

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

Р Е Ш Е Н И Е № 792 - ПД

от 11 ноември 2004 год.

На 18.10.2004 г., в Комисията за финансов надзор (КФН), Управление “Надзор на инвестиционната дейност”, е подадено заявление, вх. № РГ-05-163/15 / 18.10.2004 г., от Емил Иванов Георгиев - изпълнителен директор и представляващ “Комекс” АД, гр. Каспичан. Със заявлението Заместник председателят, ръководещ управление “Надзор на инвестиционната дейност”, се уведомява за взето, на основание чл. 119, ал. 1, т. 1 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК), решение за отписване на дружеството като публично от регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН, от проведено на 24.09.2004 г. общо събрание на акционерите (ОСА).

Към заявлението за отписване са приложени следните документи, изискуеми съгласно чл. 30 от Наредбата за условията и реда за вписване и отписване на публични дружества, други емитенти на ценни книжа и емисии ценни книжа в регистъра на ДКЦК /Наредбата, обн. ДВ, бр. 93/30.10.2001 г./ На основание § 5 от Преходните и заключителни разпоредби на ЗКФН, Наредбата запазва действието си, доколкото не противоречи на Закона за комисията за финансов надзор (ЗКФН): Заверени копия от писмата до “БФБ-София” АД, изх. № 094/11.06.2004 г. и до “Централен депозитар” АД, изх. № 095/11.06.2004 г., с които най-малко 30 дни преди датата на ОСА е изпратена поканата за свикването му, и доказателства за получаването им – копия от обратни разписки с дата на получаване 09.07.2004 г.; Копие от списъка с подписите на присъствалите на Общото събрание акционери, заверен от председателя, секретаря и преброителите на събранието; Копие от протокола от проведеното на 24.09.2004 г. ОСА, заверен от председателя, секретаря и преброителите на събранието; Копие от Устава на дружеството, което е заверено от представляващия дружеството с полагане на надпис “Вярно”, подпис и печат, без изрично посочване дата на заверката; Копие от Официално удостоверение за структурата на капитала на дружеството, издадено от “Централен депозитар” АД на 27.08.2004 г.; Справка за “Комекс” АД към 08.09.2004 г., издадена от “Информационно обслужване” АД, гр. Шумен.

Към заявлението с искане за отписване са приложени и следните документи: Разпечатка на текста на поканата за свикване на ОСА на “Комекс” АД от електронната форма на “Държавен вестник” в интернет страницата www.lex.bg; Разпечатка на текста на поканата за свикване на ОСА от <http://daily.bia-bg.com/info2004/komex2004.html> - интернет сайт, в който съществува рубрика с наименование “Бизнес, Индустрия, Капитали” – електронно ежедневие издание за финансови, стопански и корпоративни новини, издавано от Българската стопанска камара;

Видно от представения протокол, при условията на спадащ кворум на 24.09.2004 г. в гр. Каспичан е проведено ОСА на “Комекс” АД, на което по седма точка от дневния ред е взето решение за отписване на дружеството от водения от КФН регистър на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа при условията на чл. 119, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК.

На събранието са представени общо 30 918 броя акции или 58,08 % от капитала на дружеството. Решението за отписване е взето единодушно с 30 918 гласа “за” или със 100,00 % от представения капитал.

След разглеждане на представените документи се установи, че в процедурата по свикване на проведеното на 24.09.2004 г. ОСА на “Комекс” АД, гр. Каспичан е допуснато нарушение на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК. Съгласно разпоредбата на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК дружеството е длъжно да обнародва поканата по чл. 223, ал. 4 от Търговския закон (ТЗ) в “Държавен вестник” и да я публикува в един централен ежедневник най-малко 30 дни преди неговото откриване. Поканата за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА на “Комекс” АД е обнародвана в Държавен вестник, брой 64/23.07.2004 г.

Легалната дефиниция на понятието “централен ежедневник” по смисъла на ЗППЦК се съдържа в § 1, т. 23 от ЗППЦК, съгласно която “централен ежедневник е вестник, който излиза всеки работен ден и се разпространява на територията на страната”. Видно от общоприетото понятие за “вестник”, съдържащо се в българския тълковен речник, вестникът е “периодично печатно издание, което излиза на големи листове хартия, за текуща информация”.

При извършена документална проверка относно изпълнение на задължението по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК за публикация на поканата за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА на “Комекс” АД в един централен ежедневник, се установи следното: към заявлението за отписване дружеството не е приложило заверен препис от публикацията на поканата в един централен ежедневник, каквото е изискването на чл. 30, ал. 1, т. 2 от Наредбата. Приложена е разпечатка на хартиен носител на текста на поканата за свикване на ОСА, от интернет сайт <http://daily.bia-bg.com>, в който съществува рубрика с наименование “Бизнес, Индустрия, Капитали” – определена в интернет като електронно ежедневно издание за финансови, стопански и корпоративни новини, издавано от Българската стопанска камара. Върху разпечатката е налице запис “брой 1227/28.07.2004 г.” Към нея са добавени данни за параметри на имейл (подател, получател и обект) с приложен отново текст на поканата, като върху страницата с данните на имейла и прикачения към него текст на поканата фигурира дата 03.08.2004 г. Това означава, че текстът на поканата за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА на “Комекс” АД е бил изложен в интернет, в броя от 28.07.2004 г. на електронното ежедневно издание “Бизнес, Индустрия, Капитали”, издавано от Българската стопанска камара, като с имейл от 03.08.2004 г. администраторите от сайта <http://daily.bia-bg.com> са уведомили чрез електронна поща изпълнителния директор на дружеството Емил Иванов Георгиев относно датата и поредния брой на електронното ежедневно издание “Бизнес, Индустрия, Капитали”, в което е била отразена поканата за свиканото общо събрание.

За изясняване същността на означеното с наименование “Бизнес, Индустрия, Капитали”, е извършена проверка и в Народна библиотека “Св. Св. Кирил и Методий”, гр. София. В резултат бе установено, че на територията на Република България не се издава и не се разпространява вестник с наименование “Бизнес, Индустрия, Капитали”, което означава, че рубриката “Бизнес, Индустрия, Капитали” съществува само в електронна форма в посочения сайт <http://daily.bia-bg.com>.

Направена е справка и в Българската стопанска камара, при която е констатирано, че “Бизнес, Индустрия, Капитали” съществува само в електронен вид и не се издава на хартиен носител, както и че достъпът до него се осъществява чрез абонамент. Отделните ежедневни електронни издания се изпращат до абонатите на “Бизнес, Индустрия, Капитали”, а трети лица биха могли да се запознаят с тяхното съдържание само ако знаят за съществуването на “Бизнес, Индустрия, Капитали” и са абонирани. В противен случай информацията, която се разпространява чрез него е невъзможно да достигне до тях.

Следователно, представените от “Комекс” АД документи към заявлението за отписване и извършената документална проверка показват, че дружеството не е изпълнило разпоредбата на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК относно публикуването на поканата за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА в един централен ежедневник най-малко 30 дни преди неговото откриване. Неизпълнението на посочената разпоредба води до порок в процедурата по свикване на ОСА, респективно до невалидност на приетите решения.

Във връзка с изложеното, следва да се има предвид и чл. 16, ал. 1 от Устава на дружеството, съгласно който “общото събрание се свиква по законоустановения начин и без да се изпращат лични покани до акционерите”. “Комекс” АД е публично дружество, вписано във водения от КФН регистър под № РГ-05-163. Тъй като във вътрешно устройствения акт на дружеството изрично е записано, че ОСА се свиква по законоустановения начин, което означава чрез обнародване на поканата в “Държавен вестник” и публикацията ѝ в един централен ежедневник, се налага изводът, че при свикването на ОСА на 24.09.2004 г. не е съобразена както императивната норма на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК, така и разпоредбата от Устава на дружеството.

Спазването на законоустановената процедура за свикване на ОСА е условие за законността на проведеното общо събрание, тъй като разпоредбите, регулиращи тези отношения са предимно императивни. Действащите понастоящем правни норми, които уреждат процедурата по свикване на ОСА, са чл. 223 от ТЗ и чл. 115 от ЗППЦК. Изискването поканата да се обнародва в “Държавен вестник” е насочено към гарантиране възможността на акционерите да узнаят за свиканото общо събрание, включително да се запознаят с предвидения дневен ред. Обнародването на поканата създава презумпция за знание от страна на акционерите относно факта свикване на ОСА. Установеното императивно изискване на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК, е обусловено от стремежа да се осигури реално, а не презумирано (чрез “Държавен вестник”) уведомяване на акционерите в публичните дружества, доколкото те по принцип са повече на брой в сравнение с “непубличните” акционерни дружества и не всички от тях имат достъп до “Държавен вестник”. Това налага извода, че нормата на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК се явява специална относно процедурата за свикване на ОСА на публично дружество и поставя допълнително повелително изискване за публикуване на поканата в един централен ежедневник. Следователно, неспазването на чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК е и основание за атакуване на приетите от ОСА решения с иска по чл. 74 от ТЗ.

Използваният от “Комекс” АД подход, при който текстът на поканата за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА е поместен в електронно издание с название “Бизнес, Индустрия, Капитали”, достъпът до което е ограничен само до абонатите му, възпрепятства целеното чрез чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК действително уведомяване на акционерите на публичното дружество. Тъй като поканата не е публично огласена по достъпен за акционерите начин чрез публикацията ѝ в един централен ежедневник, на практика не е предоставена реална възможност на акционерите да узнаят за проведеното на 24.09.2004 г. ОСА.

Гореизложеното налага извода, че неспазването на специалния режим за свикване на ОСА на публично дружество, установен в чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК, а оттам и чл. 16, ал. 1 от Устава на дружеството, съставлява допуснато нарушение в процедурата по свикване на проведеното при спадащ кворум на 24.09.2004 г. ОСА на “Комекс” АД. Това опорочава приетото по седма точка от дневния ред решение за отписване, решението не може да породи целените правни последици, поради което не е изпълнено и изискването на чл. 119, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК за наличието на взето правно валидно решение на ОСА за

отписване на дружеството от регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН.

Предвид гореизложеното и на основание чл. 119, ал. 4 във връзка с чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК

Р Е Ш И Х:

Отказвам да отпиша “Комекс” АД, гр. Каспичан като публично дружество от регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН.

Настоящото решение подлежи на обжалване по административен ред пред Комисията за финансов надзор в 7 – дневен срок от получаването му при съответно прилагане на Глава трета, раздел I от Закона за административното производство, на основание чл. 15, ал. 3 от Закона за комисията за финансов надзор.

Решението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд на Република България в 14 - дневен срок от изтичането на срока за обжалване по административен ред.

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

(Д. Ранкова)