

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 1002 - ПД

09.12.2009 г.

„Булгартабак - Холдинг” АД, гр. София е вписано в регистъра на публичните дружества и другите емитенти на ценни книжа по чл. 30, ал. 1, т. 3 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН), с решение на държавния надзорен орган от 22.05.1998 г. Като публично дружество то е адресат на разпоредбите на Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК) и на подзаконовите актове, свързани по материя с него.

В изпълнение на разпоредбата на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК, с електронна форма ID 41163, постъпила в КФН, вх. № 10-05-10129/05.11.2009 г. чрез единната система за предоставяне на информация Е-Регистър, публичното дружество „Булгартабак Холдинг” АД представя покана, ведно с писмени материали за свикването на извънредно общо събрание на акционерите на дружеството за 11.12.2009 г., съответно за 30.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от ТЗ. Съобразно изискването на чл. 115, ал. 4 от ЗППЦК, поканата е обявена в Търговския регистър на 05.11.2009 г. и е публикувана на интернет страницата на дружеството - www.bulgartabac.bg.

В обявения дневен ред за ИОСА е включена точка б със следното съдържание:

„б. Вземане на решение за разпределяне на допълнителна вноска - дивидент за акционерите, в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен”, в размер на 10 на сто в съответствие с чл. 246, ал. 2, т. 1 от Търговския закон.

Проект за решение: Общото събрание взема решение за разпределяне на допълнителна вноска - дивидент за акционерите в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен”, в размер на 10 на сто в съответствие с чл. 246, ал. 2, т. 1 от Търговския закон.”

Впоследствие държавата, представлявана от Министъра на икономиката, енергетиката и туризма, в качеството си на акционер, притежаващ повече от 5 на сто от капитала на „Булгартабак Холдинг” АД, е поискала включването на допълнителна точка в дневния ред на предстоящото ИОСА на публичното дружество по реда на чл. 223а от ТЗ със следното съдържание:

„8. Вземане на решение за разпределяне между акционерите на „Булгартабак Холдинг” АД на неразпределената печалба на дружеството в размер на 40 000 000 лева. Проект на решение: Общото събрание взема решение за разпределяне между акционерите на „Булгартабак Холдинг” АД на неразпределената печалба на дружеството в размер на 40 000 000 лева.”

Допълнителната точка е включена в дневния ред на предстоящото събрание с вписване в Търговския регистър под № 20091123163049 (23.11.2009 г.).

В изпълнение на задължението по чл. 115, ал. 7 от ЗППЦК, акционерът е представил на КФН материалите по чл. 223, ал. 4 от ТЗ на 24.11.2009 г., т.е. в законоустановения срок.

Цитираната по-горе т. 6 от дневния ред пресъздава чл. 2 от Постановление № 247 на Министерски съвет от 16.10.2009 г. Чл. 2 от това постановление (преди изменението му, ДВ, бр. 96 от 04.12.2009 г.) е със следното съдържание:

„Чл. 2. Акционерните дружества с над 50 на сто държавно участие съгласно приложение № 2 да разпределят и внесат в републиканския бюджет допълнителна вноска - дивидент, в размер на 50 на сто от печалбата им за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен”, в размер на 10 на сто в съответствие с чл. 246, ал. 2, т. 1 от ТЗ.”

Наред с това, в чл. 3, ал. 3 от Постановлението е посочено, че търговските дружества по чл. 2 следва да преведат съответните вноски по републиканския бюджет в тридневен срок от датата на провеждане на общите събрания на дружествата, но не по-късно от 15.12.2009 г.

Постановлението е обнародвано в Държавен вестник (ДВ), бр. 84/23.10.2009 г. и видно от § 3. от Постановлението има обратна сила - влиза в сила от 14.10.2009 г.

„Булгартабак холдинг” АД отговаря на посочения критерий в чл. 2 от Постановлението (преди изменението му, ДВ, бр. 96 от 04.12.2009 г.), тъй като държавата е акционер с близо 80 % акционерно участие.

С писмо изх. № РГ-05-180-10 от 07.12.2009 г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност”, изпратено на 07.12.2009 г. по факс на обявения на интернет страницата на Търговския регистър факс номер на „Булгартабак холдинг” АД, представляващия дружеството е уведомен за открито административно производство по прилагане на принудителна административна мярка със следния диспозитив:

„Задължавам публичното дружество „Булгартабак - Холдинг” АД при провеждане на извънредното Общо събрание на акционерите на дружеството (ИОСА), насрочено за 11.12.2009 г., респективно на 30.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от Търговския закон (ТЗ), да не взема решение за разпределяне на допълнителна вноска - дивидент за акционерите, в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен”, в размер на 10 на сто в съответствие с чл. 246, ал. 2, т. 1 от ТЗ – точка, включена под номер 6 в дневния ред на ИОСА.”

I. В писмото с горесцитирания изходящ номер на КФН, с което „Булгартабак холдинг” АД е уведомено за откритото производството по прилагане на принудителната административна мярка, са изложени подробни мотиви, а именно:

Съгласно разпоредбата на чл. 115в, ал. 1, изр. 1 от ЗППЦК, правото да получат дивидент имат лицата, вписани в регистрите на Централния депозитар като акционери на 14-ия ден след деня на общото събрание, на което е приет годишният финансов отчет и е взето решение за разпределение на печалбата.

В тази връзка „Булгартабак Холдинг” АД е провело редовно годишно общо събрание на акционерите си на 29.06.2009 г. (протокол от РГОСА е представен в КФН с електронна форма ID 32744/30.06.2009 г.). По т. 4 от дневния ред е прието решение за одобрение на годишния финансов отчет на дружеството за 2008 г. По т. 5 от дневния ред, РГОСА е приело решение (по предложение на министъра на икономиката и енергетиката) за разпределяне на печалбата за 2008 г., както следва:

- 10 % от печалбата - за фонд „Резервен”, съгласно чл. 246, ал. 2, т. 1 от Търговския закон,

- 50 % от печалбата (след приспадане на отчисленията за фонд „Резервен” и на

основание чл. 19, т. 2 от ПМС № 27/09.02.2009 г. за изпълнение на държавния бюджет на Република България) - за дивидент на акционерите;

- от остатъка от печалбата да бъдат отчислени тантиеми на членовете на управителните и контролни органи на дружеството – 56 339.39 лв., като сумата включва и осигурителните вноски на членовете на контролните и управителните органи на дружеството,

- остатъкът от печалбата, след горните отчисления, да се отнесе в статия „Други резерви” - 26 447 787.30 лв.

Видно от приетия годишен финансов отчет на дружеството, текущата печалба на дружеството за 2008 г. е в размер на 58 898 хил. лева. В съответствие с приетото решение на РГОСА, 10 на сто от посочената сума (5 889 800 лева) следва да бъдат отнесени във фонд „Резервен”. Остатъкът е в размер на 53 008 200 лева. 50 % от тази разлика (26 504 100 лева) следва да бъдат разпределени като дивидент. В допълнение, 56 339.39 лв., от останалата след разпределяне на дивидента сума, са изплатени като тантиеми на членовете на контролните и управителните органи на дружеството.

С форма ID 32637 от 30.06.2009 г., на основание чл. 115в от ЗППЦК, „Булгартабак Холдинг” АД представя в КФН информация за размера, условията и реда за изплащане на дивидента за 2008 г., гласуван от акционерите на РГОСА на дружеството, проведено на 29.06.2009 г. Сроктът, в който дружеството ще изплати дължимия дивидент, е тримесечен считано от 25.09.2009 г.

От горното следва, че няма как да бъде разпределен дивидент за акционерите, в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г., т. е. не са налице фактически предпоставки за гласуването на т. 6 от дневния ред, тъй като остатъкът от печалбата, след отчисленията за фонд „Резервен”, разпределянето на 50 % от печалбата за дивидент на акционерите и изплащането на тантиеми на членовете на управителните и контролни органи, се равнява на 26 447 787.30 лв. Този остатък е недостатъчен, за да бъдат разпределен дивидент за акционерите в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен”, чийто размер е 26 504 100 лв.

Друг съществен и значим проблем, касаещ предлаганата за гласуване т. 6 от дневния ред на ИОСА, е свързан с установяване на кръга акционери, които имат право да получат допълнително предлагания за разпределяне дивидент. Предвид статута на „Булгартабак холдинг” АД като публично дружество, то е длъжно да спазва изискванията на специалния закон - ЗППЦК. Съгласно чл. 115 в, ал. 1, от ЗППЦК, правото да получат дивидент имат лицата, вписани в регистрите на Централния депозитар като акционери на 14-ия ден след деня на общото събрание, на което е приет годишния финансов отчет и е взето решение за разпределяне на печалбата.

Във връзка с така включената точка в дневния ред, възниква въпросът по какъв начин ще се определи кръгът от акционерите, които имат правото да получат допълнително предлагания за разпределение дивидент, предвид това, че нормата на чл. 115в, ал. 1 от ЗППЦК изисква приемането на годишния финансов отчет и вземането на решение за разпределяне на печалбата, като предпоставки за възникване на правото на дивидент, да бъдат осъществени на едно и също общо събрание на акционерите. Следователно, евентуалното гласуване на т. 6 от дневния ред на ИОСА създава възможност двете решения да бъдат взети на две различни събрания на акционерите, което прави нормата на чл. 115в, ал. 1 от ЗППЦК неизпълнима, съответно така се нарушава цитираната норма.

Следва да се посочи, че с протокол № 53 от 2 декември 2009 г. КФН прие

практика по приложението на чл. 115в, ал. 1 от ЗППЦК. Практиката е относно кръга на лицата по чл. 115в, ал. 1 от ЗППЦК, по отношение на които ще се разпределят средства от източници, различни от печалбата на дружеството за съответната финансова година. Съгласно нея при разпределение на неразпределената печалба от минали години, частта от фонд "Резервен" и другите фондове на дружеството, надхвърляща определения от закона или устава минимум, намален с непокритите загуби от предходни години, и отчисленията за фонд "Резервен" и другите фондове, които дружеството е длъжно да образува по закон или устав, лицата, които следва да имат право да получат дивидент, са лицата, вписани в регистрите на Централния депозитар като акционери на 14-ия ден след деня на общото събрание, на което е взето решението.

На следващо място, независимо от наличието на законосъобразно и осъществимо предложение за решение по допълнително включената т. 8, следва да бъде отчетено, че не е отпаднала възможността да бъде приета и т. 6, тъй като двете точки могат да са взаимозаменяеми и приемането на т. 8 не изключва по подразбиране приемането на т. 6 от предлагания дневен ред.

С писмо изх. № РГ-05-180-10 от 07.12.2009 г. на КФН, на дружеството е даден срок за обяснения и/или възражения до 08.12.2009 г. Административният орган е изпълнил задължението си за уведомяване съобразно разпоредбата на чл. 26, ал. 1 от Административнопроцесуалния кодекс (АПК).

II. С писмо вх. № РГ-05-180-10 от 08.12.2009 г. на КФН в дадения срок постъпиха писмени обяснения от „Булгартабак холдинг“ АД.

В тях се навежда на вниманието, че в ДВ, бр. 96/04.12.2009 г. са обнародвани изменения в Постановление № 247 от 16.10.2009 г. на Министерски съвет (МС) за внасяне на допълнителни средства в републиканския бюджет за 2009 г. от търговски дружества с държавно участие в капитала. На направеното изменение е придадена обратна сила, като се предвижда, че то влиза в сила от 14.10.2009 г. Според дружеството измененията имат пряко отношение към допълнително включената по реда на чл. 223а от ТЗ т. 8 в дневния ред на ИОСА.

По същество с направеното изменение в цитираното постановление изцяло е изменен чл. 2 от него, който предвиждаше разпределяне на допълнителен дивидент от 50 на сто от печалбата за 2008 г., съответно внасянето му в държавния бюджет, от акционерни дружества с над 50 на сто държавно участие. Новата редакция на чл. 2 е с три алинеи, като нейни адресати не са всички акционерни дружества с над 50 на сто държавно участие, а именно – докато ал. 1 се отнася за „Информационно обслужване“ АД, то ал. 2 и ал. 3 от разпоредбата касаят изрично „Булгартабак холдинг“ АД. Чл. 2, ал. 2 от измененото ПМС № 247 предвижда „Булгартабак холдинг“ АД да разпредели между акционерите неразпределена печалба на дружеството в размер на 40 000 000 лв. при спазване изискванията на чл. 247а, ал. 3 от ТЗ и да внесе в републиканския бюджет допълнителни средства, съответстващи на притежаваните акции от държавата в капитала на дружеството“. Т. е., в тази си редакция нормата преповтаря изцяло допълнително включената в дневния ред на ИОСА т. 8. Във връзка с така направеното изменение е добавена и нова ал. 3 на чл. 2, която регламентира, че Министерът на икономиката, енергетиката и туризма следва да декларира пред „Булгартабак холдинг“ АД, че в 14-дневен срок след провеждане на ОСА в изпълнение на ал. 2 държавата няма да продава притежаваните от нея акции в дружеството. Остава в сила чл. 3, ал. 3 от постановлението, според който съответната вноска следва да се преведе в републиканския бюджет в тридневен срок от датата на провеждане на общото събрание на дружеството, но не по късно от 15.12.2009 г.

Изложеното от „Булгартабак холдинг“ АД в писмо вх. № РГ-05-180-10 от 08.12.2009 г. на КФН, касае допълнително включената в дневния ред на ИОСА т. 8, а

КФН няма възражения по отношение на предложението за решение по тази точка. Възражението на КФН касае предложената за гласуване т. 6 и същото подробно е мотивирано в писмото, с което дружеството е уведомено за откритото производство по налагане на принудителната мярка. Независимо от наличието на законосъобразно решение по т. 8, не е отпаднала възможността за гласуване по т. 6, тъй като двете точки могат да са взаимозаменяеми. Предвид това, както и подробните съображения, изложени в писмо изх. № РГ-05-180-10 от 07.12.2009 г. на КФН, следва че не е отпаднала необходимостта от налагане на принудителна административна мярка на „Булгартабак холдинг“ АД с диспозитива, за който дружеството е уведомено с писмо изх. № РГ-05-180-10 от 07.12.2009 г. на КФН.

С оглед на гореизложеното и на основание чл. 15, ал. 1, т. 4 от ЗКФН, чл. 213, ал. 4, предложение 1, чл. 212, ал. 1, т. 1 във връзка с чл. 115в, ал. 1 от ЗППЦК и чл. 59, ал. 1 и ал. 2 от АПК във връзка с чл. 215 от ЗППЦК,

Р Е Ш И Х:

Задължавам публичното дружество „Булгартабак - Холдинг“ АД при провеждане на извънредното Общо събрание на акционерите на дружеството, насрочено за 11.12.2009 г., респективно на 30.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от ТЗ, да не взема решение за разпределяне на допълнителна вноска - дивидент за акционерите, в размер на 50 на сто от печалбата на дружеството за 2008 г. по годишния финансов отчет след данъчно облагане и отчисленията, направени за фонд „Резервен“, в размер на 10 на сто в съответствие с чл. 246, ал. 2, т. 1 от ТЗ – точка, включена под номер 6 в дневния ред на ИОСА.

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.

По производството не са правени разноски.

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

РАЛИЦА АГАЙН - ГУРИ