

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 572– ПД
19.06.2014 г.

„Енергони” АД, гр. София, е публично дружество, вписано във водения от Комисия за финансов надзор (КФН) регистър по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор под номер РГ-05-1490. Предвид това, дружеството е адресат на разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа и на подзаконовите актове по прилагането му.

Чрез единната система за предоставяне на информация пред КФН – e-Register, вх. № 10-05-11763 от 16.05.2014 г. публичното дружество е представило покана за свикване на редовно годишно общо събрание на дружеството, насрочено за 20.06.2014 г., съответно за 04.07.2014 г. при условията на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК. В дневния ред на събранието са включени т. 2, т. 3 и т. 7, които са със следното съдържание:

„Т. 2. Приемане на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема годишния финансов отчет за 2013г.

Т. 3. Приемане на доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.”

Т. 7. Освобождаване от отговорност на членовете на СД за дейността им през 2013 г.; Проект за решения: ОС приема предложението на СД и освобождава от отговорност членовете на СД Михаил Георгопападакос, Йоанис Никитакис, и Максим Димов за дейността им през 2013г.”

В съответствие с разпоредбата на чл. 115, ал. 4 от ЗППЦК, поканата е обявена в търговския регистър на 16.05.2014 г. и е публикувана на интернет страницата на дружеството - www.energoni.com.

При преглед на съдържанието на представения към поканата за свикване на ОСА годишен финансов отчет за дейността на „Енергони” АД (ГФО) за 2013 г. е установено следното:

Към 31.12.2013 г. „Енергони” АД е оповестило, че притежава нематериални активи в размер на 545 222 хил. лв. Същите са били в размер на 497 344 хил. лв. към 31.12.2012 г. В пояснителните бележки към отчета е посочено, че „Енергони” АД притежава нематериален актив – Патент с отчетната стойност 545 222 хил. лв. Промяната в стойността му спрямо 2012 г. е в резултат на извършена преоценка. В тази връзка, в пояснителните бележки към финансовия отчет изрично е разписано, че „на заседание на СД на „Енергони” АД е взето решение да се извърши оценка на Патент „Метод за изграждане на вятърна електроцентрала” от независими оценители. Новата пазарна оценка е на нематериалния нетекущ актив е извършена от „Би Ер Акаунт” ЕООД към 31.03.2013 г.”

След извършената преоценка на дълготраен нематериален актив – патент „Метод за изграждане на вятърна електроцентрала”, към 31.12.2013 г., „Енергони” АД е реализирало други приходи от дейността си в размер на 37 457 хил. лв. Дружеството е реализирало общо приходи към 31.12.2013 г. в размер на 37 505 хил. лв. Реализираната текуща печалба е 32 984 хил. лв. Към 31.12.2013 г., „Енергони” АД е отчело непокрита загуба в размер на 35 388 хил. лв. Вследствие на извършената преоценка, други приходи, и отчетената от това текуща печалба, публичното дружество формира отрицателен финансов резултат за 2013 г. в размер на 2 404 хил. лв. По този начин към 31.12.2013 г., размерът на собствения капитал на „Енергони” АД отговаря на изискванията на чл. 247а

от Търговския закон (ТЗ), а именно 555 587 хил. лв. собствен капитал спрямо 547 563 хил. лв. съдебно регистриран капитал. За сравнение, към 31.12.2012 г., собственият капитал на дружеството е бил в размер на 512 182 хил. лв., спрямо 547 563 хил. лв. съдебно регистрирания капитал, с което преди извършване на преоценката изискванията за собствен капитал на дружеството съгласно чл. 247а от ТЗ са били нарушени.

Счетоводният ефект от направената преоценка на патента, който представлява основна част от активите на публичното дружество, се изразява в отчитане на текуща печалба, с което е увеличена стойността на собствения капитал на „Енергони” АД. Посочената в представения към материалите за събирането ГФО за 2013 г. текуща печалба на дружеството не е формирана от приходи от продажби на продукцията и стоки, а единствено променя отразения финансов резултат на дружеството в счетоводните му отчети, представени в КФН и на обществеността. От ГФО за 2013 г. на „Енергони“ АД е установено, че дружеството не е реализирало приходи от основната си дейност, а именно използване на патента, предмет на извършената от „Би Ер Акаунт” ЕООД оценка, предвид което отчетеният финансов резултат за 2013 г. е в резултат на извършената преоценка.

Във връзка с извършената от „Би Ер Акаунт” ЕООД оценка на притежавания от „Енергони” АД патент и като се взе предвид, че посоченият оценител не притежава необходимата правоспособност за извършване на оценка на нематериални активи, както и че преди изготвянето на оценката, „Енергони” АД е било декапитализирано за продължителен период от време, с Решение № 226 от 26.02.2014 г. на КФН, публичното дружество е задължено да сключи договор с оценител, притежаващ необходимата квалификация и опит за извършване на оценка на патентованата технология.

Представеният към материалите за събирането и обявен пред обществеността ГФО за 2013 г. на „Енергони” АД е одитиран от Марко Терзийски. Във връзка с извършена заверка от негова страна на предходно изготвени финансови отчети на публичното дружество „Енергони” АД и констатирани редица пропуски при извършването на одита, КФН е сезирала Комисията за публичен надзор над регистрираните одитори (КПНРО) за предприемане на съответни действия по компетентност. Във връзка с това, следва да се има предвид, че с Решение № 2285 от 07.04.2014 г. на административен съд, с председател Пламен Горелски е потвърдено издаденото от председателя на КПНРО наказателно постановление № 002/19.02.2013 г., с което на основание чл. 41, ал. 1, т. 3 от Закона за независимия финансов одит на Марко Терзийски е отнето правото да извършва независим финансов одит за срок от две години, считано от момента на постановяване на съдебното решение.

След издаване на Решение № 226 от 26.02.2014 г. на КФН, в определения срок, както и към настоящия момент публичното дружество „Енергони” АД не е изпълнило диспозитива на приложената принудителна административна мярка, вследствие на което в ГФО към 31.12.2013 г. не е отразена извършена оценка от оценител, притежаващ необходимата квалификация и опит за извършване на оценки на нематериални активи, поради което е невъзможно по безспорен начин да се установи стойността на патента. Това, от своя страна, дава отражение върху финансовото състояние и резултат на публичното дружество както към 31.03.2013 г., така и към 31.12.2013 г., а оттам и върху преценката на акционерите и потенциалните инвеститори за вземане на обосновано инвестиционно решение.

Необходимо е да се посочи, че в ГФО за 2013 г. на дружеството не е направено оповестяване за приложената от КФН принудителна административна мярка, съответно в приложения към отчета одиторски доклад, Марко Терзийски не е обърнал внимание на този въпрос. Оповестяването на информация, която се отнася до задължението на „Енергони” АД да сключи договор с лицензиран оценител, притежаващ необходимата квалификация и опит за извършване на оценка на притежавания от дружеството нематериален актив – патент „Метод за изграждане на вятърна електроцентрала” поради

факта, че са налице съмнения в обективността на оценката, извършена от „Би Ер Акаунт“ ООД, е от естество, позволяващо да се направи заключение относно възможния й ефект върху цената на финансовите инструменти и/или да бъде използвана от инвеститорите при вземане на решение за инвестиране в ценните книжа на „Енергони“ АД. В конкретния случай, тази информация е вътрешна по смисъла на чл. 4, ал. 2 от ЗПЗФИ, тъй като е достатъчно конкретна, за да окаже влияние върху цената на ценните книжа, емитирани от публичното дружество. Потенциалните инвеститори и акционерите на дружеството биха я отчели при вземане на инвестиционно решение за покупка или продажба на тези финансови инструменти.

Съгласно разпоредбата на чл. 100м, ал. 1, изр. първо от ЗППЦК, отчетите, уведомленията и другата информация, които се разкриват публично по този закон, трябва да съдържат информацията, необходима на инвеститорите, за да вземат обосновано инвестиционно решение, а съгласно изр. второ на същата норма отчетите, уведомленията и информацията не могат да съдържат неверни, подвеждащи или непълни данни.

Съгласно чл. 22а, ал. 2 във връзка с чл. 38, ал. 1, т. 2 от Закона за счетоводството (ЗСч), предприятията, които са емитенти по смисъла на ЗППЦК, задължително изготвят и представят годишните си финансови отчети на базата на Международните счетоводни стандарти (МСС). Съгласно чл. 22в от ЗСч консолидираните и междинните финансови отчети също се изготвят и представят на базата на счетоводните стандарти, въз основа на които се изготвя и представя ГФО на предприятието, което изготвя консолидирания или междинния финансов отчет. На основание разпоредбата на чл. 23, ал. 2 от ЗСч финансовият отчет трябва вярно и честно да представя имущественото и финансовото състояние на предприятието, отчетения финансов резултат, промените в паричните потоци и в собствения капитал.

Публичните дружества следва да изготвят своите финансови отчети в съответствие със ЗСч и МСФО, като целта на това изискване е отразените в отчетите данни да представят вярно и честно финансовото им състояние, финансовите резултати от дейността и паричните потоци на дружеството.

Съгласно параграф 15 на МСС 1 „Представяне на финансови отчети“ финансовите отчети трябва да представят честно финансовото състояние, финансовите резултати от дейността и паричните потоци на дадено предприятие.

Във връзка с квалифицирането на определена информация като съществена или несъществена, приложение намира дефиницията на „същественост“ по параграф 1, т. 4 от Допълнителните разпоредби (ДР) на Наредба № 2, която предвижда, че „същественост“ по отношение на обстоятелство (информация, промяна и др.) е налице в две хипотези – когато обстоятелството води или може основателно да се предположи, че ще доведе до благоприятна или неблагоприятна промяна в размер на 5 или повече на сто (или друг минимален праг, предвиден в наредбата) от приходите или печалбата на емитента, от друг финансов показател, както и от пазарната цена на издадените от емитента ценни книжа, и/или когато обстоятелството е вероятно да повлияе на инвеститорите при вземането на инвестиционно решение или при упражняване правото на глас по ценните книжа.

Поради факта, че дружеството не е изпълнило Решение № 226-ПД от 26.02.2014 г., както и че съществена част от размера на активите на публичното дружество в приложения ГФО за 2013 г. представлява оцененият от страна на „Би Ер Акаунт“ ООД патент при констатирани редица нарушения при изготвянето на оценката му, ще подведе инвеститорите в ценни книжа на публичното дружество „Енергони“ АД при извършване на преценката от тяхна страна за вземане на обосновано инвестиционно решение, което застрашава интересите им.

Във връзка с включената т. 7 от дневния ред на РГОСА на „Енергони“ АД, на основание разпоредбата на чл. 116в, ал. 8 от ЗППЦК, общото събрание може да освободи

от отговорност член на управителен и контролен орган на общо събрание, при наличие на заверени от регистриран одитор годишен финансов отчет за предходната година, приет от редовното годишно общо събрание на акционерите. Поради факта, че с откритото административно производство се въвежда задължение на дружеството да не подлага на гласуване точките, свързани с приемането на ГФО за 2013 г. и доклада на регистрирания одитор, вземането на решение от страна на акционерите относно освобождаването от отговорност на членовете на СД на „Енергони” АД ще противоречи на разпоредбата на чл. 116 в, ал. 8 от ЗППЦК.

Предвид описаните по-горе несъответствия с изискванията на ЗСч, международните счетоводни стандарти и ЗППЦК, ГФО на публичното дружество „Енергони” АД за 2013 г. съдържа данни, които са от естество да подведат акционерите на публичното дружество като съществува реален риск за интересите на инвеститорите, с оглед на което са налице материалноправни предпоставки за откриването на административно производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК със следния диспозитив:

„Задължавам „Енергони” АД, гр. София, да не подлага на гласуване точки 2, 3 и 7 от дневния ред на поканата за свикване на РГОСА, насрочено за 20.06.2014 г., съответно за 04.07.2014 г. в хипотезата на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК със следното съдържание:

„ т. 2. Приемане на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема годишния финансов отчет за 2013г.

т.3. Приемане на доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените

проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.

т.7. Освобождаване от отговорност на членовете на СД за дейността им през 2013 г.; Проект за решения: ОС приема предложението на СД и освобождава от отговорност членовете на СД Михаил Георгопадакос, Йоанис Никитакис, и Максим Димов за дейността им през 2013г.”

С писмо, изх. № РГ- 05-1490-21 от 16.06.2014 г., изпратено на адрес електронна поща на „Енергони” АД, дружеството е уведомено за откритото производство по прилагане на принудителна административна мярка. С писмото е определен срок за представяне в КФН на обяснения и възражения не по-късно от 17.30 ч. на 18.06.2014 г. В срока за предоставяне на възражения, на 18.06.2014 г., с две писма, подписани от изпълнителния директор Михаил Георгопадакос в КФН са представени възражения във връзка с инициираното административно производство по прилагане на принудителна административна мярка.

С писмо, изходящ № 001/17.06.2014 г. на „Енергони” АД, постъпило в КФН, с вх. № РГ-05-1490-21#2 от 18.06.2014 г., изпълнителният директор коментира както факти и обстоятелства, свързани с откритото производство по прилагане на принудителна административна мярка, така и такива свързани с предходно образувани административнонаказателни производства спрямо публичното дружество и изпълнителния му директор, които считам, че са ирелевантни към настоящото производство и не следва да бъдат коментирани.

В писмото са изтъкнати аргументи, че КФН открива административно производство за прилагане на принудителна административна мярка, без да е запознала дружеството с документите, цитирани в писмото за откриване на принудителната административна мярка, а именно издадено от председателя на КПНРО наказателно постановление № 002/ 19.02.2013 г., както и Решение № 2285 от 07.04.2013 г. на административен съд за потвърждаване на наказателното постановление.

На следващо място във възраженията си, изпълнителният директор констатира, че в писмото за откриване на производството по прилагане на принудителна административна мярка е допусната неточност, относно финансовият резултат на дружеството за 2013 г. Обръща внимание, че дружеството е реализирало загуба за 2013 г., като в тази връзка от КФН се изискват заверени копия на документи на базата на които регулаторът е извършил проверка на финансовото състояние на публичното дружество. Освен това, от КФН се изискват документи, на базата на които е извършен анализ за професионалната квалификация на оценителя, извършил оценка на нематериалния актив – патент.

По повод на изложеното по-горе е необходимо да бъдат направени следните коментари.

Относно искането в хода на откритото административно производство да се предоставят на дружеството заверени копия на издадено от председателя на КПНРО наказателно постановление № 002/ 19.02.2013 г., както и постановено Решение № 2285 от 07.04.2013 г. на административен съд за потвърждаване на наказателното постановление е необходимо да се има предвид, че КФН не би могла да предостави документи, издадени от други органи на Р. България. Освен това, цитираните актове са публични и достъпът за лицата, които желаят да се запознаят със съдържанието им е свободен.

Относно констатацията за финансовият резултат за 2013 г. е необходимо да се посочи, че в писмото за откриване на производството за прилагане на принудителна административна мярка е допусната неточност в изписването на стойността на финансовият резултат за 2013 г., като поради технически причини в писмото липсва знак „-“, който индикира за отрицателната стойност на финансовия резултат. Счита се, че допуснатата неточност не променя мотивите за откриване на настоящото административно производство, а именно недопускане акционерите на публичното дружество да приемат на 20.06.2014 г., респективно на 04.07.2014 г. отчет, в който информацията за размера на съществена част от активите на публичното дружество може да подведе акционерите.

Относно искането от КФН да бъдат предоставени документи, на базата на които е извършен финансов анализ на публичното дружество към 31.03.2013 г., следва да се отбележи, че основа на този анализ са именно документи, предоставени в КФН от самото дружество. По отношение на искането да се предоставят документи за професионалната квалификация на оценителя, извършил оценка на нематериалния актив на „Енергони“ АД е необходимо да се отбележи, че всички констатации, подробно описани в Решение № 226 - ПД от 26.02.2014 г. са основани на документи, предоставени от публичното дружество „Енергони“ АД.

С последващо писмо, изх.№ 001/18.06.2014 г., постъпило в КФН с вх. № РГ-05-1490-21#3 от 18.06.2014 г., изпълнителният директор, посочва, че дружеството е реализирало приходи от продажба на услуги в размер на 16 хил. лв., като подчертава, че в писмото за откриване на производството за прилагане на принудителната административна мярка е допусната грешка, като е посочено, че *„дружеството няма приходи от оперативна дейност“*. Посочва, че не е вярно твърдението на регулатора, че финансовият резултат за 2013 г. е формиран само в резултат на извършена преоценка.

Във връзка с изложените твърдения на изпълнителния директор на „Енергони“ АД, следва да се има предвид, че никъде в писмото за откриване на производството за прилагане на принудителна административна мярка не се твърди, че дружеството няма нетни приходи от продажба на услуги в размер на 16 хил. лв. Тя не е описана подробно в писмото за откриване на настоящото производство за прилагане на принудителна административна мярка, тъй като предмет на това производство е задължаването на публичното дружество да не подлага на гласуване и приемане на отчет, в който съществена част от стойността на активите му е формирана от извършената от „Би Ер Акаунт“ ЕООД оценка. Следва да се отбележи, че реализираните приходи от продажба на услуги в размер на 16 хил. лв. са несъществени като същите представляват едва 0.043% от

общо приходите на дружеството към 31.12.2013 г. и 0.049% от текущата печалба за 2013 г. В този смисъл, изтъкнатите аргументи от изпълнителния директор за формираната текуща печалба към 31.12.2013 г., не променя констатациите, изложени в писмото за откриване на принудителната административна мярка, че тя се дължи отново на извършената преоценка, както и за влиянието ѝ върху финансовия резултат на публичното дружество.

Предвид факта, че в КФН не са постъпвали информация и документи, които биха могли да послужат като правно основание за прекратяване на откритото спрямо „Енергони” ЕАД административно производство, както и като се отчита неизпълнението на Решение № 226 - ПД от 26.02.2014 г. за сключване на договор с лицензиран оценител, както и че съществува риск акционерите да приемат отчет, съдържащ информация, която е от естество да ги подведе при вземане на обосновано инвестиционно решение, са налице правните предпоставки за издаването на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по смисъла на чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК.

С оглед гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4 от ЗППЦК, чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, във връзка с чл. 100м, ал. 1 и ал. 2, чл. 116в, ал. 8 от ЗППЦК, както и на основание чл. 215 от ЗППЦК, във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК),

РЕШИХ:

Задължавам „Енергони” АД, гр. София, да не подлага на гласуване точки 2, 3 и 7 от дневния ред на поканата за свикване на РГОСА, насрочено за 20.06.2014 г., съответно за 04.07.2014 г. в хипотезата на чл. 115, ал. 12 от ЗППЦК със следното съдържание:

„ т. 2. Приемане на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема годишния финансов отчет за 2013г.

т.3. Приемане на доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.; Проект за решения: ОС приема доклада на регистрирания одитор за резултата от извършените проверки на годишния финансов отчет за 2013 г.

т.7. Освобождаване от отговорност на членовете на СД за дейността им през 2013 г.; Проект за решения: ОС приема предложението на СД и освобождава от отговорност членовете на СД Михаил Георгопападакос, Йоанис Никитакис, и Максим Димов за дейността им през 2013г.”

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, решението за прилагане на принудителна административна мярка 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 разноси.

НИКОЛАЙ ПОПОВ

*Заместник – председател на КФН,
ръководещ Управление „Надзор на
инвестиционната дейност“*