

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 729 -ПД

от 06 декември 2011 година

На 03.09.2011 г. с писмо, вх. № РГ-05-917/16 в Комисията за финансов надзор (КФН) е подадено заявление за отписване на „Орфей -Б” АД, гр. Батак (дружеството) като публично от регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 3 от ЗКФН на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН. Заявлението е подписано от Евангелос Пападопулос в качеството му на изпълнителен директор на дружеството.

С подаденото заявление заместник – председателят се уведомява за взетото от общото събрание на акционерите на дружеството (ОСА), проведено на 19.06.2011 г., решение за отписване на дружеството като публично от регистъра на публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа, воден КФН

Към заявлението, под горния входящ номер, за отписване на дружеството са приложени следните изискуеми документи съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1 от закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) във връзка с чл. 22, ал. 2 от Наредба № 22 за условията и реда за вписване и отписване на публичните дружества, други емитенти на ценни книжа и емисии ценни книжа в регистрите на КФН (Наредба №22): копие от протокола на проведено на 19.06.2011 г. заседание на ОСА на дружество, подписан от председателя и секретаря на събранието, заедно със списък на присъстващите по чл. 225 от Търговския закон, подписан също само от председателя и секретаря на събранието; заверено копие от устава на дружеството, актуален към датата на ОСА, на което е взето решение за отписване на публичното дружество от регистъра; копие от поканата за свикване на 19.06.2011 г. на ОСА на дружеството; извадка от интернет страница на търговския регистър, установяваща вписването на дружеството в търговския регистър

С писмо, изх. № РГ-05-917-16 от 19.09.2011 г., от дружеството е изискано да отстрани посочените в писмото непълноти или несъответствия със ЗППЦК, с подзаконовите актове, както и да представи допълнителна информация и документи. Даден е едномесечен срок за отстраняването им.

Видно от известието за доставка на писмо, изх. № РГ-05-917-16 от 19.09.2011 г., на заместник-председателя, последното е върнато в КФН с отметка „получателят отказва да получи пратката”. Писмото е препратено на 06.10.2011 г. отново на емитента на адреса, посочен в търговския регистър, като седалище и адрес на управление в гр. Батак, като видно от пощенското клеймо на 15.10.2011 г. писмото е върнато в КФН, като отново върху известието за доставка на писмото е отбелязана отметка „получателят отказва да получи пратката”.

С оглед разпоредбата на чл. 119, ал. 3 ЗППЦК във връзка с чл. 91 ЗППЦК, в случаите, при които съобщението не бъде прието на посочения от заявителя адрес за кореспонденция, съобщението се поставя на специално определено за целта място в сградата на комисията. Предвид горното са предприети действия по уведомяване на дружеството чрез поставяне на таблото за обявления в сградата на КФН, на 26.10. 2011 г.

С поставянето му на определеното място се счита, че писмото е съобщено на дружеството и от този момент започва да тече, предоставеният на дружеството 1-месечен срок, за отстраняването на посочените в писмото непълноти или несъответствия със ЗППЦК, с подзаконовите актове, както и да представи допълнителна информация и документи по образуваното производство.

В предоставения срок в КФН на са постъпили коригирани коументи и допълнителна информация.

След преценка на приложените към заявление, вх. № РГ-05-917/16 от 03.09.2011 г., документи и наличната в КФН информация, приемам за установено следното:

1. Дружеството е вписано като публично, в посочения по-горе регистър на КФН, въз основа на решение по протокол № 3 от 20.01.1999 г. на Комисията по ценни книжа и фондови борси.

2 Съгласно представеното към заявлението удостоверение за актуално състояние, размерът на капитала на „Орфей - Б” АД е 52 996 лв., разпределен в 26 498 броя акции с номинална стойност 2 лева всяка

3. Относно представената покана и материалите към нея за свикване на ОСА:

3.1. От извършена справка в търговския регистър, се установи, че поканата за свикване на ОСА на дружеството, е обявена на 28.04.2011 г. по партидата на дружеството, при спазване на разпоредбата на чл. 223 ТЗ. Поканата е представена в КФН с писмо, вх. № РГ-05-917-13 от 19.05.2011 г., с което е спазен законоустановеният в чл. 115, ал. 4 ЗППЦК срок. Макар че дружеството е обявило поканата в КФН и търговския регистър в законоустановените срокове, дружеството не е разкрило поканата и материалите за свикването на 19.06.2011 г. ОСА на обществеността чрез информационна агенция или друга медия, съгласно чл. 100т, ал. 3 ЗППЦК. С Решение № 250-ПД от 06.04.2011 г. на дружеството е наложена принудителна административна мярка, с която дружеството е задължено да сключи договор с избрана от него информационна агенция или друга медия, като уведоми своевременно КФН за сключения договор. Видно от наличната в КФН информация към момента дружеството не е уведомило КФН за сключването на договор с такава информационна агенция, и съответно не може да се направи извод, че е разкрило поканата на обществеността чрез такава агенция. От друга страна се установява, че дружеството няма електронна страница в интернет, и съответно не е изпълнено и изискването на чл. 115, ал. 5 ЗППЦК, поканата да бъде публикувана на интернет страницата на дружеството за времето от обявяването ѝ до приключване на общото събрание. Доколкото не са спазени законовите разпоредби по отношение на процедурата за свикване на ОСА, се поставя въпрос относно редовността на свикването ОСА, а във връзка с това и решенията, които са взети на проведеното ОСА.

3.2. В съдържанието на поканата за свикване на ОСА, като нарочна точка в дневния ред (т. 4) е предвидено вземане на решение за отписване на дружеството като публично от водения от КФН регистър. Мотивите на предложението за решението за отписване на дружеството са изначално посочени в поканата за свикване на ОСА, при спазване на разпоредбата на чл. 119, ал. 2 ЗППЦК. Същите мотиви, дружеството е изложило и в заявлението за отписване.

4. Относно представения протокол за проведеното ОСА, на което е взето решение за отписване на дружеството и приложените към протокола документи за участие в ОСА.

4.1. Протоколът от проведеното на 19.06.2011 г. ОСА е представен в КФН с писмо, вх. № РГ- 05-917-14 от 24.06.2011 г., и същият е приложен и към заявление, вх. № РГ-05-917-17 от 03.09.2011 г. От протокола е видно, че на посочената дата е бил налице изискуемият кворум съгласно чл. 22, ал. 1 от устава на дружеството (ОСА е законно, ако на него са присъствали или са представени най-малко половината от внесеня капитал), поради това, че на събранието са присъствали 21 894 бр. акции, всяка с номинална стойност от 2 лв. с право на глас, представляващи 82,63 % от капитала на дружеството.

4.2. Към протокола е представен списък по чл. 225 ТЗ на присъстващите на събранието акционери, от който се установява, че са присъствали общо 4 акционери, („ЕГПАД” ООД, притежаващо 21 857 броя акции, и три физически лица - Пенка Хаджиева, притежаваща 10 броя акции; Гергана Герова, притежаваща 10 броя акции и Елена Мъркова, притежаваща 17 броя акции), притежаващи общо 21 894 броя акции от капитала на дружеството. Копие на списъка по чл. 225 ТЗ е приложено и към писмо, вх. № РГ- 05-917-14 от 24.06.2011 г., с което протоколът от проведеното ОСА е представен в КФН на основание чл. 117, ал. 2 ЗППЦК. Представените списъци по чл. 225 ТЗ не съдържат подписи, удостоверяващи присъствието на съответните акционери, съответно на представителите на юридическото лице-акционер на проведеното на 19.06.2011 г. ОСА. Въпреки дадените указания с писмо, изх № РГ-05-917-16 от 19.09.2011 г., заявителят не е представил списък по чл. 225 ТЗ за лицата, присъстващи на ОСА, изготвен съгласно изискването на законовата разпоредба.

От приложените документи не се установяват гласувания по пълномощия.

5. Съгласно информацията относно „Орфей – Б” АД по приложение № 11 от Наредба № 2 за проспектите при публично предлагане на ценни книжа и допускане до търговия на регулиран пазар на ценни книжа и за разкриването на информация от публичните дружества и други емитента на ценни книжа (Наредба № 2), последно представена към междинния финансов отчет към 30.09.2009 г., акционерите на „Орфей – Б” АД са четири юридически лица („Егпад”ООД, „Север Кооп”, Холидинг Ккооп” и Министерство на промишлеността) и индивидуални акционери, които притежават общо 2 413 бр. акции от капитала на дружеството, като не е посочен точният брой акционери на дружеството към този момент. Неодитираният финансов отчет за 2010 г. съдържа само формите на финансовия отчет (счетоводен баланс, отчет за приходите и разходите, отчет за паричните потоци, отчет за собствения капитал и справка за дълготрайните активи) без информация съгласно приложение № 11 от Наредба № 2. С оглед на това, с писмо изх. № № РГ-05-917-16 от 19.09.2011 г. от заявителят е изискано да представи удостоверение от „Централен депозитар” АД за броя на акционерите на „Орфей - Б” АД 14 дни преди датата на провеждане на общото събрание на акционерите на 19.06.2011 г. и за последния ден на последните две календарни години, съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „а” от ЗППЦК. Въпреки изисканото, посочените по-горе документи не са представени.

6. В подаденото заявление за отписване на „Орфей – Б” АД е посочено, че е приложен последен месечен счетоводен баланс преди провеждането на общото събрание на акционерите на 19.06.2011 г., като такъв не е приложен. След проверка на наличната в КФН информация се установи, че последно представеният счетоводен баланс е към годишния отчет за 2010 г., който не е заверен от регистриран одитор, съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК.

След направена справка на наличната в КФН информация се установи, че на дружеството са изпращани писма, налагани са принудителни административни мерки и са

съставяни актове за непредставяне на годишни и междинни финансови отчети в срок и с необходимото съдържание съгласно Наредба № 2.

Съгласно данните от годишен отчет за 2010 г., сумата на активите на дружеството е в размер на 1 141 хил. лв. и надхвърля прага от 500 000 лв., което не изпълнява изискванията на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК. Същото се отнася и за стойността на актива към годишния незаверен финансов отчет за 2009 г., който е в размер на 1 181 хил. лв. и не отговаря на разпоредбите на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК да бъде под 500 000 лв.

С оглед установяване на стойността на активите на дружеството съгласно последния месечен счетоводен баланс преди провеждане на общото събрание на дружеството на 19.06.2011 г., както и съгласно последните два заверени годишни счетоводни баланса за 2009 г. и 2010 г., с писмо изх. № № РГ-05-917-16 от 19.09.2011 г. е изискано от заявителя да представи одитирани годишни финансови отчети за 2009 г. и 2010 г., както и последният месечен счетоводен баланс преди провеждане на общото събрание, с оглед преценка дали са изпълнени разпоредбите на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК. Изисканата информация не е представена от дружеството.

С оглед изложената по-горе обстановка, могат да бъдат направени следните изводи:

След разглеждане на приложените в настоящото производство, документи се установи, че не е спазена законовата разпоредба на чл. 119, ал. 1, т. 1 ЗППЦК, тъй като съгласно разпоредбата на чл. 18, т. 1 от Наредба № 22, публичното дружество се отписва от регистъра, съгласно чл. 119, ал. 1 ЗППЦК, ако:

1. общото събрание на акционерите е взело решение за отписването му с мнозинство 2/3 от представения капитал, при условие че:

а) броят на акционерите е под 300 лица 14 дни преди общото събрание, както и в последния ден на предходните две календарни години; и

б) стойността на активите на дружеството е под 500 000 лв. съгласно последния месечен счетоводен баланс, както и съгласно последните два заверени годишни счетоводни баланса.

Задължително условие за отписване на публично дружество от регистъра на КФН, е кумулативната даденост на следните предпоставки: броят на акционерите да е под 300 лица 14 дни преди ОСА, а също и в последния ден на предходните две календарни години, както и стойността на активите на дружеството да е под 500 000 лева съгласно последния месечен счетоводен баланс и съгласно последните два заверени годишни счетоводни баланса. Следователно липсата, на което и да е от посочените условия е пречка за отписването на дружеството от регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 3 ЗКФН.

1) От протокола от проведеното на 19.06.2011 г. ОСА се установява, че на събранието са присъствали 21 894 бр. акции, всяка с номинална стойност от 2 лв. с право на глас, представляващи 82,63 % от капитала на дружеството, като по т. 4 „Вземане на решение за отписване на дружеството от регистъра на публичните дружества в КФН” са гласували „за” всички 21 894 бр. акции, т.е. решението е взето с 100% от представения на ОСА капитал, който в настоящия случай е 43 788 лв., разпределен в 21 894 бр. акции.

Доколкото съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1 ЗППЦК, за да бъде отписано дружеството от регистъра на публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа, воден от КФН, се изисква ОСА на дружеството да е взело решение за отписването му с мнозинство 2/3 от представения капитал, може да се посочи, че съгласно представения протокол ОСА е взело

решение с мнозинство повече от 2/3 от представения на събранието капитал, а именно с 100% „за” отписване на дружеството от регистъра на КФН от представения на ОСА капитал.

2). Въпреки изисканите с писмо, изх.№ РГ-05-917-7 от 19.09.2011 г., документи, не са представени удостоверения от „Централен депозитар” АД за броя на акционерите на „Орфей - Б” АД 14 дни преди датата на провеждане на общото събрание на акционерите на 19.06.2011 г. и за последния ден на последните две календарни години, съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „а” от ЗППЦК. Също така, както е отбелязано по-горе, от наличната в КФН информация се установява, че към 30.09.2009 г. (от информацията относно „Орфей – Б” АД съгласно приложение № 11 от Наредба № 2, представена към междинния финансов отчет към 30.09.2009 г.) в акционерната структура на дружеството са включени 4 юридически лица и индивидуални акционери.

3). Въпреки изисканото, не е представен последният месечен счетоводен баланс преди провеждане на общото събрание, както и последните два заверени годишни счетоводни баланса за 2009 г. и 2010 г., съгласно изискванията на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК

След проверка на наличната в КФН информация се установи, че последно представеният счетоводен баланс е към годишния отчет за 2010 г., който не е заверен от регистриран одитор, съгласно чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК.

Съгласно данните от годишен отчет за 2010 г., сумата на активите на дружеството е в размер на 1 141 хил. лв. и надхвърля прага от 500 000 лв., което не изпълнява изискванията на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК. Същото се отнася и за стойността на актива към годишния незаверен финансов отчет за 2009 г., който е в размер на 1 181 хил. лв. и не отговаря на разпоредбите на чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „б” от ЗППЦК да бъде под 500 000 лв.

Предвид липсата на последен месечен счетоводен баланс и заверени годишни счетоводни баланси на „Орфей – Б” АД за 2009 г. и 2010 г. съгласно изискванията на чл. 119, ал. 1, б. „б” от ЗППЦК, не може еднозначно и със сигурност да се установи стойността на активите на дружеството и доколко същите са под прага от 500 000 лв. Основавайки се на наличната в КФН информация, на база данните от неаудитираните годишни финансови отчети на дружеството за 2009 г. и 2010 г. се установява, че активите на „Орфей-Б” АД са над допустимия праг за отписването на дружеството като публично от водения то КФН регистър.

С оглед гореизложеното може да се заключи, че не са изпълнени разпоредбите на чл. 119, ал. 1, б. „б” от ЗППЦК и „Орфей-Б” АД не може да бъде отписано от регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от КФН.

Във връзка с гореизложеното може да се направи извод, че не е изпълнено изискването за наличие на кумулативност на посочените в чл. 119, ал. 1, т. 1, б. „а” и б. „б” ЗППЦК предпоставки, Неизпълнението на едно от кумулативно дадените, в цитираната по – горе разпоредба, условия е пречка за отписването на дружеството от регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 3 ЗКФН. В този смисъл спрямо ”Орфей Б” АД не са налице условията за отписването му от регистъра на публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа, воден от КФН.

На основание чл. 15, ал. 1, т. 15 от Закона за комисията за финансов надзор, на основание чл. 119, ал. 4 ЗППЦК във връзка чл. 119, ал. 1, т. 1 ЗППЦК

РЕШИХ:

Отказвам да отпиша „Орфей -Б” АД, гр. Батак като публично от регистъра по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор.

Решението подлежи на обжалване по административен ред пред КФН в 14 – дневен срок от съобщаването му, на основание чл. 15, ал. 3 от ЗКФН.

Решението подлежи на обжалване по съдебен ред пред Върховния административен съд на Република България, на основание чл. 15, ал. 4 от ЗКФН.

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

Антония Гинева