

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 310 – ДСИЦ

от 18 март 2008 г.

На основание чл. 11, ал. 1 от Закона за дружествата със специална инвестиционна цел (ЗДСИЦ) е подадено заявление, вх. № РГ 05-1367/1 от 31.05.2007 г от „Улпина” АДСИЦ, със седалище и адрес на управление: гр. София”, бул. „Васил Левски” № 109 за издаване на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел и за потвърждаване на проспект за публично предлагане на ценни книжа.

Предвид това, че представеното заявление и приложените към него документи отговарят на изискванията на ЗДСИЦ, Закона за публичното предлагане на ценни книжа (ЗППЦК), Наредба № 11 за лицензите за извършване на дейност като фондова борса, организатор на неофициален пазар на ценни книжа, инвестиционен посредник, инвестиционно дружество, управляващо дружество и дружество със специална инвестиционна цел и Наредба № 2 за проспектите при публично 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), на основание чл. 11, ал. 2 от ЗДСИЦ, чл. 13, ал. 1, т. 8 от Закона за Комисията за финансов надзор (ЗКФН) и чл. 91 от ЗППЦК, с Решение № 1194 – ДСИЦ от 04.09.2007 г. КФН е издала лиценз на „Улпина” АДСИЦ, гр. София за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел и е потвърдила проспект за публично предлагане на 150 000 броя обикновени, поименни, безналични, свободно прехвърляеми акции, с право на глас, с номинална стойност 1 лев и емисионна стойност 1 лев всяка, които ще бъдат издадени от „Улпина” АДСИЦ, гр. София, в резултат на първоначално увеличаване на капитала на дружеството при условията на чл. 5, ал. 3, чл. 13 и § 2 от ПЗР на ЗДСИЦ във връзка с чл. 112б, ал. 1 от ЗППЦК, съгласно решение на учредителното събрание на дружеството от 09.03.2007 г.

Съгласно разпоредбата на чл. 85, ал. 2 от ЗППЦК, в периода между издаване на потвърждението на проспекта и крайния срок на публичното предлагане или започването на търговията на регулиран пазар емитентът, предложителят или лицето, което иска допускане на ценните книжа до търговия на регулиран пазар, са длъжни най-късно до изтичането на следващия работен ден след настъпването, съответно узнаването на съществено ново обстоятелство, значителна грешка или неточност, свързани със съдържащата се в проспекта информация, които могат да повлияят на оценката на предлаганите ценни книжа, да изготвят допълнение на проспекта и да го представят в комисията. Резюмето, както и неговите преводи също се допълват, ако това е необходимо с оглед новата информация, включена в допълнението на проспекта.

С писмо, вх. № РГ-05-1367/2 от 08.10.2007 г., „Улпина” АДСИЦ е уведомило КФН за придобито по договор за цесия от 27.09.2007 г. вземане към „Фудярд Холдинг” АД, надвишаващо 10% от общия размер от придобитите от дружеството вземания за секюритизация.

От изложената в писмото информация, е видно, че придобитото от дружеството вземане, описано по-горе, от една страна съставлява „съществено ново обстоятелство”, което може да повлияе на оценката на предлаганите ценни книжа, а от друга страна предполага наличието и на други вече придобити вземания в портфейла на дружеството, за които КФН не е уведомена.

С писмо, изх. № РГ-05-1367/2 от 15.10.2007 г., е изискано в тридневен срок от получаване на писмото дружеството да представи Допълнение на проспекта, съгласно разпоредбата на чл. 85, ал. 2 от ЗППЦК, в което да изложи информация за всички придобити от него вземания.

С писмо, вх. № Р-05-1022 от 17.10.2007 г., подписано от Димитър Димитров, в качеството му на изпълнителен директор на дружеството, в указания тридневен срок е представено Допълнение на проспекта за първично публично предлагане на акции от първоначалното задължително увеличаване на капитала на дружеството, състоящото се от три части: Допълнение на Регистрационния документ; Допълнение на Документа за предлаганите акции и Допълнение на Резюмето.

След разглеждане на приложеното към горесцитираното писмо Допълнение на проспекта с писмо, изх. № Р-05-1022 от 26.10.2007 г., е изискано дружеството да отстрани констатираните непълноти и несъответствия, както и да представи допълнителни сведения и документи във връзка с внесеното Допълнение на проспекта на „Улпина” АДСИЦ - гр. София. Предоставен е едномесечен срок, считано от получаване на писмото, за тяхното отстраняване и за внасяне в КФН на коригирано Допълнение на проспект.

Съгласно дадените указания в законоустановения срок, с писмо, вх. № Р-05-1022 от 09.11.2007 г., дружеството е внесло в КФН коригирано Допълнение на трите части на проспекта на „Улпина” АДСИЦ и други изискуеми документи.

След обсъждане съдържанието на представеното с писмо, вх. № Р-05-1022 от 09.11.2007 г., коригирано Допълнение на проспекта и приложените към него документи, КФН с Решение № 1536-ДСИЦ от 19.11.2007 г. отказа да издаде потвърждение на Допълнение на проспект на „Улпина” АДСИЦ, потвърден с Решение № 1194 – ДСИЦ от 04.09.2007 г. на КФН, поради това, че по-голяма част от придобитите от „Улпина” АДСИЦ вземания са финансирани със средства, получени по заключения между „Улпина” АДСИЦ и „Хърсев Ко.” КДА договор за кредитна линия от 02.06.2007 г. Същата няма характер на банков кредит, предвид това, че дружеството – кредитор („Хърсев Ко.” КДА), няма качеството кредитна институция по смисъла на Закона за кредитните институции, с което е нарушена разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ, според която средствата, които дружествата със специална инвестиционна цел могат да вземат за придобиване и въвеждане в експлоатация на активите си за секюритизация, са ограничени единствено до получаване на кредити от банкови институции, но не и от други финансови или небанкови институции.

Със горесцитираното решение на основание чл. 85, ал. 4 във връзка с чл. 212 от ЗППЦК, КФН спря окончателно публичното предлагане, съответно търговията с ценни книжа на дружеството, предвид това, че към датата на горепосоченото решение публичното предлагане на акции на дружеството беше започнало (15.11.2007 г.).

С писмо, вх. № Р-05-1312 от 31.01.2008 г., е представено ново Допълнение на проспекта за първично публично предлагане на акции от първоначалното задължително увеличаване на капитала на дружеството, потвърден с Решение № 1194 – ДСИЦ от 04.09.2007 г. на КФН, състоящото се от три части: Допълнение на Регистрационния документ; Допълнение на Документа за предлаганите акции и Допълнение на Резюмето

След разглеждане на приложеното към горесцитираното писмо Допълнение на проспекта с писмо, изх. № Р-05-1312 от 11.02.2008 г., е изискано дружеството да отстрани констатираните непълноти и несъответствия, както и да представи допълнителни сведения и документи във връзка с внесеното Допълнение на проспекта на „Улпина” АДСИЦ - гр. София. Предоставен е едномесечен срок, считано от получаване на писмото, за тяхното отстраняване и за внасяне в КФН на коригирано Допълнение на проспект. Писмото е получено от дружеството на 14. 02. 2008 г. Следователно, едномесечният срок, в който дружеството е следвало да отстрани

непълнотите и несъответствията по представения от него проект на Допълнение на проспекта, е изтекъл на 14.03.2008 г.

Съгласно дадените указания, с писмо, вх. № Р-05-1312 от 07.03.2008 г., дружеството е внесло в КФН коригирано Допълнение на трите части на проспекта на „Улпина” АДСИЦ и други изискуеми документи, т.е. в установения срок.

КФН след като обсъди съдържанието на представеното с писмо, вх. № Р-05-1312 от 07.03.2008 г. коригирано Допълнение на проспекта и приложенията към него документи, установи следното:

От наличната в КФН информация е видно, че с Решение № 1536-ДСИЦ от 19.11.2007 г. КФН е отказала да издаде потвърждение на Допълнение на проспекта на „Улпина” АДСИЦ, потвърден с Решение № 1194 – ДСИЦ от 04.09.2007 г. Основен мотив за отказ е сключеният на 02.06.2007 г. между „Улпина” АДСИЦ и „Хърсев Ко” КДА договор за кредитна линия, който няма характер на банков кредит, тъй като дружеството – кредитор („Хърсев Ко” КДА), няма качеството кредитна институция по смисъла на Закона за кредитните институции, с което е нарушена разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ.

Предвид горното на 31.01.2008 г. с писмо, вх. № Р-05-1312 в КФН е депозирано ново Допълнение на проспекта. По-голяма част от придобитите от „Улпина” АДСИЦ вземания, описани в Допълнението на проспекта, са финансирани със средства, получени по горепосочения договор за кредитна линия. Като приложение към разглежданото Допълнение е представено споразумение за прекратяване на договора за кредитна линия, считано от 20.11.2007 г. От споразумението е видно, че кредитодателят ще запази всички обезпечения, включително записи на заповед, които съответстват на дължимите от „Улпина” АДСИЦ суми, останали след датата на споразумението за прекратяване.

Предвид фактическата обстановка, могат да бъдат направени следните изводи:

Договорът за кредитна линия, сключен между „Хърсев Ко” КДА и „Улпина” АДСИЦ е договор за заем по смисъла на чл. 240 от Закона за задълженията и договорите. Предвид това, че договорът по своята правна същност е реален договор, постигането на съгласие между страните за сключването му не е достатъчно условие, за да се приеме, че договорът е сключен – т.е. част от фактическия състав по сключване на договора е реалното предаване на заемната сума. Същите условия следва да са налице и при прекратяването на реалния договор, а именно заемната сума ведно с лихвите да бъде погасена изцяло. С оглед на това, че „Улпина” АДСИЦ има непогасени задължения към „Хърсев Ко” КДА, които съгласно изложеното в настоящото Допълнение на проспекта възлизат на 502,000 лв., може да се направи извод, че взаимоотношенията между страните по договора не са окончателно уредени към датата на изготвяне на Допълнението – а именно към 06.03.2008 г. В този смисъл представеното споразумение за прекратяване на договора за кредитна линия (от 20.11.2007 г.) е формално, а не реално, предвид съществуващото непогасено задължение. В потвърждение на това са и договорените в полза на кредитодателя обезпечения, включително записи на заповед, които съответстват на дължимите от „Улпина” АДСИЦ суми, останали след датата на споразумението за прекратяване, а именно след 20.11.2007 г.

Видно от разпоредбата на чл. 2 от споразумението „Хърсев Ко” КДА е запазил правото си и на т.нар. „конверсионна опция” (т.е. замяна на дълг срещу собственост в частност конвертиране на задължението в обикновени поименни акции на „Улпина” АДСИЦ), с цел обезпечаване изпълнението на неизплатената част от задължението по договора, от страна на „Улпина” АДСИЦ.

Предвид това, че в договора за кредитна линия и анекса към него не се съдържат други уговорки относно реализирането на „конверсионна опция” и по –конкретно срока, в който кредитора може да упражни правата си по опцията, на „Улпина” АДСИЦ са дадени указания да предостави информация за избягване на евентуално нарушение на разпоредбата на чл. 112 ЗППЦК, след като дружеството придобие публичен статут. Във връзка с предходното към коригираното Допълнение на проспекта е представена декларация от представляващия - Емил Хърсев за отказ от право от упражняване на предоставената „конверсионна опция” от страна на кредитора „Хърсев Ко” КДА. При тълкуване на разпоредбите по договора в тяхна взаимосвързаност и заключения на 20.06.2007 г. анекс към него, във връзка с чл. 2 от споразумението за прекратяване на договора (от 20.11.2007 г.), става ясно, че правото за реализиране на „конверсионната опция” принадлежи на кредитополучателя – т.е. на „Улпина” АДСИЦ, а не на кредитора. В този смисъл направеното от „Хърсев Ко” КДА изявление, обективизирано в приложената декларация, не би могло да бъде достатъчна гаранция за бъдещо съобразяване с разпоредбата на чл. 112 ЗППЦК, в случай че дружеството придобие публичен статут.

Вследствие на горното се налага извода, че към датата на Допълнението на проспекта (06.03.2008 г.) взаимоотношенията между „Улпина” АДСИЦ и „Хърсев Ко” КДА не са окончателно уредени, предвид съществуващото в размер на 502, 000 лева задължение на „Улпина” АДСИЦ към кредитодателя.

От наличната в КФН и разкритата в настоящото Допълнение на проспекта информация, е видно, че към датата на разглежданото Допълнение, „Улпина” АДСИЦ не е сключила договор, съответно договори с кредитна институция по смисъла на Закона за кредитните институции за финансиране на придобиваните вземания, респективно рефинансиране на задължението си към „Хърсев Ко” КДА.

С оглед гореизложеното може да се направи обосновано заключение, че дружеството и към настоящия момент не е отстранило в пълнота констатираните от КФН несъответствия, и същото не е съобразило дейността си в съответствие с изискванията на закона и по-конкретно с разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ, според която средствата, които дружествата със специална инвестиционна цел могат да вземат за придобиване и въвеждане в експлоатация на активите си за секюритизация, са ограничени единствено до получаване на кредити от банкови институции, но не и от други финансови или небанкови институции, с оглед на което е налице нарушение на текста на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ.

II. Съгласно разпоредбата на чл. 85, ал. 4 от ЗППЦК комисията следва да откаже да одобри Допълнението на проспекта, ако не са спазени изискванията на закона и актовете по прилагането му.

Видно от гореизложеното в хода на настоящото производство по издаване на потвърждаване на Допълнението на проспекта е установено неспазването на конкретни законови разпоредби.

Предвид изискването на горепосочената разпоредба в хода на производството по издаване на потвърждаване на Допълнението на проспект с писмо, изх. № Р-05-1312 от 11.02.2008 г. на дружеството са дадени указания за отстраняване на констатирани непълноти и несъответствия. Видно от изложеното по-горе в указания едномесечен срок информацията в Допълнението на проспекта не е коригирана в пълнота, съгласно дадените указания.

От друга страна основен мотив за отказ в постановеното от КФН Решение № 1536-ДСИЦ от 19.11.2007 г. е неспазването на изискванията на закона и по-конкретно на разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ. Предвид това, че дружеството не се съобразило както с дадените в настоящето производство указания, така и с мотивите на горепосоченото решение, може да се направи извод, че дружеството не е привело

дейността си в съответствие с изискванията на закона и по-конкретно с разпоредбата на чл. 21, ал. 2 от ЗДСИЦ, в резултат на което продължава нарушението на същата норма.

В този смисъл е налице основанийето на чл. 85, ал. 4 ЗППЦК за издаване на отказ за потвърждаване на внесеното от „Улпина” АДСИЦ Допълнение на проспект за публично предлагане на акции.

От друга страна според разпоредбата на чл. 92, ал. 1, т. 3 ЗППЦК, която намира съответно приложение в настоящия случай, КФН отказва да издаде потвърждение на проспект с мотивирано решение, ако не са осигурени интересите на инвеститорите.

Като взе предвид, че констатираните непълноти и несъответствия в представеното Допълнение на проспекта и приложените към него документи не са отстранени в пълнота и не отговарят на изискванията на ЗДСИЦ, ЗППЦК и Наредба № 2, тъй като в настоящия случай съществува латентна възможност за засягане интересите на инвеститорите, с цел да осигури защитата им, както и поддържане стабилността и общественото доверие в капиталовия пазар като цяло, на основание чл. 13, ал. 1, т. 8 от ЗКФН, § 2 от ПЗР от ЗДСИЦ във връзка с чл. 85, ал.4 ЗППЦК, КФН приема, че се застрашават интересите на инвеститорите в ценни книжа – което е самостоятелно основание за отказ за потвърждаване на Допълнението на проспекта за публично предлагане на ценни книжа.

Същевременно като правнорегулиращ орган КФН е длъжна да съблюдава законосъобразното и правилно функциониране на субектите на капиталовия пазар и в съответствие с обществения интерес. Следователно, в рамките на надзорната си компетентност КФН преценява и съблюдаването на изброените законови цели при произнасянето си в производството по потвърждаването на Допълнението на проспект за публично предлагане на ценни книжа. С оглед изпълнението на заложените в чл. 1, ал. 2, т. 1 и 2 основни цели на ЗППЦК, а именно – да бъдат в максимална степен защитени правата и законните интереси на инвеститорите в ценни книжа, включително чрез създаване на условия за повишаване на тяхната информираност за капиталовия пазар и създаването на условия за развитието на справедлив, открит и ефективен капиталов пазар и предвид гореизложеното, на основание чл. 85, ал.4 от ЗППЦК и чл. 92, ал. 1, т. 3, предложение второ от ЗППЦК,

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШИ:

Отказва да издаде потвърждаване на внесеното с писмо, вх. № Р-05-1312 от 31.01.2008 г., Допълнение на проспект на „Улпина” АДСИЦ за публично предлагане, потвърден с Решение № 1194 – ДСИЦ от 04.09.2007 г. на КФН, състоящо се от допълнение на регистрационния документ, допълнение на документа за предлаганите акции и допълнение на резюмето.

Решението може да бъде обжалвано пред Върховния административен съд на Република България в 14 - дневен срок от съобщаването му, което не спира неговото изпълнение

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

АПОСТОЛ АПОСТОЛОВ