



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА
ФИНАНСОВ НАДЗОР

Изх. N РГ-05-1370-3
София ..13..11..... 2009 г.

ДО
„ДЕВИН” АД
УЛ. „ВАСИЛ ЛЕВСКИ” № 6
ГР. ДЕВИН 4800

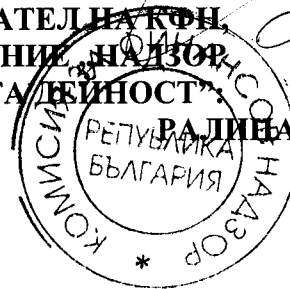
На вниманието на
представляващите дружеството

УВАЖАЕМИ ГОСПОДА,

Приложено Ви изпращам Решение № 922-ПД от 13.11.2009 г.

ЗАМЕСТНИК-ПРЕДСЕДАТЕЛ НА КОН-
РЪКОВОДЕЩ УПРАВЛЕНИЕ НАДЗОР
НА ИНВЕСТИЦИОННАТА ДЕЙНОСТ

РАДИЦА АГАЙН - ГУРИ



РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ФИНАНСОВ НАДЗОР

РЕШЕНИЕ № 922 - ПД

13.11.2009 г.

„Девин” АД, гр. Девин 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 Комисията за финансов надзор (КФН) № 1202-ПД от 13.09.2007 г.

В изпълнение на разпоредбата на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК публично дружество „Девин” АД, гр. Девин е представило в КФН на 16.10.2009 г. с електронна форма ID 39141, постъпила в КФН чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път - e-Register, вх. № 10-05-8638 /16.10.2009 г., покана по чл. 223, ал. 4 от Търговския закон (ТЗ) за свикването на **извънредно** общо събрание на акционерите, насрочено за 16.11.2009 г., респективно за 01.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от ТЗ. Към поканата са приложени и материалите на общото събрание по чл. 224 от Търговския закон (ТЗ), а именно: данни за професионалната квалификация по чл. 224, ал. 2 от ТЗ по отношение на Албена Симеонова Василева, Матю Вацлав Литобарски и Кристиян Михаел Мрук; декларация по чл. 116а, ал. 1 и 2 от ЗППЦК на Мартин Онеберг; бланка на писмено пълномощно за представляване на акционер в общото събрание на акционерите на публичното дружество и проект за изменение и допълнение на устава на „Девин” АД съгласно т. 1 на неприсъствени решения на СД на „Девин” АД от 09.10.2009 г.

Поканата за свикване на извънредното общо събрание на акционерите на дружеството е обявена в търговския регистър към Агенцията по вписвания на 16.10.2009 г., с номер на вписването № 20091016133112.

В обявения дневен ред за извънредно Общо събрание на акционерите са включени две точки със следното съдържание:

1. *т. 2 „Приемане на решение за освобождаването на г-н Йоханес Аметицрайтер, роден на 20 януари 1967 г., с адрес 1030 Виена, Ханзалгасе 3/21 като член на СД на Дружеството, както и за освобождаването му от отговорност като такъв;*

2. *т. 3 Приемане на решение за избирането на нови членове на Съвета на директорите;*

3. *т. 4 Приемане на решение за избирането на независими членове на Съвета на директорите при условията на чл. 116а от Закона за публичното предлагане на ценни книжа.”*

В поканата изрично е посочено, че решенията по точки 1 - 4 от дневния ред ще бъдат приети под условие, че Адвент Уотър (Люксембург) С.а.р.л. (Advent Water (Luxembourg) S.a.r.l.) придобие 13 475 000 (тринадесет милиона четиристотин седемдесет и пет хиляди) акции от капитала на Дружеството, представляващи приблизително 75.316% от целия регистриран капитал, което следва да бъде

удостоверено с представянето на Съвета на директорите на „Девин“ АД на депозитарна/и разписка/и за акции за 13 475 000 (тринадесет милиона четиристотин седемдесет и пет хиляди) акции от капитала на Дружеството, издадена/и от „Централен депозитар“ АД на името на Адвент Уотър (Люксембург) С.а.р.л. (Advent Water (Luxembourg) S.a.r.l.), както и при условие, че към датата на ОСА лицата, предложени за членове, съответно за независими членове отговарят на специалните условия за избор, предвидени в Търговския закон и в Закона за публичното предлагане на ценни книжа.

С писмо изх. № РГ-05-1370-3 от 11.11.2009 г. на Заместник-председателя на КФН, ръководещ управление „Надзор на инвестиционната дейност“, изпратено на 11.11.2009 г. по факс на обявения на интернет страницата на дружеството факс номер на „Девин“ АД - 02/8072840, представляващите дружеството са уведомени за открито административно производство по прилагане на принудителна административна мярка със следния диспозитив:

„Задължавам „Девин“ АД да не подлага на гласуване следните точки, включени в дневния ред на извънредно общо събрание, свикано на 16.11.2009 г., респективно на 01.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от ТЗ:

1. т. 2 „Приемане на решение за освобождаването на г-н Йоханес Аметширайтер, роден на 20 януари 1967 г., с адрес 1030 Виена, Ханзалгасе 3/21 като член на СД на Дружеството, както и от отговорност за дейността му като такъв”;

2. т. 3 „Приемане на решение за избор на нови членове на Съвета на директорите” в частта, касаеща избора на новите членове Матю Вацлав Литобарски и Кристиан Михаел Мрук;

3. т. 4 „Приемане на решение за избирането на независими членове на Съвета на директорите при условията на чл. 116а от Закона за публичното предлагане на ценни книжа” в частта, касаеща избора за независим член на Съвета на директорите на Матю Вацлав Литобарски”.

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

Съгласно разпоредбата на чл. 115, ал. 5, изр. първо, предл. първо от ЗППЦК, поканата по ал. 2 заедно с материалите на общото събрание по чл. 224 от ТЗ се изпраща на КФН в срока по чл. 115, ал. 4 от ЗППЦК, т.е. най-малко 30 дни преди откриването на събранието.

По силата на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК, за да е налице законосъобразно решение на общото събрание на акционерите за освобождаване от отговорност на членове на управителен и контролен орган на публично дружество (каквото статут притежава разглежданото дружество), е необходимо да са налице заверени от регистриран одитор годишен финансов отчет за предходната година и междинен финансов отчет за периода от началото на финансовата година до последния ден на месеца, предхождащ месеца, в който е обнародвана поканата за свикване на общото събрание.

На първо място, в поканата за свиканото извънредно общо събрание не е посочен периодът, за който се предвижда гласуване на освобождаването на лицето от отговорност. Действително с електронна форма ID 31554, постъпила в КФН чрез единната система за предоставяне на информация по електронен път - e-Register, вх. № 10-05-4576 /17.06.2009 г., дружеството е представило в КФН протокол от проведеното на

16.06.2009 г. редовно годишно ОСА, видно от който по т. 2 от дневния ред е взето решение за освобождаване от отговорност на членовете на съвета на директорите на дружеството за дейността им за 2008 г. В тази връзка може да се направи заключение, че се касае за период от началото на 2009 г., но не е посочен крайният. Това обстоятелство е важно, тъй като има значение за периода, който следва да обхваща завереният междинен отчет. По-конкретно, освобождаването от отговорност на член на управителен орган може да се осъществи, ако е представен заверен междинен отчет за периода, за който се предвижда освобождаването. В този смисъл непосочването на период, за който ще се освобождава от отговорност Йоханес Аметшрайтер, е съществен порок, който препятства вземането на законосъобразно и обосновано решение от страна на общото събрание.

На второ място, писмените материали по чл. 224 от ТЗ към представената в КФН покана, отнасящи се до вземането на решение по т. 2 от дневния ред, не съдържат заверен от регистриран одитор междинен финансов отчет за периода, за който ще бъде освободен от отговорност Йоханес Аметшрайтер, каквото е изискването на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК. Последното изключва възможността да се допусне подлагането на гласуване на т. 2 на предстоящото общо събрание.

Следва да бъде отчетено, че финансовият отчет отразява дейността на дружеството, съответно на СД, поради което общото събрание взема решение за освобождаване от отговорност на членовете на СД, само след представянето му на акционерите за запознаване. С оглед на това, периодът, който отчетът обхваща, трябва да съответства на периода, за който се освобождават (или не) членовете на СД. Ако той включва междинен период - от началото на финансовата година до датата на провеждане на общото събрание, то за този период следва да бъде съставен и представен пред акционерите междинен финансов отчет. Предвид датата, за която е насрочено ОСА на „Девин” АД публичното дружество е следвало да изпрати на КФН поканата заедно с одитиран междинен финансов отчет за съответния период до 16.10.2009 г. включително.

Гореизложените две обстоятелства сами по себе си са достатъчни, за да бъде направено заключението, че вземането на решение от страна на предстоящото общо събрание по т. 2 от дневния ред би било в нарушение на ЗППЦК, тъй като ще бъде нарушено изискването на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК за представяне на междинен финансов отчет, когато освобождаването от отговорност на член на СД се отнася за дейността на публичното дружество за междинен период.

В т. 3 от дневния ред на предстоящото извънредно общо събрание се предвижда избор на нови членове на съвета на директорите на дружеството, като предложението за решение е обвързано със съответно условие. За нови членове на управителния орган са предложени Матю Вацлав Литобарски, Кристиян Михаел Мрук и Албена Симеонова Василева – с холандско гражданство.

В т. 4 от дневния ред на общото събрание е предвидено избор на независими членове на СД, като за такива са предложени Мартин Онеберг и Матю Вацлав Литобарски.

Чл. 116а от ЗППЦК съдържа специални изисквания към лицата, подлежащи на избор за членове на управителните и контролните органи на публично дружество. С ал. 1 на същата законова разпоредба е въведена забрана за избор лица, които към момента на избора са осъдени с влязла в сила присъда за престъпления против собствеността, против стопанството или против финансовата, данъчната и осигурителната система, извършени в Република България или в чужбина, освен ако са реабилитирани. Липсата на тези обстоятелства се установява със свидетелство за съдимост. Отделно ал. 2 поставя

изискване към независимия член на съвета на директорите, който не може да бъде: 1. служител в публичното дружество; 2. акционер, който притежава пряко или чрез свързани лица най-малко 25 на сто от гласовете в общото събрание или е свързано с дружеството лице; 3. лице, което е в трайни търговски отношения с публичното дружество; 4. член на управителен или контролен орган, прокурист или служител на търговско дружество или друго юридическо лице по т. 2 и 3; 5. свързано лице с друг член на управителен или контролен орган на публичното дружество. Липсата на тези обстоятелства се установява с декларация.

След проверка на приложените писмени материали по т. 3 от дневния ред, представени в КФН, Търговския регистър и публикувани на интернет страницата на дружеството е установено, че по отношение на Кристиан Михаел Мрук – предложен за избиране за член на съвета на директорите, не е представено свидетелство за съдимост по чл. 116а, ал. 4 във вр. с ал. 1 от ЗППЦК, по отношение на Матю Литобарски липсата на обстоятелства по чл. 116а, ал. 1 от ЗППЦК е удостоверена с декларация, вместо със свидетелство за съдимост съгласно чл. 116а, ал. 4 от ЗППЦК.

С писмо изх. № РГ-05-1370-3 от 11.11.2009 г. на КФН, на дружеството е даден срок за обяснения и/или възражения до 12.11.2009 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-05-1570-3 от 12.11.2009 г. на КФН в дадения срок постъпиха писмени възражения от „Девин” АД.

1. По отношение на т. 2 от дневния ред на поканата за свикване на ОСА за 16.11.2009 г.:

Дружеството се позовава на факта, че в писмото на КФН за уведомяване за започналото производство по прилагане на ПАМ е посочено, че „Девин” АД ще бъде задължено на насроченото за 16.11.2009 г. ОСА да не подлага на гласуване т. 2 от дневния ред в нейната цялост, т. е. да не се гласува предложението, касаещо както освобождаването на г-н Йоханес Аметщрайтер от длъжността член на СД на Дружеството, така и освобождаването му от отговорност за дейността му като такъв. От „Девин” АД възразяват, че въпреки така формулирания диспозитив, в писмото на КФН са изложени мотиви единствено относно липсата на императивни законови предпоставки, необходими за вземане на решение за освобождаване от отговорност на Йоханес Аметщрайтер за дейността му като член на СД. Навежда се аргумента, че няма законови пречки за освобождаването му от длъжност като член на СД, което е самостоятелен въпрос и аргументи в смисъл, че има такива пречки, не са били изложени и от административния орган. С оглед изложеното „Девин” АД изразява молба за прецизиране на текста на принудителната мярка в тази му част.

Приемам така изложеното възражение за основателно, тъй като липсва нормативна пречка Йоханес Аметщрайтер да бъде освободен от заеманата длъжност член на СД, а освобождаването му от отговорност, за което не са налице законите предпоставки на чл. 116в, ал. 7 от ЗППЦК (предвид непосочването на периода, за който се предвижда гласуване на освобождаването на лицето от отговорност, съответно липсата на заверен от регистриран одитор междинен финансов отчет за периода, за който Йоханес Аметщрайтер ще бъде освободен от отговорност) да бъде взето на последващо редовно ОСА на „Девин” АД.

2. По отношение на т. 3 и т. 4 от дневния ред на поканата за свикване на ОСА за 16.11.2009 г.:

От „Девин” АД заявяват, че в материалите от дневния ред, които на основание чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК, вр. чл. 224 от ТЗ следва да се представят в КФН, не се включват документите по чл. 116а, ал. 4 от ЗППЦК. Съображенията на публичното дружество за този извод са, както следва:

Текстът на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК не препраща към чл. 116а, ал. 4 от ЗППЦК, а изрично препраща само към чл. 224 от ТЗ. Конкретизира се, че единственото императивно изискване на чл. 115, ал. 5 от ЗППЦК, вр. чл. 224 от ТЗ е да бъдат представени в КФН като част от материалите по дневния ред „данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация” на кандидатите, като се поддържа, че това изискване е спазено от дружеството.

На следващо място се изразява виждането, че документите по чл. 116а, ал. 4 от ЗППЦК – свидетелство за съдимост и декларация, трябва да бъдат представени към датата на свикване на общото събрание, защото текстът на чл. 116а, ал. 1 от ЗППЦК прогласява, че обстоятелствата по чл. 116а от ЗППЦК се преценяват „към момента на избора”.

Така изложените възражения приемам за частично основателни. Действително, съгласно редакцията на текста на чл. 116а, ал. 1 от ЗППЦК липсата на обстоятелствата по цитираната норма се удостоверява към момента на избора. Представянето на свидетелство за съдимост най-малко 30 дни преди датата на общото събрание не изпълнява законовото изискване, тъй като удостоверява липса на обстоятелства към един по-ранен момент, но не и към датата на избора. В този смисъл свидетелството за съдимост не е част от писмените материали по чл. 224 от ТЗ, но то трябва да бъде представено на акционерите към датата на общото събрание, на което ще се проведе избора, за да се удостовери, че по отношение на кандидата за член на съвета на директорите не са налице ограниченията по чл. 116а, ал. 1 от ЗППЦК.

Неоснователни са възраженията на „Девин”, че когато в дневния ред се предвижда избор на членове на съвета на директорите материалите включват „данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация” на кандидатите. Нормата на чл. 224, ал. 2 от ТЗ гласи, че: „*Когато дневният ред включва избор на членове на съвета на директорите, съответно на надзорния съвет, материалите по ал. 1 включват и данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация на лицата, предложени за членове. Това правило се прилага и когато въпросът е включен в дневния ред по реда на чл. 223а.*”. Точният смисъл на нормата е, че освен всичко необходимо материалите трябва да съдържат и данни за имената, постоянния адрес и професионалната квалификация, а не само и единствено тези данни.

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. 115, ал. 5 във връзка с чл. 116в, ал. 7 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 „Девин” АД да не подлага на гласуване точка 2, включена в дневния ред на извънредно общо събрание, свикано на 16.11.2009 г., респективно на 01.12.2009 г. при условията на чл. 227, ал. 3 от ТЗ, в частта за освобождаването на г-н Йоханес Аметшрайтер, роден на 20 януари 1967 г., с адрес 1030 Виена, Ханзалгасе 3/21 от отговорност за дейността му като член на СД на Дружеството.

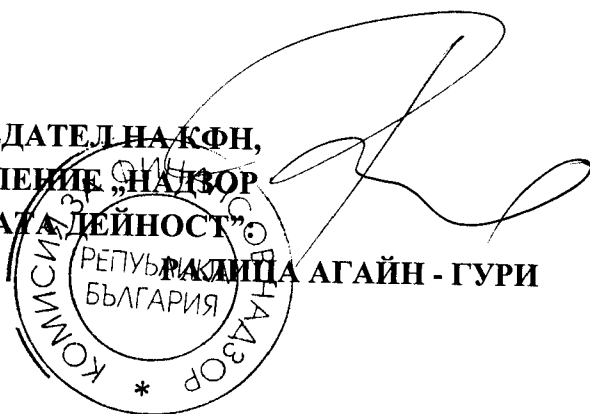
На основание чл. 214, ал. 2 от ЗППЦК, Решението подлежи на незабавно изпълнение, независимо от неговото обжалване.

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“**



РАДИЦА АГАЙН - ГУРИ