

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 381 - ПД
25.05.2004 г.

“ГЕРИЛА” АД, гр. Върбица е публично дружество, вписано в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор /КФН/ под № РГ-05-862 и като такова е адресат на разпоредбите на Закона за публично предлагане на ценни книжа /ЗППЦК/.

В КФН, управление “Надзор на инвестиционната дейност” е изпратена с писмо, вх. № РГ-05-862/2 от 08.04.2004 г. и допълнена с писмо, вх. № РГ-05-862/3 от 19.04.2004 г., поканана за свикване на 11.06.2004 г. на редовно годишно общо събрание на акционерите /ОСА/ на “ГЕРИЛА” АД. Предвид факта, че поканата все още не е била публикувана в Държавен вестник, с писмо изх. № РГ-05-862/2 от 28.04.2004 г. на КФН, дружеството е уведомено, че е необходимо текста на поканата за свикване на 11.06.2004 г. на ОСА на “ГЕРИЛА” АД да бъде съобразен със следните законови изисквания:

1. Съгласно чл. 223, ал. 4, т. 5 от Търговския закон /ТЗ/, поканата следва да съдържа конкретни предложения за решения. Видно от представената покана, такива предложения за решения по дневния ред не са предвидени.

2. На основание чл. 223, ал. 4, т. 1 от ТЗ в поканата е необходимо да се посочи седалището на дружеството. В поканата за свикване на ОСА на “ГЕРИЛА” АД такава информация не е посочена.

3. В съответствие с чл. 115а, ал. 1 от ЗППЦК, право на участие в ОСА имат лицата, които са акционери на дружеството към 14-ия ден преди провеждането му. Обстоятелството, че съответното лице е включено в списъка на акционерите на дружеството се установява чрез списък на акционерите, придобили акции 14 дни преди датата на провеждане на ОСА, издаден от “Централен депозитар” АД и документ за самоличност. Съобразно чл. 115а, ал. 2 от ЗППЦК, “Централен депозитар” АД е длъжен да предоставя такива списъци на дружеството по искане на лицето, овластено да го управлява и представлява. След получаване на поканата по чл. 115, ал. 3, “БФБ - София” АД незабавно оповестява последната дата за сключване на сделки с акции на дружеството, в резултат на които приобретателят на акциите може да упражни правото на глас по тях.

В представената покана за свикване на ОСА на “ГЕРИЛА” АД липсва информация как се легитимират акционерите на дружеството, както и посочване на възможността акционерите да бъдат представлявани от пълномощници, съгласно чл. 116, ал. 1 от ЗППЦК.

С оглед гореизложеното в текста на поканата за свикване на 11.06.2004 г. на ОСА на “ГЕРИЛА” АД на основание чл.115а, ал. 1 от ЗППЦК следва да се посочи, че право на участие в ОСА имат лицата, които са акционери на дружеството към 14-ия ден преди датата на провеждането му, съгласно списък, издаден от “Централен депозитар” АД. За участие в ОСА акционерите се легитимират с документ за самоличност, а пълномощниците – с изрично нотариално заверено пълномощно за конкретното събрание, съответстващо на изискванията на чл. 116, ал. 1 от ЗППЦК и Наредбата за минималното съдържание на пълномощно за представителство на акционер в общото събрание на дружество, чийто акции са били предмет на публично предлагане.

4. По точка трета от дневния ред със съдържание: "Освобождение от отговорност членовете на Съвета на директорите за дейността им през 2004 г." - съгласно разпоредбата на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК, за да вземе ОСА на публично дружество решение за освобождение от отговорност на член на управителен и контролен орган, е необходимо кумулативно да са налице следните условия:

- заверени от регистриран одитор годишен финансов отчет за предходната година и
- междинен счетоводен отчет за периода от началото на текущата година до датата на провеждане на ОСА
- видът на ОСА, на което може да се вземе такова решение, а именно: редовно годишно ОСА.

С протокол № 5/16.04.2003 г. КФН е приела практика по прилагането на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК, съобразно която:

1. Когато в дневния ред за свикване на редовно годишно ОСА е предвидено освобождение от отговорност на членовете на управителен и/или контролен орган за една или няколко финансови години, за която/които лицата се освобождават от отговорност за дейността си и е/са налице заверен/и от регистриран одитор годишен/ни финансов/и отчет/и за съответната/ите година/и, ОСА може да приеме решение за освобождение от отговорност на членовете на управителния и/или контролния орган. В този случай не се налага изготвянето на междинен финансов отчет, заверен от регистриран одитор.

2. Когато в дневния ред за свикване на редовно годишно ОСА е предвидено освобождение от отговорност на членовете на управителен и/или контролен орган, за период по-малък от една финансова година, се изготвя междинен финансов отчет по чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК, който обхваща отчетен период от началото на текущата година до последния ден на месеца, предхождащ обнародването на поканата за свикване на ОСА.

Във връзка с това и с оглед приетата от КФН практика по прилагането на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК, в различните хипотези на освобождение от отговорност членовете на СД на "ГЕРИЛА" АД, следва да е налице заверен от регистриран одитор годишен финансов отчет на дружеството и/или заверен от регистриран одитор междинен финансов отчет, който да обхваща периода от началото на годината до 31.05.2004 г. Горепосочените отчети са част от материалите, които следва да бъдат предоставени на акционерите на "ГЕРИЛА" АД, съгласно чл. 224, ал. 1 от ТЗ. Видно от наличната в КФН, информация материалите, свързани с дневния ред на ОСА на "ГЕРИЛА" АД не са изпратени на Заместник председателя на КФН, ръководещ Управление "Надзор на инвестиционната дейност" в нарушение на чл. 115, ал. 3, изр. 1 от ЗППЦК и чл. 42, ал. 1 от Наредба № 2/17.09.2003 г. за проспектите при публично предлагане на ценни книжа и за разкриването на информация от публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа.

5. По точка четвърта от дневния ред - "Решение за отписване от регистъра на публичните дружества" - в чл. 119, ал. 2 от ЗППЦК, законодателят е установил изрично изискване в поканата за свикване на общо събрание за приемане на решение за отписване на дружеството по чл. 119, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК да бъдат посочени мотивите на предложението за решение за отписване на дружеството. В представената покана такива не са посочени, с оглед на което, съдържащата се информация в предложението за решение за отписване на "ГЕРИЛА" АД от регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 от ЗКФН не е съобразена с изискванията на чл. 119, ал. 2 от ЗППЦК.

Видно от върната в КФН, управление "Надзор на инвестиционната дейност" обратна разписка, дружеството е получило писмото на 04.05.2004 г. В ДВ, бр. 37/04.05.2004 г. е публикувана покана за свикване на ОСА на "ГЕРИЛА" АД, без да е съобразена със законите изисквания.

С оглед на този факт и предвид горепосочените пороци по свикването на ОСА, то и взетите решения ще са порочни и не следва да породят целените правни последици.

Поканата за свикване на ОСА на 11.06.2004 г. на "ГЕРИЛА" АД, е адресирана до всички акционери на търговското дружество. Обнародването ѝ обвързва Съветът на директорите на дружеството и следва да се приеме, че тя е достигнала до акционерите и следователно не може да бъде оттеглена от лицето, от което изхожда. Има ли обнародвана покана-налице е завършеност на процедурата по свикване на ОСА. Допълнителен аргумент в тази насока е и разпоредбата на чл. 7, ал. 1 от Закона за "Държавен вестник", според която в неофициалния раздел на "Държавен вестник" се обнародват покани за свикване на събрания и други известия, когато тяхното обнародване е предвидено в закон или в нормативен акт на Министерския съвет. Разпоредбата на чл. 223, ал. 3 от ТЗ, предвижда обнародване на покана за свикване на ОСА, а липсва законова разпоредба или такава на нормативен акт на Министерския съвет, според която да се обнародва съобщение за отмяна на свикано ОСА. Изложеното означава, че последващо решение на Съветът на директорите на дружеството за отмяна на свиканото на 11.06.2004 г. ОСА, дори и да бъде обнародвано, е без правно значение.

Освен това, съгласно чл. 232, ал. 1 от ТЗ за заседанието на общото събрание се води протокол в специална книга, който има установеното в чл. 232, ал. 1 от ТЗ съдържание. Това означава, че за всяко заседание на ОСА е необходимо да бъде воден протокол.

Предвид гореизложеното и с оглед съдебната практика, правилно и законосъобразно би било за заседанието на свиканото на 11.06.2004 г. ОСА на "ГЕРИЛА" АД да бъде съставен протокол, съдържащ констатациите, че поради пороци в процедурата по свикването, събранието не може да вземе правно валидни решения, поради което предстои свикването на ново ОСА чрез публикуването на нова покана при спазването на всички нормативни изисквания.

Като се има предвид тези факти, установяващи нарушения по свикването на ОСА на дружеството, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от Закона за комисията за финансов надзор /ЗКФН/, във връзка с чл. 213, ал. 1, чл. 22, предложение 1 от Закона за административните нарушения и наказания и чл. 7, ал. 1 от Закона за административното производство /ЗАП/, Заместник председателят, ръководещ Управление "Надзор на инвестиционната дейност" към КФН е взел решение за откриване спрямо "ГЕРИЛА" АД, на производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1 т. 1 от ЗППЦК, а именно: "Задължавам Съвета на директорите на "ГЕРИЛА" АД, гр. Върбица да предложи на общото събрание на акционерите на дружеството, което ще се проведе на 11.06.2004 г. да не подлага на гласуване точките по дневния ред, тъй като поради пороци в процедурата по свикването, събранието не може да вземе правно валидни решения, поради което е необходимо свикването на ново ОСА чрез публикуването на нова покана при спазването на всички нормативни изисквания."

За откритото производство дружеството е уведомено с писмо, изх. № РГ-05-862/4 от 14.05.2004 г., като е предоставен срок от три работни дни от получаването на писмото за представяне на обяснения и възражения. Видно от обратната разписка "ГЕРИЛА" АД е получило писмото, с което се уведомява за откритото производство на 17.05.2004 г. До настоящия момент, дружеството не е представило в КФН, Управление "Надзор на инвестиционната дейност" обяснения и възражения във връзка с така откритото производство.

Предвид гореизложеното, с оглед констатираните нарушения по свикване на ОСА на "ГЕРИЛА" АД, с цел защита правата на акционерите на дружеството, на основание чл. 15, ал. 1 от ЗАП, чл. 212, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 213, ал. 4 от ЗППЦК, чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН,

РЕШИХ:

“Задължавам Съвета на директорите на “ГЕРИЛА” АД, гр. Върбица да предложи на общото събрание на акционерите на дружеството, което ще се проведе на 11.06.2004 г. да не подлага на гласуване точките по дневния ред, тъй като поради пороци в процедурата по свикването, събранието не може да вземе правно валидни решения, поради което е необходимо свикването на ново ОСА чрез публикуването на нова покана при спазването на всички нормативни изисквания.”

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК Решението подлежи на незабавно изпълнение, независимо от неговото обжалване.

На основание чл. 15, ал. 3 от ЗКФН Решението подлежи на обжалване по административен ред пред КФН при съответно прилагане на Глава трета, раздел I от ЗАП.

На основание чл. 15, ал. 4, т. 1 от ЗКФН Решението не подлежи на обжалване пред Върховния административен съд на Република България.

**ЗАМ. ПРЕДСЕДАТЕЛ, РЪКОВОДЕЩ
УПРАВЛЕНИЕ “НАДЗОР НА
ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ”:**

/Д. Ранкова/