

**РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ**  
**КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР**

**РЕШЕНИЕ № 115 - ПД/**  
**23.02.2015 г.**

„Енергони” АД, гр. София, е публично дружество, вписано във водения от КФН регистър по чл. 30, ал. 1, т. 3 от ЗКФН. Предвид това обстоятелство, спрямо дружеството се прилагат разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) и подзаконовите актове, свързани по материя с него.

Чрез единната система за разкриване на информация пред КФН по електронен път – e-Register, с електронна форма, вх. 10-05-1247 от 19.01.2015 г., „Енергони” АД е представило покана за свикване на извънредно общо събрание на акционерите на дружеството (ИОСА), насрочено за 06.03.2015 г., съответно за 20.03.2015 г. при липса на кворум на основание чл. 227, ал. 3 от Търговския закон (ТЗ). В законоустановения 30 дневен срок, с електронна форма вх. № 10-05-2764 от 02.02.2015 г. са включени допълнително точки в дневния ред.

От представената в КФН покана с вх. № 10-05-1247 от 19.01.2015 г. допълнена с покана с вх. № 10-05-2764 от 02.02.2015 г. за свикване на извънредно общо събрание на акционерите е видно, че в дневния ред на събранието на дружеството са предвидени за обсъждане въпроси със следното съдържание:

*Т. 1 „Вземане на решение за обратно изкупуване на собствени акции.*

Проект за решение: *ОСА взима решение за обратно изкупуване на собствени акции, след изпълнение от „Енергони” АД на чл. 247а от ТЗ, при следните параметри:*

- *Максимален брой акции, подлежащи на обратно изкупуване – 10 % от капитала на дружеството (54 756 300 бр.), съгласно чл. 187б от ТЗ, но не повече от 3 % (16 426 890 бр.) на календарна година съгласно изискванията на чл. 111 от ЗППЦК*
- *Условията и реда, при които съветът на директорите или управителният съвет извършват изкупуване в определен срок не по-дълъг от пет години – изкупуването на собствени акции може да се извършва по три метода:*
  - *На регулиран пазар;*
  - *На нерегулиран пазар;*
  - *Чрез поемане на задължение за изкупуване от лица имащи задължение за изкупуване на акции на „Енергони” АД и последващо изкупуване на собствени акции*

*Срокът на обратно изкупуване не може да е по-дълъг от 5 години.*

- *Минималния и максималния размер на цената на изкупуване –*
  - *минимална цена: 0,001 лв.*
  - *максимална цена: 1 лв.*

*Т.2 Вземане на решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.*

Проект на решение:

*ОСА взима решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.”*

Относно Т. 1:

Съгласно изискванията на глава VIII Публично дружество, раздел I, чл. 121 от ЗППЦК за неуредени случаи се прилагат разпоредбите на ТЗ. Съгласно императивните разпоредби на чл. 187б от ТЗ, за да се допусне обратно изкупуване на собствени акции е необходимо кумулативно наличие на предвидените в закона предпоставки. Съгласно изискванията на чл. 187б, ал. 3 изкупуването се извършва при съответното прилагане

на чл. 247а, ал. 1 и 2 от ТЗ. Изкупуването следва да е извършено със средства, които могат да се използват за разпределяне на дивиденди и лихви, съгласно разпоредбите на чл. 247а, ал. 1 и ал. 2 от ТЗ, тоест разликата между правата и задълженията на акционерното дружество, според провереният и приет последен одитиран финансов отчет на дружеството, намалена с цената за обратно изкупуване на акции да не е по-малка от сумата на капитала на дружеството и фондовете, които то е длъжно да образува по закон или устав. Разпоредбата на чл. 247а от ТЗ е императивна. Вземане на решение от ОСА при отлагателно условие за евентуално бъдещо изпълнение на фактически състав, който следва да е наличен към момента на вземане на самото решение е недопустимо. Доколкото правото на дивидент има граници, в които може да съществува, определени кумулативно в чл. 247а, ал. 1 така и в ал. 3 от ТЗ, и изкупуването на собствени акции, се извършва с изрично препращане към правилата за разпределяне на дивидент то следва да се има предвид на следващо място, че сумата, която може да се използва за обратно изкупуване на акции не може да надвиши балансовата печалба на дружеството. Разпоредбата на чл. 247а, ал. 3 от ТЗ предвижда плащанията да са до размера на печалбата за съответната година, неразпределената печалба от минали години, частта от фонд „Резервен” и други фондове на дружеството надхвърлящи определения от закона или устава минимум намалени с: непокрита загуба за предходни години и отчисленията за фонд „Резервен” и други фондове, които дружеството е длъжно да образува по закон или устав. Правото да се използва балансовата печалба на дружеството за обратно изкупуване на собствени акции се поражда при изпълнен фактически състав и събдяване на няколко юридически факта: изтичане на финансовата година, реализирана печалба, приемане на годишния отчет във всичките му съставни части и решение на ОС за разпределение на печалбата. Тези факти не са налице и е недопустимо гласуване на решение за обратно изкупуване на собствени акции под условие.

Недопустимо е за целта на обратно изкупуване да се използва текущата печалба, ако през предходни години дружеството е реализирало загуби, които не са покрити и не е направило необходимите отчисления за фонд „Резервен” за достигане на предвидения задължителен в закона минимум от 1/10 от капитала, съгласно изискванията на чл. 246, ал. 2, т. 1 от ТЗ. Несъобразяването с императивните разпоредби на ТЗ при наличие на непокрита загуба от предходни години и непопълнен задължителен минимум във фонд „Резервен” би накърнило капиталовото покритие на дружеството.

В конкретния случай, последният заверен от регистриран одитор финансов отчет и приет от общото събрание на акционерите на „Енергони” АД, е този към 31.12.2013 г. Същият е представен пред КФН чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път – e-Register, с електронна форма, вх. № 10-05-7096 от 27.03.2014 г. „Енергони” АД приема годишния отчет за 2013 г. и доклад на регистрирания одитор за резултат от извършената проверка на годишния финансов отчет за 2013 г. на редовно годишно общо събрание на акционерите, проведено на 20.06.2014 г. Протокол от проведеното годишно общо събрание е представен пред КФН по електронен път – чрез e-Register, с електронна форма, вх. № 10-05-15483 от 25.06.2014 г.

Съгласно представения баланс на „Енергони” АД към 31.12.2013 г. чистата стойност на имуществото определена по реда на чл. 247а, ал. 2 от ТЗ като разликата между правата и задълженията на дружеството е 555 587 хил. лв. (петстотин петдесет и пет петстотин осемдесет и седем). Основният капитал на дружеството е в размер на 547 563 хил. лв.(петстотин четиридесет и седем петстотин шестдесет и три) и текущи отчисления за фонд „Резервен” 3 (три) хил. лв., следователно дружеството не е достигнало предвидения в ТЗ минимум във фонд „Резервен” от минимум 1/10 от основния капитал или 54 756 хил. лв. като в конкретния случай дружеството има и непокрита загуба от минали години в размер на (2 404) хил. лв. В конкретния случай, чистата стойност на активите надвишава основния капитал на дружеството, поради формиран преоценъчен резерв. Преоценъчният резерв не може да се използва като

източник на средства, с които предприятието може да разполага за изплащане на дивиденди, следователно и като такива за изкупуване на собствени акции.

Следва да се има предвид, че отчетената печалба в отчета за доходите на „Енергони” АД за 2013 г. в размер на 32 984 хил. лв. на първо място се дължи на преоценка на актив, на второ място с нея е намалена натрупаната загуба от предходни години в размер на (35 388) хил. лв. до (2 404) хил. лв. „Енергони” АД няма балансова печалба, която би могла да се използва като източник на средства за обратно изкупуване на акции, не е покрито напълно натрупаните загуби от предходни години, не е достигнало и необходимия от закона минимум за формиране на фонд „Резервен”.

Предвид горното не са налице предвидените от ТЗ материалноправни предпоставки за вземане на законосъобразно решение за обратно изкупуване на собствени акции с цел последваща продажба.

Относно Т. 2:

Доколкото предложението за решение касае предварително одобрение за обратно изкупуване на собствени акции, което е предмет на т. 1, е недопустимо разглеждането от страна на акционерите на сделки със заинтересовани лица при липсата на материално правни предпоставки, за допускане на обратно изкупуване.

Поради факта, че при свикване на общото събрание на акционерите на „Енергони” АД, насрочено за 06.03.2015 г., съответно за 20.03.2015 г., не са спазени императивните разпоредби на ЗППЦК и ТЗ относно кумулативно наличие на материално правни предпоставки за вземане на законосъобразно решение за обратно изкупуване на собствени акции, което би накърнило капиталовото покритие на публичното дружество, като същите са счестени за материалноправна предпоставка за откриване на административно производство по прилагане на принудителна административна мярка.

В тази връзка, с писмо, изх. № РГ-05-1490-5 от 17.02.2015 г., в съответствие с чл. 26, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), дружеството е уведомено, че на основание чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, във връзка с чл. 121 от ЗППЦК, във връзка с чл. 187б, ал. 3 от ТЗ, във връзка с чл. 247а от ТЗ е открито административно производство, по издаване на индивидуален административен акт, за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК спрямо „Енергони” АД, със следния диспозитив:

*„Задължавам „Енергони” АД, гр. София, да не подлага на гласуване т. 1 и т. 2 от дневния ред на извънредното общо събрание на акционерите на дружеството, насрочено за 06.03.2015 г., съответно за 20.03.2015 г., при липса на кворум, със следното съдържание:*

*Т. 1 „Вземане на решение за обратно изкупуване на собствени акции.*

Проект за решение: *ОСА взима решение за обратно изкупуване на собствени акции, след изпълнение от „Енергони” АД на чл. 247а от ТЗ, при следните параметри:*

- *Максимален брой акции, подлежащи на обратно изкупуване – 10 % от капитала на дружеството (54 756 300 бр.), съгласно чл. 187б от ТЗ, но не повече от 3 % (16 426 890 бр.) на календарна година съгласно изискванията на чл. 111 от ЗППЦК*
- *Условията и реда, при които съветът на директорите или управителният съвет извършват изкупуване в определен срок не по-дълъг от пет години – изкупуването на собствени акции може да се извършва по три метода:*
  - *На регулиран пазар;*
  - *На нерегулиран пазар;*

- Чрез поемане на задължение за изкупуване от лица имащи задължение за изкупуване на акции на „Енергони” АД и последващо изкупуване на собствени акции

Срокът на обратно изкупуване не може да е по-дълъг от 5 години.

- Минималния и максималния размер на цената на изкупуване –
  - минимална цена: 0,001 лв.
  - максимална цена: 1 лв.

*Т.2 Вземане на решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.*

Проект на решение:

*ОСА взима решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.”*

На дружеството е предоставен срок от 3 дни от получаване на писмото за представяне в КФН на възражения и обяснения. Писмото е получено от дружеството на обявения в КФН e-mail на 17.02.2015 г. В дадения срок, в КФН не са потъпили възражения и обяснения от дружеството.

Тъй като към момента на постановяване на настоящето решение за прилагане на принудителна административна мярка не е преодолена опасността от застрашаване на интересите на инвеститорите от вземане на незаконосъобразно решение и нарушаване на капиталовото покритие на дружеството, считам че са налице основанията за прилагане на принудителна административна мярка.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, във връзка с чл. 121 от ЗППЦК, във връзка с чл. 187б, ал. 3 от ТЗ и чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от АПК

**РЕШИХ:**

**Задължавам „Енергони” АД, гр. София, да не подлага на гласуване т. 1 и т. 2 от дневния ред на извънредното общо събрание на акционерите на дружеството, насрочено за 06.03.2015 г., съответно за 20.03.2015 г., при липса на кворум, със следното съдържание:**

**Т. 1 „Вземане на решение за обратно изкупуване на собствени акции.**

**Проект за решение: ОСА взима решение за обратно изкупуване на собствени акции, след изпълнение от „Енергони” АД на чл. 247а от ТЗ, при следните параметри:**

- **Максимален брой акции, подлежащи на обратно изкупуване – 10 % от капитала на дружеството (54 756 300 бр.), съгласно чл. 187б от ТЗ, но не повече от 3 % (16 426 890 бр.) на календарна година съгласно изискванията на чл. 111 от ЗППЦК**
- **Условията и реда, при които съветът на директорите или управителният съвет извършват изкупуване в определен срок не по-дълъг от пет години – изкупуването на собствени акции може да се извършва по три метода:**
  - **На регулиран пазар;**
  - **На нерегулиран пазар;**
  - **Чрез поемане на задължение за изкупуване от лица имащи задължение за изкупуване на акции на „Енергони” АД и последващо изкупуване на собствени акции**

**Срокът на обратно изкупуване не може да е по-дълъг от 5 години.**

- **Минималния и максималния размер на цената на изкупуване –**
  - **минимална цена: 0,001 лв.**

- **максимална цена: 1 лв.**

**Т.2 Вземане на решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.**

**Проект на решение:**

**ОСА взима решение за одобрение на описаните в т. 1 сделки, когато страна по сделките са заинтересовани лица.”**

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, Решението подлежи на незабавно изпълнение, независимо дали е обжалвано.

На основание чл. 15, ал. 3 от ЗКФН, във връзка с чл. 84, ал. 1 от АПК, 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, , във връзка с чл. 149, ал. 1 от АПК 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.

**ВЛАДИМИР САВОВ**

*Член на Комисията за финансов надзор,  
изпълняващ правомощията на зам. -  
председател на КФН, ръководещ управление  
"Надзор на инвестиционната дейност"*