

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 1074– Е

от 26 юли 2017 г.

Подадено е заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., и приложени документи за потвърждаване на проспект за първично публично предлагане на акции, които ще бъдат издадени от „Алфа България” АД, гр. София.

Във връзка с образуването със заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., производство беше установено следното:

I. От фактическа страна:

Със заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., в КФН е внесен за потвърждаване проспект за първично публично предлагане на акции, които ще бъдат издадени от „Алфа България” АД.

Емитент на емисията акции е „Алфа България” АД, вписано като публично дружество във водения от КФН регистър по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) с Решение № 1031-ПД от 17.12.2009 г.

Съдържанието на внесения със заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., проект на проспект е прието съгласно решение на съвета на директорите на емитента от 17.07.2017 г.

С оглед на действащата нормативна уредба и разпоредбите на Регламент (ЕО) № 809/2004 на комисията от 29 април 2004 година относно прилагането на Директива 2003/71/ЕО на Европейския парламент и на Съвета по отношение на информацията, съдържаща се в проспектите, както и формата, включването чрез препратка и публикуването на подобни проспекти и разпространяването на реклами (Регламент № 809/2004, Регламента), и въз основа на приложения към заявлението проспект за първично публично предлагане на емисия акции, които ще бъдат издадени от „Алфа България” АД, и приложените към него документи, могат да бъдат направени следните констатации и изводи:

Решението за увеличаване на капитала на „Алфа България” АД чрез издаване на емисията, предмет на публично предлагане, е взето на проведено на 26.06.2017 г. редовно годишно общо събрание на акционерите (ОСА) на дружеството.

Проверка на реда и начина за оповестяване на поканата и материалите към нея, съгласно изискването на чл. 115, ал. 4 от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК), показва, че поканата е оповестена надлежно и в срок по партидата на дружеството в търговския регистър на 22.05.2017 г., в използваната от дружеството информационна медия (www.infostock.bg) на 25.05.2017 г. Поканата и материалите към нея са представени чрез единната система за разкриване на информация на КФН (е-регистър) на 25.05.2017 г. със заявление, вх. № 10-05-12984. Видно от съдържанието на оповестената покана – като първа дата за провеждане на събранието е определен 26.06.2017 г. При липса на кворум, на основание чл. 227, ал. 3 от Търговския закон (ТЗ), е посочено, че събранието ще бъде проведено на 11.07.2017 г. Отбелязано е изрично, че на основание чл. 115б, ал. 1 от ЗППЦК, право на участие и на глас в ОСА може да се упражнява само от лицата, вписани като акционери в книга на акционерите на дружеството, водена от „Централен депозитар“ АД, 14 дни преди

датата на общото събрание, а именно в случай на провеждането му на 26.06.2017 г. тази дата е 12.06.2017 г., а ако събранието се проведе на 11.07.2017 г., съответната дата е 27.06.2017 г.

В допълнение, видно от съдържанието на представен с писмо, вх. № РГ-05-1506-1 от 30.06.2017 г., протокол от ОСА, същото е проведено на първата определена дата, 26.06.2017 г. Констатирано е, че „на събранието присъстват лично акционери, притежаващи общо 1 обикновена, безналична акция, която представлява 0,00008% от капитала на дружеството.“ Отбелязано е изрично, че Юшри Башир, притежаващ 1 181 159 обикновени безналични акции с номинална стойност от 1 лев всяка, няма право на глас в ОС, тъй като не е отправил търгово предложение съгласно изискванията на чл. 149 от ЗППЦК. Видно от отразените в протокола обстоятелства, до приключване на регистрацията на акционерите, не са постъпили пълномощни за представяване на акционери.

При отчитане на представения на събранието кворум е констатирано, че са налице всички изисквания на закона и устава за редовно протичане на ОСА и вземане на валидни решения, а именно – представени са „повече от 50% плюс една от акциите с право на глас – 100% от акциите с право на глас. Акции с право на глас са: 1 (една) акция с право на глас, притежавана от Милен Тодоров.“

По т. първа от дневния ред на ОСА, проведено на 26.06.2017 г., е взето решение за увеличение на капитала на дружеството от 1 181 160 лв. на до 60 239 160 лв. чрез издаване на нови 59 058 000 бр. обикновени, поименни, безналични акции с право на глас, с номинална стойност 1 (един) лев всяка, с емисионна стойност 1 (един) лев всяка. Прието е капиталът на дружеството да бъде увеличен, само ако в резултат на процедурата по увеличението бъдат записани и платени най-малко 50 000 000 бр. нови акции с номинална и емисионна стойност 1 (един) лев всяка.

Посоченото решение, както и всички други точки от предварително обявения дневен ред, са приети при представена и с подаден глас „за“ от една от общо 1 181 160 бр., представляваща 0,00008% от капитала на дружеството, обявена за 100% от акциите с право на глас в ОСА.

Видно от приложен към заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., годишен консолидиран финансов отчет на „Алфа България“ АД към 31.12.2016 г. - акционерната структура в публичното дружество е, както следва:

- Юшри Башир – притежаващ 1 181 159 бр. акции (99,99992 %) от капитала на дружеството;
- Милен Тодоров – притежаващ 1 бр. акция (0,00008 %) от капитала на дружеството.

II. След като обсъди приложения към писмо, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., протокол от проведено на 26.06.2017 г. общо събрание на акционерите на „Алфа България“ АД, КФН намира за установено от фактическа и правна следното:

При отчитане на представения на ОСА, проведено на 26.06.2017 г., кворум е констатирано, че на събранието са представени „повече от 50% плюс една от акциите с право на глас – 100% от акциите с право на глас.“ Съгласно чл. 24, ал. 1 от Устава на дружеството, ОСА може да взема решения, ако на заседанието са представени минимум 50% плюс една от акциите с право на глас. Така определеното правило, съответно констатацията, че е налице необходимият за провеждане на събранието кворум погрешно се основават на отчитането само на имащите право на глас акции за формиращи кворума и поради това е налице несъответствие с разпоредбата на чл. 227, ал. 2 от ТЗ.

Посочената норма установява правилото решенията по чл. 221, т. 1 - 3 от ТЗ (а именно за изменение и допълнение на устава; за увеличение и намаление на капитала; и за преобразуване и прекратяване на дружеството) да се вземат, само ако на общото събрание е представен поне половината от капитала, като Уставът може да предвиди и по-голям кворум. По този начин, с цел осигуряване на оптимално представителство и съхраняване интересите на акционерите на дружеството, законодателят установява правилото за наличие на представени най-малко половината от всички акции от капитала на дружеството, не само на имащите право на глас, които в настоящия случай представляват 0,00008 % от капитала на дружеството. В тази връзка следва да се има предвид, че с Решение № 117 от 11.03.2005 г. Върховният касационен съд приема, че *„Кворумът представлява необходимото представителство на капитала за провеждане на общото събрание, а мнозинството за вземане на решенията. В нормата на чл. 227 ТЗ законодателят регламентира представителството на капитала, което трябва да е налице, за да се приеме, че общото събрание може да взема решения. Това представителство представлява кворумът за редовност на общото събрание, за разлика от мнозинството, необходимо за вземане на решенията, регламентирано в чл. 230 ТЗ...“*

Предвид изложеното се налага изводът, че взетото на проведено на 26.06.2017 г. ОСА решение за увеличение на капитала на „Алфа България“ АД при условията на определен съгласно чл. 24, ал. 1 от Устава на дружеството кворум не съответства на установеното в чл. 227, ал. 2, изр. второ от ТЗ правило и поради това е незаконосъобразно.

В допълнение на изложеното, по отношение на необходимото за вземане на решение **мнозинство** следва да се има предвид, че чл. 23, ал. 3 от Устава на „Алфа България“ АД, в съответствие с чл. 230, ал. 2 от ТЗ, предвижда решенията на ОСА, свързани с увеличаване или намаляване на капитала, да се вземат с мнозинство 2/3 от представените на събранието акции. В тази връзка, при отчитане на правилото за наличие на кворум в размер, поне половината от записания капитал, може да се направи обоснованият извод, че доколкото в разглеждания случай решението за увеличение на капитала на „Алфа България“ АД е взето с мнозинство от 0,00008 % от капитала - **не е спазено и въведеното в чл. 23, ал. 3 от Устава на дружеството и чл. 230, ал. 2 от ТЗ изискване за мнозинство в размер 2/3 от представения капитал на дружеството.**

Посоченото становище е застъпено в мотивите към Решение № 1901 по ф. д. № 3505/2015 г. на Апелативен съд – София, където е отчетено, че *„Съгласно чл. 45, ал. 2 от действащия устав вр. чл. 230, ал. 2, изр. 2 ТЗ за изменение на устава е необходимо мнозинство от „2/3 от капитала“. Изразът следва да бъде тълкуван... в смисъл на 2/3 от записания капитал, а не от представения, като правилно е прието от съда, че доколкото изискването за кворум обуславя редовността на събранието, а изискването за мнозинство, законността на неговите решения, провеждането на събрание при условията на спадащ кворум (което в случая не е и налице) не изключва установеното в устава изискване за квалифицирано мнозинство от 2/3 от записания капитал.“*

В заключение, доколкото, видно от анализ на приложения към заявление, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., протокол от проведено на 26.06.2017 г. ОСА на „Алфа България“ АД, на събранието не е представен изискуемият съгласно чл. 227, ал. 2 от ТЗ кворум от поне половината от регистрирания капитал на дружеството, съответно решението за увеличение на капитала не е взето с изискуемото мнозинство, може да се направи обоснованият извод, че състоялото

се на 26.06.2017 г., като първа насрочена дата, ОСА на „Алфа България“ АД, е проведено в нарушение на разпоредбите на чл. 227, ал. 2 и чл. 230, ал. 2 от ТЗ във връзка с чл. 24, ал. 1 от Устава на дружеството.

При отчитане липсата на необходимия за провеждане на събраниято кворум, е следвало събраниято да бъде отложено за провеждане на втората определена дата – 11.07.2017 г. В допълнение, съгласно отбелязаното в протокола обстоятелство, а именно липсата на регистрирано от страна на Юшри Башир, притежаващ 1 181 159 обикновени безналични акции (99,99992 %) от капитала на емитента, търгово предложение съгласно изискванията на чл. 149 от ЗППЦК, съответно, на право на глас в общото събрание на дружеството, следва да се има предвид, че възможността посоченото лице да отправи търгово предложение към другия акционер, съответно да се разпорежи с притежаваното акционерно участие не може да бъде изключвана към нито един последващ момент, още по-малко отчетена като аргумент за липса на предпоставки за отлагане и провеждане на ОСА на втората насрочена дата – 11.07.2017 г.

В тази връзка правомерно, законосъобразно и в интерес на акционерите на „Алфа България“ АД би било действие по отлагане провеждането на ОСА на втората определена дата. По този начин, макар и при липса на законоустановения кворум, събраниято би било законно, доколкото при условията на спадащ кворум няма изискване за определено представителство на капитала като условие за редовността на провеждането му.

III. Във връзка с посоченото по-горе, могат да бъдат направени следните изводи от правна страна:

На основание чл. 92, ал. 1, т. 3 от ЗППЦК, КФН отказва да издаде потвърждение на проспект с мотивирано решение, ако не са осигурени интересите на инвеститорите. Съгласно посоченото следва да се има предвид, че анализ на протокол от проведено на 26.06.2017 г. ОСА на емитента, приложен към внесения с писмо, вх. № РГ-05-1506-2 от 18.07.2017 г., проспект, показва наличие на допуснато съществено нарушение на процедурата по провеждане на общото събрание, което е от естество, опорочаващо всички последващи действия във връзка с процедурата по образувано пред КФН административно производство по разглеждане на заявление за потвърждаване на проспект за първично публично предлагане на акции, които ще бъдат издадени от „Алфа България“ АД, гр. София.

В тази връзка и с цел защита на правата и интересите на инвеститорите в ценните книжа на емитента и поддържане стабилността и общественото доверие в капиталовия пазар като цяло, на основание чл. 92, ал. 1, т. 3 предложение второ от ЗППЦК, КФН приема, че в настоящия случай не са осигурени интересите на потенциалните инвеститори в акциите от капитала на „Алфа България“ АД, които ще бъдат издадени в резултат от увеличението на капитала, което е самостоятелно основание за отказ за потвърждаване на внесения от дружеството проект на проспект.

Предвид изложеното, в качеството си на правнорегулиращ орган, КФН е длъжна да съблюдава законосъобразното функциониране на субектите на капиталовия пазар в съответствие с обществения интерес. В рамките на надзорната си компетентност, при произнасянето си в производството по потвърждаване на проспект за първично публично предлагане на акции, КФН отчита изброените законови цели. В тази връзка и с оглед изпълнението на заложените в чл. 1, ал. 2, т. 1 и 2 основни цели на ЗППЦК, а именно да бъдат в максимална степен защитени правата и законните интереси на инвеститорите в ценни книжа, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност за капиталовия пазар и създаването на условия за развитието на справедлив, открит и ефективен капиталов

пазар, КФН приема, че поради неспазването на императивни правила за провеждане на общото събрание на акционерите на „Алфа България“ АД от 26.06.2017 г. не са осигурени интересите на инвеститорите, предвид което:

На основание чл. 13, ал. 1, т. 8 от Закона за комисията за финансов надзор чл. 92, ал. 1, т. 3 от ЗППЦК

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШИ:

Отказва да издаде потвърждение на проспект за първично публично предлагане на емисия в размер 59 058 000 (петдесет и девет милиона и петдесет и осем хиляди) броя поименни, безналични, свободнопрехвърляеми акции с номинална и емисионна стойност 1 (един) лев всяка с ISIN код BG1100038097, които ще бъдат издадени от „Алфа България“ АД, съгласно взето на 26.06.2017 г. решение на общото събрание на дружеството.

Решението може да бъде обжалвано пред Върховния административен съд на Република България в 14 - дневен срок от съобщаването му, което не спира изпълнението на индивидуалния административен акт.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

КАРИНА КАРАИВАНОВА