

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 444 - ДСИЦ

от 09 април 2008 година

В Комисията за финансов надзор (КФН) е внесено заявление, вх. № РГ-05-1421/1 от 21.12.2007 г., с приложени към него документи от "ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ" АДСИЦ, със седалище и адрес на управление: гр. София, район "Лозенец", бул. "Джеймс Баучер" № 76А, за издаване на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел (ДСИЦ) и за потвърждаване на проспекта за първоначално увеличение на капитала на дружеството. С придружително писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 14.01.2008 г., са представени допълнителни документи, във връзка с подаденото заявление. Въз основа на внесеното искане е образувано административно производство по чл. 11, ал. 2 от Закона за дружествата със специална инвестиционна цел (ЗДСИЦ).

След анализ на постъпилите в КФН документи е констатирано наличието на непълноти и несъответствия, които са от съществено значение за произнасяне на КФН по постъпилото заявление. За тяхното отстраняване, както и с оглед необходимостта от пълна и цялостна преценка на представените данни и документи в хода на производството по издаване на лиценз и потвърждение на проспекта, КФН е изисквала отстраняване на непълноти и несъответствия в първоначално подадените документи и данни, както и представяне на допълнителна информация от дружеството с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 21.01.2008 г.

В отговор, с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 20.02.2008 г., "ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ" АДСИЦ внася допълнително изискваните данни и документи, включително и коригиран проспект за първоначално увеличение на капитала на дружеството.

КФН е разгледала всички представени от "Интеркарт Кепитал" АДСИЦ в хода на образуваното лицензионно производство документи, констатираща е наличието на непълноти и несъответствия, за отстраняването на които и с оглед необходимостта от пълна и цялостна преценка на представените данни, е взела решение по Протокол № 13 от 05.03.2008 г., от заявителя да бъде изискано внасяне на съответни корекции и представянето на допълнителна информация и документи. За решението на КФН "Интеркарт Кепитал" АДСИЦ е уведомено с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 10.03.2008 г.

С писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., в КФН е представен коригиран проспект за първично публично предлагане на акции на "Интеркарт Кепитал" АДСИЦ и допълнително са приложени комплект от документи.

Освен горепосоченото, в хода на лицензионното производство КФН, с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 01.04.2008 г., е изисквала информация от "Централен депозитар" АД, като причина за това писмо до Централния депозитар е констатирано несъответствие в данните по изискваните и представени в хода на производството документи относно наличието на институционален инвеститор по смисъла на § 1, т. 1, б. „в" от ДР на ЗППЦК, който да запише 30 % от капитала на учредяващото се дружество със специална инвестиционна цел, съгласно чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ. С, вх. № РГ-05-1421/1 от 02.04.2008 г., в КФН е постъпило писмо от Централния депозитар с исканите данни.

На следващо място, с цел да бъдат събрани всички необходими за изясняване на фактическата обстановка и относими към лицензионното производство документи, КФН, с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 31.03.2008 г., е изисквала и копия от всички налични в

Софийски градски съд (СГС) документи, които е представило „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ към заявлението си с искане за вписване в търговския регистър. Изисканите документи са представени в КФН с вх. № РГ-05-1421/1 на 02.04.2008 г.

След като разгледа и обсъди съдържанието на всички внесени от заявителя документи, както и служебно събраните такива от Централния депозитар и СГС, от фактическа страна КФН приема за установено следното:

В първоначално приложените към заявление, вх. № РГ-05-1421/1 от 21.12.2007 г. и допълнително внесени с писма, вх. № РГ-05-1421/1 от 14.01.2008 г. и вх. № РГ-05-1421/1 от 20.02.2008 г. данни и документи, не е еднозначно и недвусмислено посочено, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа от името и за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”, чийто портфейл организира и управлява.

От една страна, въз основа на посоченото в следните документи се създава впечатление, че „Интеркарт Файнанс” АД е единият от учредителите, а „Сомони Асет Мениджмънт” АД е второто от двете юридически лица, които са акционери-учредители в „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ към 07.11.2007 г. - датата на Учредителното събрание, като същото е видно и от документите, представени пред съда:

- Протокол № 13 от проведено на 05.11.2007 г. заседание на Съвета на директорите (СД) на УД „Сомони Асет Мениджмънт” АДСИЦ, копие от което е приложено към заявление, вх. № РГ-05-1421/1 от 21.12.2007 г. Видно от Протокол № 13/05.11.2007 г., по първа точка от дневния ред е прието решение за участие като учредител – институционален инвеститор, при учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ на УД” Сомони Асет Мениджмънт” АД без упоменаване, че действа от името и за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

- От представения протокол от проведеното на 07.11.2007 г. Учредително събрание на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ е видно, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД фигурира като учредител на дружеството, като отново не е упоменато, че действа от името и за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

- В представения Акт за регистрация в „Централен депозитар” АД от 28.12.2007 г. също е отбелязано, че акционер в „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ е „Сомони Асет Мениджмънт” АД, като отново не е упоменато, че действа от името и за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

От друга страна, обаче, видно от удостоверение, издадено от „ОББ” АД на 19.11.2007 г. за набрания по откритата набирателна сметка на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ капитал, е видно, че вноската в капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ е направена от името на договорен фонд „Сомони Прогрес”, представляван от УД „Сомони асет Мениджмънт” АД.

Легалната дефиниция на понятието „институционален инвеститор” се съдържа в § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК. За да бъде дадено лице институционален инвеститор, трябва да притежава или специална правосубектност (банка, инвестиционно дружество и т.н.), или предметът му на дейност да бъде свързан с осъществяване на определен вид сделки с ценни книжа. Общото за всички изрично изброени юридически лица в цитираната законова разпоредба е, че подлежат на лицензионен режим, представляващо допълнителна гаранция за защита интересите на инвеститорите, но основното, за да се признае качеството „институционален инвеститор”, е да инвестира по занятие собствени средства. Изброяването в цитираната законова норма е примерно и неизчерпателно, като видно от посочените дружества, управляващото дружество не е в кръга на законово конкретно указаните институционални инвеститори. В § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК е посочено също, че институционален инвеститор е и всяко друго дружество, чийто предмет на дейност изисква придобиване, държане и прехвърляне на ценни книжа. Тъй като УД има за предмет на дейност управление на чужди активи: общи портфейли на колективни инвестиционни схеми и индивидуални портфейли, т.е. не инвестира по занятие собствени средства, не попада сред субектите, определени като институционални инвеститори, въпреки че подлежи на лицензионен режим.

Предвид законовата дефиниция на понятието „институционален инвеститор” и гореизложените обстоятелства относно фактичката обстановка, е изискано да бъде указано еднозначно и категорично дали УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

В отговор, в писмо на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., е записано, че институционален инвеститор, участващ като акционер-учредител в капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, е договорен фонд „Сомони Прогрес” – организиран и управляван от УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД, като ДФ „Сомони Прогрес” е внесъл 150 000 лева и е записал 150 000 броя акции (30 % от капитала на емитента). В подкрепа на това твърдение са приложени заверени копия на следните документи:

1. Копие от депозитарна разписка № 251517310 от 13.03.2007 г., от която е видно, че ДФ „Сомони Прогрес” притежава 150 000 броя акции от капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ;

2. Копие от протокол № 15 от проведено на 15.01.2008 г. заседание на СД на „Сомони Асет Мениджмънт” АД, на което е взето решение за поправка на явна фактическа грешка в протокол № 13/05.11.2007 г. Поправката на явната фактическа грешка се състои в указването, че в същност се касае за участие на управлявания от „Сомони Асет Мениджмънт” АД договорен фонд „Сомони Прогрес” като учредител-институционален инвеститор при учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ;

3. Нарездане от Елисавета Арсениева Арсениева до главния счетоводител на УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД, в качеството ѝ на фонд мениджър на ДФ „Сомони Прогрес”, за превод на 150 000 лв. по посочена в нареждането банкова сметка за записване на 150 000 броя акции.

4. Приложени са счетоводни документи, които показват, че паричните средства за заплащането на записаните 150 000 броя акции от капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ изхождат от ДФ „Сомони Прогрес” .

5. Копие от протокол от заседание на учредителите на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, проведено на 13.03.2008 г. В представения протокол е посочено, че с него се приема уточнение относно институционалния инвеститор – учредител на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, обусловено от изрично изисканото такова с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 10.03.2008 г., на КФН. Уточнението се изразява в изричното отбелязване, че като учредител на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ следва да се приема ДФ „Сомони Прогрес”, управляван и представляван от УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД. По представеното копие на документ, обозначен като протокол от заседание на учредителите на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, проведено на 13.03.2008 г., е констатирано следното обстоятелство:

Като учредители – акционери на дружеството са посочени:

1. „Систек Холдинг” АД, представлявано от Председателя на Съвета на директорите Христо Георгиев, включително е записано, че дружеството е внесло 350 000лв., записвайки 350 000 броя акции;

2. „Сомони Асет Мениджмънт” АД, в качеството си на дружество, управляващо и представляващо договорен фонд „Сомони Прогрес”, като е посочено, че фондът е внесъл 150 000 лв., записвайки 150 000 броя акции.

Необходимо е да се отбележи още, че на втора страница в протокола от проведеното на 13.03.2008 г. заседание като учредители са посочени също „Систек Холдинг” АД и ДФ „Сомони Прогрес”. Протоколът от проведеното на 13.03.2008 г. заседание е подписан от Христо Георгиев, в качеството му на Председател на СД на „Систек Холдинг” АД, и от Борислав Богоев, в качеството му на изпълнителен директор на УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД, действащо за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

6. Ново копие от списък на учредителите-акционери на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ и записания от тях брой акции. В него фигурират като акционери – учредители посочени

също „Систек Холдинг” АД с отбелязването, че е записало 350 000 броя акции, и ДФ „Сомони Прогрес” със 150 000 броя акции.

7. Декларация по чл. 160, ал. 2 от ТЗ от 05.02.2008 г., в която също е направено съответно уточнение.

Следователно, имайки предвид съдържанието на гореизброените документи, изводът, който се налага, е, че в същност чрез всички представени с писмо, вх. РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г. документи се възнамерява да се посочи и докаже, че в същност се касае за явна техническа грешка и с допълнително представените на 27.03.2008 г. документи е направен опит за поправката ѝ.

На следващо място, в хода на настоящото производство е констатирано и следното несъответствие: в Акт за регистрация, издаден от „Централен депозитар” АД на 28.12.2007 г., като акционери в „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ са отразени „Сомони Асет Мениджмънт” АД, притежавашо 150 000 броя акции и „Интеркарт Файнанс” АД, притежавашо 350 000 броя акции. В копие от депозитарна разписка № 251517310 от 13.03.2008 г., е посочено, че притежател на 150 000 броя акции от капитала на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ е ДФ „Сомони Прогрес”.

С посочените по-горе документи първоначално констатираният пропуск относно липсата на институционален инвеститор при учредяването на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ е коригиран, но е констатиран нов пропуск, а именно: наличието на „Систек холдинг” АД като учредител, което е посочено като такъв за първи път и не съвпада с информацията, представена от СГС по искане на КФН с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 31.03.2008 г., във връзка с проведено учредително събрание и документи по съдебната регистрация на дружеството, както и с документите, представяни в КФН в периода от 21.12.2007 г. до 05.03.2008 г.

Предвид гореизложеното, след преценка на изисканите за изясняване на констатираното несъответствие и допълнително представените от заявителя документи, както и от допълнително служебно събраните в хода на производството данни, въз основа на представените от Централния депозитар и СГС документи, КФН приема, че е налице основанието по чл. 11, ал. 3, т. 5, предл. първо от ЗДСИЦ, поради което следва да откаже издаването на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ.

С оглед така установеното фактическо положение, от правна страна КФН приема следното:

Съгласно чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ, не по-малко от 30 % от капитала на дружество със специална инвестиционна цел трябва да бъде записан от институционален инвеститор. В ЗДСИЦ липсва легална дефиниция за целите на прилагането на закона. По силата на съдържащата се в § 2 от ПЗР на ЗДСИЦ обща преpraщаща норма, че за неуредените в ЗДСИЦ въпроси се прилагат съответно разпоредбите на ЗППЦК и на ТЗ, с изключение на чл. 204, ал. 1 от ТЗ, и следователно понятието следва да се разглежда по смисъла на ЗППЦК. Легалната дефиниция на понятието „институционален инвеститор” се съдържа в § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК, като са изредени отделни видове дружества и изброяването е примерно и неизчерпателно.

За да бъде дадено лице институционален инвеститор, трябва да притежава или специална правосубектност (банка, инвестиционно дружество и т.н.), или предметът му на дейност да бъде свързан с осъществяване на определен вид сделки с ценни книжа.

Общото за всички изрично изброени юридически лица в цитираната законова разпоредба е, че подлежат на лицензионен режим, представляващо допълнителна гаранция за защита интересите на инвеститорите. Характерно за лицензионните режими е, че по начало предполагат по-високи критерии към дружествата, съобразно съответните специални закони, в следните аспекти: капитал, професионално управление и диверсификация на портфейла им,

капиталова адекватност и ликвидност, квалификация и професионален опит на членовете на управителните и контролните органи. Предвид неизчерпателното изброяване в § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК, в тази разпоредба е посочено също, че институционален инвеститор е и всяко друго дружество, чийто предмет на дейност изисква придобиване, държане и прехвърляне на ценни книжа.

Освен лицензионния режим, от особено значение, за да се признае качеството „институционален инвеститор”, е предметът на дейност. Съгласно чл. 202 от ЗППЦК, предмет на дейност на УД е управление на чужди активи: общи портфейли на колективни инвестиционни схеми и индивидуални портфейли, поради което не попада сред субектите, определени като институционални инвеститори, тъй като обединяващо звено на тези инвеститори е инвестиране по занятие на собствени средства.

Във връзка с гореизложеното, е необходимо да се посочи също, че в разпоредбите на Наредба № 26 за изискванията към дейността на управляващите дружества (Наредба № 26), последователно и като продължение на ЗППЦК е доразвита идеята, че УД не инвестира по занятие собствени средства, а управлява чужди портфейли. Следователно, няма законова пречка и забрана при учредяването на дружество със специална инвестиционна цел, УД да осъществява действия за сметка на договорен фонд, каквато е и практиката на КФН.

Договорният фонд фигурира в кръга на поименно изброените дружества като институционални инвеститори в § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК. Следователно, за да бъде изпълнено изискването на чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ минимум 30 % от капитала да е записан от институционален инвеститор, е необходимо в документите ясно и еднозначно да е посочено, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

При материална проверка относно спазване на горепосоченото законово изискване КФН констатира следното:

При направено сравнение на копие от протокола от проведеното на 13.03.2008 г. заседание на учредителите на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ (представен с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., т.е. едва след второто писмо на КФН) с представеното към заявление, вх. № РГ-05-1421/1 от 21.12.2007 г., копие от протокола от проведеното на 07.11.2007 г. Учредително събрание на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ обаче е установено наличието на несъответствие. То се изразява във факта, че в протокола от Учредителното събрание, проведено на 07.11.2007 г., като учредител е посочено „Интеркарт Файнанс” АД, както и е указано, че „Интеркарт Файнанс” АД е дружеството, внесло 350 000 лв. за записването на 350 000 броя акции. В протокола от проведеното на 13.03.2008 г. заседание на учредителите на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ пък вместо „Интеркарт Файнанс” АД като учредител е посочено „Систек Холдинг” АД, включително и като дружеството, внесло 350 000 лв., записвайки 350 000 броя акции. Това дружество не присъства като акционер-учредител нито в първоначално внесените в КФН документи, нито в допълнителните документи, представени с вх. № РГ-05-1421/1 от 20.02.2008 г., нито в документите, послужили на съда при неговото произнасяне във връзка с вписването на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ в търговския регистър.

Изводът, който се налага, е че „Систек холдинг” АД се явява напълно нов учредител, което е в разрез с цялата информация, представяна до момента в КФН.

От представената в Регистрационния документ информация относно организационната структура е видно, че „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ е част от икономическата група на „Систек Холдинг” АД. „Систек Холдинг” АД е холдингова структура, която обхваща 14 различни дружества. Едно от дружествата в състава на „Систек Холдинг” АД е „Интеркарт Файнанс” АД, като именно то е и единият от учредителите на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ. Действително, „Интеркарт Файнанс” АД е дружество от състава на холдинговата структура на „Систек Холдинг” АД, но не може да бъде абсолютно отъждествявано с нея, защото е отделно, различно от холдинга и самостоятелно съществуващо юридическо лице.

Следователно, неправилно е посочването на „Систек Холдинг” АД като акционер-учредител в протокола от 13.03.2008 г. Освен това, погрешно е и посочването на „Систек

Холдинг” АД на втора страница в протокола от 13.03.2008 г. като учредител, независимо от факта, че както учредителният протокол от 07.11.2007 г., така и протоколът от заседанието от 13.03.2008 г. са подписани от едно и също лице – Христо Георгиев, означен както като Председател на СД на „Систек Холдинг” АД, така и на „Интеркарт Файнанс” АД.

Един от елементите при учредяването на ДСИЦ е провеждането на учредително събрание и подписването на протокола от заседанието от акционерите учредители. Следователно, предвид това, погрешно е в протокола от проведеното на 07.11.2007 г. Учредително събрание да фигурират едни юридически лица, а в документа, означен като протокол от заседание на учредителите от 13.03.2008 г. и имащ за цел внасянето на изрично уточнение относно учредителя институционален инвеститор – ДФ „Сомони Прогрес”, да съществува несъответствие и спрямо другия учредител - „Интеркарт Файнанс” АД. Това дава основание да се направи и извод за евентуално ползване на частен документ с невярно съдържание, което представлява престъпление по смисъла на Наказателния кодекс (НК).

На практика е постигнат следния резултат: с протокола от заседание на учредителите, датиран от 13.03.2008 г., е отстранена явната техническа грешка чрез не посочването на учредителя институционален инвеститор ДФ „Сомони Прогрес”, като същевременно е допуснато противоречие спрямо другото лице, което е акционер учредител.

В тази връзка трябва да се отбележи и следната констатация: на стр. 17 в приложения към заявлението Устав на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ по отношение на учредители фигурират подписите на Христо Георгиев за „Интеркарт Файнанс” АД и Борислав Богоев за „Сомони Асет Мениджмънт” АД, т.е. и в Устава не е обозначено, че в същност управляващото дружество действа за сметка на договорния фонд. Същевременно, корекция в този аспект не е правена в представените с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г. документи.

Учредителният договор Устав, също е част от сложния фактически състав по учредяване на дружеството и с подписването му страните са материализирали волеизявленията си относно учредяване на дружеството. Следователно, необходимо е било да бъде извършена корекция чрез уточнение и в тази насока, в Устава на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ на последната му страница, където са обозначени лицата учредители и са поставени техните подписи, също да бъде изрично отбелязано, че „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”. Видно от наличните в КФН документи, такава не е правена.

Като следващо различие в документите, предназначени за отстраняване на явната фактическа грешка в първоначалните такива, е констатирано следното: представеният с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г. списък на учредителите акционери противоречи на посоченото в представения списък на учредителите акционери към заявлението с искане за вписване в търговския регистър. В последното е посочено „Интеркарт Файнанс” АД като акционер учредител, а в представения в КФН с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., списък на акционерите учредители фигурира „Систек Холдинг” АД.

Следователно, констатирано е, че в копието от списъка на учредителите-акционери, който е представен в КФН с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г. с цел отстраняване на явната техническа грешка в посочването на УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД като акционер-учредител вместо ДФ „Сомони Прогрес”, в същност е допуснато друго несъответствие чрез указването на „Систек Холдинг” АД като акционер-учредител вместо „Интеркарт Файнанс” АД.

Предвид гореизложеното, безспорно се налага изводът, че при учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ като акционер-институционален инвеститор е отбелязано УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД, тъй като във всички изброени документи липсва нарочно пояснение, че управляващото дружество действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”.

Обосновано може да се твърди също, че този порок не е самостоятелно установен от заявителя, а едва след второто писмо на КФН, изх. № РГ-05-1421/1 от 10.03.2008 г., с което Комисията е изисквала отстраняването на непълноти и несъответствия. Именно поради това предприетите от „Сомони Асет Мениджмънт” АД действия за коригиране на допуснатата непълнота чрез не посочване, че управляващото дружество действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”, са едва след писмото на КФН от 10.03.2008 г., а именно от 11.03.2008 г., което е видно от изходящия номер и датата на писмото на УД до Централния депозитар и съответно входящия му номер и дата в депозитаря.

На следващо място обаче, в стремежа си да коригира констатираната на толкова късен етап грешка при учредяването непосочване в учредителните документи на обстоятелството, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес”, в отговор на писмото на КФН от 10.03.2008 г., с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., в Комисията са представени комплект от документи, имащи за цел поправка на констатираната явна фактическа грешка. В тях обаче са констатирани поредица от други технически грешки.

Предвид различието в датирането на Протокол № 15 /15.01.2008 г. и 11.03.2008 г./ , както и серията от технически грешки в документите, предназначени за корекция на първоначалните такива, се налага **изводът за невалидност на волеизявленията, във връзка с учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ.** Имайки предвид обстоятелството, че учредяването на ДСИЦ е сложен фактически състав, констатираните множество несъответствия и неточности обосновават извода за наличието на сериозни недостатъци при учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ във връзка с документалното отразяване волята на учредителите, включително и след формулираната воля за отстраняване на явна фактическа грешка.

КФН, с писмо, изх. № РГ-05-1421/1 от 31.03.2008 г., е изисквала и копия от всички налични в СГС документи, които е представило „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ към заявлението си с искане за вписване в търговския регистър. Исканите документи са налични в КФН с вх. № РГ-05-1421/1 от 02.04.2008 г. Съдържанието на тези от тях, които касаят акционерите учредители, е идентично с представените такива в КФН към заявление, вх. № РГ-05-14-21/1 от 21.12.2007 г., а именно: в протокола от проведеното на 07.11.2007 г. Учредително събрание, в списъка на учредителите и списъка на акционерите, Устава на ДСИЦ и в декларацията по чл. 160, ал. 2 от ТЗ като акционер учредител е посочено УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД и „Интеркарт Файнанс” АД, но не и ДФ „Сомони Прогрес” и „Систек Холдинг” АД.

Следователно, въз основа на получените от СГС документи категорично се обосновава изводът, че извършената поправка е едва след второто писмо на КФН, изх. № РГ-05-1421/1 от 10.03.2008 г. и в никакъв случай при учредяването на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ и неговата регистрация в съда, а посочването на „Систек Холдинг” АД като акционер учредител е едва в представените в КФН, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г. документи (Протокол от 13.03.2008 г. от заседание на учредителите и Списък на учредителите акционери и записания от тях брой акции) и не присъства във всички представени в КФН и съда документи в периода ноември 2007 г. – март 2008 г.

Действително, практически към настоящия момент като акционер в Централния депозитар е вписан ДФ „Сомони Прогрес”, доказателство за което е и представеното копие от депозитарна разписка № 251517310/13.03.2008 г. Видно от посоченото в писмо на Централния депозитар, вх. № РГ-05-1421/1 от 02.04.2008 г., на основание чл. 46 от Наредба № 8 за Централния депозитар и на базата на постъпило искане и приложени към него документи, в Централния депозитар е извършена корекция на погрешно вписване на данни и е вписан като акционер ДФ „Сомони Прогрес” вместо „Сомони Асет Мениджмънт” АД. При съпоставка на приложения към писмото на Централния депозитар, вх. № РГ-05-1421/1 от 02.04.2008 г., и представения в КФН с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., Протокол № 15 е установено, че са на лице два идентични по своето съдържание протокола от заседание на СД на „Сомони Асет Мениджмънт” АД с еднаква номерация – Протокол №

15, но различно датирани. В Представения в КФН с писмо, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., Протокол № 15 е посочено, че е отведено на 15.01.2008 г. заседание на СД на „Сомони Асет Мениджмънт” АД. В приложения към писмото на Централния депозитар, вх. № РГ-05-1421/1 от 02.04.2008 г., обаче същият протокол е датирани от 11.03.2008 г.

Относно съдържанието на коментирания протокол отведено заседание на СД на „Сомони Асет Мениджмънт” АД, касае взето решение за поправка на явна фактическа грешка в протокол № 13/05.11.2007 г. и отбелязването, че решението следва да се разбира в смисъл на участие на управлявания от „Сомони Асет Мениджмънт” АД договорен фонд „Сомони Прогрес” като учредител-институционален инвеститор при учредяването на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ.

Това показва, че Централният депозитар е уважил искането за извършване на корекция във вписването и на основание чл. 46, ал. 3 от Наредба № 8 за Централния депозитар, като акционер е вписан ДФ „Сомони Прогрес”. Необходимо да се изтъкне обаче, че в същност в Централния депозитар не са представяни документите, които са представени в КФН, във връзка с исканата корекция, и в които са констатирани гореописаните противоречия, а именно протокол от заседание на учредителите от 13.03.2008 г. и списък на учредителите акционери. Освен това, представените в ЦД и КФН копия от Протокол № 15 от заседание на СД на „Сомони Асет Мениджмънт” АД са различно датирани, както е посочено по-горе.

При гореописаната така установена фактическа обстановка, от правна страна КФН приема, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД не отговаря на определението за институционален инвеститор, съдържащо се в § 1, т. 1, б. „в” от ДР на ЗППЦК. В този смисъл, не е спазена разпоредбата на чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ, а именно **към момента на учредяване на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ издаваните акции на дружеството не са записани в определения законов праг от 30 на сто от капитала от лице, притежаващо качеството институционален инвеститор. Направеният опит да се коригира този пропуск в темпорално отношение се явява доста след учредяването на АДСИЦ.**

Налага се изводът, че издаването на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел на „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ при констатираната фактическа обстановка ще е в нарушение на чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ.

Несъмнено, няма пречка и е допустимо, когато се касае за явна фактическа грешка, да бъдат предприети необходимите действия за съответната корекция, както е и в настоящия случай чрез представянето на съответните документи. Соченият порок в настоящия случай обаче е неотстраним, тъй като при направения опит от страна на заявителя за отстраняване на първоначалния недостатък чрез не посочването на обстоятелството, че УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД действа за сметка на ДФ „Сомони Прогрес” са допуснати други несъответствия и противоречия, които правят решението от 13.03.2008 г. за поправка на явна фактическа грешка невалидно взето.

Неизпълнението на условието на чл. 5, ал. 2 от ЗДСИЦ се явява самостоятелно основание по чл. 11, ал. 3, т. 5, предл. първо от ЗДСИЦ, при наличието на което КФН, действайки в условията на обвързана компетентност, е длъжна да постанови отказ от издаването на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел, тъй като не са спазени други изисквания на закона.

3. Във връзка с внесения от „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., коригиран проспект за публично предлагане на акции за първоначално увеличаване на капитала КФН приема, че сочените по-горе съображения относно постановяването на отказ от издаване на лиценз, от своя страна се явяват основание и за отказ от издаване на потвърждение на проспекта. Съществува риск за бъдещите акционери,

тъй като не е гарантирана в достатъчна степен сигурността на тяхната инвестиция в капитала на дружеството.

Освен това, по отношение съдържанието на проспекта е необходимо да се изтъкне и следното обстоятелство:

Като акционери, притежаващи над 5 % от акциите с право на глас на емитента в първоначално представения проспект са посочени „Интеркарт Файнанс” АД - 350 000 броя акции, представляващи 70 % от капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ и УД „Сомони Асет Мениджмънт” АД - 150 000 броя акции, представляващи 30 % от капитала на емитента. В коригирания проспект, представен с вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., на стр. 47 в Регистрационния документ и на стр. 25 в Резюме то е направена необходимата корекция и уточнение, че в същност акционер, притежаващ 150 000 броя акции, представляващи 30 % от капитала на емитента, е ДФ “Сомони Прогрес”.

Въпреки това, при наличието на документи, съгласно които притежател на 70 % от капитала на „Интеркарт Кепитал” АДСИЦ, е „Систек Холдинг” АД, се получава противоречие между съдържанието на проспекта и изложените в него данни относно акционерите, притежаващи над 5 % от капитала на дружеството и следните документи – протокола от проведеното на 13.03.2008 г. заседание, означено като „заседание на учредителите” и ново представеният списък на акционерите учредители.

Освен гореизложеното, е необходимо да се отбележи още, че в съдържанието на проспекта не е разкрита никаква информация за новия учредител „Систек Холдинг” АД като такъв с над 5 %, като представянето на данни в това отношение се изискват съгласно т. 18 – „Акционери със значително участие” от Приложение № 1 на Регламент ЕО № 809/2004. В тази връзка, следва да се има предвид, че за ново посочения учредител „Систек холдинг” АД, като лице с над 5 % в „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ, не е представяна законово изискуемата информация. Разпоредбите на чл. 11, ал. 1, т. 5 от ЗДСИЦ, чл. 41 и чл. 39, т. 11 и т. 12 от Наредба № 11 изискват представянето на данни и документи за лицата, притежаващи пряко или чрез свързани лица над 5 % от акциите с право на глас в „ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ, но такива данни и документи са представени за „Интеркарт Файнанс” АД, а не за „Систек Холдинг” АД.

Отделно от посочените факти и обстоятелства, както е изтъкнато и по-горе, се създава впечатление, което води до заключението за осъществен състав по НК - ползване на частни документи с невярно съдържание.

Предвид констатираната при учредяването липса на участие на институционален инвеститор в капитала на ДСИЦ, чиито акции са предмет на разглеждания проспект, както и коментирания по-горе в настоящето решение неясноти относно втория учредител на ДСИЦ, КФН счита, че не са осигурени интересите на инвеститорите в ценни книжа на дружеството, което представлява самостоятелно основание за издаване на отказ от потвърждаване на проспект по чл. 92, ал. 1, т. 3, предл. второ от ЗППЦК.

Предвид гореизложеното, на основание чл. 11, ал. 3, т. 5, предл. първо от ЗДСИЦ, във връзка с чл. 92, ал. 1, т. 3, предл. второ от ЗППЦК, във връзка с чл. 13, ал. 1, т. 8 от ЗКФН,

КОМИСИЯТА ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШИ:

Отказва издаването на лиценз за извършване на дейност като дружество със специална инвестиционна цел на “ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ, със седалище и адрес на управление: гр. София, район „Лозенец”, бул. “Джеймс Баучер” № 76А.

Отказва издаването на потвърждение на внесен в КФН от “ИНТЕРКАРТ КЕПИТАЛ” АДСИЦ проспект, вх. № РГ-05-1421/1 от 27.03.2008 г., за публично предлагане на 150 000 (сто и петдесет хиляди) броя обикновени, безналични акции, с право на глас, с номинална и емисионна стойност 1 (един) лев всяка.

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:

(А. Апостолов)