

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 269 - ПД
10.04.2013 г.

„Дъб” АД (л) е публично дружество, вписано под № РГ-05-0034 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор (КФН), и като такова е адресат на разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) и на подзаконовите актове по прилагането му.

С електронна форма, постъпила в КФН чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път – e-Register, вх. № 10-05-5701 от 14.03.2013 г., на основание чл. 115, ал. 5 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) е представена покана по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК за свикването на редовно годишно общо събрание на акционерите (РГОСА) на „Дъб” АД (л) на 15.04.2013 г., съответно за 30.04.2013 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от Търговския закон (ТЗ). Поканата е обявена и в Търговския регистър (ТР), воден от Агенцията по вписванията, на 13.03.2013 г. (вписване № 20130313105230).

Предварително обявеният дневен ред на РГОСА включва точки със следното съдържание:

„1. Отчет на ликвидатора за дейността на дружеството за 2012 г., **Проект за решение** – ОС приема отчета на ликвидатора за дейността му през 2012 г.;

...

4. Доклад на дипломирания експерт-счетоводител за 2012 г., **Проект за решение** – ОС приема доклада на дипломирания експерт-счетоводител за 2012 г.;

5. Приемане годишния финансов отчет за 2012 г., **Проект за решение** – ОС приема годишния финансов отчет за 2012 г.;

6. Освобождаване от отговорност на ликвидатора за дейността му през 2012 г., **Проект за решение** – ОС освобождава от отговорност ликвидатора за дейността му през 2012 г.;

...

10. Избор на членове на Съвета на директорите, определяне на мандат, възнаграждение и гаранциите за управление. **Проект за решение:**

10.1. Общото събрание на акционерите избира за членове на Съвета на директорите: Любомир Стойков, ЕГН *****, Драгомир Димитров, ЕГН *****, Тихомир Карамелски, ЕГН *****.

...

10.4. Определя размер и условия за изплащане на възнаграждение на члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството.”

Във връзка с предложенията по т. т. 4, 5 и 10.1. от дневния ред на РГОСА за 2012 г. на „Дъб” АД (л), насрочено за 15.04.2013 г., съответно за 30.04.2013 г. при условията на чл. 227 от ТЗ, при извършена проверка на представената и налична в КФН

информация се констатира нарушение на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК във връзка с чл. 224, ал. 1 от ТЗ и във връзка с чл. 224, ал. 2 от ТЗ във връзка с чл. 116а, ал. 4, изр. второ от ЗППЦК, тъй като липсват материали по посочените точки от дневния ред.

Във връзка с предложението по т. 10.4. от дневния ред на РГОСА за 2012 г. на „Дъб” АД (л), насрочено за 15.04.2013 г., съответно за 30.04.2013 г. при условията на чл. 227 от ТЗ, при преглед на представената покана и материалите към нея се констатира нарушение на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК във връзка с чл. 223, ал. 4, т. 5 от ТЗ, тъй като липсва конкретно предложение за решение по посочената точка от дневния ред.

Към поканата за РГОСА за 2012 г. на „Дъб” АД (л), насрочено за 15.04.2013 г., като материали по чл. 224 от ТЗ са приложени следните документи: годишен финансов отчет за 2012 г.; писмо до дружеството с вх. № 02/05.03.2013 г. от регистрирания одитор Елеонора Червенкова, избрана с решение на акционерите на дружеството от 20.12.2012 г., с което последната отказва ангажимента да одитира и завери годишния финансов отчет за 2012 г. на „Дъб” АД (л); обяснителни бележки относно промяната на одитора от ликвидатора на „Дъб” АД (л); приложение № 11 на Наредба № 2 на КФН към чл. 32, ал. 1 т. 4 към 31.12.2012 г.; протокол от 06.03.2013 г. за взети решения от ликвидатора за свикване на РГОСА; годишен доклад за дейността за 2012 г. на „Дъб” АД (л); декларация по чл. 32, ал. 1, т. 6 от Наредба № 2 от ликвидатора на дружеството Иван Георгиев; отчет на ликвидатора за периода 01.01.2012 г. – 31.12.2012 г. и образец на пълномощно.

От представените документи и съдържанието на поканата за общото събрание, насрочено за 15.04.2013 г., е видно, че липсва материал по т. 4 от дневния ред, която предвижда общото събрание да приеме доклад на дипломирания експерт-счетоводител за 2012 г. Липсата на материал по т. 4 от дневния ред е в нарушение на изискването на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК във връзка с чл. 224 от ТЗ. Разпоредбата на чл. 224 от ТЗ, регламентиращ правото на сведение на акционерите, предвижда задължение за акционерното дружество да им предостави на разположение писмени материали, свързани с дневния ред на общото събрание, най-късно до датата на обявяването на поканата за свикване на ОСА. Специалният закон създава допълнително задължение за публичното дружество да изпрати в КФН поканата за общото събрание заедно с материалите по чл. 224 от ТЗ най-малко 30 дни преди неговото откриване (чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК). Предоставянето на материали по дневния ред в законоустановен срок гарантира правото на сведения на акционерите на публичното дружество. Управителният орган е длъжен да изготви конкретни материали по точките от дневния ред на ОСА и своевременно да ги представи на акционерите, като по този начин осигурява, че акционерите ще получат цялостна и пълна информация за въпросите и предложенията от дневния ред, които ще се обсъждат на събранието, и че ОСА ще е в състояние да вземе обосновано и информирано решение.

Годишният финансов отчет за 2012 г. на „Дъб” АД (л), представен като материал по т. 5 от дневния ред, се състои от осем страници и е подписан от съставителя М. Цветкова и от ликвидатора И. Георгиев като ръководител, но не и от регистриран одитор. Липсва одиторски доклад, както и подпис и печат на регистриран одитор върху счетоводния баланс, отчета за приходите и разходите и отчета за паричните потоци, които да удостоверят извършения одит на отчета и изразеното мнение от регистриран одитор съгласно чл. 13, ал. 5 и ал. 6 от Закона за независимия финансов одит (ЗНФО). В обяснителните бележки на ликвидатора Иван Георгиев, представени като част от материалите към дневния ред, е посочено, че одиторът, избран от общото

събрание на дружеството, проведено на 20.12.2012 г., е отказал одитния ангажимент поради професионална и лична ангажираност. Във връзка с това е подписан договор № ДО-25/07.03.2013 г. с „Вип Инвест“ ООД, съгласно който финансовите отчети на дружеството за 2012 и 2013 г. „ще бъдат одитирани и заверени от дипломирания експерт-счетоводител Пламен Ангелов, диплома № 0316/1995 г., който ще бъде предложен за избор на Общото събрание на акционерите което ще се проведе на 15.04.2013 г.” Обстоятелството, че избирането на регистриран одитор за 2012 г. на „Дъб“ АД (л) от ОСА предстои, е видно и от съдържанието на поканата за свикването на РГОСА, насрочено за 15.04.2013 г., т. 2 и т. 3 от чийто дневен ред предвиждат отмяна на предходното решение на ОСА, проведено на 20.12.2012 г. за избор на дипломиран експерт счетоводител, и избор на нов регистриран одитор за заверка на годишния отчет за 2012 г.

Съгласно чл. 270, ал. 1, изр. второ и ал. 2 от ТЗ в края на всяка година ликвидаторът извършва годишно приключване и представя годишен финансов отчет и годишен доклад за дейността си пред ръководния орган, който се произнася за приемането на годишното приключване и за освобождаване от отговорност на ликвидатора. Общата уредба на годишното приключване на акционерно дружество се съдържа в глава четиринадесета „Акционерно дружество”, раздел X „Годишно приключване и разпределение на печалбата” и раздел XI „Проверка на годишното приключване”, като чл. 251, ал. 3, изр. първо от ТЗ изрично посочва, че без проверка на регистрирани одитори годишният финансов отчет (ГФО) не може да се приеме от общото събрание. Представеният ГФО за 2012 г. на „Дъб“ АД (л) не отговаря на изискването на Търговския закон да е проверен от регистриран одитор, с оглед на което не може да бъде представен за приемане от общото събрание. В допълнение следва да се посочи, че назначаването на регистриран одитор е изключително правомощие на общото събрание на акционерите съгласно чл. 221, т. 6 от ТЗ, както и одобряването на ГФО след заверка от назначения регистриран одитор съгласно чл. 221, т. 7, предл. първо от ТЗ. В този смисъл по т. 5 от предварително обявения дневен ред на РГОСА на „Дъб“ АД (л) не е представен материал в нарушение на изискването на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК във връзка с чл. 224 от ТЗ във връзка с чл. 251, ал. 3, изр. първо от ТЗ.

Разпоредбата на чл. 2 от ЗНФО дефинира независимия одит като съвкупност от необходими и взаимосвързани процедури, определени от Международните одиторски стандарти, въз основа на които се изразява независимо мнение относно достоверността във всички аспекти на същественост на финансовите отчети, изготвени в съответствие с българското счетоводно законодателство. Извършването на тези процедури предполага извършването на определени проверки (посочени в чл. 6 от ЗНФО), които изискват съответно оперативно време. С оглед необходимостта регистрираният одитор да провери и завери годишния финансов отчет, е невъзможно назначаването на регистриран одитор и приемането на заверен от него ГФО да се извършва на едно и също общо събрание. Обратното би означавало, че правомощието на ОСА да избере и назначи регистриран одитор е дерогирано от страна на управителния орган, в случая от страна на ликвидатора, който свиква събранието, и че на ОСА се представя отчет, заверен от одитор, който акционерите не са избрали надлежно. В конкретния случай заверен отчет дори не е представен като част от материалите по т. 4 от дневния ред, с оглед на което акционерите нямат възможност да се запознаят с мнението на одитора по съставения от ликвидатора ГФО. Липсата на материал по т. 1 от дневния ред на РГОСА на „Дъб“ АД (л) е в нарушение на изискването на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК във връзка с чл. 224 от ТЗ, с което се накърнява правото на сведения на акционерите.

Във връзка с предложението по т. 1 за приемане на отчет на ликвидатора за дейността му през 2012 г. като материал е представен отчет, състоящ се от една страница и подписан от ликвидатора на „Дъб“ АД (л) Иван Георгиев. Същият съдържа данни за направени разходи по ликвидация и финансов резултат (загуба от 49 хил. лв.), обвързани с данните от незаверения годишен финансов отчет. С оглед на обстоятелството, че ГФО за 2012 г. не е проверен и заверен от регистриран одитор, данните съдържащи се в представения отчет на ликвидатора за дейността му през 2012 г. също са под съмнение. С оглед на това точка първа от обявения дневен ред на РГОСА на „Дъб“ АД (л) за 2012 г. не следва да се подлага на гласуване.

Относно предложението по т. 6 от обявения дневен ред на РГОСА на „Дъб“ АД (л) за вземане на решение от ОСА за освобождаване от отговорност на ликвидатора за дейността му през 2012 г., следва да се има предвид разпоредбата на чл. 116в, ал. 8 от ЗППЦК, която поставя освобождаването от отговорност на членовете на управителните органи в зависимост от наличието на заверен годишен финансов отчет. Чл. 269 от ТЗ приравнява ликвидатора на член на управителен орган като посочва, че ликвидаторите представляват дружеството и имат правата и задълженията на изпълнителния му орган и в този смисъл освобождаването на ликвидатора от отговорност следва да се разглежда също в зависимост от наличието на заверен годишен финансов отчет. Предвид липсата на заверен от регистриран одитор ГФО за 2012 г. на „Дъб“ АД (л), не е изпълнено изискването, обуславящо освобождаването от отговорност на ликвидатора на дружеството, и тази точка от дневния ред не следва да се подлага на гласуване от РГОСА.

Освен общото изискване на чл. 224 от ТЗ за предоставяне на разположение на акционерите на писмени материали, свързани с дневния ред на общото събрание, най-късно до датата на обявяването на поканата за свикване на ОСА, изр. първо от ал. 2 от същата разпоредба предвижда допълнително изискване, когато дневният ред включва избор на членове на съвет на директорите, а именно, че материалите по дневния ред следва да включват данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация на лицата, предложени за членове. Специалният закон – чл. 116а, ал. 4, изр. второ от ЗППЦК – въвежда допълнително задължение за публичните дружества да представят като част от писмените материали за общото събрание, в чийто дневен ред е предвиден избор на членове на СД, свидетелства за съдимост на кандидатите и декларации по чл. 116а, ал. 2 от ЗППЦК, когато е приложимо.

От представената в КФН покана за свикване на РГОСА за 2012 г. на „Дъб“ АД (л) и приложените към нея писмени материали, е видно, че липсват материали по т. 10.1. от дневния ред, която предвижда избор на СД, състоящ се от трима членове. Посочени са имената и ЕГН на тримата кандидати – Любомир Стойков, Драгомир Димитров и Тихомир Карамелски – но липсват данни за постоянния им адрес и професионалната им квалификация в нарушение на изискването на чл. 224, ал. 2, изр. първо от ТЗ.

Специалният закон предвижда допълнителни изисквания към членовете на управителните органи на публичните дружества. Съгласно разпоредбата на чл. 116а, ал. 1 във връзка с ал. 4, изр. първо, хипотеза първа от ЗППЦК за членове на СД на публично дружество не могат да бъдат избирани лица, които към момента на избора са осъдени с влязла в сила присъда за престъпления против собствеността, против стопанството или против финансовата, данъчната и осигурителната система, извършени в Република България или в чужбина, освен ако се реабилитирани, като тези обстоятелства се удостоверяват със свидетелство за съдимост на кандидата. Съгласно

чл. 116а, ал. 2 във връзка с ал. 4, изр. първо, хипотеза втора от ЗППЦК най-малко една трета от членовете на СД на публичното дружество трябва да бъдат независими лица, което обстоятелство се удостоверява с декларация от кандидата. С оглед предложението по т. 10.1. от дневния ред за избор на СД на „Дъб” АД (л) в тричленен състав, най-малко един от предложените кандидати следва да отговаря на изискването за независим член и да е представил съответното декларация. От приложените към поканата материали за РГОСА за 2012 г. на „Дъб” АД (л) обаче е видно, че не са представени нито свидетелства за съдимост (съгласно изискването на чл. 116а, ал. 4, изр. първо, хипотеза първа от ЗППЦК), нито декларации по чл. 116а, ал. 2 от ЗППЦК (съгласно изискването на чл. 116а, ал. 4, изр. първо, хипотеза втора от ЗППЦК). Липсата на материали по посочената точка от дневния ред накърнява правото на сведение на акционерите, като не им позволява да се запознаят своевременно с кандидатурите на предложените членове на СД, и възпрепятства нормалното упражняване на акционерните им права, с което са застрашени интересите им. Предвид липсата на материали по тази точка е налице несъобразяване с императивната норма на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК и не е изпълнено изискването на чл. 224 от ТЗ.

Разпоредбата на чл. 223, ал. 4, т. 5, хипотеза втора от ТЗ предвижда като минимално изискуем реквизит на поканата за общо събрание на акционерите наличието на конкретни предложения за решения по въпросите, предложени за обсъждане от събранието. От съдържанието на представената в КФН покана за РГОСА за 2012 г. на „Дъб” АД (л) е видно, че по т. 10.4. от дневния ред, касаеща определянето на размер и условия за изплащане на възнаграждение на члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството, липсва конкретно предложение за решение в нарушение на изискването на чл. 223, ал. 4, т. 5 от ТЗ. Към материалите по чл. 224 от ТЗ, вкл. В протокола от 06.03.2013 г. за взето решение от ликвидатора на публичното дружество за свикване на РГОСА, също липсва конкретно предложение за размера на възнаграждението на изпълнителния член на СД (члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството). Липсата на конкретно предложение за определяне на размера и условията за изплащане на възнаграждение на члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството, лишава акционерите от съществена информация и създава предпоставка да бъде взето решение, без да е предоставена възможност за обективна преценка при формиране на мнението на акционерите във връзка с гласуването по тази точка в нормативно определения срок. По този начин се възпрепятства нормалното упражняване на правото на глас на акционерите, с което се създава опасност от застрашаване на интересите им.

Предвид гореизложеното е констатирано нарушение на разпоредбата на чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК и във връзка с чл. 116а, ал. 4, изр. второ от ЗППЦК и са застрашени интересите на инвеститорите на „Дъб” АД (л), което е предпоставка за прилагане на принудителна административна мярка.

С оглед на това е открито производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, за което дружеството е уведомено с писмо, изх. № РГ-05-552-3 / 05.04.2013 г., изпратено на същата дата на официалния електронен адрес на дружеството, обявен в КФН dab@kam-bg.com. Със същото писмо е предоставен тридневен срок за представяне в КФН на обяснения и/или възражения по така иницираното административно производство.

В предоставения срок в КФН не са постъпили обяснения и/или възражения по така откритото производство от страна на „Дъб” АД (л). В тази връзка не е налице основание за прекратяване на откритото административно производство.

С оглед установеното от КФН закононарушение, както и обстоятелството, че опасността за интересите на акционерите на публичното дружество не е преодоляна, са налице правните предпоставки за издаването на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН), чл. 213, ал. 4, във връзка с чл. 212, ал. 1, т. 1 и чл. 215 от ЗППЦК, във връзка с чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК и във връзка с чл. 116а, ал. 4, изр. второ от ЗППЦК, във връзка с чл. 59, ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК),

РЕШИХ:

Задължавам „Дъб” АД – в ликвидация да не подлага на гласуване точки 1, 4, 5, 6 и 10, в частта ѝ, касаеща избор на членове на Съвета на директорите и определяне на размера и условията за изплащане на възнаграждение на члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството, от обявения дневния ред на редовно годишно общо събрание на акционерите на дружеството, насрочено за 15.04.2013 г., съответно за 30.04.2013 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от Търговския закон, със следното съдържание:

„1. Отчет на ликвидатора за дейността на дружеството за 2012 г., Проект за решение – ОС приема отчета на ликвидатора за дейността му през 2012 г.;

4. Доклад на дипломирания експерт-счетоводител за 2012 г., Проект за решение – ОС приема доклада на дипломирания експерт-счетоводител за 2012 г.;

5. Приемане годишния финансов отчет за 2012 г., Проект за решение – ОС приема годишния финансов отчет за 2012 г.;

6. Освобождаване от отговорност на ликвидатора за дейността му през 2012 г., Проект за решение – ОС освобождава от отговорност ликвидатора за дейността му през 2012 г.;

10. Избор на членове на Съвета на директорите, определяне на мандат, възнаграждение и гаранциите за управление. Проект за решение:

10.1. Общото събрание на акционерите избира за членове на Съвета на директорите: Любомир Стойков, ЕГН *** Драгомир Димитров, ЕГН ***** , Тихомир Карамелски, ЕГН *******

10.4. Определя размер и условия за изплащане на възнаграждение на члена, на когото ще бъде възложено управлението на дружеството.

Съгласно чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК решението подлежи на незабавно изпълнение, независимо от неговото обжалване.

Съгласно чл. 15, ал. 3 от ЗКФН решението може да бъде обжалвано по административен ред пред КФН по реда на АПК в 14-дневен срок от съобщаването му.

Съгласно чл. 15, ал. 4 от ЗКФН решението може да бъде обжалвано по съдебен ред пред Върховния административен съд на Република България в 14-дневен срок от съобщаването му, съответно от произнасянето на КФН или от изтичането на срока за произнасяне на КФН, ако решението е било обжалвано по административен ред.

По производството не са правени разноски.

**ЗАМЕСТНИК-ПРЕДСЕДАТЕЛ НА КФН,
РЪКОВОДЕЩ УПРАВЛЕНИЕ „НАДЗОР
НА ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ“:**

НИКОЛАЙ ПОПОВ