

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 252 – ПД
06.04.2011 г.

„НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, гр. София притежава статут на публично дружество, вписано под № РГ-05-20 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).

Видно от уведомление от „Централен депозитар” АД за настъпили обстоятелства по чл. 145, ал. 1 от ЗППЦК, вх. № 09-06/136 от 03.09.2008 г., на 02.09.2008 г., (дата на сетълмент) Андрей Тенев (изпълнителен директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, гр. София) е придобил 5 005 334 броя акции от капитала на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, гр. София. В резултат на сделката дяловото участие на Андрей Иванов Тенев в капитала на публичното дружество се е увеличило от 0,0005 % на 91,31 %.

В случая е налице хипотеза, при която с една сделка са преминали два задължителни прага за регистриране на търгово предложение, а именно този от над 50 на сто от гласовете в общото събрание на публичното дружество, уреден в чл. 149, ал. 1 от ЗППЦК и прагът от 2/3 от гласовете в общото събрание на публичното дружество, визиран в нормата на чл. 149, ал. 6 от ЗППЦК, както и „доброволния” праг от над 90 на сто от гласовете в общото събрание на публичното дружество, регламентиран в разпоредбата на чл. 149а, ал. 1 от ЗППЦК.

Предвид изложеното, за Андрей Тенев се е породило задължение в 14-дневен срок от придобиването на 91.31 % от капитала на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ да отправи търгово предложение към останалите акционери на публичното дружество на основание чл. 149, ал. 6 от ЗППЦК, или да прехвърли необходимия брой акции, така че да притежава по-малко от 50 на сто от гласовете в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ. В тази връзка следва да се отбележи, че задълженията по чл. 149 от ЗППЦК за отправяне на търгово предложение или съответно за прехвърляне на акции до достигане на размер на притежаваните гласове общото събрание на акционерите под 50 на сто, не отпадат с възникването на право за отправяне на търгово предложение по чл. 149а, ал. 1 от ЗППЦК в резултат на преминаване на прага от 90 на сто от гласовете в общото събрание. В този смисъл е и разпоредбата на чл. 149а, ал. 3 от ЗППЦК, която урежда възможността за отправяне на едно търгово предложение до останалите акционери от страна на лице, което е придобило пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК повече от 50 на сто или повече от 2/3 от гласовете в общото събрание на публичното дружество, и едновременно с това или в 14-дневния срок е придобило пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК повече от 90 на сто от гласовете в общото събрание.

Съгласно разпоредбата на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК, до публикуване на търговото предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК, съответно до прехвърлянето на акциите, лицето по чл. 149, ал. 1 и ал. 2 от ЗППЦК няма право да упражнява правото си на глас в общото събрание на публичното дружество.

С писмо на КФН, изх. № РГ-05-20/268 от 19.11.2008 г., Съветът на директорите на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ е уведомен за горесцитираната норма, като в писмото изрично е посочено, че ако до датата на провеждане на редовно годишно общо събрание или извънредно общо събрание на акционерите на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ”

АД – ХОЛДИНГ, за Андрей Тенев не възникне един от двата факта – или да е налице публикувано търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК или да е налице разпореждане с притежаваните от Андрей Тенев акции от капитала на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ, така че след него акционерното участие да е под 50 на сто от капитала на публичното дружество, Андрей Тенев няма право да упражни правото си на глас в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ.

Относно спазването на забраната по чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК, въз основа на представените в КФН протоколи от проведени общи събрания, се констатира следното:

Видно от представения в КФН с вх. № РГ-05-20/256 от 09.01.2009 г., протокол от извънредното общо събрание на акционерите на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, проведено при условията на спадащ кворум на 07.01.2009 г., Андрей Тенев, в съответствие с разпоредбата на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК не е упражнил правото си на глас в общото събрание на публичното дружество.

По отношение на следващите проведени общи събрания на публичното дружество обаче не е спазена разпоредбата на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК и Андрей Тенев е упражнил правото си на глас на проведеното на 11.06.2009 г. редовно годишно събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, копие от протокола от което е представен в КФН с вх. № РГ-05-20/4 от 15.06.2009 г. Андрей Тенев е упражнил правото си на глас и на проведеното извънредно общо събрание на дружеството, проведено на 29.12.2009 г., копие от протокола от което е представен в КФН с вх. № РГ-05-20/10 от 30.12.2009 г., както и на проведеното на 12.07.2010 г., редовно годишно общо събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, копие от протокола от което е представен в КФН с вх. № РГ- 05-20/6 от 13.07.2010 г.

С оглед на горепосоченото и предвид нормата на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК, тъй като към момента Андрей Тенев не е регистрирал в КФН търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК и не е прехвърлил необходимия брой акции, така че да притежава по-малко от 50 на сто от капитала на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ, до възникване на един от двата горепосочени факта, Андрей Тенев не следва да упражнява правото си на глас в общото събрание на публичното дружество до настъпване на описаната в диспозитива на принудителната административна мярка промяна във фактическата обстановка.

Следва да се отбележи, че независимо от наличието на нормативна забрана и надлежното уведомяване на публичното дружество за нея, същата е съобразена единствено при провеждането на първото общо събрание след възникването ѝ.

Предвид изложената фактическа обстановка, както и с цел предотвратяване на бъдещи нарушения на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК, е иницирано административно производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК със следния диспозитив:

„Задължавам Андрей Тенев – изпълнителен директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ да не упражнява правото си на глас в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ до публикуване на търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК или до прехвърляне на необходимия брой акции, така че да притежава пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК по-малко от 50 на сто от гласовете в общото събрание на публичното дружество”.

Дружеството е уведомено за откритото спрямо изпълнителния директор производство с писмо, изх. № РГ-05-20-6 от 14.03.2011 г., като е предоставен срок от три дни от получаването на писмото за представяне на обяснения и/или възражения.

С писмо, вх. № РГ-05-20/6 от 29.03.2011 г., изпълнителният директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ представя в КФН възражения по откритото производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка.

На първо място във възраженията е релевирано, че с придобиването наведнъж на повече от 90 на сто от гласовете в общото събрание на публичното дружество и с попадането в хипотезата на чл. 149а, ал. 1 от ЗППЦК, за изпълнителния директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ се поражда единствено правната възможност да прецени дали да отправи или да не отправи търгово предложение към останалите акционери на публичното дружество. Същевременно във възраженията си изпълнителният директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ изразява несъгласие с констатациите, изложени в писмото на КФН за откриване на горесцитираното административно производство, като изказва съмнение за невярно интерпретиране и тълкуване при прилагане на законовите норми, регламентиращи търговото предлагане на ценни книжа.

На следващо място във връзка с констатациите за нарушение на чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК и спазване на забраната, въведена с посочената разпоредба единствено на проведеното на 07.01.2009 г. извънредно общо събрание на акционерите на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ, представляващият дружеството уведомява КФН, че е упражнявал правото си на глас на общи събрания, провеждани след получената от КФН Резолюция за прекратяване на административнонаказателна преписка № 44/29.04.2009 г.

Във връзка с горното, изпълнителният директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ посочва, че по същия въпрос и във връзка с издаден от КФН Акт за установяване на административно нарушение (АУАН) № Р-06-578/03.11.2008 г., е депозирал в КФН своите подробни възражения, като в резултат е получил от КФН горесцитираната Резолюция за прекратяване на административнонаказателна преписка.

Въз основа на представените възражения, изпълнителният директор на дружеството изразява мнение, че не са налице изведените в писмо на КФН, изх. № РГ-05-20-6 от 14.03.2011 г., нарушения и откритото административно производство следва да бъде прекратено.

Във връзка с представените възражения и наведените в тяхна подкрепа доводи на първо място следва отново и изрично да се подчертае, че с възникването на право за отправяне на търгово предложение по чл. 149а, ал. 1 от ЗППЦК, в резултат на преминаване на прага от 90 на сто от гласовете в общото събрание, не отпадат задълженията по чл. 149 от ЗППЦК за отправяне на търгово предложение или съответно за прехвърляне на акции до достигане на размер на притежаваните гласове в общото събрание на акционерите под 50 на сто. В това отношение дефинитивен характер е отреден на разпоредбата на чл. 149а, ал. 3 от ЗППЦК, уреждаща възможността за отправяне на едно търгово предложение до останалите акционери от страна на лице, което е придобило пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК, повече от 50 на сто или повече от 2/3 от гласовете в общото събрание на публичното дружество, и едновременно с това или в 14-дневния срок е придобило пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК повече от 90 на сто от гласовете в общото събрание.

Във връзка с представените обяснения от изпълнителния директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ относно упражняване на правото си на глас в общото събрание на публичното дружество след получената резолюция за прекратяване на административнонаказателна преписка № 44/29.04.2009 г. се налагат следните уточнения:

1. Цитираната административнонаказателна преписка е образувана въз основа на АУАН № Р-06-578/03.11.2008 г. Видно от посочения АУАН, същият е съставен за нарушение на чл. 149, ал. 6, във вр. с ал. 1 от ЗППЦК. Предвид горното, цитираната

резолюция за прекратяване на административнонаказателна преписка № 44/29.04.2009 г. е неотнoсима към визираната в чл. 149, ал. 5 от ЗППЦК забрана за изпълнителния директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ относно упражняване на правото на глас в общото събрание на публичното дружество до публикуването на търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК, съответно до прехвърлянето на акциите.

2. Относно съставения АУАН № Р-06-578/03.11.2008 г. и представените в тази насока възражения от Андрей Тенев, следва да се отбележи, че основание за прекратяване на административнонаказателната преписка е неточност във фактическата обстановка – в резултат на сключената сделка със сетълмент 02.09.2008 г., е преминал праг от 90,000065673%, а не 91.31% в общото събрание на публичното дружество. Следва да се има предвид, че въпреки това с посочената сделка са преминали едновременно два задължителни прага и един доброволен праг за регистриране на търгово предложение и задълженията за лицето в тази връзка не носят белезите на отпаднало основание.

С оглед гореизложеното се установява, че представените от изпълнителния директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ възражения са неоснователни, а наведените в тяхна подкрепа доводи са ирелевантни към казуса.

Изхождайки от горните обстоятелства, следва да се придаде значение на следното:

В резултат на придобиване на над 90 % от гласовете в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ за Андрей Тенев се е породило задължение за регистриране на търгово предложение, което не е отпаднало и до днес. Неизпълнението на това задължение е обвързано с определени последици, които имат за цел защита на миноритарните акционери в публичното дружество, а именно забрана за гласуване на лицето до регистриране на търгово предложение или до прехвърлянето на акциите. С издаването на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна спрямо Андрей Тенев за неупражняване на правото на глас в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД – ХОЛДИНГ до настъпване на един от посочените два факта, ще бъде осигурено изпълнението на забраната за гласуване на Андрей Тенев до регистриране на търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК или до прехвърляне на необходимия брой акции, така че същият да притежава по-малко от 50 на сто от капитала на публичното дружество.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4, във връзка с чл. 212, ал. 1, т. 1 и чл. 215 от ЗППЦК, във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК) и чл. 22, пр. 1 от Закона за административните нарушения и наказания,

РЕШИХ:

„Задължавам Андрей Тенев – изпълнителен директор на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ да не упражнява правото си на глас в общото събрание на „НАШ ДОМ - БЪЛГАРИЯ” АД - ХОЛДИНГ до публикуване на търгово предложение по реда на чл. 154 от ЗППЦК или до прехвърляне на необходимия брой акции, така че да притежава пряко, чрез свързани лица или непряко по чл. 149, ал. 2 от ЗППЦК по-малко от 50 на сто от гласовете в общото събрание на публичното дружество”.

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, Решението подлежи на незабавно изпълнение, независимо от неговото обжалване.

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 производството не са правени разноси.

**ЗА ЗАМ. - ПРЕДСЕДАТЕЛ, РЪКОВОДЕЩ
УПРАВЛЕНИЕ „НАДЗОР НА
ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ”:**

(А. Гинева)