

**РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ**  
**КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР**

**РЕШЕНИЕ № 606-ПД**  
**09.09.2010 г.**

„ЗСК Лозово” АД е вписано под № РГ-05-823 в регистъра на публичните дружества и други емитенти на ценни книжа, воден от Комисията за финансов надзор (КФН), притежава статут на публично дружество и като такова е адресат на нормите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК).

С уведомление до КФН, подадено чрез Е-регистър, вх. № 10-05- 19473 от 25.08.2010 г., „ЗСК Лозово” АД представя покана по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК за свикването на извънредно общо събрание на акционерите на дружеството (ОСА) на 30.09.2010 г., респективно на 15.10.2010 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от Търговския закон (ТЗ).

Към уведомлението са представени текстът на поканата, протокол от проведено на 20.08.2010 г. заседание на съвета на директорите (СД) на „ЗСК Лозово” АД, на което е взето решение за свикване на събранието, два броя образци от пълномощни, правила за изпращането им до дружеството и конкретни предложения на управителния орган за решения по точките от дневния ред.

В т. 1 от представения протокол от заседанието на СД на „ЗСК Лозово” АД е отбелязано, че **„поради техническа невъзможност насроченото за 10.09.2010 г. ОСА да бъде проведено законосъобразно”** управителният орган взема решение за свикване на ново ОСА на дружеството за 30.09.2010 г., при липсата на кворум за 15.10.2010 г.

От извършената справка в търговския регистър (ТР) към Агенцията по вписванията е установено, че към настоящия момент публичното дружество има обявени две покани за свикване на извънредно ОСА.

Първата покана по чл. 223, ал. 4 от ТЗ е обявена в ТР на 10.08.2010 г. с вписване № 20100810112312, като с нея е свикано ОСА за 10.09.2010 г., при липсата на кворум за 25.09.2010 г. Втората покана, за която се отнася и представеното на 25.08.2010 г. в КФН уведомление, е обявена на 25.08.2010 г. с вписване № 20100825135721.

Във връзка с обявените две покани и упоменатата в протокола от заседанието на СД на „ЗСК Лозово” АД „техническа невъзможност насроченото за 10.09.2010 г. ОСА да бъде проведено законосъобразно” е необходимо да се посочи, че от представените документи по никакъв начин не би могло да се установи каква точно е причината за невъзможността да бъде проведено свиканото ОСА и по какъв начин този факт е констатиран от СД, далеч преди неговото провеждане и то при положение, че функцията на управителния орган принципно е обвързана основно със свикването на събранието.

Както общият за акционерните дружества закон - ТЗ, така и специалният закон за публичните дружества ЗППЦК, не регламентират реда за отмяна на свикването на ОСА. В правомощията на свикващия събранието орган (СД, надзорен или управителен съвет) е да отмени или измени решението си с последващо свое решение (в конкретния случай - СД на „ЗСК Лозово” АД да отмени или измени решението за свикване на ОСА, насрочено за 10.09.2010 г./ 25.09.2010 г.). Тази отмяната обаче е допустима, само ако не е започнало изпълнението на първоначалното решение за свикване на ОСА т.е. не е започнало оповестяването му или не е завършен фактическият състав по свикването на ОСА (тълкувателно решение № 1 от 06.12.2002 г. по тълк. д. № 1/2002 г., ОСГК на ВКС). При положение, че е започнало изпълнението на взетото решение за свикване на ОСА, отмяната на това решение не би могла да породи действие.

Съгласно разпоредбата на чл. 223, ал. 3, изр. първо от ТЗ, свикването на общо събрание на акционерно дружество се извършва чрез покана, обявена в ТР. От тази гледна точка **събранието на „ЗСК Лозово” АД, насрочено за 10.09.2010 г., при липсата на**

**кворум за 25.09.2010 г., е законосъобразно свикано и би следвало да се проведе.** Поканата е обявена в ТР на 10.08.2010 г. и след този момент, неговата отмяна от СД на публичното дружество е ирелевантна.

От прегледа на поканите по чл. 223, ал. 4 от ТЗ, обявени в ТР е видно, че техният дневен ред е абсолютно идентичен, като точка 1 е със следното съдържание:

„Вземане на основание чл. 13.4, „забележка” от устава на дружеството на решение за даване на изрично съгласие СД на „ЗСК Лозово” АД да взема решения за: придобиване и отчуждаване на недвижими имоти и вещни права, ползване на кредити, даване на гаранции и поемане на поръчителство, придобиване и предоставяне на лицензии, участие в търгове и концесии, учредяване на ипотеките и залози върху дълготрайни активи на дружеството. Проект за решение: Общото събрание дава изричното си съгласие СД на „ЗСК Лозово” АД да взема решения за: придобиване и отчуждаване на недвижими имоти и вещни права, ползване на кредити, даване на гаранции и поемане на поръчителство, придобиване и предоставяне на лицензии, участие в търгове и концесии, учредяване на ипотеките и залози върху дълготрайни активи на дружеството”.

Съгласно разпоредбата на чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК, лицата, които управляват и представляват публично дружество, без да бъдат изрично овластени за това от общото събрание, не могат да извършват сделки, в резултат на които дружеството придобива, прехвърля, получава или предоставя за ползване или като обезпечение под каквато и да е форма дълготрайни активи над определените в б. „а” и „б” стойности. В обхвата на разпоредбата попадат и сделки, в резултат на които за дружеството възникват задължения, респективно неговите вземания надхвърлят определените стойности.

Така формулираната точка от дневния ред на предстоящите ОСА на „ЗСК Лозово” АД е обща и неясна. На практика действията, за които акционерите следва да дадат изричното си съгласие, биха могли да обхванат всеки един аспект от дейността или фактическото състояние на дружеството, като принципно тези действия в повечето случаи биха попаднали в обичайния предмет на дейност на дружеството.

Наред с това обаче, предвид неясната и всеобхватна формулировка на точката от дневния ред може да се касае и за сделки, за които е необходимо изричното овластяване от ОСА. В този смисъл, формулировката на точка първа от предстоящите ОСА би могла да послужи като вид общо, принципно овластяване на управляващите и представляващи публичното дружество да сключват сделки, за които специалният закон е предвидил специфичен режим (свързан освен с вземането на решение от страна на акционерите и с предварителното представяне на законово определения обем информация). Съгласно разпоредбата на чл. 114а, ал. 1 от ЗППЦК, управителният орган представя пред ОСА мотивиран доклад за целесъобразността и условията на сделките по чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК. Докладът е част от материалите, предоставяни на акционерите при свикване на общото събрание, като в чл. 46 от Наредба № 2 от 17.09.2003 г. се определят обстоятелствата, които подлежат на разкриване в доклада.

Към поканата по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК не е представен доклад за условията и целесъобразността на сделките по чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК. Не са представени каквито и да е данни, конкретизиращи по някакъв начин упоменатите сделки и свързаните с тях действия на управляващите и представляващи публичното дружество. Не е налице и евентуално отбелязване, че в бъдеще, ако има сделка попадаща под властителния режим на ЗППЦК ще бъде свиквано отделно ОСА.

Необходимо е да се отбележи, че текстът на точката на практика пресъздава чл. 13.4, б. „Е” от устава на „ЗСК Лозово” АД, като неговото последно изменение е от 01.08.2003 г. От тази гледна точка, в голямата си част основният устройствен акт на публичното дружество не е съобразен с действащото законодателство, което в конкретния случай допълнително затруднява разбирането на точния смисъл на включената в дневния ред точка.

От анализа на писмените материали по точката, представени към поканата по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК е видно, че в тях е включено единствено предложение на управителния орган до акционерите по точка първа от дневния ред на предстоящите ОСА на „ЗСК Лозово” АД, което не се различава от текста на предложението за решение по точката: „СД предлага на общото събрание да даде изричното си съгласие СД на „ЗСК Лозово” АД да взема решения за: придобиване и отчуждаване на недвижими имоти и вещни права, ползване на кредити, даване на гаранции и поемане на поръчителство, придобиване и предоставяне на лицензии, участие в търгове и концесии, учредяване на ипотечи и залози върху дълготрайни активи на дружеството”.

Така представения към поканата по чл. 115, ал. 2 от ЗППЦК писмен материал по никакъв начин не дава конкретика на предложението за решение на акционерите и не внася яснота в общата формулировка на точката от дневния ред, като на практика единствено пресъздава текста от поканата за свикване на ОСА.

От всичко посочено дотук, може да се синтезира изводът, че от една страна предложението по точката може да касае действия, извършвани в кръга на обичайния предмет на дейност на дружеството. От друга страна обаче възниква резонният въпрос защо тази точка с това съдържание се поставя на обсъждане на ОСА и се търси съгласието на акционерите. Доводът, че подобно съгласие е предвидено в устава на „ЗСК Лозово” АД не би могъл да се изтъкне, тъй като основен принцип е предимството на нормативните разпоредби пред тези от устава.

Законовите разпоредби, свързани с предоставянето на писмени материали към поканата за свикване на ОСА са императивни по своя характер и служат като гаранция за защита на интересите на инвеститорите и неотменимото им право да бъдат обективно и цялостно информирани за решението, което ще се обсъжда на събранието. Предвид формулировката на точка първа от дневния ред на ОСА на „ЗСК Лозово” АД, то СД на дружеството е следвало да представи конкретни данни, свързани с всяка една от предвидените сделки (или поне принципно да опише сделките по групи).

От всичко гореизложено се достига до заключението, че на акционерите на „ЗСК Лозово” АД е предложено да се даде принципно съгласие СД да извършва сделки, част от които биха могли да попаднат в приложното поле на чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК.

Същевременно към точка първа от дневния ред на предстоящите ОСА на „ЗСК Лозово” АД не са представени писмени материали по смисъла на чл. 224 от ТЗ. С още по-голяма тежест това важи и в конкретния случай, в който за част от тях приложение биха могли да намерят разпоредбите на чл. 114а, ал. 1 от ЗППЦК и чл. 46 от Наредба № 2.

Предвид факта, че нарушението на чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК накърнява правото на сведения на акционерите, води до риск за интересите на инвеститорите, тъй като е от естество да възпрепятства вземането на обосновано и мотивирано решение, е инициирано административно производство по издаването на индивидуален административен акт по прилагането на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК, със следния диспозитив:

„Задължавам „ЗСК Лозово” АД да не подлага на гласуване т. 1 от дневния ред на свиканите за 10.09.2010 г., при липсата на кворум за 25.09.2010 г. и за 30.09.2010 г., при липсата на кворум за 15.10.2010 г., извънредни общи събрания на акционерите на публичното дружество”.

Дружеството е уведомено за откритото административно производство с писмо, изх. № РГ-05-823-5 от 07.09.2010 г., като в него е определен 1-дневен срок за представянето на обяснения и/или възражения.

Писмото е изпратено на факс на „ЗСК Лозово” АД на 07.09.2010 г., като видно от факс съобщението е получено на същата дата.

С писмо, вх. № РГ-05-823-5 от 08.09.2010 г. публичното дружество представя възражения по откритото административно производство по прилагане на принудителна административна мярка, в които по същество се застъпва следното:

Посочено е, че позицията на КФН относно събранието на 10.09.2010 г. е несъобразена със ЗППЦК, тъй като чл. 115, ал. 5 от закона изисква поканата за свикване на ОСА да бъде изпратена на надзорната институция. Застъпено е становището, че непредставянето на поканата за свикване на ОСА има за непосредствена последица незаконосъобразността на събранието, респективно на взетите от него решения. В тази връзка е изразено недоумение, че точно КФН не разбира изтъкнатата от СД на „ЗСК Лозово” АД техническа причина събранието да не може да бъде проведено законосъобразно и то след като в писмото за откриване на производството „е направено признание, че в КФН е получено уведомление единствено за второто ОСА, насрочено за 30.09.2010 г., при липсата на кворум за 15.10.2010 г.”. На последно място е посочено, че позоваването на тълкувателно решение № 1 от 06.12.2002 г. по тълк. д. № 1/2002 г., ОСГК на ВКС е некоректно и тенденциозно, тъй като „е изпуснато условието, при което според ВКС свикването на отменено впоследствие събрание не е опорочено и провеждането му е законосъобразно, а именно само ако са налице и другите предвидени в учредителния акт и закона предпоставки.”

По същество във възраженията е посочено, че по посочената точка от дневния ред не следва да се представят писмени материали по смисъла на чл. 224 от ТЗ и че виждането на надзорната институция не почива на законов текст. Наред с това е посочено, че въпросът дали дадени бъдещи действия, основаващи се на решението на ОСА биха могли да попаднат в приложното поле или не на чл. 114, ал. 1 от ЗППЦК не може да бъде разглеждан принципно или хипотетично. Застъпено е становището, че предвид принципно предложеното решение на ОСА, е невъзможно предварително да се направи преценка дали се засягат интересите на инвеститорите или акционерите. На последно място е посочено, че като гаранция за защитата на правата на акционерите служи чл. 114, ал. 10 от ЗППЦК, съгласно която сделките, извършени в нарушение на ал. 1 са нищожни.

Заместник - председателят на КФН, ръководещ Управление „Надзор на инвестиционната дейност” счита така представените възражения за неоснователни поради следните мотиви:

Във връзка с изразеното становище, че „позицията на КФН не е съобразена със ЗППЦК” е необходимо да се посочи, че изпращането на поканата за свикване на ОСА **не е конститутивен елемент** от фактическия състав, свързан със свикването му и непредставянето на поканата за свикване на ОСА на публично дружество на КФН **не води до незаконосъобразност на събранието, респективно на взетите от него решения.**

Режимът на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК е с административен характер и именно поради този факт чл. 221, ал. 1, т. 2 от ЗППЦК предвижда административнонаказателна отговорност при евентуално несъобразяване с него. Неизпращането на поканата за свикване на ОСА не е от материалноправен характер и по никакъв начин не влияе върху законосъобразното провеждане на свикването чрез обявяване на поканата в ТР ОСА на публично дружество. Това становище се подкрепя и от редакцията на текстовете на чл. 115 от ЗППЦК, от прочита на които е видно, че в нито един от тях не се споменава за различен режим за свикване на ОСА, а единствено за начините, по които публично дружество следва да разкрие на обществеността и надзорната институция факта, че е свикано ОСА. Свикването се извършва с обявяването на поканата в ТР. Всички допълнителни изисквания са въведени от закона с цел гарантирането правото на сведения на инвеститорите и акционерите по повод вече свиканото събрание и не са свързани с процедурата по свикване.

Обратното схващане би довело до порочната възможност управителният орган на дружеството да може във всеки един момент да има възможност да „саботира” законността на ОСА на ПД. Аналогично е положението и режима на чл. 115, ал. 7 от ЗППЦК, във връзка с чл. 223а от ТЗ. Поставянето в зависимост от добрата воля и „техническите възможности” на управителния орган на ПД акционерите да включват допълнителни въпроси или предложения по вече включени в дневния ред въпроси на предстоящото ОСА не би могло да

се постави в зависимост от това дали дружеството ще актуализира и публикува актуализираната покана заедно с писмените материали по реда на чл. 100т, ал. 1 от ЗППЦК и то незабавно (най-късно на деня, следващ деня на получаването им).

Що се касае до твърдението, че позоваването на тълкувателно решение № 1 от 06.12.2002 г. по тълк. д. № 1/2002 г., ОСГК на ВКС е „некоректно и тенденциозно”, тъй като „е изпуснато условието, при което според ВКС свикването на отменено впоследствие събрание не е опорочено и провеждането му е законосъобразно, а именно само ако са налице и другите предвидени в **учредителния акт и закона** предпоставки”, е необходимо да се отбележи, че в устава на „ЗСК Лозово” АД не са предвидени допълнителни условия, свързани със свикването на ОСА. Наред с това, следва изрично да се подчертае, че принципно направеното от ВКС уточнение би могло да се отнася до акционерни дружества, които не притежават специфичен статут (свикване на ОСА чрез нотариално заверена покана до всеки един акционер, специфичен ред и срок за изпращането ѝ, и др. подобни).

Що се касае до предпоставката, свързана с това да бъдат изпълнени и законовите изисквания, както бе посочено и по-горе, ЗППЦК не въвежда специални изисквания, касаещи свикването на ОСА на публично дружество, поради което и не са включени в писмото за откриване на настоящото административно производство.

Относно представените възражения по същество, е необходимо да се отбележи, че не би могло да се подкрепи тезата, че по точка 1 от дневния ред не следва да се представят писмени материали по смисъла на чл. 224 от ТЗ, тъй като подобно изискване не почива на законова разпоредба. Съгласно чл. 115, ал. 5, изр. първо от ЗППЦК, поканата за свикване на ОСА **заедно с материалите** на общото събрание **по чл. 224 от ТЗ** се изпраща на комисията в срока по ал. 4 и се публикува на интернет страницата на дружеството за времето от обявяването ѝ съгласно ал. 4 до приключването на общото събрание. Общата за акционерните дружества разпоредба на чл. 224, ал. 1 от ТЗ определя, че писмените материали, **свързани с дневния ред на общото събрание**, трябва да бъдат поставени на разположение на акционерите най-късно до датата на обявяването или изпращането на поканата за свикване на общото събрание. Съгласно чл. 224, ал. 2, изр. първо от ТЗ, когато дневният ред включва избор на членове на СД, съответно на НС, писмените материали по чл. 224, ал. 1 от ТЗ включват **и** данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация на лицата, предложени за членове.

От редакцията на посочените разпоредби е видно, че като гаранция за неотменимото право на сведения на акционерите, **всички** относими към дневния ред писмени материали следва да бъдат поставени на тяхно разположение най-малко 30 дни преди датата, за която е свикано общото събрание.

От текста на поканите за свикване на ИОСА е видно, че предложението на управителният орган на публичното дружество е ОСА да даде **изричното си съгласие** СД на „ЗСК Лозово” АД да взема решения за придобиване и отчуждаване на недвижими имоти и вещни права, ползване на кредити, даване на гаранции и поемане на поръчителство, придобиване и предоставяне на лицензии, участие в търгове и концесии, учредяване на ипотеки и залози върху дълготрайни активи на дружеството.

Както правилно е посочено във възраженията, съгласно устава на дружеството тези сделки са „извадени” от правомощията на СД и могат да бъдат извършвани само с неговата санкция. След като обаче акционерите следва изрично да дадат съгласие за извършването на сделка, попадаща под това ограничение, то СД следва да представи конкретни данни и информация, какво точно ще бъде обсъждано на събранието. Обратното би означавало, че с принципното даване на подобно изрично съгласие тази разпоредба от устройствения акт губи смисловото си съдържание.

Не би могло да се сподели и изразеното във възраженията схващане, че предвид принципното предложение за решение на ОСА е невъзможно предварително да се направи преценка дали се засягат интересите на инвеститорите или акционерите. Както изрично е посочено в изложените мотиви, на които се основава откриването на административното

производство, всяко нарушение на правото на сведения на акционерите води неминуемо до застрашаване на техните интереси.

На последно място е необходимо да се отбележи, че посоченото като гаранция за защитата на правата на акционерите служи чл. 114, ал. 10 от ЗППЦК, съгласно която сделките, извършени в нарушение на ал. 1 са нищожни по никакъв начин не би могло да дерогира задълженията на надзорната институция свързани с осъществяването на превантивен контрол и предприемането на съответните нормативни действия при установяването на нарушение на законовите разпоредби. Нищожността на дадена сделка се прогласява от съда и от тази гледна точка представлява не гаранция за правата на акционерите, а възможност за последваща защита.

В заключение следва да се отбележи, че към настоящия момент не е отстранено нарушението на разпоредбата на чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК, което накърнява правото на сведения на акционерите и застрашава интересите на инвеститорите, с оглед което са налице правните предпоставки за издаване на индивидуален административен акт по прилагане на принудителна административна мярка по чл. 212, ал. 1, т. 1 от ЗППЦК.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от Закона за Комисията за финансов надзор (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. 2 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК),

#### **РЕШИХ:**

**„Задължавам „ЗСК Лозово” АД да не подлага на гласуване т. 1 от дневния ред на свиканите за 10.09.2010 г., при липсата на кворум за 25.09.2010 г. и за 30.09.2010 г., при липсата на кворум за 15.10.2010 г., извънредни общи събрания на акционерите на публичното дружество”.**

На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, Решението за прилагане на принудителна административна мярка подлежи на незабавно изпълнение, независимо дали е обжалвано.

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 административното производство не са правени разноски.

**ЗАМЕСТНИК - ПРЕДСЕДАТЕЛ НА КФН,  
РЪКОВОДЕЩ УПРАВЛЕНИЕ „НАДЗОР НА  
ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ”:**

**(Д. Ранкова)**