

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 104 - УД
от 13 февруари 2012 г.

Подадено е заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., от “Мерлон Фондове” ЕАД, гр. София, със седалище и адрес на управление: гр. София, ул. „Иван Сусанин” № 53, ап. 20, с искане за издаване на лиценз за извършване на дейност като управляващо дружество (УД) и допълнително са представени документи с писма, вх. № РГ-08-45/1 от 21.04.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 02.05.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 11.07.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г. и вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г.

Съгласно подаденото заявление “Мерлон Фондове” ЕАД иска да му бъде издаден лиценз за извършване на основните услуги по чл. 202, ал. 1 (отм.) от Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК).

След преглед на приложените към заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., и допълнително представените с писма, вх. № РГ-08-45/1 от 21.04.2011 г. и вх. № РГ-08-45/1 от 02.05.2011 г., документи с писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г., от заявителя са изискани допълнителни такива, както и коригиране на вече представени документи по производството. На 11.07.2011 г. заявителят е представил допълнителни документи с писмо, вх. № РГ-08-45/1. Коригираните съгласно писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г., документи са представени с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г.

Във връзка с разглежданото производство следва да се има предвид, че на 08.10.2011 г. влезе в сила Законът за дейността на колективните инвестиционни схеми и други предприятия за колективно инвестиране (ЗДКИСДПКИ), с който в българското законодателство се имплементират изискванията на Директива 2009/65/ЕО относно координирането на законовите, подзаконовите и административните разпоредби относно предприятията за колективно инвестиране в прехвърлими ценни книжа. С влизането в сила на ЗДКИСДПКИ са отменени текстовете на дял IV от ЗППЦК „Инвестиционни дружества и договорни фондове” (чл. 164 - 211л), включително разпоредбите, уреждащи изискванията към дейността на управляващите дружества, условията за издаване и отнемане на лиценза за извършване на дейност като управляващо дружество и др. (чл. 202 и сл. от ЗППЦК). Освен това на 01.11.2011 г. влезе в сила Наредба № 44 от 20 октомври 2011 г. за изискванията към дейността на колективните инвестиционни схеми, инвестиционните дружества от затворен тип и управляващите дружества (Наредба № 44), която е акт по прилагане на ЗДКИСДПКИ.

Като се има предвид изложеното, независимо от обстоятелството, че при първоначалното разглеждане и проверка на представените от заявителя документи тяхното съдържание и пълнота са обсъждани с оглед изискванията на действащия към този момент дял IV от ЗППЦК, доколкото УД, което е в процес на лицензиране, ще осъществява дейността си в съответствие с ЗДКИСДПКИ и актовете по прилагането му, а разпоредбите, уреждащи лицензионното производство в новия закон не се различават съществено от съответните отменени разпоредби на ЗППЦК, във връзка с влизането в сила на ЗДКИСДПКИ и Наредба № 44 в производството представените коригирани документи са разгледани и с оглед тяхната пълнота и съответствие с изискванията на новото законодателство във връзка с дейността на управляващите дружества и колективните инвестиционни схеми.

На свое заседание, проведено на 10.11.2011 г., КФН разгледа представените от „Мерлон Фондове” ЕАД с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г., коригирани документи и взе решение за изпращане на съобщение до заявителя - изпратено е писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 11.11.2011 г., с което е изискано коригиране на представените в производството документи в 1-месечен срок от получаване на съобщението. Изисканите с това писмо корекции освен с новото приложимо законодателство са свързани и с необходимостта да се направят корекции в документите по производството, които предходно са изисквани от заявителя. Коригираните документи са представени в КФН с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г.

След преглед и анализ на съдържанието на представените със заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., документи и допълнително представените с вх. № РГ-08-45/1 от 21.04.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 02.05.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 11.07.2011 г., вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г. и вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г. документи се установи следното:

А. Съгласно учредителния акт на „Мерлон Фондове” ЕАД от 22.02.2011 г., капиталът на дружеството е в размер на 245 000 лв., разпределен в 245 000 бр. налични, обикновени, поименни акции с право на глас с номинална стойност 1 лев всяка. Като се има предвид, че „Мерлон Фондове” ЕАД е учредено в началото на годината, с писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г., от дружеството е изискано да представи баланс, отчет за приходите и разходите и отчет за собствения капитал към 30.06.2011 г., с оглед установяване на настъпили след учредяването на дружеството събития и съответни промени във финансовото му състояние. Изисканите документи са представени в КФН с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г.

Видно от счетоводния отчет на „Мерлон Фондове” ЕАД към 30.06.2011 г. дружеството притежава нетекущи финансови активи, статия „други дългосрочни инструменти” на стойност 248 324 лв., натрупало е задължения към свързани предприятия в размер на 4 400 лв., а паричните средства са в размер на 168 лв. Собственият капитал на „Мерлон Фондове” ЕАД към 30.06.2011 г. е 244 067 лв., в т. ч. 245 000 лв. основен капитал и текуща загуба от 933 лв.

Във връзка с изложеното с писмо, изх. № РГ-05-45-1 от 11.11.2011 г., с оглед установяване размера на капитала на заявителя е изискано да се пояснени какво се включва в статия „други дългови инструменти”, както и оценка на тези инструменти в качеството им на основна част от активите на „Мерлон Фондове” ЕАД, извършена от независим оценител, вписан в публичния регистър на независимите оценители. Освен това с писмо, изх. № РГ-08-45-1 от 11.11.2011 г., е обърнато внимание на заявителя, че съгласно разпоредбите на ЗДКИСДПКИ управляващото дружество е длъжно по всяко време да поддържа собствен капитал, превишаващ или равен на стойността по чл. 90, ал. 1 и 3 от ЗДКИСДПКИ, като е необходимо представяне на съответни доказателства за съобразяване на размера на капитала с посочените изисквания, включително осигуряване на спазването на капиталовите изисквания след евентуално лицензиране на дружеството. С оглед бъдещата дейност на дружеството и необходимостта да отговаря на изискванията към дейността на управляващите дружества в писмото е отбелязано също, че съгласно представения междинен финансов отчет към 30.06.2011 г. собственият капитал на „Мерлон Фондове” ЕАД е под изискуемия минимум от 125 000 евро (244 478.75 лв.) съгласно чл. 90, ал. 2 във вр. с ал. 1 от ЗДКИСДПКИ и е в размер на 244 067 лв.

Доколкото заявителят все още не е получил лиценз, в писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., е посочил, че разпоредбата на чл. 95, ал. 2, т. 2 от ЗДКИСДПКИ изисква данни за записания и внесен капитал, а съгласно чл. 97, ал. 1, т. 1 от ЗДКИСДПКИ относно условията за отказ за издаване на лиценз се визира началният капитал, който е относим за лицензионното производство, и неговият размер от 245 000 лв. отговаря на законите

изисквания, да не бъде по-малък от 125 000 евро (244 478.75 лв.). Допълнително заявителят отбелязва, че собственият капитал на дружеството ще бъде различен в деня на лицензирането, както и в периода след това. Освен това в писмото се посочва, че съгласно чл. 90, ал. 8 от ЗДКИСДПКИ и чл. 151, ал. 7 от Наредба № 44, през първата година от дейността размерът на собствения капитал, който УД поддържа, се определя на база на прогнозните постоянните общи разходи заложиени в програмата за дейността, приложена към настоящите документи.

Във връзка с твърденията на заявителя следва да се отбележи, че чл. 90, ал. 8 от ЗДКИСДПКИ и чл. 151, ал. 7 от Наредба № 44 са приложими единствено във връзка с чл. 90, ал. 6 от ЗДКИСДПКИ, съответно чл. 151, ал. 5 от Наредба № 44. Чл. 90, ал. 6 от ЗДКИСДПКИ предвижда допълнително изискване спрямо това в ал. 2 на същата разпоредба управляващото дружество по всяко време да поддържа собствен капитал в размер не по-малък от една четвърт от постоянните му общи разходи за предходната финансова година, а в случай че дружеството е лицензирано скоро и не е извършвало дейност през предходната финансова година, въз основа на която да бъде определен размерът на постоянните му общи разходи, то ал. 8 на чл. 90 от ЗДКИСДПКИ посочва прогнозните постоянните общи разходи, които ще са основа за изчисляване на изискването по ал. 6 на същата разпоредба. Това тълкуване се подкрепя и от факта, че чл. 90, ал. 8 от ЗДКИСДПКИ не посочва конкретен процент, който трябва да е собственият капитал спрямо прогнозните постоянните общи разходи на дружеството, заложиени в програмата на дейността, както и срок, в който дружеството може да се възползва от тази облекчена процедура за определяне на собствения капитал, ако тя беше такава, каквото е тълкуването на заявителя. От изложеното следва, че собственият капитал на управляващото дружество трябва да отговаря кумулативно на изискванията на чл. 90, ал. 2 и ал. 6 от ЗДКИСДПКИ като, ако не е извършвало дейност през предходната финансова година, собственият капитал следва да се изчисли на база прогнозните постоянни общи разходи, предвидени в програмата за дейността.

В представената Програма за дейността на „Мерлон Фондове” ЕАД в изр. последно е уточнено, че постоянни разходи са „разходите за външни услуги”, предвидени в прогнозния отчет, а съгласно приложения прогнозен отчет за доходите за първата година от дейността те са в размер на 14 342 лв. Независимо от техния малък размер следва да се има предвид, че доколкото в съответствие с гореизложеното дружеството трябва да отговаря едновременно на изискванията на чл. 90, ал. 2 и ал. 6 от ЗДКИСДПКИ, „Мерлон Фондове” ЕАД към настоящия момент има собствен капитал по-малък от задължителния минимален начален капитал по чл. 90, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ, който дружеството съгласно чл. 90, ал. 2 от ЗДКИСДПКИ следва да поддържа и след лицензирането си.

Освен горепосоченото в писмо, вх . № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., относно изискваната информация за статия „други дългови инструменти” в отчета към 30.06.2011 г. заявителят посочва, че тази статия включва инвестиции в записи на заповед (дългови ценни книжа) с падеж 10 години след издаването, издадени от „Мерлон Инвест” ЕАД и закупени от „Мерлон Фондове” ЕАД. т. е. почти всички активи на заявителя в производството на стойност 248 324 лв. от общо 248 492 лв. се състоят от закупени записи на заповед (дългов инструмент), издадени от „Мерлон Инвест” ЕАД, с падеж 10 години.

Като се има предвид изложеното следва да се има предвид, че съгласно чл. 90, ал. 5 от ЗДКИСДПКИ, не по-малко от 25 на сто от началния капитал на управляващо дружество трябва да бъде наличен при подаване на заявлението за издаване на лиценз, а съгласно чл. 90, ал. 1 от ЗДКИСДПКИ и чл. 151, ал. 1 от Наредба 44 началният капитал на управляващо дружество трябва да е не по-малко от левовата равностойност на 125 000 евро (244 478.75 лв.) като началният капитал се състои от елементите по чл. 2 от Наредба № 35 за капиталовата адекватност и ликвидност на инвестиционните посредници (Наредба № 35). Съгласно изискванията на чл. 3, ал. 1 от Наредба № 35 в началния капитал се включват

паричните вноски и стойността на извършените непарични вноски (апорт) с предмет: акции и облигации, допуснати до търговия на регулиран пазар, които имат пазарна цена и/или вещни права върху движими и недвижими вещи, пряко свързани с дейностите и услугите по чл. 5, ал. 2 и 3 ЗПФИ.

Видно от баланса на „Мерлон Фондове” ЕАД към 30.06.2011 г. в раздел дълготрайните финансови активи, статия „други дългови инструменти”, е налице сума в размер на 248 324 лв. Доколкото в поясненията в писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., заявителят посочва, че статия „други дългови инструменти” включва инвестиции в записи на заповед (дългови ценни книжа) с падеж **10** години след издаването, издадени от „Мерлон Инвест” ЕАД и закупени от „Мерлон Фондове” ЕАД, след анализа на активите на последното, които могат да бъдат признати в началния капитал на управляващото дружество заявител, може да се посочи, че притежаваните записи на заповед на стойност 248 324 лв. с падеж 10 години не могат да бъдат признати като част от началния капитал, защото не попадат в изброените в чл. 3, ал. 1 от Наредба № 35, т.е. не могат да бъдат приравнени на ценни книжа акции и облигации, допуснати до търговия на регулиран пазар и имащи пазарна цена, нито на вещни права върху движими и недвижими вещи, пряко свързани с дейностите и услугите по чл. 5, ал. 2 и 3 от ЗПФИ. Паричните средства в размер на 168 лв. изрично са посочени като елемент на началния капитал в чл. 3 на Наредба № 35, с оглед на което се приемат за начален капитал на заявителя.

От изложеното може да се направи извод, че „Мерлон Фондове” ЕАД притежава начален капитал в размер на 168 лв., който не отговаря на изискванията на чл. 90, ал. 1 и ал. 5 от ЗДКИСДПКИ, т. е. спрямо дружеството е налице основанието по чл. **97**, ал. **1**, т. **1** от ЗДКИСДПКИ КФН да откаже да издаде лиценз на “Мерлон Фондове” ЕАД за извършване на дейност като управляващо дружество.

Б. 1. Едноличен собственик на “Мерлон Фондове” ЕАД е „Мерлон” ЕООД. Последното е учредено на 16.01.2011 г. и е вписано в търговския регистър на 21.02.2011 г. Като се има предвид изложеното в производството са представени и съответно разгледани документи, доказващи произхода на средствата, които едноличният собственик на “Мерлон Фондове” ЕАД е инвестирал при учредяването му.

Към заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., е представен междинен финансов отчет на „Мерлон” ЕООД към 31.03.2011 г., който включва счетоводен баланс, отчет за приходите и разходите, отчет за паричните потоци и отчет за собствения капитал.

Съгласно представения междинен финансов отчет към 31.03.2011 г. сумата на активите на „Мерлон” ЕООД е в размер на 254 988 лв., в т. ч. 245 000 лв. акции от предприятия в група („Мерлон Фондове” ЕАД), други инвестиции на стойност 9 900 лв., вземания, в т. ч. ДДС за възстановяване + гаранции - 19 лв. и парични средства 69 лв. Собственият капитал на дружеството е 254 725 лв., в т. ч. 255 000 лв. записан капитал и 275 лв. реализирана загуба за периода.

С писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г., от заявителя е изискано представяне на актуализиран финансов отчет на „Мерлон” ЕООД към 30.06.2011 г. с приложена счетоводната политика. Изисканите документи са представени с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г. От тях е видно, че сумата на активите на „Мерлон” ЕООД към 30.06.2011 г. е в размер на 254 351 лв., в т. ч. 245 000 лв. акции от предприятия в група („Мерлон Фондове” ЕАД), други инвестиции на стойност 9229 лв., вземания, в т. ч. ДДС за възстановяване + гаранции - 33 лв. и парични средства 89 лв. Собственият капитал на дружеството е 253 938 лв., в т. ч. 255 000 лв. записан капитал и 1 062 лв. реализирана загуба за периода.

Към 30.06.2011 г. „Мерлон” ЕООД е извършило разходи на стойност 1 217 лв., които включват: разходи за суровини и материали - 182 лв.; за външни услуги - 1 035 лв. и други финансови разходи - 34 лв. Приходите са на стойност 189 лв. от други финансови приходи. От изложеното следва, че на практика от учредяването си на **16.01.2011 г.**

(вписано в търговския регистър на **21.02.2011 г.**) дружеството е осъществявало ограничена дейност, от която няма почти никакви приходи.

В съответствие с изискването на чл. 20, ал. 1, т. 13 от Наредба № 11 от 3.12.2003 г. за лицензите за извършване на дейност като регулиран пазар, за организиране на многостранна система за търговия, за извършване на дейност като инвестиционен посредник, инвестиционно дружество, управляващо дружество и дружество със специална инвестиционна цел (Наредба № 11) е представена Декларация относно произхода на средствата за придобиване на акции от капитала на „Мерлон Фондове“ ЕАД, попълнена от Владимир Хорохорхин, в качеството му на представляващ „Мерлон“ ЕООД. В декларацията се посочва, че цената на придобиване на акциите на „Мерлон Фондове“ ЕАД възлиза на 125 266,51 евро към 08.04.2011 г., с левова равностойност от 245 000 лв. „Мерлон“ ЕООД декларира, че средствата, с които е заплатена цената, не са заемни, а са от уставен капитал.

Освен това в декларацията се посочва, че средствата, срещу които са придобити акциите на „Мерлон Фондове“ ЕАД, са парични средства и че „Мерлон“ ЕООД притежава активи на обща стойност 254 988 лв. към 31.03.2011 г. - движимо имущество, в т. ч. 245 000 акции на „Мерлон Фондове“ ЕАД и 9 900 други цени книжа, парични средства - 69 лв. и вземания в размер на 19 лв.

2. Едноличен собственик и учредител на „Мерлон“ ЕООД е „Мерлон Инвест“ ЕАД. Последното е учредено на 26.12.2010 г. и е вписано в търговския регистър на 12.01.2011 г. Доколкото дружеството има непряко квалифицирано участие в заявителя в размер на 100 % от капитала му, в производството е изследван произходът на средствата, с които новоучреденото дружество „Мерлон Инвест“ ЕАД е учредило едноличния собственик на заявителя „Мерлон“ ЕООД.

Към заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., за „Мерлон Инвест“ ЕАД, в качеството му на лице, притежаващо непряко 100 % от капитала на „Мерлон Фондове“ ЕАД е следвало да бъдат представени документите по чл. 20 от Наредба № 11. Заявителят първоначално е приложил само удостоверение за вписаните към 08.04.2011 г. обстоятелства по партидата на дружеството в търговския регистър, воден от Агенцията по вписванията, с оглед на което е изискано за „Мерлон Инвест“ ЕАД да бъдат представени всички данни и документи по чл. 35 във вр. с чл. 20 от Наредба № 11.

Като част от изисканите документи с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г., е представен счетоводен баланс на „Мерлон Инвест“ ЕАД към 30.06.2011 г., от който е видно, че дружеството има задължения към предприятия от група над 1 година в размер на 244 900 лв. и задължения до 1 година в размер на 4 700 лв., като общият размер на тези задължения е 249 600 лв. Освен това, видно от информацията в търговския регистър „Мерлон Инвест“ ЕАД се учредява с капитал от 50 000 лв., от които съгласно учредителния акт и документ за внесен капитал са внесени 12 500 лв.

Съгласно представения в производството счетоводен отчет на „Мерлон Инвест“ ЕАД към 30.06.2011 г., „Мерлон Инвест“ ЕАД притежава активи на стойност 297 643 лв., от които акции и дялове на предприятия в група - 255 000 лв., което се равнява на записания капитал на „Мерлон“ ЕООД. „Мерлон Инвест“ ЕАД притежава вземания от предприятията от групата на стойност 4 400 лв. и други вземания, в т. ч. ДДС за възстановяване и гаранции на стойност 38 100 лв. Собственият капитал на „Мерлон Инвест“ ЕАД към 30.06.2011 г. е в размер на 46 724 лв., в т. ч. записан капитал в размер на 50 000 лв. и текуща загуба в размер на 3 276 лв. По счетоводен баланс към 30.06.2011 г. дружеството е със задължения на стойност 250 919 лв., в т. ч. задължения към предприятия от групата в размер на 244 900 лв.

Съгласно направени пояснения в писмо с вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., задълженията на „Мерлон Инвест“ ЕАД към предприятия от група (над 1 година) в размер на 244 900 лв. са задължения по записи на заповед, закупени от „Мерлон Фондове“ ЕАД, т.е. средствата, които „Мерлон Инвест“ ЕАД е инвестирало в „Мерлон“ ЕООД,

впоследствие са инвестирани в капитала на „Мерлон Фондове” ЕАД, което е финансирало „Мерлон Инвест” ЕАД с тези средства, т.е. паричните средства, с които заявителят е учреден, са върнати отново на „Мерлон Инвест” ЕАД, без да е ясен първоначалният им източник.

Доколкото „Мерлон Инвест” ЕАД е новоучредено дружество (26.12.2010 г.), с писмо, изх. № РГ-08-45/1 от 11.11.2011 г., е изискано от заявителя на основание чл. 95, ал. 2, т. 8 от ЗДКИСДПКИ да представи декларацията по чл. 20, ал. 1, т. 13 от Наредба № 11 заедно със съответните приложения към нея относно произхода на средствата, които дружеството е инвестирало при учредяването на „Мерлон” ЕООД. Декларацията е представена с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., и в нея се посочва, че „Мерлон Инвест” ЕАД е придобило 255 000 бр. дяла на „Мерлон” ЕООД на цена 255 000 лв. Посочено е, че средствата, с които е заплатена цената, са собствен капитал и сделки с финансови инструменти, като дяловете са придобити с парични средства.

Във връзка с последното следва да се има предвид, че „Мерлон Инвест” ЕАД не притежава достатъчен собствен капитал, с който да бъде учредено дъщерното му дружество „Мерлон” ЕООД с капитал 255 000 лв., предвид това, че реално внесенят уставен капитал на „Мерлон Инвест” ЕАД е в размер на 12 500 лв., като същевременно в пасива на баланса на дружеството е отразено задължение към предприятие от групата над 1 година в размер на 244 900 лв., които са задълженията към „Мерлон Фондове” ЕАД във връзка с издадените дългови инструменти. От изложеното може обосновано да се предположи, че средствата, с които „Мерлон Инвест” ЕАД е учредило „Мерлон” ЕООД, а чрез него и „Мерлон Фондове” ЕАД, са били привлечени, а не собствени на „Мерлон инвест” ЕАД („Мерлон Инвест” ЕАД е новоучредено дружество с реално внесен капитал 12 500 лева, без съществени приходи от дейността си), след което тези средства са върнати на дружеството майка срещу издадени от него записи на заповед, с тях е погасен евентуален заем на „Мерлон Инвест” ЕАД и средствата са отразени в баланса на дружеството като задължения към предприятията от група над 1 година в размер на 244 900 лв., което е задължението към „Мерлон Фондове” ЕАД, т. е. трите горепосочени дружества са учредени със средства, които към настоящия момент не са притежание на никое от дружествата в групата, а произходът на самите средства е неясен.

Освен това съгласно образеца на декларация за произход на средствата, за доказване на този произход по т. 5 се прилагат документи в зависимост от посочения източник на средствата. Такъв документ не е представен от „Мерлон Инвест” ЕАД, което допълнително създава неяснота относно произхода на средствата инвестирани от дружеството в капитала на „Мерлон” ЕООД. Допълнително доколкото представената от „Мерлон Инвест” ЕАД декларация следва да удостоверява произхода на тези средства към дата, предхождаща учредяването на „Мерлон” ЕООД, представянето на данните за активите на „Мерлон Инвест” ЕАД в декларацията за произхода на средствата към 11.12.2011 г. е некоректно и създава допълнителна неяснота относно произхода на средствата, с които са придобити дяловете.

3. Като се има предвид, че Владимир Хорохоркин е едноличен собственик на „Мерлон Инвест” ЕАД - новоучредено дружество и едноличен собственик на „Мерлон” ЕООД (също новоучредено дружество), на основание чл. 95, ал. 2, т. 8 от ЗДКИСДПКИ е изискано да се представи декларация по чл. 20, ал. 1, т. 13 от Наредба № 11 заедно с необходимите приложения към нея относно произхода на средствата, с които Владимир Хорохоркин е учредил „Мерлон Инвест” ЕАД. Декларацията е представена в КФН с писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г. В нея Владимир Хорохоркин посочва, че е придобил 50 000 бр. акции, представляващи 100 % от капитала на „Мерлон Инвест” ЕАД като цената на придобиване на акциите възлиза на 50 000 лв. и средствата, с които е заплатена са от продажбата на недвижим имот. На практика видно от данните в търговския регистър лицето е заплатило към датата на настоящото решение само 12 500 лв. от капитала

на „Мерлон Инвест” ЕАД.

Владимир Хорохоркин декларира, че активите, срещу които са придобити акциите са парични средства и същият притежава към 11.12.2011 г. активи на обща стойност 70 564 лв., в т. ч. акции на „Мерлон Инвест” ЕАД - 50 000 лв. и ценни книжа, търгувани на регулиран пазар - 11 076 лв., парични средства - 143 лв. при „Райфайзенбанк” АД и вземания 9 345 лв. от „Мерлон Инвест” ЕАД. Заявителят е декларирал, че има задължения в размер на 37 500 лв. невнесен капитал на „Мерлон Инвест” ЕАД и 3 834 лв. към „Мерлон” ЕООД.

Доколкото представената декларация удостоверява произхода на средствата за придобиване на дяловете от капитала на „Мерлон Инвест” ЕАД при неговото учредяване, представянето на данните за активите на Владимир Хорохоркин в декларацията за произхода на средствата към 11.12.2011 г. е некоректно и създава допълнителна неяснота относно произхода на средствата, с които са придобити акциите. Освен това съгласно образеца на декларация за доказване произхода на средствата по т. 5 се изисква да се приложат документи в зависимост от посочения източник на средствата. Такъв документ не е приложен от Владимир Хорохоркин, което допълнително създава неяснота относно произхода на средствата инвестирани от лицето в капитала на „Мерлон Инвест” ЕАД.

От изложеното може да се направи извод, че Владимир Хорохоркин в качеството му на действителен собственик на “Мерлон Фондове” ЕАД е лице учредило „Мерлон Инвест” ЕАД, внасяйки само 12 500 лв., след което новоучреденото неосъществявало реална дейност дружество „Мерлон Инвест” ЕАД, притежаващо само 12 500 лв. капитал учредява дружество „Мерлон” ЕООД с капитал 255 000 лв., което от своя страна учредява “Мерлон Фондове” ЕАД с капитал 245 000 лв. От изложеното следва, че при учредяването на “Мерлон Фондове” ЕАД са вложени средства с неясен произход от дружества, неосъществявали дейност, едното от които с 12 500 лв. реално внесен капитал, т. е. спрямо “Мерлон Фондове” ЕАД е налице основанието по чл. 97, ал. 1, т. 10 от ЗДКИСДПКИ КФН да откаже да издаде лиценз на “Мерлон Фондове” ЕАД за извършване на дейност като управляващо дружество.

В. Видно от гореизложеното съгласно предоставената в КФН информация по производството Владимир Хорохоркин в качеството му на действителен собственик на “Мерлон Фондове” ЕАД, както и двете юридически лица, притежаващи квалифицирано участие в дружеството, не притежават значителни активи, но от друга страна имат сериозни задължения и освен това дружествата са сравнително скоро учредени и видно от отчетите им не развиват съществена дейност, т. е. размерът на имуществото на лицата, притежаващи квалифицирано участие в управляващото дружество и развиваната от тях дейност по своя мащаб и финансови резултати, не съответства на заявеното за придобиване акционерно участие в заявителя и създава съмнение относно надеждността и пригодността на тези лица при необходимост да окажат капиталова подкрепа на заявителя.

От изложеното може да се направи извод, че спрямо заявителя е налице основанието по чл. 97, ал. 1, т. 9 от ЗДКИСДПКИ КФН да откаже да издаде лиценз на “Мерлон Фондове” ЕАД за извършване на дейност като управляващо дружество.

Г. С писма, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г. и изх. № РГ-08-45/1 от 11.11.2011 г., от заявителя два пъти са изискани корекции на представените документи, за което му е предоставен едномесечен срок, както следва:

1. Към заявление, вх. № РГ-08-45/1 от 12.04.2011 г., са представени данни за първоначално избраните членове на СД на “Мерлон Фондове” ЕАД, както следва: Владимир Хорохоркин, „Мерлон” ЕООД и „Мерлон Инвест” ЕАД. На 08.07.2011 г. в търговския регистър е вписана промяна в СД на дружеството като новия състав е както следва: Владимир Хорохоркин, Харалампи Милушев Мишков и Атанас Денков Колев. В резултат на направената бележка в производството на 30.11.2011 г. по партидата на

дружеството в търговския регистър е вписана нова промяна в членовете на СД на “Мерлон Фондове” ЕАД, като от тази дата членове на управителния орган на дружеството са следните лица: Владимир Хорохоркин; Харалампи Милушев Мишков и „Мерлон Инвест” ЕАД, представлявано от Владимир Хорохоркин.

Независимо от промените в състава на СД на дружеството управителният орган при всяка промяна се състои от три члена като един от тях - Владимир Хорохоркин е изпълнителен директор на дружеството. В съответствие с изискването на чл. 244, ал. 4, изречение второ от Търговския закон изпълнителните членове, т.е. лицата от състава на съвета на директорите, на които е възложено управлението, да са по-малко от останалите членове, СД на заявителя се състои от трима члена, от които един е изпълнителен член. Същевременно, чл. 203, ал. 8 от ЗППЦК (чл. 93, ал. 2, изр. второ от ЗДКИСДПКИ) изисква управляващото дружество да се управлява най-малко от две лица, с оглед на което с писма, изх. № РГ-08-45/1 от 12.07.2011 г. и изх. № РГ-08-45/1 от 11.11.2011 г., от заявителя два пъти е изискано в КФН да се представи протокол от решение на едноличния собственик на “Мерлон Фондове” ЕАД, което да определя начина на управление на дружеството в съответствие едновременно с изискванията на ТЗ и чл. 203, ал. 8 (отм.) от ЗППЦК (чл. 93, ал. 2, изр. второ от ЗДКИСДПКИ).

Във връзка с изложеното в писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.08.2011 г., е посочено, че с оглед обема на дейността, която “Мерлон Фондове” ЕАД ще осъществява след лицензирането му, лицето, представляващо едноличния му собственик, счита, че не е необходимо обособяването на отделни функции по ресори за членовете на СД на дружеството и не счита за наложително избирането на повече от един изпълнителен директор. Допълнително в писмо, вх. № РГ-08-45/1 от 12.12.2011 г., са дадени примери за управляващи дружества с тричленен състав на СД и двама изпълнителни директори, както и такива управлявани от един изпълнителен директор. В писмото се защитава становището, че настоящият състав на СД на “Мерлон Фондове” ЕАД (трима членове и един изпълнителен директор) отговаря на законовите изисквания и не следва да бъде променян, с оглед на което такава промяна не е направена.

Видно от съдържанието на Правилата за вътрешна организация и вътрешен контрол на “Мерлон Фондове” ЕАД (Правилата за вътрешна организация) изпълнителният директор на дружеството, освен представителни и оперативни функции ще концентрира и правомощия, свързани с осъществяване на почти цялата дейност на управляващото дружество, включително: ще взема решенията за инвестиране на средствата на колективните инвестиционни схеми, които УД управлява, като инвестиционните му решения се изпълняват чрез поръчки, подавани от него или упълномощено лице до инвестиционните посредници; ще изготвя проспектите за публично предлагане на акциите и дяловете на колективните инвестиционни схеми; ще оценява нетната стойност на активите им със съдействието на отдел „Счетоводство”; ще следи за спазването на изискванията за капиталова адекватност и ликвидност. Освен всички тези функции изпълнителният директор може да изпълнява функции на служители от отдел „Фронт-Бек офис” и отдел „Счетоводство” и ще е отговорник по ръководството на вътрешното звено за нормативно съответствие. Доколкото дружеството няма да има инвестиционен консултант видно от Правилата за вътрешна организация на дружеството изпълнителният директор поема и неговите функции. От изложеното може да се направи извод, че управлението на управляващото дружество, както и цялостната му дейност съгласно Правилата за вътрешната организация ще са силно концентрирани в едно лице, което е в нарушение на чл. 93, ал. 2, изр. второ от ЗДКИСДПКИ.

Освен това във връзка с последно определения състав на СД на “Мерлон Фондове” ЕАД следва да се има предвид, че Владимир Хорохоркин е член на СД на заявителя и представляващ втори член на СД на дружеството - „Мерлон Инвест” ЕАД (съгласно данните в търговския регистър по партидата на заявителя), т. е. двама от членовете на СД

на дружеството ще са на практика едно и също лице, с което изискването на ТЗ СД на акционерно дружество да се състои най-малко от 3 лица е само формално спазено. Допълнително доколкото съгласно чл. 93, ал. 1, т. 5 от ЗДКИСДПКИ е недопустимо членове на СД, съответно физически лица, представляващите юридически лица - членове на СД, на управляващо дружество да са в роднинска връзка на още по-силно основание не биха могли да са едно и също лице.

2. Независимо от направената два пъти забележка Правилата за вътрешна организация на “Мерлон Фондове” ЕАД не съдържат ясни правила, осигуряващи непрекъснатост на осъществяваната от управляващото дружество дейност съгласно чл. 33, ал. 2, т. 2 от Наредба № 26 от 22 март 2006 г. за изискванията към дейността на управляващите дружества (отм.) - Наредба № 26 (чл. 115, ал. 3, т. 2 от Наредба № 44), т.е. нарушено е изискването на чл. **115**, ал. **3**, т. **2** от Наредба № **44**.

3. Независимо от направената два пъти забележка в този смисъл Правилата за вътрешна организация на “Мерлон Фондове” ЕАД не съдържат ясна процедура за разглеждане на жалби, искания и възражения на лицата, чиято дейност дружеството управлява, както и на притежателите на акции и дялове съгласно чл. 33, ал. 1, т. 4 от Наредба № 26 (чл. 118, ал. 1 от Наредба № 44). Посочено е само, че мерките по постъпилите жалби и дневник за тях води отдел „Фронт-Бек офис”, а за своевременното им разглеждане следи Вътрешно звено за нормативно съответствие, без да се предвижда ясна процедура относно срокове, нива на разглеждане на тези жалби, както и срок, в който жалбоподателят следва да бъде уведомен за становището на УД по жалбата, т. е. нарушено е изискването на чл. **118**, ал. **1** от Наредба № **44**.

От изложеното следва, че заявителят не отговаря и на други изисквания, установени със ЗДКИСДПКИ и с актовете по прилагането му, т. е. спрямо заявителя е налице основанието по чл. **97**, ал. **1**, т. **12** от ЗДКИСДПКИ КФН да откаже да издаде лиценз на “Мерлон Фондове” ЕАД за извършване на дейност като управляващо дружество.

Горепосоченото основание би било налице спрямо заявителя и при действието на отменената нормативна уредба, уреждаща дейността на управляващите дружества и управляваните от тях колективни инвестиционни схеми, доколкото разпоредбите, на чиито изисквания заявителят не отговаря са били предвидени и в отменения дял IV от ЗППЦК и актовете по прилагането му.

Освен това предвидената в последната редакция на Правилата за вътрешната организация организационна структура на заявителя не отговаря на изискванията на чл. 41, ал. 1, чл. 40, ал. 1, чл. 115, ал. 1, т. 1 и чл. 123, ал. 4 от Наредба № 44, дружеството не е представило политиката за избягване на конфликт на интереси и не е направило други изискани от него промени в представените в производството документи.

Като се има предвид изложеното на основание чл. 13, ал. 1, т. 5 във връзка с чл. 15, ал. 1, т. 1 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) във връзка с чл. 97, ал. 1, т. 9 и 10 от ЗДКИСДПКИ и чл. 97, ал. 2 във връзка с ал. 1, т. 12 от ЗДКИСДПКИ,

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШИ:

Отказва да издаде лиценз на “Мерлон Фондове” ЕАД, със седалище и адрес на управление гр. София, ул. „Иван Сусанин” № 53, ап. 20, за извършване на дейност като управляващо дружество.

На основание чл. 13, ал . 3 от ЗКФН решението може да бъде обжалвано по съдебен ред пред Върховния административен съд в 14-дневен срок от съобщаването му. Обжалването на решението не спира неговото изпълнение.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

СТОЯН МАВРОДИЕВ