

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 368 – ПД
13.05.2013 г.

„Петрол” АД, гр. София е публично дружество, вписано под № РГ-05-282 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор (КФН), и като такава е адресат на разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) и подзаконовите нормативни актове свързани по материя с него.

От наличната в КФН информация по партидата на публичното дружество „Петрол” АД и търговския регистър към Агенцията по вписванията е установено, че дъщерното му дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД е вписано в регистъра на търговските дружества, воден от Варненския окръжен съд, с Решение № 3464 от 23.01.2004 г. Единоличен собственик на капитала на дружеството е „Петрол” АД. Предвид този факт, по аргумент от разпоредбата на чл. 277 от ТЗ, „Нафтекс Петрол” ЕООД притежава статут на дъщерно дружество спрямо „Петрол” АД.

Чрез единната система за предоставяне на информация на КФН по електронен път – e-Register, с форма, вх. № 10-05-12925 от 03.06.2011 г., публичното дружество „Петрол” АД е оповестило, че във връзка с получено от дружеството на 26.05.2011 г. уведомление за разкриване на дялово участие в публично или инвестиционно дружество от страна на „Вянд Ойл” ООД на 18.05.2011 г., последното е закупило 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД. В резултат на извършената сделка, процентът акции от капитала с право на глас в общото събрание на „Петрол” АД, притежавани от „Вянд Ойл” ООД се е увеличил с 41,8482 %, като по този начин участието му в капитала на „Петрол” АД, е надхвърлило число, кратно на 5 на сто от броя на гласовете в общото събрание на дружеството по смисъла на чл. 145, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК.

Предвид разпоредбата на чл. 145 от ЗППЦК, чийто адресат е всеки акционер, който придобие или прехвърли пряко и/или по чл. 146 право на глас в общото събрание на публично дружество, „Вянд Ойл” ООД, гр. Бургас от една страна като приобретател и „Нафтекс Петрол” ЕООД като прехвърлител от друга, са представили в КФН и на регулирания пазар уведомления за разкриване на дялово участие в публичното дружество „Петрол” АД, съответно с писма, вх. № 25-00-5 #26 от 25.05.2011 г. и вх. № 25-00-5#25 от 25.05.2011 г.

На 20.12.2011 г. „Нафтекс Петрол” ЕООД придобива от „Вянд Ойл” ООД 45 719 000 броя акции, представляващи 41.85 % от капитала на публичното дружество „Петрол” АД. Това обстоятелство се потвърждава от уведомления за разкриване на дялово участие в публично дружество, подадени в КФН с писма, вх. № 25-00-12#37 от 22.12.2011 г. от „Вянд Ойл” ООД и вх. № 25-00-12#36 от 22.12.2011 г. от „Нафтекс Петрол” ЕООД. Акциите, предмет на сделката между „Нафтекс Петрол” ЕООД и „Вянд Ойл” ООД са поименни, безналични, свободно прехвърляеми, без привилегия за обратното изкупуване.

Установеното изкупуване от страна на „Нафтекс Петрол” ЕООД на акции, емитирани от публичното дружество „Петрол” АД, е случай приравнен на придобиване на акции чрез дружество, върху което публичното дружество упражнява контрол. Редът за придобиване на акции от дружество, върху което дружеството, чийто акции са обект на търговия упражнява едноличен контрол, е уреден в ТЗ.

Специалният ЗППЦК, не урежда случаите, приравнени на придобиване на собствени акции от страна на дружество, върху което публичното дружество упражнява контрол, предвид което приложим е режимът на общия ТЗ. Съгласно чл. 121 от ЗППЦК, за неуредените случаи се прилагат разпоредбите на ТЗ.

Чл. 187е от ТЗ урежда случаите, приравнени на придобиване на собствени акции от

страна на едно акционерно дружество. Съгласно чл. 187е, ал. 1, т. 2 от ТЗ правилата на чл. 187а - чл. 187д се прилагат когато акциите на дружеството се придобиват и притежават от друго дружество, в което първото пряко притежава мнозинство от правото на глас или върху което може пряко да упражнява контрол. В конкретния случай, следва да се отбележи, че с притежавания контрол върху „Нафтекс Петрол” ЕООД и сделката от страна на последното, за покупка на акции от капитала на дружеството майка, е налице непряко (чрез контролираното дъщерно дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД) придобиване на собствени акции от капитала на публичното дружество „Петрол” АД.

Разпоредбата на чл. 187а, ал. 1, т. 1-8 от ТЗ, изчерпателно посочва случаите, при които дружеството законосъобразно може да придобива собствени акции. В хода на извършената проверка относно цитираните по-горе сделки с акции на публичното дружество „Петрол” АД е установено, че тези покупки на акции от страна на „Нафтекс Петрол” ЕООД от капитала на дружеството му майка не попадат в нито една от хипотезите на чл. 187а от ТЗ.

Тъй като „Нафтекс Петрол” ЕООД е дъщерно дружество на „Петрол” АД, върху което публичното дружество упражнява контрол, по аргумент от разпоредбата на чл. 187е, ал. 1, т. 2, във връзка с чл. 187б от ТЗ, общото събрание на акционерите на публичното дружество следва да вземе решение, което да определи броя акции, които „Нафтекс Петрол” ЕООД ще изкупи, както условията и реда за изкупуването, минималния и максималния размер на цената на изкупуване на тези акции. От наличната в КФН информация по партидата на публичното дружество „Петрол” АД се установи, че дружеството не е провеждало общо събрание на акционерите, на което да е било взето решение за максималния брой акции, които еднолично контролираното дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД ще изкупува.

Също така, в устава на „Петрол” АД не е уредена възможността публичното дружество „Петрол” АД да емитира акции, които да подлежат на обратно изкупуване, предвид което придобиването на акции от капитала на „Петрол” АД от страна на дъщерното му дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД не се осъществява в изпълнение на конкретна разпоредба от устава на дружеството, т.е. извършеното придобиване не е в хипотезата на чл. 187в от ТЗ.

Предвид разпоредбата на чл. 187е, ал. 1, т. 2 от ТЗ, придобиването на акции от страна на дъщерното дружество в капитала на дружеството му майка е случай, който е приравнен на придобиване на собствени акции, за който се прилагат правилата на чл. 187а до чл. 187д от ТЗ. Разпоредбата на чл. 187г от ТЗ, която се прилага на основание чл. 187е, от своя страна определя, че ако дружеството е придобило собствени акции в нарушение на разпоредбите на чл. 187а, чл. 187б и чл. 187в от ТЗ, тези акции трябва да бъдат прехвърлени в едногодишен срок от придобиването им. В противен случай, акциите се обезсилват и се прилага чл. 200, т. 2 от ТЗ.

Въз основа на наличната в КФН информация по партидата на публичното дружество „Петрол” АД, повече от една година от придобиването на ценните книжа на 20.12.2011 г., дъщерното дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД притежава 45 719 000 броя акции от капитала на публичното дружество „Петрол” АД, които в рамките на законовоопределения срок от една календарна година, а именно до 21.12.2012 г., не са били прехвърлени. В този случай, разпоредбата на чл. 187г, изр. 2 от ТЗ определя, че акциите се обезсилват и се прилага чл. 200, т. 2 от ТЗ – намаляване на капитала чрез обезсилване на акциите.

Констатираното неспазване на императивни разпоредби, регламентиращи реда за придобиване на собствени акции, както и фактът, че към настоящия момент не е извършено намаляване на капитала чрез обезсилване на притежаваните от „Нафтекс Петрол” ЕООД 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД застрашават интересите на инвеститорите на публичното дружество, тъй като представената

информация за капитала на публичното дружество, разпределен в съответен брой акции с право на глас не отговаря на действителния брой акции, които реално могат свободно да се търгуват. Това е така, тъй като броя акции, които могат да се търгуват без ограничение е различен от броя вписани акции в търговския регистър по партидата на „Петрол” АД, както и броя акции, допуснати до търговия на „БФБ-София” АД, за които не съществува ограничение да бъдат търгувани.

Понеже публичното дружество не е оповестило информация, че след 21.12.2012 г. е изтекъл срокът за прехвърляне на 45 719 000 броя акции и за тези акции общото събрание на акционерите на публичното дружество е длъжно да вземе решение за намаляване на капитала на дружеството, такава информация за размера на емисията, за която не съществуват ограничения да бъде търгувана липсва и на интернет страницата на „БФБ-София” АД (извадка от която е представена по-долу).

Петрол АД-София

Информацията се предоставя с 3 мин. закъснение

Данни за емитента	Пазарна информация	Новини	Финансови отчети	Общи събрания на акционерите
Данни за емисията		Последен паричен дивидент		
Борсов код	BPET	За година	2011	
ISIN код на емисията	BG11PESOBT13	Дивидент	Не се разпределя	
Вид ценни книжа	акции	Дата на ОС	2012-06-29	
Брой ценни книжа	109 249 612	Начална дата на изплащане		
Номинална стойност	1.00	Брутен дивидент		
Валута	BGN	Нетен дивидент (само за местни ф.л.)		
Дата на въвеждане на търговия	1998-05-19	Брутен дивидент / номинална стойност (%)		
Пазар	Сегмент акции Standard	Брутен дивидент / текуща цена (%)		

Неоповестяването на информация от страна на публичното дружество, че е изтекъл законовият срок за отчуждаване на притежавани чрез „Нафтекс Петрол” ЕООД 45 719 000 броя собствени акции подвежда потенциалните инвеститори в ценни книжа на публичното дружество „Петрол” АД тъй като обема акции, за които не са налице ограничения да бъдат търгувани вече е значително по-малък от първоначално допуснатия до търговия от страна на „БФБ-София” АД.

Освен горното, следва да се отчита, че на основание разпоредбата на чл. 115, ал. 2, т. 1 от ЗППЦК, поканата за свикване на ОСА, представяна от публичното дружество пред КФН и обществеността, трябва да включва информация относно общия брой на акциите и правата на глас в общото събрание към датата на решението за свикване на общото събрание, както и правото на акционерите да участват в самото събрание.

От 20.12.2012 г., когато е изтекъл срокът за законосъобразното прехвърляне на притежаваните акции от страна на „Нафтекс Петрол” ЕООД в капитала на „Петрол” АД, публичното дружество е провело общо събрание на акционерите от 20.02.2013 г., като в поканата за свикването му изрично е посочено, че акциите с право на глас в общото събрание на публичното дружество са 109 249 612 броя. Отбелязано е, че всички акционери, вписани като такива в книгата на акционерите, водена от „ЦД” АД имат право да участват и гласуват на това общо събрание. По този начин дружеството е оповестило информация, която подвежда акционерите и потенциалните инвеститори в ценни книжа на „Петрол” АД относно действителния брой акции с право на глас в общото събрание.

По отношение на притежаваните от „Нафтекс Петрол” ЕООД 45 719 000 броя акции е изтекъл законовият срок за прехвърлянето им, като същите на основание изричната разпоредба на чл. 187г от ТЗ подлежат на обезсилване, предвид което е налице реална заплаха за потенциални инвеститори въз основа на оповестената до този момент информация от страна на публичното дружество да придобият акции, които подлежат на безусловно обезсилване, съгласно разпоредбата на чл. 187г от ТЗ.

Освен подвеждащата информация, разкрита в поканата за свикване на общо събрание на акционерите на публичното дружество „Петрол” АД, както и информацията

за размера на емисията, допусната до търговия на регулирания пазар, поддържана от „БФБ-София“ АД е необходимо допълнително да се упомене, че с вх. № 10-05-2447 от 30.01.2013 г. и вх. № 10-05-7336 от 01.04.2013 г., „Петрол“ АД е представило в КФН тримесечен и годишен финансов отчети за дейността му към 31.12.2012 г. В раздел „Акционерен капитал“ от междинния и годишния доклад за дейността на публичното дружество е оповестено, че *„регистрираният и внесен капитал на „Петрол“ АД към 31.12.2012 г. е в размер на 109 млн. лева (55.73 млн. евро) и е разпределен между 109 249 612 броя поименни обикновени безналични акции с право на глас, всяка с номинална стойност от 1 лев.“* Посочено е и, че тези акции *„могат да се прехвърлят свободно, без ограничения или условия, според волята на притежателя им“*.

Съгласно чл. 100м, ал. 1, изр. 2 от ЗППЦК отчетите, уведомленията и информацията не могат да съдържат неверни, подвеждащи или непълни данни. Предвид констатираното до момента, както и факта, че за 45 719 000 броя акции към 31.12.2012 г. съществуват ограничения по аргумент от разпоредбата на чл. 187 г от ТЗ да бъдат последващо прехвърляни, оповестената от „Петрол“ АД информация в отчетите на дружеството за броя свободно прехвърляеми ценни книжа с право на глас е от естество да подведе както акционерите, така и потенциалните инвеститори в ценни книжа на публичното дружество, тъй като не отговаря на обективната действителност.

В раздел „Борсова информация“ от междинния и годишния доклад за дейността към 31.12.2012 г., „Петрол“ АД е представило таблица съдържаща систематизирана пазарна информация за борсовата търговия с акциите на публичното дружество. В реда „Записан капитал към края на периода“ е посочена стойност в размер на 109 млн. лв. В реда „Пазарна капитализация към края на периода“ е посочена стойност от 714 млн.лв. Следва да се има предвид, че пазарната капитализация е произведение от броя акции и среднопретеглената цена. Никъде в таблицата, приложена към двата отчета или в пояснителните бележки към нея не е посочено, че към края на разглеждания период - 31.12.2012 г., за 45 719 000 броя акции е изтекъл законоопределеният срок за отчуждаването им, респективно за ограничението тези акции да бъдат търгувани. В този смисъл в стойността на така оповестената в междинния и годишния доклад за дейността на „Петрол“ АД към 31.12.2012 г. пазарна капитализация са включени значителен брой акции от капитала на публичното дружество, за които е налице ограничение същите да бъдат търгувани.

Към междинния и годишен финансов отчет към 31.12.2012 г. на „Петрол“ АД е представена вътрешна информация относно обстоятелствата, настъпили през IV-то тримесечие на 2012 г. във връзка с изпълнение на задължението от страна на емитента да оповести информация, която на основание чл. 28, ал. 2, Приложение № 9 от Наредба № 2 за проспектите при публично предлагане на ценни книжа и за разкриването на информация от публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа. В т. 33 от вътрешната информация, дружеството е декларирало, че *„няма други обстоятелства, които „Петрол“ АД счита, че биха могли да бъдат от значение за инвеститорите при вземане на решение да придобият, да продадат или да продължат да притежават публично предлаганите ценни книжа“*.

Оповестяването на информация, отнасяща се до задължението на „Петрол“ АД да намали чрез обезсилване част от съдебно регистрирания си капитал на основание чл. 187г, изр. 2 от ТЗ, както и че по отношение на значителна част от този капитал към 31.12.2012 г. са налице ограничения той да бъде търгуван, 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 „Петрол“ 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.

По идентичен начин е оповестена информацията за броя акции с право на глас и право на свободно прехвърляне без ограничения в междинния доклад за дейността, както и вътрешната информация към тримесечния консолидиран финансов отчет за IV-то тримесечие на 2012 г. на „Петрол” АД.

В тримесечния консолидиран финансов отчет към 31.12.2012 г., „Петрол” АД е разкрило информация, че към края на отчетния период в групата има налични изкупени собствени акции - акции на дружеството майка, придобити от дружеството майка или от други дружества в рамките на групата. Същите са отразени в тримесечния консолидиран финансов отчет на публичното дружество към 31.12.2012 г. в съответствие с МСС 32. Обстоятелството, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД е изтекъл едногодишният срок за прехвърлянето им и същите на основание чл. 187, изр. 2 от ТЗ подлежат на обезсилване не е оповестено по надлежен начин в представения на КФН и на обществеността тримесечен консолидиран финансов отчет на публичното дружество към 31.12.2012 г.

Във връзка с информацията относно размера на вписания в ТР капитал на „Петрол” АД, която се разминава с данните за емисията, по отношение на която са налице ограничения да се търгува на регулирания пазар, организиран и поддържан от „БФБ-София” АД, както и текущата и периодична информация, разкривана от публичното дружество (покана за свикване на ОСА и протокол от провеждането му, тримесечен индивидуален и консолидиран финансов отчет и годишен финансов отчет за 2012 г.) следва да се има предвид, че така разкритата от „Петрол” АД информация е от естество да подведе инвеститорите в ценни книжа на публичното дружество, тъй като същата не оговаря на обективната действителност.

Предвид изложеното дотук, считам, че е налице заплахата за накърняване на интересите на инвеститорите на „Петрол” АД, тъй като всеки акционер или потенциален инвеститор взема инвестиционното си решение да продаде, да задържи или да придобие ценни книжа от капитала на „Петрол” АД на база информацията, разкрита от публичното дружество за броя акции, стойността на една акция, приход и т.н. Т.е. изчисленията, които се извършват от акционерите и инвеститорите на база на тази публично оповестена и достъпна информация за емисията на „Петрол” АД след 21.12.2012 г., не отговаря на обективната действителност. При взимането на информирано и обосновано инвестиционно решение от страна на акционери и потенциални инвеститори, както и при извършването на анализи на ценните книжа на „Петрол” АД, следва да се отчитат финансови коефициенти (съотношения). При изчисляването им се взема предвид собствения капитал на дружеството, включващ в себе си основен капитал, част от който след 21.12.2012 г. не може да се търгува и следва да бъдат предприети действия по намалението му чрез обезсилване на акции. Предвид това, тези коефициенти няма да са обективни и анализът, изготвен върху тях ще бъде неточен. Самият анализатор, предоставящ мнение по смисъла на Закона срещу пазарните злоупотреби с финансови инструменти ще ползва неточни данни, като изготвеното от него мнение ще подведе инвеститорите и ще застраши интересите им.

Освен коефициентите, акционерите взимат конкретно инвестиционно решение въз основа на очаквания приход от тази инвестиция. При преценка за бъдещата доходност от инвестицията, акционерите и инвеститорите е нормално да вземат предвид доходността на акцията, която се изчислява на база нетната печалба за разпределение и среднопретегления брой на обикновените акции в обръщение през отчетния период. В конкретния случай, в бележките към тримесечния финансов отчет към 31.12.2012 г. и годишния финансов отчет за 2012 г., при изчислението на дохода на акция са отчетени 109 250 хил. броя акции като обикновени акции в обръщение през отчетния период, което не отговаря на обективната действителност, поради обстоятелството, че за периода след 21.12.2012 г. част от тези акции не са в обръщение, тъй като по аргумент от разпоредбата на чл. 187г от ТЗ тези акции не могат да се прехвърлят, следва да бъдат обезсилени като

дружеството предприеме действия по намаляване на капитала по реда на чл. 200, т. 2 от ТЗ. В този смисъл изчисленият по този начин доход на една акция подвежда инвеститорите и акционерите.

Необходимо е да се упомене и че при евентуална покупка на акции от емисията на „Петрол” АД, се отчита евентуалният дял, който потенциален инвеститор ще притежава след покупката. В конкретния случай, въз основа на така оповестената от публичното дружество и сайта на „БФБ-София” АД информация за размера на емисията, която може да се търгува, изчисленията му за дела, който той ще придобие след покупката ще бъдат погрешни, тъй като след обезсилването на тези акции акционерът ще притежава дял, който е различен спрямо първоначално придобития дял от капитала на публичното дружество.

На 22.02.2013 г. в КФН и на обществеността е представен протокол от проведено извънредно общо събрание на акционерите на публичното дружество „Петрол” АД.

Видно от съдържанието на протокола, за участие в събранието са регистрирани 106 651 984 броя поименни, безналични акции, представляващи 97.62 % от всички акции на дружеството, като в този брой неправомерно са включени и притежаваните акции от страна на „Нафтекс Петрол” ЕООД. По притежаваните акции „Нафтекс Петрол” ЕООД не е упражнило правото си на глас, но същите са включени при определяне на кворума за законосъобразното провеждане на общото събрание. Това освен, че създава невярна представа за капитала на публичното дружество и разпределението на акциите, които имат право на глас, създава погрешно впечатление, че представеният на събранието капитал може да участва ефективно в работата на общото събрание и да взема решения по точките от дневния ред. Кворумът за провеждане на едно общо събрание се възприема не просто като представен на събранието капитал, а като капитал, притежателят на който има право да гласува. Аргумент за това е и разпоредбата на чл. 220, ал. 1 от ТЗ, от която следва, че общото събрание включва всички акционери с право на глас.

Включването в кворума за провеждане на общото събрание на притежаваните акции от страна на „Нафтекс Петрол” ЕООД, застрашава правата и интересите на инвеститорите, тъй като акциите с право на глас, които обичайно се включват при определяне на кворума за провеждане на едно общо събрание са приравнени с акциите, чийто права са преустановени и за които съществува задължение да бъдат обезсилени, тъй като не са прехвърлени в едногодишен срок от придобиването им.

Като се отчете, че са застрашени интереси на инвеститорите в ценни книжа на „Петрол” АД, спрямо дружеството е открито административно производство по прилагане на принудителна административна мярка със следния диспозитив:

I. „Задължавам „Петрол” АД в 3-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителна административна мярка да разкрие по реда на чл. 100г от ЗППЦК информация, че за 45 719 000 броя акции от капитала му, придобити от дъщерното му дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД е изтекъл едногодишният срок за прехвърлянето им по чл. 187 г от ТЗ и общото събрание на акционерите на публичното дружество следва да вземе решение за намаляване на капитала на „Петрол” АД чрез обезсилване на тези акции.”

II. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка, да коригира информацията в представения годишен финансов отчет за дейността на дружеството за 2012 г. като направи допълнения в следния смисъл:

- На основание чл. 187д от ТЗ, в годишния доклад за дейността на публичното дружество за 2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ;

- в информацията относно публичното дружество, дължима на основание чл. 32, ал. 1, т. 4 от Наредба № 2 (Приложение № 11) да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ.

III. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка да коригира информацията в представения тримесечен финансов отчет за дейността на дружеството за четвърто тримесечие на 2012 г. като направи допълнения в следния смисъл:

- в доклада за дейността на публичното дружество към 31.12.2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ;

- във вътрешната информация относно обстоятелствата, настъпили през IV-то тримесечие на 2012 г., дължима на основание чл. 28, ал. 2 от Наредба № 2 (Приложение № 9) да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ.

IV. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка, да коригира информацията, оповестена в представения тримесечен консолидиран финансов отчет за дейността на дружеството за четвърто тримесечие на 2012 г., като направи допълнения в следния смисъл:

- в доклада за дейността на публичното дружество към 31.12.2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ;

Коригираните и допълнени годишен финансов отчет за дейността на „Петрол” АД за 2012 г., тримесечен финансов отчет за дейността на дружеството за IV-то тримесечие на 2012 г. и тримесечен консолидиран финансов отчет за IV-то тримесечие на 2012 г. следва да се представят в КФН по реда на чл. 43, ал. 1 от Наредба № 2, а именно - чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път, изградена и поддържана от КФН - e-Register, както и на обществеността по реда на чл. 100 т от ЗППЦК.”

За иницирираното административно производство по прилагане на принудителна административна мярка, дружеството е уведомено с писмо на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, изх. № РГ-05-282-6 от 23.04.2013 г. Освен на обявения в КФН адрес за кореспонденция с дружеството, писмото до дружеството е излъчено и на надлежно оповестения факс за кореспонденция с дружеството. От известието за доставяне е видно, че писмото е получено от дружеството на 23.04.2013 г. в 12.32 ч., с което е изпълнено задължението от страна на надзорния орган по чл. 26, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) да уведоми заинтересованото лице за започване на административното производство.

В отговор, с писмо, вх. № РГ-05-282 – 5 от 30.04.2013 г., адресирано до Председателя на КФН и Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, в предоставения 7-дневен срок за обяснения и възражения, „Петрол” АД е предоставил възражения по откритото административно производство.

В писмото си, изпълнителният директор на „Петрол” АД категорично възразява срещу мотивите на надзорния орган за застрашаването на интересите на инвеститорите поради изложените по-долу аргументи:

На първо място се посочва, че акциите на публичното дружество съществуват в правния мир и се третират от закона като напълно равностойни на всички останали акции от капитала на „Петрол” АД (с изключение – упражняването на глас), в т. ч. инкорпорират

съответните права, както всяка друга обикновена акция и могат да се търгуват на БФБ и прехвърлят свободно на общо основание. Това е така, тъй като няма нормативен акт, който да определя, че след изтичане на едногодишния срок по чл. 187 г от ТЗ, съответните акции *ex lege* губят правата си и не могат да бъдат прехвърляни. Заявява се, че „Петрол” АД е оповестявал пред инвеститорите вярна информация, относно броя акции, издадени от „Петрол” АД, като търговския регистър и интернет страницата на БФБ съдържат вярна информация относно акциите и капитала на „Петрол” АД.

Изложените аргументи в тази им част не могат да бъдат споделени поради следните причини:

Принципно Търговският закон позволява и урежда придобиването и притежаването на собствени акции, но само в случаите, изрично уредени в чл. 187а до чл. 187в от ТЗ, включително и приравнените на придобиване на собствени акции случаи, въведени с разпоредбата на чл. 187е от ТЗ. Във всички случаи на придобиване на собствени акции извън допустимите способи по чл. 187а до чл. 187в от ТЗ, към които разпоредбата на чл. 187е от ТЗ изрично препраща, съобразно разпоредбата на чл. 187г от ТЗ от същия закон те трябва в едногодишен срок от придобиването им да бъдат прехвърлени, като в противен случай те се обезсилват и се прилагат правилата за намаляване на капитала по чл. 200, т. 2 от ТЗ. Обезсилването на акциите означава погасяване на всички права по тях, чието упражняване до изтичане на едногодишния срок за отчуждаването им е било само временно преустановено на основание изричната разпоредба на чл. 187а, ал. 3 от ТЗ. При неизпълнение на задължението за прехвърляне в установения срок, акциите се обезсилват по силата на чл. 187г, предл. второ от ТЗ и се прилага разпоредбата на чл. 200, т. 2 от ТЗ.

От наличната в КФН информация по партидата на публичното дружество „Петрол” АД не се установи придобиването да е осъществено при спазване на разпоредбите на чл. 187а, чл. 187б и чл. 187в от ТЗ, предвид което и доколкото е установено, че тези акции не са прехвърлени в едногодишен срок от придобиването им, приложима в конкретния случай е разпоредбата на чл. 187г, изр. второ, предл. последно от ТЗ, която на свой ред препраща към чл. 200, т. 2 от ТЗ.

Действително ТЗ не предвижда *ex lege* ефект на обезсилването на притежаваните собствени акции. Препратката към разпоредбата на чл. 200, т. 2 от ТЗ означава, че резултатът от обезсилването настъпва след вземане на решение от страна на общото събрание на акционерите за намаляване на капитала и с вписването на това обстоятелство в търговския регистър. В същия смисъл е и Решение № 103 от 05.03.2009 г. на ОС-Пловдив.

Липсата на *ex lege* ефект за обезсилване на акции като изрично предписание от ТЗ чрез разпоредба която да определя, че след изтичане на едногодишния срок по чл. 187 г от ТЗ, съответните акции не могат да бъдат прехвърляни, не означава, че дружеството може законосъобразно да прехвърли акции, чиито права самият закон счита за вече погасени.

На следващо място в писмото си до КФН, изпълнителният директор обръща внимание, че след приемането на България като член на ЕС, българското право следва да се тълкува от съдебните и административни органи в светлината на правото на ЕС. Заявява се, че смисълът на чл. 187а-чл. 187е от ТЗ следвало да се съобразява, както с конкретните текстове, така и с мотивите за приемането на Втората директива в областта на дружественото право 77/91 ЕИО и нейните последващи ревизии, както и консолидираната и преработена Втора Директива 2012/30/ЕС за съгласуване на гаранциите, които се изискват в държавите членки за дружествата по смисъла на чл. 54, втора алинея от Договора за функционирането на Европейския съюз, за защита на съдружниците, така и на трети лица по отношение учредяването на акционерни дружества и поддържането и изменението на техния капитал с цел тези гаранции да останат равностойни (Директива 2012/30/ЕС).

Позовавайки се на тази директива, изпълнителния директор цитира разпоредбата на чл. 23, във връзка с чл. 22, т. 3, предл. трето от Директива 2012/30/ЕС, като достига до заключението, че в случай на придобити собствени акции в нарушение на установените изисквания, които не са прехвърлени в едногодишен срок, намаление на капитала се предписва само, когато в резултат на това придобиване на собствени акции стойността на нетните активи на дружеството е спаднала под стойността на неговия регистриран капитал. В конкретния случай, „Петрол” АД би следвало да намали капитала си чрез обезсилване на акциите, притежавани от „Нафтекс Петрол” ЕООД, само ако стойността на нетните активи (собствения капитал) на „Петрол” АД, намалена с номиналната стойност на притежаваните от „Нафтекс Петрол” ЕООД акции на „Петрол” АД е по-ниска от стойността на регистрирания капитал на „Петрол” АД, което условие според изпълнителния директор не е налице.

Съгласно индивидуалния отчет за финансовото състояние на „Петрол” АД към 31.12.2012 г., собственият му капитал е в размер на 370,9 млн. лв., а регистрираният капитал е в размер на 109.3 млн. лв. Номиналната стойност на притежаваните от „Нафтекс Петрол” ЕООД акции на „Петрол” АД, която е в размер на 45,7 млн. лв., не води до декапитализация на дружеството. Ето защо, според изпълнителния директор на „Петрол” АД не съществува никакво законово основание и необходимост „Петрол” АД да намалява своя капитал чрез обезсилване на акциите, притежавани от „Нафтекс Петрол” ЕООД.

Аргументите на изпълнителния директор, че тълкуването и прилагането на разпоредбите на чл. 187а – чл. 187д от ТЗ, следва да бъде осъществявано в съответствие с текстовете на Втората директива в областта на дружественото право 77/91/ЕИО и нейните последващи ревизии, както и консолидираната и преработената Втора директива – Директива 2012/30/ЕС (Recast) следва да бъдат споделени, доколкото българското законодателство е хармонизирано с посочените директиви.

Съгласно чл. 249, ал. 3 от договора за ЕО „Директивите обвързват държавите-членки, към които са адресирани, по отношение на резултата, който те трябва да постигнат, като предоставят на националните власти избора на формите и начина за това.”

Предвид цитираните разпоредби, директивите са задължителни за всяка държава-членка само по отношение на резултата, който трябва да бъде постигнат, а по отношение на формите и начините те не съдържат задължителни предписания, а предоставят на националните власти да действат самостоятелно. Така, разпоредбата на чл. 22, параграф 3 от Директива 2012/30/ЕС от 25.10.2012 г., която се прилага на основание чл. 23, изр. 2 от директивата определя, че „законите на една държава-членка могат да поставят обезсилването в зависимост от съответно намаляване на записания капитал. Такова намаляване трябва да бъде предвидено, когато придобиването на акциите, които ще бъдат обезсилени води до спадане на нетните активи под размер на чл. 17, параграф 1 и 2.”

Във връзка с цитираните конкретни разпоредби на Директивата относно обезсилването на акции, придобити при неспазване на членове 21 и 22 от Директивата, както и неспазване на едногодишния срок за тяхното отчуждаване е необходимо да се упомене, че в приложимото българско законодателство, което е транспонирало Втора Директива 77/91 ЕИО от 13.12.1976 г. обхваща случая на намаляване на капитала, когато в резултат на придобиване на собствени акции стойността на нетните активи на дружеството е спаднала под стойността на неговия регистриран капитал, като предвид обстоятелството, че всяка държава-членка може да избира формата и начина, по който се постига определен резултат от значение за Общността, българският законодател е предвидил обезсилването, съответно намаляването на капитала да се извършва във всички случаи, когато не е спазен редът за придобиване на собствени акции и не е спазен едногодишният срок за отчуждаването на притежаваните собствени акции, а не само в случая, в който е задължително да бъде предвидено намаляване според директивата.

Ето защо, аргументите на изпълнителния директор на „Петрол” АД, че по

отношение на дружеството не съществува никакво законово основание и необходимост публичното дружество да намали своя капитал чрез обезсилване на акциите, притежавани от „Нафтекс Петрол” ЕООД не могат да бъдат споделени.

В писмото до КФН във връзка с откритото производство по прилагане на принудителна административна мярка се излага позиция, че дъщерното дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД „не е държал и не държи въпросните акции от капитала на „Петрол” АД за сметка на последния”. Посочено е, че „макар и контролиран от едноличния си собственик „Петрол” АД, „Нафтекс Петрол” ЕООД е отделно юридическо лице, със собствени управителни органи и дискреция относно вземането на управленски решения (в рамките на определените принципни насоки на компанията-майка). Твърди се, че „УС на „Петрол” АД, действащ в качеството си на едноличен собственик (общо събрание) на „Нафтекс Петрол” ЕООД, е дал принципно съгласие последното да извършва сделки с акции от капитала на „Петрол” АД, което да бъде извършването на с цел оптимизиране на дейността на „Нафтекс Петрол” ЕООД и кеши-мениджмънт за увеличаване на обемите на търговската дейност на „Нафтекс Петрол” ЕООД. Конкретните решения за покупка на акции от капитала на „Петрол” АД, за репо сделки с тях и продажба на тези акции, се извършват по решение на управителя на „Нафтекс Петрол” ЕООД при условия, които той намери за удачни, за сметка на „Нафтекс Петрол”, като съблюдава определените долни ценови граници на разпореждане с тези акции.”

По-долу в писмото, цитирайки текстовете на чл. 28, параграф 3 от Консолидираната Втора Директива, изпълнителният директор достига до заключение, че след като „Нафтекс Петрол” ЕООД държи акциите от капитала на „Петрол” АД за своя собствена сметка, тези акции не следвало да се считат изобщо за обратно изкупени, поради което спрямо тях не следва да се прилага разпоредбата на чл. 187е, ал . 1, т. 2, във връзка с 187 г от ТЗ.

Цитираните мотиви на изпълнителния директор на „Петрол” АД в писмото до КФН не могат да бъдат споделени поради следните причини:

Недопустимо е нарушението на законови разпоредби, предвиждащи реда за придобиване на собствени акции и процедурата, която следва да се изпълнява в случай на такова придобиване, да се аргументира с осигуряване на ликвиден финансов ресурс, както и с увеличаването на обемите на търговската дейност на „Нафтекс Петрол” ЕООД.

Застрашеният обществен интерес от притежаването на собствени акции при неизпълнение на законови разпоредби за тяхното обезсилване чрез намаляване на капитала е несъизмерим по своята значимост с осигуряването на финансов ресурс и увеличаването на обемите на търговската дейност на дъщерното дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД.

Освен това, наведените аргументи от страна на изпълнителния директор на „Петрол” АД за приложимостта на разпоредбата на чл. 28, т. 3 от Консолидираната втора директива към конкретния казус, не отговарят на действителното правно положение, тъй като цитираната разпоредба предоставя възможност държавите-членки да прилагат допълнителни изисквания за обезсилването на акции, в случаите, когато акциите се притежават от името на лице, което е дружество, в което акционерното дружество, чиито акции са предмет на придобиване пряко или непряко притежава мнозинството от правата на глас или върху което то може пряко или непряко да упражнява контрол. В конкретния случай, доколкото се касае до предоставена на държавите – членки възможност за избор на подход при определяне на кръга от лица, които ще се считат за адресати на посочената норма, следва да се има предвид, че българският законодател се е ограничил до имплементирането на текстовете от директивата, които имат задължителен характер, възползвайки се от възможността да не изследва въпроса за това от чие име се държат придобитите акции, съответно да не предвижда изследване на това обстоятелство.

Разпоредбата на чл. 187г от ТЗ, в частта ѝ относно последиците от притежаване на

собствени акции извън едногодишния срок не предвижда различен подход при обезсилване на акции в случаите, когато същите се притежават от самото дружество или от дружество, в което акционерното притежава едноличен контрол. Тъй като цитираните разпоредби от Консолидираната Втора Директива не противоречат на мотивите на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, изложени подробно в писмото за откриване на принудителна административна мярка, считам, че същите не следва да бъдат обсъждани.

Предвид гореизложеното, 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 на гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4 от ЗППЦК, чл. 212, ал. 1, т. 1, във връзка с чл. 187е, ал. 1, т. 2 от ТЗ и чл. 187 г, изр. 2 от същия, както и чл. 215 от ЗППЦК, във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК),

РЕШИХ:

I. „Задължавам „Петрол” АД в 3-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителна административна мярка да разкрие по реда на чл. 100т от ЗППЦК информация, че за 45 719 000 броя акции от капитала му, придобити от дъщерното му дружество „Нафтекс Петрол” ЕООД е изтекъл едногодишният срок за прехвърлянето им по чл. 187 г от ТЗ и общото събрание на акционерите на публичното дружество следва да вземе решение за намаляване на капитала на „Петрол” АД чрез обезсилване на тези акции.”

II. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка, да коригира информацията в представения годишен финансов отчет за дейността на дружеството за 2012 г. като направи допълнения в следния смисъл:

- На основание чл. 187д от ТЗ, в годишния доклад за дейността на публичното дружество за 2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ;

- в информацията относно публичното дружество, дължима на основание чл. 32, ал. 1, т. 4 от Наредба № 2 (Приложение № 11) да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ.

III. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка да коригира информацията в представения тримесечен финансов отчет за дейността на дружеството за четвърто тримесечие на 2012 г. като направи допълнения в следния смисъл:

- в доклада за дейността на публичното дружество към 31.12.2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ;

- във вътрешната информация относно обстоятелствата, настъпили през IV-то тримесечие на 2012 г., дължима на основание чл. 28, ал. 2 от Наредба № 2 (Приложение № 9) да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187 г изр. 2 от ТЗ.

IV. „Задължавам „Петрол” АД, в 7-дневен срок от получаване на решението за прилагане на принудителната административна мярка, да коригира информацията, оповестена в представения тримесечен консолидиран финансов отчет за дейността на дружеството за четвърто тримесечие на 2012 г., като направи допълнения в

следния смисъл:

- в доклада за дейността на публичното дружество към 31.12.2012 г., в раздел „Акционерен капитал” да бъде оповестено, че за 45 719 000 броя акции от капитала на „Петрол” АД след 21.12.2012 г. са налице обстоятелствата по чл. 187г изр. 2 от ТЗ;

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, 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, 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.

С уважение,

НИКОЛАЙ ПОПОВ

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