



КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 531 - ПД

17.07.2020 г.

„Костенец-ХХИ” АД, гр. Костенец, ЕИК 832064969, е публично дружество, вписано под № РГ-05-806 в регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) и като такава е адресат на разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) и подзаконовите актове по прилагането му.

Чрез единната система за предоставяне на информация на Комисия за финансов надзор (КФН) по електронен път - E-register, „Костенец-ХХИ” АД е представило покана за свикване на РОСА, вх. № 10-05-2650 от 12.06.2020 г., насрочено за 20.07.2020 г., съответно за 04.08.2020 г. при условията на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК и писмени материали по чл. 224 от Търговския закон (ТЗ).

Поканата е обявена в Търговския регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел (ТРРЮЛНЦ) на 11.06.2020 г. Поканата и материалите за РОСА са представени на обществеността на 12.06.2020 г. посредством специализираната информационна медия „Infostock“ на „Инфосток” АД, достъпна на адрес в интернет – www.infostock.bg, обявена на сайта на дружеството на адрес в интернет: www.hhi-bg.eu.

От представената в КФН на 12.06.2020 г. покана за свикване на РОСА е видно, че в дневния ред на събранието на дружеството е включена точка 2 със съдържание:

„2. Потвърждаване на смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приемане на Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г. и Доклада за прилагане на политиката за възнагражданията на членовете на Съвета на директорите на дружеството за 2019 г. Предложение за решение: ОСА потвърждава смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приема Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г. и Доклада за прилагане на политиката за възнагражданията на членовете на Съвета на директорите на дружеството за 2019 г.“

Съгласно разпоредбата на чл. 121, ал. 1 от ЗППЦК за неуредените случаи се прилагат разпоредбите на ТЗ. Съгласно чл. 221, ал. 1, т. 6 от ТЗ общото събрание на акционерите (ОСА) назначава и освобождава регистрирани одитори, когато извършването на одит е задължително в предвидените от закон случаи или е взето решение за извършване на независим финансов одит.

Във връзка с горното и предвид представена на КФН покана за свикване на РГОСА, с писмо, изх. № РГ-05-806-3 от 30.06.2020 г., от публичното дружество е изискано да предостави информация относно начина, по който е избран новият одитор, съответно причините, поради които надлежно избраният одитор се е отказал от одиторския си ангажимент.

В отговор на това, с писмо, вх. № РГ-05-806-3 от 07.07.2020 г., „Костенец-ХХИ“ АД представя заверено копие от получен имейл от 18.03.2020 г. от надлежно избрания през 2019 г. от ОСА на публичното дружество одитор Екатерина Славкова за проверка и заверка на годишния финансов отчет за дейността (ГФО) на дружеството за отчетната 2019 г. С цитирания имейл законно избраният регистриран одитор Екатерина Славкова уведомява дружеството, че няма възможност да приеме този одиторски ангажимент. Предвид необходимостта от извършване на задължителен одит на финансовите отчети на дружеството за 2019 г., „в интерес на дружеството и акционерите му са предприети действия за намиране на друг одитор, който да поеме одиторския ангажимент“.

От наличната в КФН информация и от публично оповестената по партидата на дружеството в ТРРЮЛНЦ е видно, че след получаването на отказа от страна на одитор Екатерина Славкова, т.е. от 18.03.2020 г. до 27.05.2020 г. (датата на оповестяване на ГФО на КФН и на обществеността) и към 04.06.2020 г. (датата на заседание на СД на публичното дружество за свикване на предстоящото РГОСА) не е налице провеждане на ОСА, което да е взело валидно решение за избор на нов одитор за заверка на ГФО за 2019 г., нито е налице искане от страна на СД на публичното дружество до длъжностно лице по вписванията с цел назначаване служебно на нов регистриран одитор, по арг. от чл. 249, ал. 1 от ТЗ.

Предвид гореизложеното, в конкретния случай не са налице доказателства за законосъобразния избор на „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев за регистриран одитор, който да провери и завери ГФО на дружеството за 2019 г. Отгук следва, че представеният на КФН и на обществеността одитиран ГФО за 2019 г. на публичното дружество, ведно с одиторския доклад към него, които са част от писмените материали по обсъжданата точка 2 от дневния ред на предстоящото РГОСА, са заверени от одитор, който не е избран по надлежния ред от съответния оправомощен за това орган. Следователно, същите изобщо не са заверени, съответно съставени от одитор, респективно не са подадени в съответствие със законовите изисквания и като такива не следва да бъдат обсъждани и гласувани от страна на присъстващите акционери.

С оглед обявеното на 13.03.2020 г. в страната извънредно положение и предвид разпоредбите на Закона за мерките и действията по време на извънредното положение (ЗДМВИП) (обн. ДВ, бр. 28/24.03.2020 г.), срокът, до който публично дружество може да представи на КФН и на обществеността одитиран ГФО за 2019 г. е удължен до 31.07.2020 г. В този смисъл, ръководството на публичното дружество е разполагало с достатъчно време, за да предприеме необходимите действия по провеждане на законосъобразен избор на регистриран одитор, който да замени одитор Екатерина Славкова.

Приемането на решение по „потвърждаване на смяната на независимия одитор“, извършена не по законосъобразен начин, както и приемането на решения за одобрение на ГФО за 2019 г., одитиран от регистриран одитор, избран не по надлежен ред, ведно с изготвения от него одиторски доклад към ГФО, би накърнило интересите на инвеститорите и доверието в капиталовия пазар.

В тази връзка с писмо, изх. № РГ-05-806-4 от 15.07.2020 г., в съответствие с чл. 26, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК), дружеството е уведомено, че на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, вр. чл. 212, ал. 1, т. 1, вр. чл. 121, ал. 1 от ЗППЦК, вр. чл. 221, ал. 1, т. 6 от ТЗ е открито административно производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка спрямо „Костенец-ХХИ“ АД, със следния диспозитив:

„Задължавам публичното дружество „КОСТЕНЕЦ-ХХИ“ АД, гр. Костенец, ЕИК 832064969 да не подлага на гласуване на редовно общо събрание на акционерите, насрочено за 20.07.2020 г. от 11:00 часа, съответно за 04.08.2020 г. от 11:00 часа, при условията на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК, точка 2 от дневния ред на събранието, в частта:

2. Потвърждаване на смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приемане на Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г. *Предложение за решение:* ОСА потвърждава смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приема Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г.“

На дружеството е предоставен срок до 16.07.2020 г. за възражения и/или обяснения по така откритото административно производство, считано от датата на получаване на писмото. Писмото е получено от дружеството по електронната поща на представения адрес: investor@hhi-bg.eu на 15.07.2020 г.

В посочения срок в КФН постъпват възражения от дружеството с писмо, вх. № РГ-05-806-4 от 16.07.2020 г. Дружеството възразява и не е съгласно с изложеното в писмо, изх. № РГ-05-806-4/15.07.2020 г., относно наличието на материалноправни предпоставки за откриване на административното производство.

Дружеството твърди, че във връзка с обявеното извънредно положение и предвид разпоредбите на ЗДМВИП, както и заповедите на министъра на здравеопазването, с които се въвеждат определени забрани, е преустановено провеждането на всякакъв вид масови прояви на закрито. Предвид тази забрана и уведомлението, което дружеството е получило от надлежно избрания одитор г-жа Екатерина Славкова на 18.03.2020 г., СД е счел, че няма възможност да проведе ОСА за избор на нов регистриран одитор за заверка на ГФО за 2019 г. и за спазване на срока за оповестяване на одитирания ГФО за 2019 г., а именно 31.07.2020 г. Позовава се също така на процедурата за свикване на ОСА на публично дружеството

съгласно ТЗ и ЗППЦК, съответно периода от време, който е необходим за формалното и законосъобразно свикване на ОСА.

Наведените от дружеството възражения са неоснователни и не могат да бъдат уважени в тази част. На първо място, следва да се отбележи, че ЗДМВИП в нито една част не забранява провеждането на ОСА на търговски дружества, в т.ч. и на публични дружества, чиито режим се определя освен по общия ред, регламентиран в ТЗ, и по специалния ред, уреден в ЗППЦК. Аргумент в подкрепа на посочената теза е и § 49, ал. 2 от ЗДМВИП (обн. ДВ, бр. 34/2020), който посочва, че *„сроковете по Закона за пазарите на финансови инструменти, Закона за публичното предлагане на ценни книжа, Закона за дейността на колективните инвестиционни схеми и други предприятия за колективно инвестиране, Закона за дружествата със специална инвестиционна цел, Закона за Комисията за финансов надзор, Кодекса за застраховането и част втора от Кодекса за социално осигуряване не се променят, освен в случаите по § 8 и § 44 – 47.“* Възможността, която е предоставена на публичните дружества по ЗДМВИП, е единствено за провеждане на РОСА за 2020 г. в удължен срок до 30.09.2020 г., което е възможност, предоставена на дружествата, а не задължение. С цел изчерпателност, е необходимо да се отбележи, че редица публични дружества проведоха РОСА и ИОСА в периода на обявеното извънредно положение. В допълнение на горното, следва да бъде отчетена и възможността, представена от чл. 115, ал. 2, т. 5, вр. ал. 8 от ЗППЦК, *(в редакцията му към датата на представения от избрания одитор отказ)* за провеждане на ОСА чрез електронни средства, която възможност може да бъде предвидена в поканата за свикване на ОСА. Горното е приложимо в условия на извънредно положение, по време на което евентуалното събиране на закрито би довело до застрашаване здравето на акционерите, респективно техните пълномощници, както и на всички други външни участници в ОСА.

Също така, след получаването на отказа от страна на одитора Екатерина Славкова, на 18.03.2020 г., СД е разполагал с достатъчно дълъг период от време, в който да изпълни формалните изисквания на закона и да свика по надлежния ред ОСА, на което да бъде взето валидно решение за избор на нов одитор за заверка на ГФО за 2019 г.

На второ място, във възражението се сочи, че в конкретния случай чл. 249, ал. 1 от ТЗ е неприложим, тъй като на практика има формирана воля от ОСА за избор на одитор. В настоящото производство не се спори за това, че такава воля е формирана от ОСА, но следва да се отбележи, че волята на ОСА е за избор на регистриран одитор в лицето на г-жа Екатерина Славкова, а не на одитора, заверил отчета, а именно: „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори). Отговорността на одитора е лична, а задължението му е с оглед на личността, т.е. няма как да се заключи, че има валидно формирана воля на ОСА за избор на одитор в лицето на „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев.

Съгласно чл. 221, т. 6 от ТЗ и чл. 48, ал. 3 от Закона за независимия финансов одит, изборът на регистриран одитор се прави от ОСА. Следователно, СД на дружеството не

разполага с правото да назначава регистриран одитор и ако го направи, регистрираният одитор няма да разполага с надлежно предоставено правомощие за заверка на отчета на дружеството. Оттук следва и че независимо, че ГФО за 2019 г. е подаден в срок, същият е заверен от ненадлежно избран регистриран одитор, съответно би могло да бъде презумирано, че дружеството е подало в срок ненадлежно одитиран ГФО. В тази връзка, предвид факта, че СД на дружеството е счело, че няма възможност или време да свика ОСА, то е следвало да отправи искане до длъжностно лице по вписванията към Агенция по вписванията с цел назначаване на одитор по арг. от чл. 249, ал. 1 от ТЗ, тъй като законодателят императивно е уредил, че освен ОСА, длъжностното лице е другият компетентен орган за назначаване на регистриран одитор. Отчитайки довода, изложен във възраженията, че „Костенец-ХХИ“ АД е недействащо предприятие, същото би имало възможност в най-кратък срок да подаде искане до длъжностното лице по вписванията към Агенция по вписванията за назначаване на одитор, като посочи в искането си и името на избран от него регистриран одитор, който съответно да завери, след вписването му по партидата на дружеството в ТРРЮЛНЦ, ГФО за 2019 г., и респективно същият да бъде обявен в срока до 31.07.2020 г., съответно приет от ОСА на дружеството в законоустановения срок до 30.09.2020 г.

На последно място, неоснователен е и аргументът, подкрепен с цитат от Решение № 1469 от 06.07.2015 г. на Софийски апелативен съд по в. т. д. № 3218/2014 г., заради по-високите нормативни императивни изисквания към дейността на публичните дружества, като специфичен вид търговски дружества и осигуряването на необходимата за инвеститорите прозрачност в дейността на публичните компании, която да спомогне за вземането на обосновани инвестиционни решения, защита интересите на настоящите и потенциалните акционери и най-вече повишаване на доверието в капиталовия пазар. В тази връзка, няма как да бъде акредитирано твърдението, че в рамките на една и съща процедура е възможно приемане на ГФО от ОСА, което да предшества избора на регистрирания одитор, който вече е заверил съответния ГФО, на основание чл. 221, т. 6, вр. т. 7 от ТЗ. В тази връзка, следва да се отчете, че цитираната съдебна практика е неприложима в конкретния случай, тъй като от посочените разпоредби на общия закон ТЗ е видно, че ОСА одобрява и приема вече заверен от **вече назначен** регистриран одитор.

В заключение, следва да бъде отчетена солидарната отговорност на членовете на управителния орган на публичното дружество и на регистрирания одитор, който отговаря за вредите, причинени от одитираните от него финансови отчети (чл. 100м, ал. 3, in fine ЗППЦК). Тези специфични правила за отговорност по отношение на финансово - отчетната информация на публичното дружество надграждат общите правила и изисквания по ТЗ. Те включват освен необходимостта регистрираният одитор, който заверява ГФО на публично дружество, да е надлежно избран от ОСА на същото това дружество/назначен от длъжностно лице по вписванията, и изискването да спазва по-високите стандарти на закона спрямо обхвата на проверката му, което обосновава и по-широкия обхват на отговорността му.

Предвид изложените по-горе обстоятелства, следва, че възраженията на дружеството са неоснователни. Описаното застрашава интересите на инвеститорите и представлява материалноправно основание за прилагане на принудителна административна мярка.

Предвид гореизложеното на основание с чл. 212, ал. 1, т. 1, вр. чл. 121, ал. 1 от ЗППЦК, вр. чл. 221, ал. 1, т. 6 от ТЗ, вр. чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4, изр. първо, предложение първо, вр. 215 от ЗППЦК, във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от АПК,

РЕШИХ:

Задължавам публичното дружество „КОСТЕНЕЦ-ХХИ” АД, гр. Костенец, ЕИК 832064969 да не подлага на гласуване на редовно общо събрание на акционерите, насрочено за 20.07.2020 г. от 11:00 часа, съответно за 04.08.2020 г. от 11:00 часа, при условията на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК, точка 2 от дневния ред на събранието, в частта:

2. Потвърждаване на смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приемане на Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г. *Предложение за решение:* ОСА потвърждава смяната на независимия одитор за 2019 г. със „Столична одиторска фирма“ ЕООД с отговорен одитор Тодор Кръстев (регистриран одитор под № 0155 в Списъка на регистрираните одитори) и приема Доклада на независимия одитор, одитирания годишен финансов отчет на дружеството за 2019 г.

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 Административния съд – София област 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 разnosки.

**ЗАМЕСТНИК-ПРЕДСЕДАТЕЛ,
РЪКОВОДЕЩ УПРАВЛЕНИЕ „НАДЗОР**

НА ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ“:

МАРИЯ ФИЛИПОВА