



КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 141 - ДСИЦ от 23.03.2021 г.

В Комисия за финансов надзор (КФН) е постъпило заявление с вх. № РГ-05-1122-1 от 07.01.2021 г. от „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ за издаване на разрешение за прекратяване на дружеството и допълнително са представени документи с писма, вх. № РГ-05-1122-1 от 17.02.2021 г. и вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г. Въз основа на постъпилото заявление е образувано административно производство по чл. 29 във връзка с чл. 28 от Закона за дружествата със специална инвестиционна цел (ЗДСИЦ) (отм.).

По отношение на образуваното производство за издаване на разрешение за прекратяване на дружеството, е необходимо да се има предвид следното:

В Държавен вестник (ДВ), бр. 21 от 12.03.2021 г. е обнародван Закон за дружествата със специална инвестиционна цел и за дружествата за секюритизация (ЗДСИЦДС), в сила от 16.03.2021 г.

Съгласно § 11 от Преходните и заключителни разпоредби (ПЗР) на ЗДСИЦДС се отменя Закона за дружествата със специална инвестиционна цел (ЗДСИЦ).

В § 5 от ПЗР на ЗДСИЦДС е предвидено започнатите и недовършени до влизането в сила на ЗДСИЦДС административни и административнонаказателни производства по отменения ЗДСИЦ да се довършват по досегашния ред. Предвид горепосоченото, по отношение на образуваното по заявление с вх. № РГ-05-1122-1 от 07.01.2021 г. административно производство са приложими действащите до 16.03.2021 г. норми на ЗДСИЦ (отм.), уреждащи реда и условията за издаване на разрешение за прекратяване на дружество със специална инвестиционна цел.

Във връзка с образуваното производство КФН намира за установено следното:

I. От фактическа страна:

Заявление, вх. № РГ-05-1122-1 от 07.01.2021 г., за издаване на разрешение за прекратяване на дружеството на основание чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.) е подадено от „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ въз основа на решение от 23.11.2020 г. на извънредно общо събрание на акционерите (ИОСА) за прекратяване на дружеството, определяне на срок за ликвидация, избор на ликвидатори и определяне на тяхното възнаграждение. Въз основа на налична в КФН информация и след направена справка в електронния портал за достъп до съдебни дела на Софийски градски съд е установено, че по описа на Софийски градски съд, Търговско отделение ТО VI-7 състав е образувано търговско дело № 2443 от 2020 г. с ищец „Грейп Агро 2015“ ЕООД и ответници „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ и „Ес Ви Ес“ АД за отмяна като противоречащи с повелителни норми и устава на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ на част от решенията, взети на ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, проведено на 23.11.2020 г., а именно Решение № 6, Решение № 12, Решение № 13 и Решение № 14, с правно основание на иска по чл. 74 от Търговския закон (ТЗ). Оспорените решения на ИОСА касаят определения срок за ликвидация на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, избраните ликвидатори на дружеството и определеното им възнаграждение.

Предвид наличието на основания за прилагане на реда по чл. 54, ал. 1, т. 5 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), съгласно който административният орган

спира производството при наличие на образувано друго административно или съдебно производство, когато издаването на акта не може да стане преди неговото приключване и доколкото абсолютна предпоставка за спиране на административното производство съгласно разпоредбата на чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК е представянето на удостоверение за наличие на образувано производство, издадено от органа, пред който същото е образувано, КФН разгледа внесеното заявление и взе решение по Протокол № 13 от 23.02.2021 г. да бъде изискано представянето на удостоверение за наличие на образувано пред Софийски градски съд търговско дело срещу „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ за отмяна на част от решенията на ИОСА на дружеството, проведено на 23.11.2020 г. За това решение на КФН, „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ е уведомено с писмо, изх. № РГ-05-1122-1 от 23.02.2021 г.

С писмо, вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г., в КФН е представено съдебно удостоверение, изх. № 67771 от 26.02.2021 г., за образувано в Софийски градски съд, Търговско отделение ТО VI-7 състав търговско дело № 2443 от 2020 г. по искова молба с вх. № 300468 от 09.12.2020 г., предявена от „Грейп Агро 2015“ ЕООД, ЕИК 203821837 срещу „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, ЕИК 131148642 и „Ес Ви Ес“ АД, ЕИК 121109937 с правно основание чл. 74 от ТЗ за отмяна като противоречащи с повелителни норми и дружествения договор на част от решенията, взети на ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, проведено на 23.11.2020 г., а именно Решение № 6, Решение № 12, Решение № 13 и Решение № 14. В съдебното удостоверение е отбелязано, че към настоящия момент производството по делото е на етап „размяна на книжа“.

С писмо, вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г., от „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ е отправено искане за отлагане/спиране на образуваното в КФН административно производство по чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.) за издаване на разрешение за прекратяване на дружеството до провеждането на ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, насрочено за 23.04.2021 г., като основните въпроси, които ще бъдат разгледани на ИОСА са за отмяна на решенията, касаещи ликвидацията на дружеството, както и за удължаване на срока на неговото съществуване.

II. Въз основа на изложеното, КФН намира от правна страна за установено следното:

Въз основа на представеното с писмо, вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г., съдебно удостоверение от Софийски градски съд за образуваното пред съда дело срещу „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ и „Ес Ви Ес“ АД с правно основание чл. 74 от ТЗ, безспорно се установява, че са налице предпоставки за спиране на административното производство за издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценза и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ на основание чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК, предвид наличието на образувано друго съдебно производство, преди чието приключване решение за издаване или отказ за издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценза и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ не може да бъде постановено.

Предвид посоченото, решението за издаване на разрешение за прекратяване, за отнемане на лиценза и за одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ не може да бъде издадено от КФН преди произнасяне на сезирания с иска по чл. 74, ал. 1 от ТЗ Софийски градски съд.

С оглед специфичния статут на дружествата със специална инвестиционна цел е предвиден особен режим относно началото на процедурата по прекратяване на този вид дружества, в случаите на изтичане на указания в устава срок или при решение на общото събрание на акционерите (ОСА) на основанията, предвидени в устава или в проспекта за издаване на ценни книжа. Тъй като прекратяването на дейността на дружеството, в хипотезите на доброволно прекратяване, изцяло зависи от волята на компетентния съгласно устройствения акт на дружеството орган, е необходимо преди самата процедура

по ликвидация да е налице валидно правно основание (акт) за прекратяване на дружеството, а именно решение, взето от компетентния съгласно устава орган, за прекратяване на дейността на дружеството. Съгласно чл. 221, т. 3 от ТЗ и чл. 31, ал. 1, т. 2, предложение второ от действащия към 23.11.2020 г. устав на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ органът, компетентен да вземе такова решение, е ОСА. Волята на компетентния орган е обективизирана в приложения към заявлението по чл. 9, ал. 1 от Наредба № 11 от 3.12.2003 г. за лицензите за извършване на дейност като регулиран пазар, пазарен оператор, за организиране на многостранна система за търговия или организирана система за търговия, за извършване на дейност като инвестиционен посредник, инвестиционно дружество, управляващо дружество, дружество със специална инвестиционна цел, национален инвестиционен фонд, лице, управляващо алтернативен инвестиционен фонд, и доставчик на услуги за докладване на данни (Наредба № 11), протокол от проведено на 23.11.2020 г. ИОСА на дружеството.

Особеността на режима в хипотезата на доброволно прекратяване и последващата ликвидация на дружествата със специална инвестиционна цел се изразява в образуване на административно производство по заявление на прекратяващото се дружество, в хода на което КФН следва да установи, че в достатъчна степен са защитени интересите на инвеститорите в дружеството, арг. от чл. 29, ал. 2 от ЗДСИЦ (отм.).

След образуване на административното производство от КФН и след преценка на приложенията към заявлението по чл. 9, ал. 1 от Наредба № 11 документи и по-конкретно след преценка на обстоятелството, дали с предприетите от дружеството действия в производството по прекратяване и последващата го ликвидация могат да бъдат увредени интересите на инвеститорите на дружеството, КФН издава, съответно - отказва да издаде разрешение за прекратяване на дейността на заявителя. В този смисъл е и текстът на ал. 2 на чл. 29 от ЗДСИЦ (отм.), съгласно който КФН отказва да издаде разрешение, ако не са защитени интересите на инвеститорите.

От граматическото тълкуване на специалната норма на чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.), съгласно която за прекратяване на дружествата със специална инвестиционна цел се издава разрешение на КФН, а лицата, определени за ликвидатори, се одобряват от КФН, може да се направи заключение, че в рамките на административното производство, образувано по подаденото от дружеството заявление по чл. 29 от ЗДСИЦ (отм.), КФН следва да се произнесе и с решение за одобряване, респективно отказ да одобри ликвидатор/и на дружеството, които са избрани от ОСА.

Един от съществените параметри на ликвидационното производство на дружеството със специална инвестиционна цел е неговата продължителност, която се определя от ОСА на дружеството и има пряко отражение върху интересите на инвеститорите, предвид разходите на дружеството, които възникват в хода на ликвидационното производство. В конкретния случай проведеното на 23.11.2020 г. ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ е взело решение по т. 5 от дневния ред (Решение № 6) за срок на ликвидацията на дружеството две години, считано от датата на вписване на решението на ОСА за откриване на процедурата по ликвидация в ТР. Друг съществен параметър на ликвидационното производство на дружеството със специална инвестиционна цел с отражение върху разходите по производството е размерът на възнаградението на ликвидаторите, което също се определя от ОСА на дружеството и има пряко отражение върху интересите на инвеститорите.

Също така изборът на ликвидатор/и на дружеството със специална инвестиционна цел, е друг съществен елемент на ликвидационното производство, доколкото тяхната компетентност и професионален опит са предпоставка за компетентно и точно изпълнение на функциите им като ликвидатори на дружеството, което има пряко отражение върху интересите на инвеститорите.

В случай че с влязло в сила съдебно решение, част от приетите на проведеното на 23.11.2020 г. ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ бъдат отменени от компетентния

съд, ще е налице съществена промяна по отношение на решенията на ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ относно прекратяването на дружеството с последващо ликвидационно производство, които решения и определения с тях параметри на ликвидационното производство КФН следва да разгледа и обсъди в рамките на образуваното административно производство за издаване на разрешение по чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.) за прекратяване на дружеството.

Предвид посоченото, в настоящия случай решение на КФН във връзка с образуваното производство по заявление, вх. № РГ-05-1122-1 от 07.01.2021 г., за издаване на разрешение по чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.) за прекратяване на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, не може да бъде издадено преди приключване на горещитираното търговско дело за отмяна на част от решенията на проведеното на 23.11.2020 г. ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ с влязло в сила съдебно решение, тъй като изходът от това съдебно производство има преюдициално значение за валидното произнасяне от КФН по отношение на заявеното издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценз и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ съгласно взети на 23.11.2020 г. решения от ИОСА на дружеството. В настоящия случай е отчетено, че с писмо, вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г., от „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ е постъпило искане за отлагане/спиране на производството до провеждане на ИОСА на дружеството, насрочено за 23.04.2021 г., като според дневния ред на предстоящото общо събрание ще бъде предложено на акционерите на дружеството да бъдат отменени решенията на ИОСА от 23.11.2020 г., предмет на оспорване в образуваното съдебно дело по чл. 74 от ТЗ. Независимо от посоченото, доколкото към настоящия момент не е известно какви решения ще бъдат взети на предстоящото ИОСА на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, насрочено за 23.04.2021 г., на което ще се обсъжда отмяна на решенията, касаещи ликвидацията на дружеството, предвид наличието на висящ съдебен спор образуваното производство за издаване на одобрение за прекратяване на дружеството следва да бъде спряно до приключване на съдебния спор с влязло в сила съдебно решение.

С оглед посоченото, предвид наличието на преюдициален спор, чието решаване е предпоставка за валидно произнасяне от КФН, е налице основание за прилагане на реда по чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК, съгласно който административният орган спира производството при наличие на образувано друго административно или съдебно производство, когато издаването на акта не може да стане преди неговото приключване. Спирането се постановява след представяне на удостоверение за наличие на образувано производство, издадено от органа, пред който е образувано, предвид което от страна на КФН с писмо, изх. № РГ-05-1122-1 от 23.02.2021 г., от Софийски градски съд е изискано представянето на удостоверение за наличие на образувано производство за отмяна на решения на ИОСА, проведено на 23.11.2020 г. на основание чл. 74 от ТЗ.

Въз основа на представеното с писмо, вх. № РГ-05-1122-1 от 15.03.2021 г., съдебно удостоверение от Софийски градски съд за образуваното пред съда дело срещу „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ и „Ес Ви Ес“ АД с правно основание чл. 74 от ТЗ за отмяна на част от решенията на ИОСА на дружеството, проведено на 23.11.2020 г., безспорно се установява, че са налице предпоставки за спиране на административното производство за издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценз и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ на основание чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК, предвид наличието на образувано друго съдебно производство, преди чието приключване решение за издаване или отказ за издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценз и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ не може да бъде постановено. Съобразно разпоредбата на чл. 54, ал. 3 от АПК при спиране на производството сроковете, предвидени за издаване на акта спират да текат, т.е. след отпадане на основанието за спиране, административният орган следва да се произнесе по подаденото заявление.

Доколкото, видно от анализ на цитираната разпоредба на АПК, разглеждането по същество на административното производство по внесено заявление за издаване на разрешение за прекратяване, отнемане на лиценза и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ е обусловено от приключване на иницираното съдебно производство за отмяна на основание чл. 74, ал. 1 от ТЗ на част от решенията на ИОСА от 23.11.2020 г., произнасяне на КФН, в качеството ѝ на административен орган, пред когото е иницирано административното производство, не следва да има до отпадане на преюдициалния спор.

Предвид гореизложеното и с оглед на изяснените факти и обстоятелства от значение за случая, на основание чл. 54, ал. 1, т. 5 от АПК във връзка с чл. 28 и чл. 29 от ЗДСИЦ (отм.) във връзка с § 5 от Преходните и заключителни разпоредби на ЗДСИЦДС,

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

Р Е Ш И:

Спира образуваното със заявление, вх. № РГ-05-1122-1 от 07.01.2021 г., административно производство за издаване на разрешение по чл. 28 от ЗДСИЦ (отм.) за прекратяване, отнемане на лиценза и одобрение на ликвидатори на „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ, във връзка с решения на ИОСА на дружеството, проведено на 23.11.2020 г. до произнасяне с влязло в сила съдебно решение по търговско дело № 2443 от 2020 г. по описа на Софийски градски съд, Търговско отделение ТО VI-7 състав, образувано по искова молба на „Грейп Агро 2015“ ЕООД срещу „Прайм Пропърти БГ“ АДСИЦ и „Ес Ви Ес“ АД с искане за отмяна на част от решенията на ИОСА, проведено на 23.11.2020 г., с правно основание чл. 74 от ТЗ.

На основание чл. 13, ал. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор решението може да бъде обжалвано по съдебен ред пред Административен съд - София област в 14-дневен срок от съобщаването му. Обжалването на решението не спира изпълнението на индивидуалния административен акт. При обжалване чл. 166 от АПК не се прилага.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

БОЙКО АТАНАСОВ