

КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

П Р А К Т И К А

по прилагането на чл. 204, ал. 1 от Търговския закон, във връзка с чл.101, ал. 2, т. 1 от Закон за публичното предлагане на ценни книжа

На основание чл. 9, ал. 1 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН), Комисията за финансов надзор (КФН), приема следната практика по прилагане на чл. 204, ал. 1 от Търговския закон, във връзка с чл.101, ал. 2, т. 1 от Закон за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК):

I. Съгласно разпоредбата на чл. 204, ал. 1, предложение второ от Търговския закон (ТЗ) издаване на облигации чрез публично предлагане може да се извършва най-малко две години след вписване на дружеството в търговския регистър и ако има два годишни счетоводни отчета, приети от общото събрание.

Цитираната норма забранява юридическо лице – акционерно дружество, което съществува в правния мир по-малко от 2 г. да емитира облигации при условията на първично публично предлагане.

Целта на тази разпоредба е да бъде осигурен разумен период от време, през който нововъзникналият правен субект да се утвърди като стабилно дружество, тъй като издаването на облигации е сключване на облигационен заем, по който дружеството е кредитополучател. Изискването на чл. 204, ал. 1 от ТЗ е насочено към законодателно пресичане опитите на новообразувани дружества да търсят от самото начало на стопанската си дейност заемен капитал, а не да насочат усилията си към финансиране от собствена стопанска дейност. Преди дружеството да докаже своето икономическо състояние и финансова стабилност е рисковано да осъществява своята дейност чрез финансиране от чужди източници, каквото по своята същност е сключването на облигационен заем.

Относно хипотезата, когато облигациите са издадени при условията на първично частно пласиране, за които, в следствие се изготвя проспект по реда на чл. 101, ал. 2 т. 1, във вр. с чл. 101, ал. 3, във вр. с чл. 90 от ЗППЦК, с цел те да бъдат предмет на вторично публично предлагане, е необходимо да се има предвид следното:

От формална гледна точка не се нарушава императивната норма на чл. 204, ал. 1 от ТЗ. Следва да се има предвид, обаче че чрез предлаганата схема, при която дружеството, което не отговаря на изискването на чл. 204, ал. 1 от ТЗ е издало облигации при първично частно предлагане, които ще предложи публично – макар и за вторична търговия, се осъществява заобикаляне на императивната норма на чл. 204, ал. 1 от ТЗ.

Като правнорегулиращ орган КФН е длъжна да следи както за законосъобразното, така и за правилно функциониране на субектите на капиталовия пазар и в съответствие с обществения интерес. Следователно, в рамките на надзорната си компетентност КФН преценява и съблюдаването на законовите цели установени в чл. 1, ал. 2, т. 1, т. 2 и т. 3 от ЗППЦК при произнасянето си в производството по потвърждаването на проспект за публично предлагане на ценни книжа.

Предвид гореизложеното, КФН приема, че по отношение на облигации издадени при условията на първично частно пласиране, които в последствие се предлагат за вторична търговия следва да се спазва разпоредбата на чл. 204, ал. 1 от ТЗ, а именно, че вторично публично предлагане на облигации може да се извършва най-малко две години след вписване на дружеството в търговския регистър и ако има два годишни счетоводни отчета, приети от общото събрание.

II. Съгласно разпоредбата на чл. 204, ал. 1, предложение първо от ТЗ облигации може да издава само акционерно дружество. По този начин възможността за издаване на облигации Търговският закон свързва с правноорганизационната форма на дружеството, или емитент на облигации може да бъде само акционерно дружество.

Относно хипотезата, когато акционерно дружество е учредено в резултат на преобразуване, чрез промяна на правната форма и преобразуващото се дружество е изпълнило изискванията на чл. 204, ал. 1 от ТЗ, е необходимо да се има предвид следното:

Отчитайки обстоятелството, че преобразуващото се дружество има история, с която се е утвърдило като надлежен стопански субект и е доказало своето икономическо състояние и финансова стабилност, КФН приема, че акционерно дружество, което е учредено в резултат на преобразуване, чрез промяна на правната форма, като преобразуващото се дружество е изпълнило изискването да е вписано в търговския регистър преди повече от 2 г. и съответно два годишни счетоводни отчета приети от общото събрание, са изпълнени критериите на чл. 204, ал. 1 от ТЗ и по отношение новоучреденото акционерно дружество, макар и под друга правноорганизационна форма на търговско дружество и може емитираните от него облигации да бъдат предмет на вторично публично предлагане.

III. Следва да се отбележи, че има нормативно установено изключение за приложението на разпоредбата на чл. 204, ал. 1 от Търговския закон, по отношение на дружествата със специална инвестиционна цел, предвидено в § 2 от Преходните и заключителни разпоредби на Закона за дружествата със специална инвестиционна цел. Предвид което, изискването на чл. 204, ал. 1 от ТЗ, не се прилага по отношение дружествата със специална инвестиционна цел.

Тази Практика е приета с Протокол № 14 на заседание на КФН на 20 март 2007 г.