υπουργό Οικονομικών ότι ο κ. Ανδρέας Ανδρέου, ο οποίος προτείνεται από τον Υπουργό Οικονομικών για

διορισμό στη θέση του Αντιπροέδρου του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς, κατέχει πτυχίο στα Νομικά και Μεταπτυχιακό τίτλο στο Ευρωπαϊκό και Διεθνές Δίκαιο και είναι επίσης κάτοχος του τίτλου Barrister-at-Law (Lincoln's Inn). Συμμετείχε σε σωρεία σεμιναρίων και εκπαιδευτικών προγραμμάτων σε θέματα που άπτονται της λειτουργίας της κεφαλαιαγοράς, της αγοράς χρηματοοικονομικών μέσων και ρυθμιζόμενων αγορών καθώς και της προστασίας του επενδυτικού κοινού. Ο κ. Ανδρέου εργάστηκε σε δημόσιες εταιρείες εισηγμένες στο ΧΑΚ και για σειρά ετών σε Κυπριακές Επιχειρήσεις Παροχής Επενδυτικών Υπηρεσιών (ΚΕΠΕΥ), αποκτώντας ευρύτατες γνώσεις σε όλες τις πτυχές της κεφαλαιαγοράς και χρηματαγοράς, καθώς και για όλα τα σχετικά θέματα που αφορούν στην ομαλή και μεθοδική ανάπτυξη της αγοράς αξιών και τη προστασία του κοινού και των επενδυτών και είναι απόλυτα καταρτισμένος και έμπειρος για τα θέματα αυτά. Ο κ. Ανδρέου διετέλεσε προϊστάμενος του νομικού τμήματος ΚΕΠΕΥ με διεθνή παρουσία, έχοντας καθημερινή επαφή με όλα τα σχετικά θέματα, που άπτονται της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς και γενικά της χρηματαγοράς και κεφαλαιαγοράς. Εκ των προαναφερθέντων, ο κ. Ανδρέου κρίνεται ως ικανός να συμβάλει στην πραγμάτωση των σκοπών του περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμου. Ο κ. Ανδρέου δεν έχει καταδικαστεί για οποιοδήποτε ποινικό ή άλλο αδίκημα, δεν τελεί υπό πτώχευση και χαίρει εκτίμησης και αναγνώρισης στο ευρύτερο επαγγελματικό του περιβάλλον. Αντίγραφο του βιογραφικού σημειώματος του κ. Ανδρέου επισυνάπτεται στην Πρόταση ως παράρτημα Ι.

ε) Αφού ικανοποιήθηκε ότι ο κ. Ανδρέου πληροί τις πρόνοιες του άρθρου 11 του περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμου του 2009, ασκώντας τις εξουσίες που παρέχονται σ' αυτό από το εδάφιο (1) του άρθρου 13 του πιο πάνω νόμου, αποφάσισε να διορίσει αναδρομικά, τον κ. Ανδρέα Ανδρέου ως Αντιπρόεδρο του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς, για την περίοδο από 28.9.2011 έως 22.7.2015.»

Επίσης, στο πρακτικό ημερομηνίας 10.6.2015 με το οποίο αποφασίστηκε ο επαναδιορισμός του κ. Ανδρέου:

«(β) Ενημερώθηκε από τον Υπουργό Οικονομικών για την πείρα και την κατάρτιση του κ. Ανδρέα Ανδρέου, που προτείνει για επαναδιορισμό στη θέση του Αντιπροέδρου του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου. Ο κ. Ανδρέου κατέχει πτυχίο στα Νομικά και Μεταπτυχιακό τίτλο στο Ευρωπαϊκό και Διεθνές Δίκαιο και είναι επίσης κάτοχος του τίτλου Barrister-at-Law (Lincoln's Inn). Κατέχει ευρύτατες γνώσεις σε όλες τις πτυχές της κεφαλαιαγοράς και χρηματαγοράς, καθώς και για όλα τα σχετικά θέματα, που αφορούν στην ομαλή και μεθοδική ανάπτυξη της αγοράς αξιών και την προστασία του κοινού και των επενδυτών και είναι απόλυτα καταρτισμένος και έμπειρος για τα θέματα αυτά. Εκ των προαναφερθέντων, ο κ. Ανδρέου είναι άτομο εγνωσμένης πείρας και κατάρτισης στη χρηματαγορά και την κεφαλαιαγορά και κρίνεται ως ικανός να συμβάλει στην πραγμάτωση των σκοπών του περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμου. Ο κ. Ανδρέου δεν έχει καταδικαστεί για οποιοδήποτε ποινικό ή άλλο αδίκημα, δεν τελεί υπό πτώχευση και χαίρει εκτίμησης και αναγνώρισης στο ευρύτερο επαγγελματικό του περιβάλλον.

γ) Αποφάσισε, ασκώντας τις εξουσίες που παρέχονται σ' αυτό από τα άρθρα 13 και 14 των περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου Νόμων του 2009 έως 2014, να επαναδιορίσει τον κ. Ανδρέα Ανδρέου ως Αντιπρόεδρο του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου, για περίοδο πέντε χρόνων, από τις 23.7.2015 μέχρι τις 22.7.2020, αφού ικανοποιήθηκε ότι πληροί τις πρόνοιες των εν λόγω νόμων για διορισμό του ως Αντιπρόεδρος του Συμβουλίου της Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου.»

Η απαίτηση του άρθρου 11(2) του περί Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Νόμου (στο εξής ο «Νόμος») είναι σαφής (υπογράμμιση δική μου):

«(2) Ως μέλη του Συμβουλίου διορίζονται πρόσωπα ανωτάτου ηθικού επιπέδου, εγγνωσμένου κύρους, εντιμότητας και εγγνωσμένης πείρας και κατάρτισης στη χρηματαγορά και την κεφαλαιαγορά, τα οποία να είναι ικανά να συμβάλουν στην πραγμάτωση των σκοπών του παρόντος Νόμου, στην ανάπτυξη της ομαλής και μεθοδικής αγοράς αξιών και στην προστασία των επενδυτών και του κοινού.»

Όσον αφορά το μέλος κ. Ανδρέου συμφωνώ και υιοθετώ την κρίση του αδελφού Δικαστή Σεραφείμ ως εκφράστηκε στη **Λυσάνδρου ν. Επιτροπής Κεφαλαιαγοράς Κύπρου, Υπόθεση Αρ. 1117/2014, 10.9.2018:**

«Ενώπιον μου έχει τεθεί, ως μέρος του διοικητικού φακέλου (κατά σύμφωνη γνώμη των διαδίκων κατά την ενώπιον μου ακρόαση) η σχετική απόφαση του Υπουργικού Συμβουλίου ημερομηνίας 3.9.2012, με την οποία διορίστηκε ο κ. Ανδρέου στη θέση του Αντιπροέδρου της καθ' ης η αίτηση (αναδρομικά) για την περίοδο από 28.9.2011 έως 22.7.2015, συμπεριλαμβανομένου και του βιογραφικού του σημειώματος, το οποίο είχε τεθεί ενώπιον του Υπουργικού Συμβουλίου. Η εν λόγω απόφαση του Υπουργικού Συμβουλίου είναι αναλυτική και, κατά την κρίση μου, πλήρως αιτιολογημένη, σε σχέση με την κατοχή από το εν λόγω πρόσωπο των απαιτούμενων από το άρθρο 11(2) του Ν. 73(I)/2009 προσόντων για διορισμό. Συνεπώς, η συγκρότηση της καθ' ης η αίτηση δεν πάσχει, ως εκ του διορισμού του προσώπου αυτού.»

Δεν έχω την ίδια άποψη, όμως, σε ότι αφορά το μέλος κ. Ιωαννίδη. Όπως προκύπτει από το περιεχόμενο του βιογραφικού του κ. Ιωαννίδη και την γενικότερη επαγγελματική εμπειρία του φαίνεται να πρόκειται για αξιόλογο και ικανό νομικό δεν αποδεικνύεται, όμως, η απαίτηση του Νόμου για εγνωσμένη πείρα και κατάρτιση στη χρηματαγορά και την κεφαλαιαγορά. Η ενασχόλησή του με ζητήματα εταιρικού δικαίου μπορεί να εκληφθεί ως συναφής αλλά δεν είναι εξειδικευμένη ως ο Νόμος απαιτεί στα θέματα χρηματαγοράς και κεφαλαιαγοράς και μάλιστα στον βαθμό της κατοχής αναγνωρισμένης πείρας και κατάρτισης. Το Υπουργικό Συμβούλιο κατά τη λήψη της απόφασης διορισμού του κ. Ιωαννίδη περιορίστηκε στην περιγραφή των ακαδημαϊκών και επαγγελματικών

προσόντων του χωρίς να αιτιολογήσει, ως όφειλε, πώς τα προσόντα αυτά – τα οποία δεν φαίνεται εκ πρώτης όψεως να ικανοποιούν το ψηλό επίπεδο εξειδίκευσης που απαιτεί ο Νόμος – αρκούν για τον διορισμό του εν λόγω προσώπου.

Συνεπώς, η συγκρότηση της καθ' ης η αίτηση κρίνεται παράνομη και ως τέτοια οδηγεί σε εξ υπαρχής ακύρωση της διαδικασίας χωρίς την ανάγκη εξέτασης του άλλου λόγου ακύρωσης που αφορά στην έλλειψη αιτιολογίας.

Για τους πιο πάνω λόγους καταλήγω ότι η προσφυγή επιτυγχάνει και η προσβαλλόμενη απόφαση ακυρώνεται. Επιδικάζονται €1400 έξοδα πλέον Φ.Π.Α. υπέρ του αιτητή και εναντίον της καθ' ης η αίτηση.

Ε. Μιχαήλ, ΔΔΔ