

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 527-ПД
11.08.2010 г.

Постъпила е жалба, вх. № 91-01-352/09.07.2010 г. от „Астера Козметикс” АД, гр. София срещу Решение № 407-ПД от 29.06.2010 г. 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. 4 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 административни актове по административен ред по чл. 84, ал. 1 от АПК.

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. 215 от ЗППЦК, заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, открива спрямо „Астера Козметикс” АД, гр. София производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1 т. 1 от ЗППЦК.

Съображенията за прилагане на принудителната административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК са следните:

В Търговския регистър, под № 20100528115118 е обявена покана по чл. 223, ал.4 от Търговският закон (ТЗ) за свикване на редовно годишно общо събрание на акционерите (ОСА) на ”Астера козметикс” АД, гр. София (публично дружество, вписано под № РГ-05-1415 в регистъра на КФН) на 30.06.2010 г., съответно при условията на чл. 227, ал.3 от ТЗ на 17.07.2010г. Поканата заедно с писмени материали по чл. 224 от ТЗ е представена и в Комисията за финансов надзор (КФН) чрез системата e- Register с две отделни електронни форми, съответно вх. № 10-05-10771 от 17.05.2010г. и вх. № 10-05-11040 от 19.05.2010 г., при което с втората форма допълнително са представени част от материалите. Видно от текста на приложената покана и материалите към нея, в дневният ред на предстоящото ОСА са предвидени следните въпроси за обсъждане със съответните предложения за решения по тях, отправени от Съвета на директорите (СД) на дружеството към акционерите на „Астера Козметикс” АД, както следва :

По т. 10. от дневния ред – Одобряване на мотивиран доклад от Съвета на директорите на дружеството за целесъобразността и условията на доставката на стоки по сключените с „Арома” АД Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г.; Проект на решение: ОС одобрява представения от Съвета на директорите мотивиран доклад за целесъобразността и условията на доставката на стоки по сключените с „Арома” АД Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г.

По т. 11 от дневния ред - Овластяване на членовете на Съвета на директорите и изпълнителният директор да извършват сделки по доставка на стоки по силата на сключените с Арома АД Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г.; Проект на решение: ОС овластява членовете на Съвета на директорите и изпълнителния директор да извършват сделки по доставка на стоки по силата на сключените с Арома АД Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за

дистрибуция от 01.01.2008 г. ;

По т. 12 от дневния ред – Одобряване на извършените от Съвета на директорите и изпълнителния директор действия по сключването на Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г. с „Арома” АД и извършените по доставка на стоки тези договори; Проект на решение: ОС одобрява извършените от Съвета на директорите и изпълнителния директор действия по сключването на Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г. с „Арома” АД и извършените сделки по доставка на тези договори;

Във връзка с гореописаните точки от дневния ред, към поканата като материали по тях е приложен Мотивиран доклад от Съвета на директорите на дружеството към акционерите на „Астера Козметикс” АД за целесъобразността и условията на доставката на стоки по сключените с „Арома” АД Комисионен договор от 01.01.2007г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008 г. Видно от същия, предназначението му е да запознае акционерите на дружеството със съществените условия и целесъобразността на доставката на стоки по сключените два договора, с оглед вземането на информирано решение по релевантните точки от дневния ред на предстоящото ОСА на публичното дружество. В доклада е посочено, че предвид изключителната важност на двата договора, като и вероятността при изпълнението им да бъдат надхвърлени законоустановени прагове, СД счита че е налице необходимост от овластяване на членовете му и на изпълнителния директор да извършват сделки по доставка на стоки при изпълнение на двата визирани договори, както и че е налице необходимост от одобряване на извършените от СД и изпълнителния директор действия по сключването на тези договори и на извършените сделки по доставка на стоки в изпълнението им.

Предвид горното и след анализ на приложения мотивиран доклад, заместник - председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност” взема решение за откриване спрямо „Астера Козметикс” АД производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка, с която се задължава дружеството да не подлага на гласуване т.т. 10, 11 и 12 от дневния ред на свиканото общо събрание.

В съответствие с изискването на чл. 26, ал. 1 от АПК, „Астера Козметикс” АД е уведомено за започването на административното производство за издаване на административен акт по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, на официалния електронен адрес за кореспонденция, представен в КФН, с писмо с изх. № РГ – 05-1415–3 от 24.06.2010. В предоставения срок, с писмо вх. № РГ–05-1415–3 от 25.06.2010г., в КФН са представени възражения от «Астера Козметикс» АД по така откритото производство, които заместник – председателят на КФН приема за неоснователни и недоказани, като в тази насока са изложени подробни съображения.

В изпълнение на изискванията на чл. 114а ЗППЦК, при наличието на хипотеза по чл.114 ЗППЦК управителният орган на публичното дружество е длъжен да представи пред ОСА, като част от материалите по дневния ред мотивиран доклад за целесъобразността и условията на описаните сделки. Съгласно действащото законодателството, докладът следва да отговаря на нормативните изисквания за минимално съдържание посочени в чл. 46, ал.1 Наредба № 2 за проспектите при публичното предлагане и допускане до търговия на регулиран пазар на ценни книжа и за разкриването на информация от публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа (Наредба №2). Представеният на акционерите мотивиран доклад е непълен и съответно не предоставя достатъчно информация относно стойността на сделките

(размерът на задълженията – вземанията). Не са посочени причините, поради които участващите в сделката заинтересовани лица са такива по смисъла на чл. 114, ал.5 от ЗППЦК. В доклада не се съдържат и съществени данни, относно извършените до момента действия и сделки в изпълнение на сключените договори. Тази информация е от съществено значение за вземането на обосновано информирано решение от страна на акционерите на дружеството както по предложението за овластяване на управителните органи за извършване на сделки по сключените вече договори, както и по предложението за одобряване на извършените от СД и изпълнителния директор действия по сключването на договорите с „Арома” АД и извършените сделки по доставка на стоки по тези договори. Предвид изложеното, приемането на решенията по т.т. 10, 11 и 12 от предвидения дневен ред от страна на ОСА, без посочената по-горе информация ще е незаконосъобразно. Несъобразяването с изискванията на специалния закон и актовете по прилагането му представлява материалноправна предпоставка за откриването на административното производство по издаване на индивидуален административен акт за прилагане на принудителна административна мярка по отношение на „Астера Козметикс” АД.

С Решение № 407- ПД от 29.06.2010 г. заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл.213, ал. 4 ЗППЦК, чл. 212, ал. 1 във връзка с чл. 215 от ЗППЦК във връзка с чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от АПК, прилага спрямо “Астера Козметикс” АД принудителна административна мярка по чл.212, ал. 1, т. 1 ЗППЦК със следното съдържание: “Задължавам „Астера Козметикс” АД, гр. София да не подлага на гласуване т.т. 10, 11, 12 от дневния ред на свиканото на 30.06.2010г., респективно на 17.07.2010г. в хипотезата на чл.227, ал.3 от ТЗ, общо събрание на акционерите на дружеството, касаещи одобряване на мотивирания доклад на СД на дружеството за целесъобразността и условията на доставката на стоки по сключените с „Арома” АД Комисионен договор от 01.01.2007 г. и Договор за дистрибуция от 01.01.2008, както и одобряване на извършените от тях действия по сключването на договорите и извършваните сделки по доставка на стоки по тези договори и овластяване на членовете на СД и изпълнителния директор на дружеството да извършват сделки в изпълнение на сключените договори.”

В подадената от “Астера Козметикс” АД административна жалба до КФН се оспорва законосъобразността и правилността на Решение № 407- ПД от 29.06.2010 г. за прилагане на принудителна административна мярка по чл.212, ал.1, т.1 ЗППЦК и се иска неговата отмяна. Жалбоподателят посочва, че решението на заместник – председателя е неправилно, тъй като приложеният доклад не представлява мотивиран доклад по смисъла на чл. 114а ЗППЦК. Излага аргументи в тази насока, които КФН счита за неоснователни, поради следните съображения:

В приложения към поканата за ОСА мотивиран доклад от СД е посочено че «Предвид изключителната важност на двата договора, както и вероятността при изпълнението им да бъдат надхвърлени законоустановени прагове, СД счита че е налице необходимост от овластяване на СД и на изпълнителния директор да извършват сделки по доставка на стоки по силата на сключените с «Арома» АД комисионен договор и договор за дистрибуция». Въпреки, че дружеството не е посочило изрично, че е налице някоя от хипотезите на чл. 114 ЗППЦК, която да обуславя предприемането на тези действия е явно, че в случая се цели съобразяване с разпоредбите на ЗППЦК. Отношенията между двете дружества по посочените договори възникват от 2007 г. по комисионният договор и 2008 г. - по договорът за

дистрибуция. В представената в КФН финансова информация «Астера Козметикс» АД разкрива пред надзорният орган, че към 31.12.2009г. има вземания към свързани предприятия общо в размер на 519 000 лв., от които към «Арома» АД – 500 000 лв., който размер многократно надхвърля допустимия от закона праг. Тази позиция се поддържа и в първото тримесечие на 2010 г. като размерът е 255 000лв. Въпреки тези данни, дружеството не е ангажирало своевременни действия за овластяване на управителните и контролните органи за извършването на визираните сделки.

Представеният на акционерите доклад, част от материалите по дневния ред на Общото събрание на акционерите на «Астера Козметикс» АД има и би следвало да има за цел да запознае акционерите на дружеството със съществените условия и целесъобразността на доставката на стоки по сключените два договора, с оглед вземането на информирано решение по релевантните точки от дневния ред на предстоящото ОСА на публичното дружество. В депозирана жалба е посочено, че дружеството преследва прозрачност в действията на ръководството на компанията и максимална информираност при взимането на решения. Същевременно обаче съществената част от необходимите данни и информация не е предоставена на вниманието на акционерите така както е посочено по – горе и така както се изисква съобразно разпоредбите на ЗППЦК и Наредба № 2.

Обстоятелството, че в дневният ред на обявената покана за предстоящото общо събрание на акционерите на публичното дружество е предвидена точка, с предложение за овластяване на членовете на СД и изпълнителният директор да извършват сделки по договорите с «Арома» АД, което дружество е свързано лице съгласно пар. 1, т.12 от ДР на ЗППЦК във вр. с т.13, б „а” и заинтересовано лице по смисъла на чл. 114, ал. 5 ЗППЦК, както и фактът, че като част от материалите към поканата е представен мотивиран доклад от Съвета на директорите на дружеството към акционерите на „Астера Козметикс” АД за целесъобразността и условията на сделките свързани с изпълнението на въпросните договори е индикация, че предмет на обсъждането на събранието ще бъдат именно сделки попадащи в ограничителния режим на чл.114 и следващите от ЗППЦК.

С оглед на горното, издаденото от заместник – председателят на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, Решение № 407-ПД от 29.06.2010 г., с което на „Астера Козметикс” АД е приложена принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 ЗППЦК, е законосъобразно и обосновано.

Предвид гореизложеното, КФН счита, че подадената от „Астера Козметикс” АД, гр. София жалба вх. № 91-01-352/09.07.2010 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

РЕШИ:

Отхвърля жалба вх. № 91-01-352/09.07.2010 г. от „Астера Козметикс” АД, гр. София срещу Решение № 407-ПД от 29.06.2010 г. на заместник – председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, като неоснователна.

Първоначалният административен акт (Решение № 407- ПД от 29.06.2010 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