



ПРОТОКОЛ

№ 17

София, 11.02.2019 година

Днес, 11.02.2019 г. от 10:03 ч. се проведе закрито заседание на Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР, Комисията), в пълен състав, ръководено от председателя доц. д-р Иван Н. Иванов.

На заседанието присъстваха членовете на Комисията Александър Йорданов, Георги Златев, Евгения Харитонова, Пенка Трендафилова и главният секретар Росица Тоткова (без право на глас).

На заседанието присъстваха Е. Маринова – директор на дирекция „Правна“, А. Иванова - директор на дирекция „Природен газ“, Р. Тахир – началник на отдел „Цени, лицензии и пазари – природен газ“ и експерти на КЕВР.

Председателят установи, че няма възражения по проекта за дневен ред и няма други предложения, както и няма правни пречки за провеждане на заседанието, което протече при следния

ДНЕВЕН РЕД:

1. Доклад с вх. № Е-Дк-90 от 06.02.2019 г. относно изплащане от „Булгартрансгаз“ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв.

Работна група: Агапина Иванова, Елена Маринова,
Ремзия Тахир, Ромен Кишкин, Диана Николкова,
Пламен Кованджиев, Ваня Василева

По т.1. Комисията разгледа доклад относно изплащане от „Булгартрансгаз“ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв

В Комисията за енергийно и водно регулиране (КЕВР, Комисията) е постъпило писмо с вх. № Е-15-45-52 от 24.01.2019 г. от „Булгартрансгаз“ ЕАД относно изплащане от „Булгартрансгаз“ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв. В писмото „Булгартрансгаз“ ЕАД уведомява, че с Решение по т. 2.1. от Протокол НС № 42 от 14.12.2018 г. на Надзорния съвет на независимия преносен оператор (НПО), на основание чл. 81е, ал. 1 от Закона за

енергетиката (ЗЕ) и чл. 24, т. 3.4. от Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД, е отказано изпълнение на решение на съвета на директорите на „Български енергиен холдинг“ ЕАД (БЕХ ЕАД) по т. I.1.3. от Протокол № 68-2018 от 20.11.2018 г. за изплащане на допълнителен дивидент през 2018 г. в размер на 50 млн. лв. от неразпределената печалба от минали години в срок до 30.11.2018 г.

На 20.12.2018 г. Надзорният съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД е взел решение по т. 1.1. от Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г. за разпределяне на дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. към едноличния собственик на капитала на НПО, от сметка 122, за която сума към момента не са вземани решения на органите на управление на дружеството. Решението е взето на основание чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и чл. 34, ал. 3 от Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД.

На 21.12.2018 г. в „Булгартрансгаз“ ЕАД е постъпило писмо с вх. № БТГ 24-00-3397 от 21.12.2018 г. от БЕХ ЕАД, с което е изпратен препис-извлечение от неприсъствен Протокол № 78-2018 от 21.12.2018 г. на Съвета на директорите (СД) на БЕХ ЕАД. Видно от същия, на основание чл. 238, ал. 3 от Търговския закон, чл. 28, ал. 3 от Устава на БЕХ ЕАД и чл. 5, ал. 7 от Правилника за работа на Съвета на директорите на БЕХ ЕАД, СД на БЕХ ЕАД е взел решение, с което отменя решение за изплащане на допълнителен дивидент през 2018 г. от „Булгартрансгаз“ ЕАД в размер на 50 млн. лв. от неразпределената печалба от минали години в срок до 30.11.2018 г., прието по т. I.1.3. от Протокол № 68-2018 от 20.11.2018 г. (т. I.3.1). С решение по т. I.3.2 от посочения неприсъствен протокол, СД на БЕХ ЕАД е приел „Булгартрансгаз“ ЕАД да изплати на БЕХ ЕАД дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. от сметка 122, на основание чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и чл. 34, ал. 3 от Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД, в срок до 11.01.2019 г.

Към писмо с вх. № Е-15-45-52 от 24.01.2019 г. е представено становище от отговорника по съответствието на „Булгартрансгаз“ ЕАД (вх. № БТГ 93-01-7 от 03.01.2019 г. до изпълнителния директор на „Булгартрансгаз“ ЕАД), според което решенията на органите на НПО – на Надзорния съвет относно дивидента и на Управителния съвет относно увеличение на капитала на НПО, са обвързващи за вертикално интегрираното предприятие (ВИП) и няма предвидена възможност за последното да влияе или изменя решенията им. Според отговорника по съответствието, предвид факта, че решението на СД на БЕХ ЕАД по Протокол № 78-2018 от 21.12.2018 г. е последващо, а не предхождащо решението на НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД по Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г., както и само с оглед довършване на процедурата съгласно изискванията на Търговския закон, не е извършено нарушение на нормативните изисквания и на процедурата за вземане на решение за разпределяне на дивидент. Отговорникът по съответствието счита, че КЕВР следва да бъде информирана за взетите решения, което отговорникът по съответствието има задължение за направи в тримесечния си и в годишния си доклади до Комисията. Следва да се отбележи, че отговорникът по съответствието счита, че не следва да дава становище по останалите правни аспекти на взетите решения – спазване на други нормативни актове и изисквания.

Същата позиция отговорникът по съответствието на „Булгартрансгаз“ ЕАД е изразил и в становище с вх. № БТГ 93-01-42 от 09.01.2019 г. до Надзорния съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД. Отговорникът по съответствието е изразил допълнително становище относно визирания в Протокол № 78-2018 от 21.12.2018 г. на СД на БЕХ ЕАД срок за изплащане на дивидента до 11.01.2019 г. Отговорникът счита, че този срок не е указан в обвързващото решение на НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД по т. 1.1. от Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г. и представлява отклонение от него. В тази връзка изразява позиция, че тъй като този срок не е посочен в решението на НС на НПО, следва да се спазва законовия срок, предвиден в чл. 247а, ал. 5 от Търговския закон (ТЗ). В заключение отговорникът по съответствието посочва, че на основание чл. 21, ал. 1, т. 27 от ЗЕ КЕВР е единственият орган, който има компетентност за контрол с оглед спазване на изискванията за независимост на оператора и относно разпределяне на дивидент от НПО към ВИП, поради което Комисията следва да бъде информирана за взетите решения.

Надзорният съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД е взел решение по т. 2.1. от Протокол НС № 1 от 09.01.2019 г., че срокът, посочен в решение на СД на БЕХ ЕАД по т. I.3.2. от Протокол № 78-2018 от 21.12.2018 г., а именно 11.01.2019 г., е необвързващ по отношение на „Булгартрансгаз“ ЕАД. Според т. 2.2. от Протокол НС № 1 от 09.01.2019 г., НС на НПО е взел решение изплащането на дивидента да бъде направено в срока, предвиден в чл. 247а, ал. 5 от Търговския закон и по начин най-благоприятен за интересите на „Булгартрансгаз“ ЕАД.

С решение по т. 3.1. от Протокол НС № 2 от 18.01.2019 г. НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД е възложил на изпълнителния директор на дружеството да уведоми КЕВР за приетите решения от НС по т. 1. от Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г. и по т. 2. от Протокол НС № 1 от 09.01.2019 г., както и за решението на СД на БЕХ ЕАД по т. I.3.2 от Протокол № 78-2018 от 21.12.2018 г., на основание чл. 21, ал. 1, т. 27 от ЗЕ за преценка за спазване изискванията за независимост на НПО.

Във връзка с горното и на основание чл. 21, ал. 1, т. 27 от ЗЕ изпълнителният директор на „Булгартрансгаз“ ЕАД отправя искане КЕВР да изрази становище по взетите решения с оглед спазване изискванията за независимост на оператора, по отношение изплащане от НПО на БЕХ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. в размер на 42 738 919,89 лв. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв.

След проучване на съдържащите се в писмо с вх. № Е-15-45-52 от 23.11.2018 г. от „Булгартрансгаз“ ЕАД данни и приложените документи се установи следното:

С Решение № С-4 от 22.06.2015 г. на КЕВР „Булгартрансгаз“ ЕАД е сертифицирано като НПО на газопреносната система на България, в съответствие с изискванията на Директива 2009/73/ЕО, Регламент (ЕО) № 715/2009 на Европейския парламент и на Съвета от 13 юли 2009 г. относно условията за достъп до газопреносни мрежи за природен газ и за отмяна на Регламент (ЕО) № 1775/2005 и Глава осем „а“ от ЗЕ. С посоченото решение КЕВР е извършила преценка за спазване изискванията за независимост във връзка с правомощията на общото събрание (едноличния собственик на капитала), на управителния и на надзорния орган на „Булгартрансгаз“ ЕАД. От извършения анализ КЕВР е установила, че е изпълнено изискването на чл. 81ж, ал. 3 от ЗЕ (чл. 20, във връзка с чл. 17, т. 1 от Директива 2009/73/ЕО), че без да се засягат решенията на надзорния орган съгласно чл. 81е, ал. 1 от закона, НПО има право да взема решения независимо от вертикално интегрираното предприятие по отношение на активи, необходими за функционирането, поддръжката или развитието на преносната мрежа, както и правомощия да предлага обвързващи общото събрание решения относно набиране на средства на капиталовия пазар чрез заем или увеличаване на капитала. В решението е извършен и анализ за изпълнение на изискванията на чл. 81ж, ал. 3 от ЗЕ (чл. 18, т. 1 от Директива 2009/73/ЕО), във връзка с чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ (чл. 20 от Директива 2009/73/ЕО), чл. 81з от ЗЕ (чл. 17, т. 1 и чл. 18, т. 9 от Директива 2009/73/ЕО) и чл. 81и, ал. 2 от ЗЕ (чл. 18, т. 4 от Директива 2009/73/ЕО). В тази връзка КЕВР е потвърдила, че са изпълнени изискванията за независимост по отношение вземане на решения от НПО независимо от ВИП по отношение на активи, необходими за функционирането, поддръжката или развитието на преносната мрежа, както и правомощия да предлага обвързващи общото събрание решения относно набиране на средства на капиталовия пазар чрез заем или увеличаване на капитала, без да се засягат решенията на надзорния орган съгласно чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ, а именно решенията, които могат съществено да повлияят върху стойността на активите на оператора на преносна мрежа, включително решенията, свързани с одобрението на годишните финансови планове, нивото на задлъжнялост на оператора на преносна мрежа и обвързващи общото събрание на оператора решения относно размера на дивидентите, които се разпределят между акционерите.

Съгласно чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и чл. 24, т. 3.4. от Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД решенията относно размера на дивидентите, които се разпределят между акционерите на НПО се вземат от Надзорния съвет на оператора. Тези решения са обвързващи за ВИП и

няма предвидена възможност ВИП да изменя решенията на Надзорния съвет относно размера на дивидента. В конкретния случай, НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД се е произнесъл с решение по т. 1.1. от Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г. за разпределяне на дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. към едноличния собственик на капитала на НПО, от сметка 122, за която сума към момента не са вземани решения на органите на управление на дружеството, на основание чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и чл. 34, ал. 3 от Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД.

Съгласно чл. 247а, ал. 1 от ТЗ дивиденти и лихви по чл. 190, ал. 2 се изплащат само ако според проверения и приет съгласно раздел XI финансов отчет за съответната година чистата стойност на имуществото, намалена с дивидентите и лихвите, подлежащи на изплащане, е не по-малка от сумата на капитала на дружеството, фонд „Резервен“ и другите фондове, които дружеството е длъжно да образува по закон или устав. Според ал. 4 на същата разпоредба, ако са извършени плащания, без да са налице предпоставките по ал. 1 - 3, акционерите не са длъжни да върнат получените суми, освен ако дружеството докаже, че са знаели или са могли да узнаят за липсата на предпоставки. На основание чл. 247а, ал. 5 от ТЗ дружеството е длъжно да изплати на акционерите гласувания от общото събрание дивидент в срок три месеца от провеждането му, освен ако в устава е предвиден по-дълъг срок. В Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД не е предвиден по-дълъг срок за изплащане на дивиденти.

Съгласно чл. 21, ал. 1, т. 27 и чл. 81а, ал. 1 от ЗЕ, Комисията сертифицира всеки оператор на преносна мрежа за изпълнението на изискванията за независимост и наблюдава тяхното спазване от сертифицирания оператор. В тази връзка в рамките на правомощията на КЕВР по наблюдение на дейността на НПО за изпълнение на изискванията за независимост, „Булгартрансгаз“ ЕАД следва да бъде уведомено за следното:

Изплащането на дивидент от оператора на газопреносна система, в качеството му на НПО, на едноличния собственик на капитала, в случая ВИП БЕХ ЕАД, е въпрос на преценка и конкретно решение на Надзорния съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД. В конкретния случай, НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД е приел решение по Протокол НС № 44 от 20.12.2018 г., т. 1.1., за разпределяне на дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. към едноличния собственик на капитала, от сметка 122, за която сума към момента не са вземани решения на органите на управление на дружеството. Разрешаването на търговско-правни въпроси, какъвто е този относно срока за изплащане на дивидента, излиза извън обхвата на чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и съответно не е от компетентността на КЕВР за наблюдаване спазването на изискванията за независимост на НПО.

Изказвания по т.1.:

Докладва Е. Маринова. „Булгартрансгаз“ ЕАД с писмо от 24.01.2019 г. е сезирало КЕВР с искане за становище относно изплащане от дружеството на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв. В писмото „Булгартрансгаз“ ЕАД уведомява, че с Решение от 14.12.2018 г. Надзорният съвет на независимия преносен оператор е приел решение, с което отказва изпълнение на решението на Съвета на директорите на „Български енергиен холдинг“ ЕАД за изплащане на допълнителен дивидент през 2018 г. в размер на 50 млн. лв. от неразпределената печалба от минали години в срок до 30.11.2018 г.

На 20.12.2018 г. Надзорният съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД е взел решение за разпределяне на дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. към едноличния собственик на капитала на НПО (от сметка 122), за която сума към момента на приемане на решението не са вземани решения на органите на управление на дружеството.

На 21.12.2018 г. Съветът на директорите на БЕХ ЕАД е взел решение, с което отменя свое решение за изплащане на допълнителен дивидент през 2018 г. от „Булгартрансгаз“ ЕАД в размер на 50 млн. лв., както и СД на БЕХ ЕАД е приел решение

„Булгартрансгаз“ ЕАД да изплати на едноличния си собственик на капитала дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. от сметка 122 в срок до 11.01.2019 г.

В следващо решение от 09.01.2019 г. Надзорният съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД е взел решение, че срокът, посочен в решение на СД на БЕХ ЕАД, а именно 11.01.2019 г., е необвързващ по отношение на „Булгартрансгаз“ ЕАД, както и че изплащането на дивидента ще бъде направено в срока, предвиден в съответната разпоредба от Търговския закон и по начин най-благоприятен за интересите на „Булгартрансгаз“ ЕАД. НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД е възложил в тази връзка на изпълнителния директор на дружеството да уведоми КЕВР за приетите решения с оглед изразяване на становище относно преценката за спазване изискванията за независимост на НПО.

Въз основа на тези факти и обстоятелства могат да бъдат направени следните изводи:

С Решение от 2015 г. на КЕВР „Булгартрансгаз“ ЕАД е сертифицирано като НПО на газопреносната система на България. В чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ, както и в Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД, е регламентирано, че решенията относно размера на дивидентите, които се разпределят между акционерите на НПО, се вземат от Надзорния съвет на оператора. Тези решения са обвързващи за ВИП и няма предвидена възможност ВИП да изменя решенията на Надзорния съвет относно размера на дивидента. От друга страна, общите правила относно режима на дивидентите и лихвите на търговските дружества са регламентираны в съответните разпоредби на ТЗ. Там по отношение на срока за изплащане на дивидента в чл. 247а, ал. 5 е предвидено, че дружеството е длъжно да изплати на акционерите гласувания от Общото събрание дивидент в срок три месеца от провеждането му, освен ако в Устава е предвиден по-дълъг срок. В Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД след проверка се е установило, че не е предвиден по-дълъг срок за изплащане на дивидентите.

Предвид тези посочени разпоредби на ТЗ, ЗЕ и Устава на „Булгартрансгаз“ ЕАД може да се направи извод, че изплащането на дивидент от оператора на газопреносна система, в качеството му на НПО, на едноличния собственик на капитала, в случая ВИП БЕХ ЕАД, е въпрос на преценка и съответно решение на Надзорния съвет на „Булгартрансгаз“ ЕАД. В конкретния случай, НС на „Булгартрансгаз“ ЕАД е приел решение от 20.12.2018 г. за разпределяне на дивидент в размер на 42 738 919,89 лв. към едноличния собственик на капитала, което да стане от сметка 122, за която сума към момента на приемане на решението не са вземани решения на органите на управление на дружеството. По отношение на срока, в който да бъде изплатен този дивидент, разрешаването на търговско-правни въпроси, какъвто е и този въпрос, излиза извън обхвата на чл. 81е, ал. 1 от ЗЕ и съответно не е от компетентността на КЕВР за наблюдаване спазването на изискванията за независимост на НПО.

По тези причини и на основание чл. 21, ал. 1, т. 27, чл. 81а, ал. 1 и чл. 81е, ал. 1 от Закона за енергетиката, както и чл. 43, ал. 1 и ал. 6 от Правилника за дейността на Комисията за енергийно и водно регулиране и на нейната администрация, работната група предлага Комисията да приеме следните решения:

1. Да приеме настоящия доклад;
2. „Булгартрансгаз“ ЕАД да бъде уведомено за приетите от КЕВР заключения във връзка с искането по писмо с вх. № Е-15-45-52 от 24.01.2019 г.

И. Н. Иванов установи, че няма изказвания и подложи на гласуване предложението на работната група.

Предвид гореизложеното и на основание чл. 21, ал. 1, т. 27, чл. 81а, ал. 1 и чл. 81е, ал. 1 от Закона за енергетиката, и чл. 43, ал. 1 и ал. 6 от Правилника за дейността на Комисията за енергийно и водно регулиране и на нейната администрация, Комисията

РЕШИ:

1. Приема доклад относно изплащане от „Булгартрансгаз“ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв;

2. „Булгартрансгаз“ ЕАД да бъде уведомено за приетите от КЕВР заключения във връзка с искането по писмо с вх. № Е-15-45-52 от 24.01.2019 г.

В заседанието по **точка първа** участват председателят Иван Н. Иванов и членовете на Комисията Александър Йорданов, Георги Златев, Евгения Харитонова, Пенка Трендафилова.

Решението е взето с **пет гласа „за“** (Иван Н. Иванов - за, Александър Йорданов - за, Георги Златев – за, Евгения Харитонова – за, Пенка Трендафилова – за), от които **три гласа** (Александър Йорданов, Георги Златев, Евгения Харитонова) на членовете на Комисията със стаж в енергетиката.

Приложения:

1. Доклад с вх. № Е-Дк-90 от 06.02.2019 г. - изплащане от „Булгартрансгаз“ ЕАД на допълнителен дивидент през 2018 г. от неразпределената печалба с произход преоценъчен резерв.

ЧЛЕНОВЕ НА КЕВР:

.....
(А. Йорданов)

.....
(Г. Златев)

.....
(Е. Харитонова)

.....
(П. Трендафилова)

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ДОЦ. Д-Р ИВАН Н.ИВАНОВ

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР:

Р. ТОТКОВА

Протоколирал:
(А. Фикова - главен експерт)