

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 816 – БДО
01.11.2013 г.

„Райфайзенбанк (България)“ ЕАД е банка довереник на облигационерите по емисия облигации с ISIN код BG2100010094, емитирана от „Алфа Финанс Холдинг“ АД, изпълняваща тази функция, въз основа на договор, сключен на 11.05.2013 г. Функциите на банка довереник по емисия облигации и изискванията, на които банката трябва да отговаря, са разписани в Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК). Предвид това обстоятелство, банката довереник е адресат на разпоредбите на ЗППЦК.

С Решение № 918-Е от 09.11.2009 г. на Комисия за финансов надзор е потвърден проспекта за допускане до търговия на регулиран пазар на емисия корпоративни облигации, в размер на 8 000 000 евро, емитирани от „Алфа Финанс Холдинг“ АД, разпределени в 8 000 (осем хиляда) броя обикновени, неконвертируеми, безналични, поименни, свободно-прехвърляеми, лихвоносни и обезпечени облигации с номинална стойност 1 000 (хиляда) евро всяка една, с ISIN код BG2100010094.

Съгласно потвърдения от КФН проспекта и въз основа на сключен договор, банка довереник на облигационерите на „Алфа Финанс Холдинг“ АД е „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД. Разпоредбата на чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК, в редакцията му преди измененията с Държавен вестник (ДВ), бр. 103, от 28.12.2013 г., определя, че не може да бъде довереник на облигационерите търговска банка, в случаите, в които е налице или може да възникне значителен конфликт между интереса на банката и интереса на облигационерите. Като допълнителна гаранция за защита на интересите на облигационерите, със Закон за изменение и допълнение на ЗППЦК, ДВ бр. 103, от 28.12.2013 г., е въведено изменение и допълнение на разпоредбата на чл. 100г, ал. 2 от ЗППЦК, чрез създаване на нова точка, според която забраната да бъде банка довереник на облигационерите се отнася и за банка, към която емитентът има условно или безусловно задължение по договор за кредит. Аналогични по смисъл клаузи се съдържат в потвърдения от КФН проспекта (стр. 107, б. „г“, Раздел „Права и задължения на Банката“).

Предвидената в разпоредбата на чл. 100в, ал. 1 от ЗППЦК грижа, довереникът на облигационерите да действа в най-добър интерес на облигационерите, изключва хипотезата за конфликт на интереси, при който на банката ще се наложи да прави избор между защита на два взаимоизключващи се интереса, в качеството ѝ на банка кредитор на емитента и довереник на облигационерите. Това а priori изключва възможността самата банка довереник на облигационерите, която по закон следва да защитава интересите на кредиторите, да бъде кредитор на емитента, тъй като конкуриращите се интереси биха могли да повлияят на способността за обективно изпълнение на функциите ѝ по защита на интересите на облигационерите. В тази връзка с писмо, вх. № 14-00-4 от 28.02.2013 г., „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД уведомява КФН за констатирано от банката несъответствие на взаимоотношенията между нея и „Алфа Финанс Холдинг“ АД с разпоредбата на чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК. Към писмото до КФН, банката е приложила копие от писмо, изх. № 06973 от 25.01.2013 г., на „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД до „Алфа Финанс Холдинг“ АД, с което банката е уведомила дружеството за установеното несъответствие с изискванията на чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК.

Предвид посоченото е установено, че в конкретния случай, довереник на облигационерите е търговска банка, към която икономически свързано с емитента лице има задължение по договор за кредит. В двете ѝ качества – банка довереник на облигационерите и същевременно кредитор на свързано с емитента лице, за банката е налице конфликт на интереси, който би могъл да накърни пряко интересите на облигационерите. В конкретната хипотеза, конфликтът на интереси е състояние, при което банката има интерес, който би могъл да не съвпада с интереса на облигационерите от

емисията облигации, емитирана от „Алфа Финанс Холдинг“ АД, тъй като в случай на едновременно неизпълнение на задълженията за плащане от страна на емитента по договора за банков кредит и облигационния договор, банката ще следва да предприеме действия по реализация на предоставените по двата договора обезпечения, като в тази хипотеза е възможно да бъде предпочетен интересът, свързан със събиране на задълженията по договора за кредит, което би попречило при изпълнение на вменените по договора й с емитента задължения и отговорности за защита на интересите на облигационерите.

С писмо, изх. № 14-00-50 от 11.09.2013 г., на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, от банката довереник е поискана информацията относно предприетите действия от „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, в качеството й на довереник на облигационерите по емисия с ISIN код BG2100010094, по отношение на отстраняване несъответствието със закона. В отговор, с писмо, вх. № 14-00-50 от 18.09.2013 г., „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД предоставя в надзорния орган информация, че констатираното несъответствие по чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК се изразява в наличието на несъвместимост на изпълнението на задълженията на банката-довереник на облигационерите с качеството банка-кредитор, произтичащо от наличието на задълженията на емитента към „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, свързани с действателен и валидно сключен договор за банков кредит от 13.02.2007 г. между „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД и „Лендмарк Холдингс“ ЕАД (предишно наименование „Алфа Дивелъпмънтс“ ЕАД) и емитента „Алфа Финанс Холдинг“ АД, в качеството им на кредитополучатели, което прави обстоятелството неотстранимо. Посочено е, че падежът на задължението по договора за банков кредит е 05.10.2013 г. и към договора има сключени двадесет и шест анекса. В писмото до КФН е декларирано, че „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, като банка довереник по емисията облигации, периодично е настоявала пред емитента за отстраняване на несъответствието с чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК, но към настоящия момент емитентът не е изпълнил условията на чл. 100г, ал. 3, изр. 2 от ЗППЦК, а именно сключване на нов договор с друго лице по чл. 100а от ЗППЦК.

С оглед установяване на релевантната фактическа обстановка и предвид съдържащата се информация в обяснителните бележки към ГФО за 2012 г. за дейността на „Алфа Финанс Холдинг“ АД, с писмо, изх. № 14-00-52 от 25.09.2013 г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, от „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД са поискани всички договори, сключвани между банката и „Алфа Финанс Холдинг“ АД.

В отговор, с писмо, вх. № 14-00-52 от 01.10.2013 г., „Райфазенбанк (България)“ ЕАД уведомява КФН, че на 13.02.2007 г., „Алфа Финанс Холдинг“ АД, в качеството си на кредитополучател е сключило с банката договор за банков кредит. С допълнително споразумение по договор – Анекс № 3 от 28.12.2007 г., „Лендмарк Холдингс“ ЕАД (предходно наименование „Алфа Дивелъпмънтс“ ЕАД), е встъпило в дълга на емитента и е придобило качеството на Кредитополучател 1, а „Алфа Финанс Холдинг“ АД, качеството на Кредитополучател 2.

От съдържанието на официално представения в КФН Анекс № 3 към Договора от 13.02.2007 г., сключен на 28.12.2007 г., е установено, че кредитополучателите отговарят солидарно при условията на чл. 121 и сл. от ЗЗД за всички задължения, произтичащи от договора за кредит и анексите към него. Банката се е съгласила, при неплащане на дължимите суми по Договора за кредит от страна на кредитополучателите на дата на дължимо плащане, да търси плащането първо от „Лендмарк Холдингс“ ЕАД, а в случай, че в срок от 5 работни дни от уведомяването на „Лендмарк Холдингс“ ЕАД за дължимите суми, дружеството не извърши плащане, банката ще търси изпълнение от „Алфа Финанс Холдинг“ АД. По информацията от последния сключен анекс между банката и „Алфа Финанс Холдинг“ АД от дата 24.01.2013 г., представен в КФН, вземанията на банката към кредитополучателите по договора за кредит и анексите към него са: просрочена главница в размер на 6 101 397.32 EUR и наказателна лихва върху просрочена главница в размер на 43 794.47 EUR, начислена за периода 07.01.2013 г. до 23.01.2013 г. Необходимо е да се

отбележи, че общият размер на кредита, отпуснат на „Алфа Финанс Холдинг“ АД, по който като солидарен длъжник е встъпило „Лендмарк Холдингс“ ЕАД е в размер на 12 000 000 EUR, който от 13.02.2007 г. до 24.01.2013 г. е предоговарян двадесет и шест пъти.

Предвид наличието на реален конфликт между интереса на банката с интересите на облигационерите по емисия с ISIN код BG2100010094, с писмо, изх. № 14-00-52 от 15.10.2013 г., от „Райфазенбанк (България)“ ЕАД са поискани информация и документи относно размера на дължимите и непогасени задължения от „Алфа Финанс Холдинг“ АД и „Лендмарк Холдингс“ ЕАД (предходно наименование „Алфа Дивелъпмънтс“ ЕАД). Поискани са също така копия от сключени анекси и/или други споразумения между банката и кредитополучателите, с които евентуално е удължен срокът (05.10.2013 г.) за погасяване на задълженията по кредита. С писмото изрично е поискано „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, която е освен кредитор на емитента, също така и банка довереник по емисия облигации, емитирани от „Алфа Финанс Холдинг“ АД, да предостави информация относно настъпили обстоятелства, които са основание за предприемане на действия по събиране на суми по кредита от страна на банката към някоя от страните по договора.

В отговор, с писмо, вх. № 14-00-52 от 15.10.2013 г., представено на вниманието на Председателя на КФН, банката потвърждава размера на задълженията от кредитополучателите – 6 139 487.02 EUR, включващи просрочена главница и съответната дължима лихва. Освен това, в писмото си до КФН, банката посочва, че съгласно разпоредбите на договора за банков кредит и анексите към него, неплащането на падеж на дължимо парично задължение от кредитополучателите, съставлява случай на неизпълнение и банката има правото да предприеме всички действия по събиране на дължимата от емитента парична сума. Към момента на изготвяне на писмото, банката не е предприела подобни действия спрямо „Алфа Финанс Холдинг“ АД, тъй като такива претенции, съгласно договора, могат да се отправят едва след изтичането на срок от 5 работни дни, считано от уведомяването на „Лендмарк Холдингс“ ЕАД за заплащането им. В допълнение банката уведомява, че се водят преговори с кредитополучателите за реструктуриране на кредитната експозиция към нея. Независимо от изхода на преговорите, с оглед обстоятелството, че или ще бъде реструктуриран кредитът или ще се пристъпи към събиране на вземането от банката, то ще е налице конфликт между интересите на банката и облигационерите. Имайки предвид подобни хипотези, законодателят е предвидил нарочен ред, чрез който в максимална степен да бъдат защитени интересите на инвеститорите в облигации, а именно процедура по замяна на довереника на облигационерите. Разпоредбата на чл. 100г, ал. 3, изр. 2 от ЗППЦК въвежда задължение за емитента на облигации да прекрати договора с довереника на облигационерите не по-късно от 45 дни от възникване на несъответствието и да сключи нов договор по чл. 100а от ЗППЦК с друго лице. Към настоящия момент, в КФН не са постъпили информация и документи за предприети реални действия от страна, както на банката, така и на емитента, по привеждане на отношенията им в съответствие с разпоредбата на чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК.

Предвид обстоятелството, че разпоредбата на чл. 100г, ал. 2, т. 3 от ЗППЦК е влязла в сила от 01.01.2013 г., съответно довереникът на облигационерите „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД е уведомил емитента за несъответствието с изискванията на закона още на 25.01.2013 г., емитентът „Алфа Финанс Холдинг“ АД е следвало да предприеме действия, в резултат на които да бъде прекратен договорът с банката довереник „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД най-късно до 11.04.2013 г., за да е налице законосъобразно изпълнение на повелителната разпоредба на чл. 100г, ал. 3, изр. 2 от ЗППЦК.

По повод сключването на договор по чл. 100а от ЗППЦК с друго лице, е необходимо да се отбележи, че съгласно чл. 100а, ал. 2, изр. 2 от ЗППЦК, Общото събрание на облигационерите одобрява една от предложените от емитента най-малко две кандидатури за довереник, придружени от проекти на договори и съгласие на кандидатите за довереник.

В конкретния случай, съгласно предвиденото в проспекта на „Алфа Финанс Холдинг“ АД и уговореното в договора за изпълнение на функцията „довереник на облигационерите“, сключен на 11.05.2009 г., банката довереник може да бъде заменена с друго лице, което да изпълнява функциите на довереник на облигационерите по облигационната емисия, ако това е било решено или потвърдено от общото събрание на облигационерите с решение, прието с гласовете на облигационери, притежаващи най-малко 50% от намиращите се в обръщение към съответния момент облигации по облигационната емисия, като не е необходимо решението на общото събрание на облигационерите да бъде мотивирано. Банката няма право на обезщетение или друга компенсация за предсрочното прекратяване на договора (стр. 108 „Замяна на Банката-довереник“ от проспекта за допускане до търговия на регулиран пазар на емисия ISIN код BG2100010094, емитирана от „Алфа Финанс Холдинг“ АД).

Съгласно чл. 3, ал. 14 от договора между емитента и банката, изпълняваща функцията довереник на облигационерите, сключен на 11.05.2009 г., довереникът свиква общо събрание на облигационерите по реда на чл. 214, ал. 5 от Търговския закон. С оглед на това и предвид изискването на чл. 100а, ал. 2, изр. 2 от ЗППЦК, емитентът е длъжен да представи на банката довереник и съответните писмени материали, с оглед свикване на общо събрание на облигационерите от страна на банката, на което да бъде включена точка за одобрение от страна на облигационерите на сключването на договор с нова банка, която да отговаря на изискванията на чл. 100г, ал. 1 от ЗППЦК и за която не са налице пречките по чл. 100г, ал. 2 от същия. В конкретния случай, предвидена в чл. 100в, ал. 1 от ЗППЦК грижа, дължима от банката довереник, предполага банката, ръководейки се от интересите на облигационерите да изиска от емитента предоставянето на материали, необходими за свикването и провеждането на общо събрание на облигационерите, в чийто дневен ред е включена точка за избор на нова банка довереник, отговаряща на изискванията на чл. 100г, ал. 1 от ЗППЦК и за която не са налице пречките по чл. 100г, ал. 2 от ЗППЦК.

На основание изричната разпоредба на чл. 100г, ал. 3, изр. 3 от ЗППЦК, довереникът продължава да изпълнява задълженията си към облигационерите до сключване на новия договор.

Предвид констатираното неизпълнение на императивни разпоредби на ЗППЦК, което би могло да доведе до застрашаване на интересите на инвеститорите в облигации, емитирани от „Алфа Финанс Холдинг“ АД, спрямо „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД е открито производство по прилагане на принудителна административна мярка със следното съдържание:

„Задължавам „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, в качеството му на банка довереник на облигационерите по емисия облигации с ISIN код BG2100010094, да предприеме всички необходими действия, в резултат на които в срок от 30 календарни дни от получаване на писмени материали по чл. 100а, ал. 2, изр. 2 от ЗППЦК, предоставени от емитента „Алфа Финанс Холдинг“ АД, да бъде свикано и проведено общо събрание на облигационерите, в чийто дневен ред да бъде включена точка за одобрение на банка довереник на облигационерите, отговаряща на изискванията на чл. 100г, ал. 1 от ЗППЦК, за която не са налице пречките по чл. 100 г, ал. 2 от ЗППЦК.”

С писмо, изх.№ 14-02-2 от 28.10.2013 г., „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, в качеството му на банка довереник на облигационерите е уведомено за откритото административно производство по прилагане на принудителна административна мярка. Писмото на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“ е изпратено както на адреса за кореспонденция с дружеството, така и по факс. От известието за доставяне е установено, че писмото е получено от „Райфайзенбанк (България)“ЕАД на 28.10.2013 г. в 16.15 ч. В предоставения 3-дневен срок за обяснения и/или възражения, банката не е представила такива.

Предвид изложеното, като е отчетен фактът, че нарушението на императивни разпоредби на ЗППЦК, не е отстранено, както и обстоятелството, че в КФН не са постъпили документи и информация, които биха могли да послужат като правно основание за прекратяване на откритото спрямо „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, в

качеството му на банка довереник на облигационерите по емисия облигации с ISIN код BG2100010094, емитирана от „Алфа Финанс Холдинг“ АД 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, във връзка с чл. 100г, ал. 2, т. 5 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 „Райфайзенбанк (България)“ ЕАД, в качеството му на банка довереник на облигационерите по емисия облигации с ISIN код BG2100010094, да предприеме всички необходими действия, в резултат на които в срок от 30 календарни дни от получаване на писмени материали по чл. 100а, ал. 2, изр. 2 от ЗППЦК, предоставени от емитента „Алфа Финанс Холдинг“ АД, да бъде свикано и проведено общо събрание на облигационерите, в чийто дневен ред да бъде включена точка за одобрение на банка довереник на облигационерите, отговаряща на изискванията на чл. 100г, ал. 1 от ЗППЦК, за която не са налице пречките по чл. 100 г, ал. 2 от ЗППЦК.“

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 разnosки.

НИКОЛАЙ ПОПОВ

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