

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 243 - ПД
31.03.2011 г.

„Енергони” АД е вписано под № РГ-05-1490 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор (КФН), притежава статут на публично дружество и като такова е адресат на нормите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК).

С вписване в търговския регистър под № 20110110114538 от 10.01.2011 г., е обявена покана за свикване на извънредно общо събрание на акционерите (ОСА) на „Енергони” АД, което е свикано за 11.02.2011 г., при липсата на кворум за 28.02.2011 г.

С уведомление чрез единната система за предоставяне на информация Е-регистър, вх. № 10-05-3550 от 14.02.2011 г., „Енергони” АД представя протокол от мандатната комисия на ОСА, от който е видно, че поради липсата на кворум, ОСА на „Енергони” АД ще се проведе на втората обявена в поканата дата - 28.02.2011 г.

С уведомления чрез единната система за предоставяне на информация Е-регистър, вх. № 10-05-5028 и № 10-05-5043 от 07.03.2011 г., „Енергони” АД представя протокол от проведеното ОСА. От приложения списък на присъствалите акционери е видно, че на събранието са представени 462 017 034 броя акции, възлизащи на **84.39 %** от капитала на дружеството.

От прегледа на протокола е видно, че при обсъждането на въпроса по точка 6 от дневния ред на ОСА, председателят на събранието е уведомил акционерите, че към момента на провеждане на събранието с Решение № 87-ПД от 08.02.2011 г. на Заместник - председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, спрямо „Енергони” АД е приложена принудителна административна мярка (ПAM), с която дружеството е задължено да не подлага на гласуване тази точка от дневния ред. Решението е обжалвано от публичното дружество пред Върховния административен съд (ВАС), но с Определение № 2852 от 24.02.2011 г. 3-членен състав на ВАС е отказал да спре предварителното му изпълнение, поради което „Енергони” АД е подало жалба, подлежаща на разглеждане от 5-членен състав на ВАС. На акционерите е разяснено, че към момента на събранието (28.02.2011 г.) ВАС не се е произнесъл относно спирането на предварителното изпълнение на мярката и ОСА няма право да подложи на гласуване точка 6 от дневния ред на обявената покана за свикване на събранието.

На акционерите е предложено събранието да не приключва работата си по дневния ред, като разглеждането на точка 6 да продължи **след приключване и в зависимост от изхода на производството пред ВАС** по жалбата срещу определението, с което е отказано спирането на предварителното изпълнение на Решение № 87-ПД от 08.02.2011 г. Определено е, че „събранието ще продължи работата си по тази точка от дневния ред **в първия работен ден след приключване на производството**, от 10.00 ч., на същото място, като преди започване на работата ще се констатира кворум на присъствие на акционерите. В зависимост от изхода на производството пред ВАС, ще се пристъпи към гласуване по същество или общото събрание ще приключи работата си.” След като присъстващите акционери заявяват, че са съгласни с така направеното предложение, е престъпено към гласуване, в резултат на което с единодушие от представения капитал предложението е прието.

От представения протокол е видно, че събранието е продължило работата си на **07.03.2011 г.**, от 10.00 ч., на същото място. Кворумът на присъстващите акционери е

удостоверен от председателя, секретаря и преброителите, като е установено, че на 07.03.2011 г. отново присъстват **462 017 034 броя акции**, възлизащи на **84.39 %** от капитала на дружеството.

Присъстващите са уведомени, че с Определение № 3104 от 02.03.2011 г. 5-членен състав на ВАС е отменил Определение № 2852 от 24.02.2011 г. и е спрял предварителното изпълнение на Решение № 87-ПД от 08.02.2011 г. на Заместник - председателя на КФН. След изчитането на определението е престъпено към гласуване на точка 6 от дневния ред на ОСА, като с единодушие от имащите право на глас е взето решение СД и изпълнителният директор на „Енергони” АД да бъдат овластени за сключването на сделки по чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК.

Във връзка с гореизложеното и така проведеното на 07.03.2011 г. гласуване е необходимо да се отбележи, че в съответствие с изискванията на чл. 223, ал. 4 и чл. 227, ал. 3 от ТЗ, в поканата за свикване на ОСА на „Енергони” АД са определени две дати за неговото провеждане - **11.02.2011 г. и 28.02.2011 г.** Така определените в поканата дати са единствените, на които ОСА законосъобразно може да взема решения. В българското законодателство не е налице правен механизъм, уреждащ възможността общото събрание на акционерно дружество да се провежда в определен период от време т.е. да е налице „продължаващо събрание”. Провеждането на събранието на дата, различна от обявената в поканата за свикване, е допустимо единствено, когато то е започнало на обявена в поканата дата, но поради обективни причини неговото приключване в рамките на деня е невъзможно (т.е. да се дискутира въпрос от изключителна сложност, изискващ повече време за изказвания на акционери, изслушването на експерти или когато е налице форсмажорно обстоятелство). Допустимо е отлагането на това заседание да бъде извършено в рамките на разумното - на следващия ден. ОСА е колективен орган, който се конституира по определените в ТЗ правила, като при евентуалното отлагане на заседанието на събранието не следва да бъде конституирано отново.

От тази гледна точка, поставянето на нова дата на заседаване на ОСА в зависимост от едно бъдещо неопределено във времето събитие представлява нарушение на правилата, свързани както със свикването на събранието, така и с неговото провеждане. В конкретния случай, новата дата за провеждане на ОСА на „Енергони” АД е неопределена, тъй като зависи от момента, в който ще бъде постановено Определението на ВАС, т.е. от събитие, чието точно настъпване по никакъв начин не би могло да се определи предварително. Отделно от това, Определението на съда не подлежи на задължително публично оповестяване и от тази гледна точка не е ясно по какъв начин акционерите на което и да е публичното дружество биха могли да установят кой точно е „първият работен ден, след приключването на производството пред ВАС”.

Разпоредбите, свързани със свикването и провеждането на ОСА на публично дружество са с императивен характер. Предвидените в закона правила за свикване на общото събрание са гаранция за реално упражняване на предоставената на акционерите възможност да участват в управлението и да контролират дейностите на дружеството, поради което както при свикването, така и при провеждането на общото събрание следва да бъдат изпълнени всички изисквания на закона. Това е своеобразна гаранция и за законосъобразността на вземаните от ОСА решения.

Обявяването на поканата за свикване на ОСА на публично дружество в търговския регистър е елемент от сложния фактически състав по свикването на ОСА на такива дружества и наред с това е задължителна предпоставка за свикването му. След обявяването на поканата в търговския регистър, същата има абсолютна обвързваща сила. Тя нито може да бъде оттеглена, нито могат да бъдат изменяни нейните реквизити - дата, място, час, дневен ред и т.н. В този ред на мисли, определените в поканата дати на провеждане на ОСА не могат да бъдат променяни, дори и по волята на самите акционери, тъй като това би лишило неприсъстващите акционери от гарантираното им право да са надлежно информирани за новата дата, на която ще се провежда събрание, респективно от правото да участват в него и да упражняват правата си на глас при вземане на решения по отделните точки от дневния ред

на ОСА. Следователно евентуалната промяна на първоначално обявените в поканата дати на провеждане на ОСА неминуемо би довело до накърняване на правото на управление на акционерите на дружеството.

Наред с това, свикването на ОСА попада в правомощията единствено на определените в чл. 223, ал. 1 от ТЗ субекти. Компетенциите на самото общо събрание на акционерите като орган на управление на дружеството са изчерпателно определени в чл. 221 от ТЗ и в тях не попада правото по чл. 223, ал. 1 от ТЗ. Съдебната практика допуска конституирано ОСА да свика ново заседание единствено при положение, че е представен 100 % от капитала на акционерното дружество. Необходимо е да се отбележи обаче, че това допускане не е приложимо към публичните дружества, тъй като неговите акции се търгуват на регулирания пазар на ценни книжа и акционерният му състав е променлив във всеки един момент. Именно поради това обстоятелство, един от задължителните реквизити на поканата за свикване на ОСА на публично дружество е включването на точната дата по чл. 115б, ал. 1 от ЗППЦК с указание, че само лицата, вписани като акционери на 14 тия ден преди събранието, имат право да участват и гласуват на общото събрание. Ерго, както лицата, които не са включени в списъка към този 14 - ти ден преди ОСА, така и тези, които са притежатели на ценни книжа от капитала на публичното дружество към някоя друга дата, различна от предварително оповестената в поканата за свикване на ОСА, нямат право на глас.

Регламентираното в чл. 223, ал. 4 от ТЗ и чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК съдържание на поканата гарантира защита на членствените права на акционера - правото на участие в дружествените работи и надлежното упражняване на правото на глас. Поканата за свикване на ОСА на публично дружество съдържа задължителни реквизити, които са неизменяеми след нейното обявяване в търговския регистър, и които имат обвързваща сила относно провеждането му.

Провеждането на ОСА на дата, различна от предварително обявената в поканата за свикване, води до съществено накърняване на правото на акционерите да участват в управлението на дружеството. От представения протокол е видно, че на третата, неопределена в поканата, а и на самото събрание дата, са присъствали единствено акционерите, регистрирани на 28.02.2011 г. Акционерите, които не са присъствали на състоялото се на 28.02.2011 г. ОСА на „Енергони” АД, на което е взето решение събранието да продължи работата си на дата, различна от обявената в поканата за свикването му, не са информирани за това обстоятелство.

От изложеното е видно, че не е налице надлежно свикано за 07.03.2011 г. ОСА на публичното дружество „Енергони” АД. Взетото на тази дата решение обаче е от естество да се отрази пряко върху имуществената сфера на публичното дружество. Гласуването по точка 6 от дневния ред на ОСА на „Енергони” АД не е осъществено на предвидените в поканата по чл. 223, ал. 4 от ТЗ дати. С оглед на това е налице нарушение на правилата, свързани със свикването и провеждането на ОСА на публично дружество, като това нарушение е лишило от гарантираната възможност всички акционери да упражнят правото си на глас при управлението на дружеството.

Отчитайки гореизложените мотиви и съображения, спрямо „Енергони” АД е открито административно производство по издаването на индивидуален административен акт по прилагането на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, със следния диспозитив:

„Задължавам управляващите и представляващи публичното дружество „Енергони” АД да не предприемат действия, насочени към изпълнение на решението по точка 6 от дневния ред на свикването за 11.02.2011 г., при липсата на кворум за 28.02.2011 г., извънредно общо събрание на акционерите на дружеството, подложена на гласуване на 07.03.2011 г.”

Дружеството е уведомено за откритото административно производство с писмо, изх. № РГ-05-1490-9 от 23.03.2011 г., което е изпратено на официалния адрес на електронната поща на „Енергони” АД, като от обратното съобщение е видно, че писмо е получено от дружеството на същата дата.

С уведомителното писмо на „Енергони” АД е предоставен двудневен срок за представянето на обяснения или възражения, като както в предоставения от Заместник - председателя срок, който е изтекъл на 25.03.2011 г., така и към настоящия момент в КФН не са постъпили обяснения или възражения от страна на публичното дружество, свързани с административното производство.

Към момента на издаване на настоящото решение не са налице други факти или обстоятелства, които биха могли да послужат като основание за прекратяване на образуваното административно производство, като наред с това застрашаването на интересите на инвеститорите не е преодоляно.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4, във връзка с чл. 212, ал. 1, т. 1 във връзка с чл. 115, ал. 2 и 4 от ЗППЦК и чл. 59, ал. 2 от АПК и чл. 22, пр. 1 от Закона за административните нарушения и наказания,

РЕШИХ:

„Задължавам управляващите и представляващи публичното дружество „Енергони” АД да не предприемат действия, насочени към изпълнение на решението по точка 6 от дневния ред на свиканото за 11.02.2011 г., при липсата на кворум за 28.02.2011 г., извънредно общо събрание на акционерите на дружеството, подложена на гласуване на 07.03.2011 г.”

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, Решението за прилагане на принудителна административна мярка подлежи на незабавно изпълнение, независимо дали е обжалвано.

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

На основание 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.

На основание чл. 15, ал. 5 от ЗКФН, обжалването на Решението по чл. 15, ал. 4 от ЗКФН не спира изпълнението му.

По административното производство не са правени разноски.

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

(А. Гинева)