

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 309 - ИП
04.05.2011г.

Постъпила е жалба, вх. № РГ– 03-36-3/ 11.03.2011г. от ИП „Популярна каса 95” АД, гр.Пловдив срещу Решение № 123-ИП/21.02.2011г. на заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”.

Производството е по реда на чл. 13, ал. 6 във връзка с чл. 15, ал. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) и глава шеста, дял втори от Административно - процесуалния кодекс (АПК).

Жалбата е подадена чрез административния орган, издал акта, в 14 дневния срок за обжалване на административните актове по административен ред по чл. 84, ал. 1 от АПК, поради което същата е допустима.

На основание чл. чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл.119, ал.4, предложение първо във връзка с чл.118, ал.1, т.1 от Закона за пазарите на финансови инструмент (ЗПФИ) във връзка с чл.143, ал.1, изречение второ, във връзка с чл. 15 и чл.16 от Наредба № 35 за капиталовата адекватност и ликвидност на инвестиционните посредници (Наредба № 35), във връзка с чл.59, ал.2 от АПК, взема решение за откриване спрямо „Популярна каса 95” АД производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл.118, ал.1, т.1 ЗПФИ.

Съображенията за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 118, ал.1, т.1 ЗПФИ са следните:

С писмо, вх. № 10-02-13747 от 03.12.2010г., ИП „Популярна каса 95” АД е уведомило КФН, че в резултат на увеличаване на реализираната загуба и отчетено намаление в стойността на собствения капитал (капиталова база) към 02.12.2010г., голямата експозиция на дружеството към „Орфей клуб Уелнес” АД е надвишила допустимия съгласно разпоредбата на чл.78, ал.1 от Наредба № 35, лимит от 25% от собствения капитал (капиталова база) на ИП. Към представеното уведомление са приложени ОКАЛ, счетоводен баланс и оборотна ведомост към 2.12.2010г.. Видно от същите, дружеството притежава собствен капитал (капиталова база) в размер на 760 428, 52 лв., като стойността на голямата експозиция на ИП към „Орфей клуб Уелнес” АД е 234 312 лв., т.е 30.81% от собственият капитал (капиталова база) на ИП, при максимално допустим размер от 25%, съгласно чл.78, ал.1 от Наредба № 35.

С писма изх. № 10-02-13872, 10-02-13873 и 10-02-13876 от 07.12.2010г. в КФН са представени ОКАЛ, счетоводен баланс и справка за структурата на инвестиционния портфейл на „Популярна каса 95” АД към 30.11.2010г.. От представените документи е видно, че към 30.11.2010г., в инвестиционния портфейл на „Популярна каса 95” АД са включени 215 482 бр. акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД, за които е посочена отчетна стойност в размер на 1 лев, като по тази стойност същите са отчетени и в счетоводния баланс.

„Орфей Клуб Уелнес” АД е публично дружество, чиито акции се търгуват на регулиран пазар („Българска фондова борса – София” АД) и съответно имат пазарна (борсова) цена, предвид което „Популярна каса 95” АД е следвало да оценява позицията си в инвестиционния портфейл към „Орфей Клуб Уелнес” АД по реда на чл.15 от Наредба № 35. След справка на страницата на „Българска фондова борса –

София” АД се установи, че пазарната цена на акциите на „Орфей Клуб Уелнес” АД към 30.11.2010г. и 02.12.2010г. е съответно 0.10 лв. и 0.066 лв. за една акция.

С писмо изх. № РГ – 03-36-21/16.12.2010г. от ИП „Популярна каса 95” АД е изискано да представи в КФН писмено обяснение от главния счетоводител и представляващите дружеството за метода, по който е оценявана позицията на дружеството в акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД в инвестиционния портфейл и коригирани ОКАЛ, счетоводен баланс и справка за структурата на инвестиционния портфейл към 30.11.2010г., както и позициите в инвестиционния портфейл на дружеството да бъдат оценени съгласно разпоредбите на чл. 15 и 16 от Наредба № 35.

С писмо вх.№ 10-02-14606/21.12.2010г. от ИП „Популярна каса 95” АД посочват, че акциите на „Орфей Клуб Уелнес” АД се отчитат по себестойността метод, съгласно счетоводната политика на дружеството, и „не би следвало да се преоценяват”, преценка би се извършила при продажба на същите. Отчетната стойност на акциите на „Орфей Клуб Уелнес” АД в счетоводния баланс на ИП е 1 лев. Също така е посочено, че „чл.15 и 16 на Наредба № 35, касаещи оценката на позициите са отнесени в частта Раздел IV „Оценка на позициите в търговския портфейл”, а акциите на „Орфей Клуб Уелнес” АД са отразени в инвестиционния портфейл на ИП „Популярна каса 95” АД.

Съгласно разпоредбата на чл.143, ал.1 от Наредба № 35, ИП е длъжен да извършва преценка на позициите в инвестиционния портфейл поне веднъж месечно към последния работен ден от съответния месец по методите, посочени в чл. 15 и 16 от наредбата. Съгласно разпоредбата на чл.15, ал.1 от Наредба № 35, относно оценката на позициите се използва методът на пазарната оценка, който представлява оценяване на позициите по лесно достъпни цени на закриване на позицията, получени от независим източник, като борсови цени, цени от системи за пазарна информация и котировки от независими брокери с добра репутация.

С писма вх.№ № 10-02-418, 10-02-419 и 10-02-422 от 10.01.2011г., в КФН са представени ОКАЛ, счетоводен баланс и справка за структурата на инвестиционния портфейл на „Популярна каса 95” АД към 31.12.2010г., от които е видно че към визираната дата в инвестиционния портфейл на дружеството са включени 215 482бр. акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД, като отново посочената отчетна стойност е в размер на 1 лев, като по тази стойност същите са отчетени и в счетоводния баланс. Към същата дата пазарната цена на акциите обявена от „Българска фондова борса – София” АД е 0.66 за една акция.

ИП е нарушил разпоредбата на чл.143, ал.1 изречение второ във връзка с чл.15 от Наредба № 35 като не е извършвал преценка на позициите си в инвестиционния портфейл в акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД, съгласно посочения метод в чл. 15 от наредбата. Извършването на преценка на инвестиционния портфейл на ИП „Популярна каса 95” АД по метода на пазарната оценка ще се отрази в счетоводния баланс на дружеството - в актива на счетоводния баланс като намаление или увеличение на нетекущите активи на дружеството и съответно в пасива на баланса като намаление или увеличение на собственият капитал на ИП, което от своя страна създава възможност за нарушаване на изискванията за капиталова адекватност и ликвидност на ИП.

ИП „Популярна каса 95” АД, системно не извършва преценка на позициите си в акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД в инвестиционния портфейл, което е в нарушение на изискванията на чл.143, ал.1, изречение второ от Наредба № 35. Представените

счетоводен баланс, ОПР и ОКАЛ към 30.11.2010г. и 31.12.2010г. не представят коректно финансовото състояние и финансовият резултат от дейността на ИП

В съответствие с изискването на чл. 26, ал. 1 от АПК, ИП „Популярна каса 95” АД е уведомено за започването на административното производство за издаване на административен акт по чл. 118, ал. 1, и т.1 ЗПФИ с писмо изх. № РГ – 03-36-3 от 28.01.2011г.. С писмото е определен седмодневен срок за представяне от инвестиционният посредник на обяснения и възражения. С писмо, вх. № РГ-03-36-3 от 08.02.2011 г. КФН в определения срок, са постъпили писмени възражения от “Популярна каса 95” АД срещу решението за откриване на производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 118, ал.1 и т.1, ЗПФИ. Заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” е приел възраженията за неоснователни и недоказани.

С Решение № 123-ИП/21.02.2011г. заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл.119, ал.4, предложение първо във връзка с чл.118, ал.1, т.1 от ЗПФИ във връзка с чл.143, ал.1, изречение второ, във връзка с чл. 15 и чл.16 от Наредба № 35, във връзка с чл.59, ал.2 от АПК, прилага спрямо „Популярна каса 95” АД принудителна административна мярка, със следното съдържание: „Задължавам ИП „Популярна каса 95” АД:

1. В петдневен срок от получаване на решението да извърши преценка към 31.12.2010г. на позициите си в инвестиционният портфейл в акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД, съгласно изискването на чл.143, ал.1 изречение второ от Наредба № 35, във връзка с чл.15. от Наредба № 35 и да представи в КФН Отчет за капиталове адекватност (ОКАЛ), счетоводен баланс и справка за структурата на инвестиционния портфейл към 31.12.2010г.;
2. Да извършва поне веднъж месечно преценка на позициите си в инвестиционния портфейл в акции на „Орфей Клуб Уелнес” АД , съгласно изискването на чл.143, ал.1, изречение второ, във връзка с чл.14 от Наредба № 35.”

В подадената от “Популярна каса 95” АД административна жалба до КФН се оспорва законосъобразността и правилността на Решение № 123-ИП от 21.02.2011 г. за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 118, ал. 1 т. 1 от ЗПФИ и иска неговата отмяна. Аргументите на дружеството са следните:

В счетоводният баланс, финансовите инструменти посочени в раздел А, група Нетекущи активи, статия Капиталови ценни книжа се отчитат по цена на придобиване (себестойностен метод), съгласно приетата счетоводна политика на предприятието и в съответствие с Международните стандарти за финансови отчети (МСС 32 и МСС 39). Според изложените доводи в жалбата, преценка на финансовите инструменти в инвестиционния портфейл не следва да се извършва поради прилаганата счетоводна политика, която е в съответствие с МСС 32 и МСС 39, съгласно които те се отчитат по себестойностния метод. Отбелязва се, че преценка на финансовите инструменти се извършва при тяхната продажба, в резултат на което те се отписват, а разликата до себестойността се отчита като приход или разход в отчета за доходите.

Посочено е още, че базата за изготвяне на Отчета за капиталова адекватност и ликвидност са Счетоводният баланс и отчета за доходите, а те са изготвени в съответствие и при спазване изискванията на действащото българско законодателство

(Закон за корпоративното подоходно облагане и МСС). Предвид горните аргументи, се твърди че констатациите за извършено нарушение са неверни, тъй като балансовата стойност на този актив не се променя изобщо до тяхната продажба.

КФН счита, че изложените доводи не могат да бъдат споделени. Спазването на нормативната уредба, регламентираща дейността на инвестиционния посредник е единственото дължимо поведение осигуряващо спазване на изискванията за капиталова адекватност и ликвидност, които са определящи за финансовото състояние на ИП, т.е. за неговата финансова стабилност.

За целите на управлението на риска, съгласно Наредба № 35, независимо от това как е класифициран даден финансов инструмент съгласно Международните счетоводни стандарти, той трябва да бъде отчетен в търговски или инвестиционен портфейл за целите на определянето на капиталовата адекватност на инвестиционния посредник. Съгласно разпоредбата на чл. 4, ал.2 от Наредба № 35, ИП „Популярна каса 95” АД няма право да формира търговски портфейл и притежаваните финансови инструменти следва да се отнесат в инвестиционен портфейл, независимо че са класифицирани съгласно Международните счетоводни стандарти като „държани за търгуване”.

Жалбоподателят не е спазил изискването на цитираният чл. 143 от Наредба № 35, а именно да преоценява позициите включени в инвестиционния портфейл, към последният работен ден от съответния месец. Подобен подход на практика води изкривяване на стойността на отчетаните активи и съответно води до създаване на невярна представа за възможностите на инвестиционния посредник да покрие евентуални загуби реализирани в резултат на настъпване на рискове от дейността му, т.е. в конкретния случай е довело до завишаване на стойността на отчетаните активи в инвестиционен портфейл без това да кореспондира с тяхната реална стойност. В случай на закриване на така цитираната позиция, с реализираните постъпления няма да могат да бъдат покрити евентуалните загуби, тъй като активите няма да могат да бъдат продадени на цената по която са отчетени в счетоводния баланс.

С оглед на гореизложеното, издаденото от заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” Решение № 123-ИП/21.02.2011г., с което на ИП „Популярна каса 95” АД е наложена принудителна административна мярка по чл. 118, ал.1, т.1 ЗПФИ, е законосъобразно и обосновано.

Предвид гореизложеното, КФН счита, че подадената от ИП „Популярна каса 95” АД, гр. Пловдив жалба вх. № РГ -03-36-3/ 11.03.2011 г., е неоснователна, поради което на основание чл. 97, ал. 1 във връзка с чл. 59 от АПК и чл. 13, ал. 1, т. 17, във връзка с ал. 6 от ЗКФН

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

Р Е Ш И :

Отхвърля жалба вх. № РГ -03-36-3/ 11.03.2011 г. от „Популярна каса 95 ” АД, гр. Пловдив срещу Решение № 123–ИП/21.02.2011г. на заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, като неоснователна.

Първоначалният административен акт (Решение № 123 - ИП от 21.02.2011 г. на заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“) може да се обжалва пред Върховния административен съд на Република България в 14 – дневен срок от съобщаването на настоящото решение.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

СТОЯН МАВРОДИЕВ