



ДО
Г-Н ХАСАН АДЕМОВ,
ПРЕДСЕДАТЕЛ НА КОМИСИЯТА ПО
ТРУДА, СОЦИАЛНАТА И
ДЕМОГРАФСКАТА ПОЛИТИКА

Относно: Допълнение към становището на БАДДПО с изх. № 01-00-108 / 19.10.2016 г., адресирано до председателя на Комисията по труда, социалната и демографската политика към НС, заведено с вх. № КТСП-653-08-30 / 19.10.2016 г. и касаещо проекта на ЗИДКСО, внесен за разглеждане от НС.

УВАЖАЕМИ Г-Н АДЕМОВ,

Във връзка с горепосочено становище на Българска асоциация на дружествата за допълнително пенсионно осигуряване /БАДДПО/ по проекта на ЗИДКСО, внесен за разглеждане в НС, считаме за целесъобразно ПОД „Топлина“ АД да изрази допълнително становище по същия, като бъде обърнато внимание и на една конкретна негова разпоредба, чието приемане ще доведе до възможност за субективна преценка от страна на надзорния орган, отнасяща се до дейността на пенсионноосигурителните дружества, в частност надзора върху тяхната инвестиционна дейност, а именно:

1. ОБЩИ БЕЛЕЖКИ

По отношение на внесения за разглеждане проект на ЗИДКСО заявяваме, че подкрепяме изразеното от БАДДПО становище, заведено с вх. № КТСП-653-08-30 / 19.10.2016 г.

2. ДОПЪЛНИТЕЛНО ПРЕДЛОЖЕНИЕ

Предлагаме новата б. „е“ от § 1, ал. 2, т. 4 от ДР на КСО, създадена с § 121, т. 1 от проекта на ЗИДКСО, да придобие следната редакция:

„е) може по друг начин по преценка на компетентните органи, въз основа на писмени доказателства (документи), да упражнява решаващо влияние върху вземането на решения във връзка с дейността на юридическото лице.

МОТИВИ:

В чл. 177, ал. 1, т. 3 от КСО е заложена забраната, средствата на фондовете за допълнително пенсионно осигуряване да бъдат инвестирани в ценни книжа, издадени от свързани с управляващото ги пенсионноосигурително дружество лица. От друга страна, § 1,

ал. 2, т. 3 от Допълнителните разпоредби /ДР/ на действащият към момента КСО регламентира понятието „свързани лица“, както следва:

3. "Свързани лица" са:

а) лицата, едното от които **контролира** другото лице или негово дъщерно дружество;

б) лицата, чиято дейност се **контролира** от трето лице;

в) лицата, които съвместно **контролират** трето лице;

г) съпрузите, роднините по права линия без ограничения, роднините по съребрена линия до четвърта степен включително и роднините по сватовство до трета степен включително;

д) лицата, едното от които притежава пряко и/или чрез контролирано лице/лица 20 или повече от 20 на сто от капитала или от броя на гласовете в общото събрание на другото юридическо лице.

Що се касае до контрола */за да бъде определено наличието на свързаност конкретно по този критерий/*, същият е уреден в т. 4, на посочения § 1, ал. 2 от ДР на КСО, със следната регламентация:

4. (Изм. - ДВ, бр. 17 от 2006 г., бр. 61 от 2015 г., в сила от 12.08.2016 г.) "Контрол" е налице, когато определено физическо или юридическо лице (контролиращият):

а) може да упражнява пряко и/или чрез контролирано лице/лица повече от половината от гласовете в общото събрание на юридическо лице, или

б) може да определя повече от половината от членовете на управителния или контролния орган на юридическо лице и същевременно е акционер или съдружник в това лице, или

в) има право да упражнява решаващо влияние върху юридическо лице по силата на сключен с това лице договор или на неговия учредителен акт или устав, ако това е допустимо съгласно законодателството, приложимо към това юридическо лице, или

г) е акционер или съдружник в дружество, и:

аа) повече от половината от членовете на управителния или контролния орган на това юридическо лице, които са изпълнявали съответните функции през предходната и текущата финансова година и до момента на изготвяне на консолидираните финансови отчети, са определени единствено в резултат на упражняването на неговото право на глас, или

бб) което самостоятелно контролира по силата на договор с други акционери или съдружници в това юридическо лице повече от половината от гласовете в общото събрание на това юридическо лице, или

д) по силата на закон, устройствен акт или споразумение управлява, представлява и/или определя инвестиционната политика на друго лице.

Видно от цитираните разпоредби, то действащият към момента КСО дава ясна, точна и недвусмислена регламентация за свързаност и относимия към нея контрол.

Във връзка с изложеното обаче, е необходимо да се посочи, че с § 121, т. 1 от проекта на ЗИДКСО се правят изменения в § 1, ал. 2, т. 4 от ДР на КСО, като се създава нова б. „е“ */т.е. разширяват се хипотезите, кога е налице контрол/*, със следния текст:

„е) може по друг начин по преценка на компетентните органи да упражнява решаващо влияние върху вземането на решения във връзка с дейността на юридическото лице.“

Предвид това, след приемане на посоченото изменение в КСО, контрол ще е налице и тогава, когато определено физическо или юридическо лице (контролиращият) може по друг начин **по преценка на компетентните органи** да упражнява решаващо влияние върху вземането на решения във връзка с дейността на юридическото лице.

Следва ясно и недвусмислено да се подчертае, че посредством предвиденото допълнение и създаването на нова б. „е“ към § 1, ал. 2, т. 4 от ДР на КСО в този вид, законът ще дава възможност на надзорния орган в лицето на КФН субективно и то без изричното изискване за съответните безспорни писмени доказателства, да преценява, дали определено физическо или юридическо лице може да упражнява решаващо влияние върху вземането на решения от страна на пенсионноосигурителното дружество, за разлика от другите разпоредби на § 1, ал. 2, т. 3 и т. 4, букви „а“ – „д“ от ДР на КСО, относно свързаността, в които наличието ѝ е точно и недвусмислено регламентирано със съответните хипотези, включително и кога е налице контрол.

Нещо повече, според възприетите правни принципи е необходимо да не се създават предпоставки, публичноправните норми да могат да се тълкуват разширително, като тълкуването трябва да се свежда точно в параметрите на разпоредбата. Особено що се касае до норми, които регламентират действия, въздигнати от закона в административно нарушение, което трябва да съдържа изрични и конкретно определени елементи от фактическия си състав. Такова нарушение би било и инвестирането на средствата на фондовете в свързани с управляващото ги пенсионноосигурително дружество лица. С приемането на подобна разпоредба, не само се нарушават основни правни принципи, а се дава възможност за административен произвол, злоупотреби, както и се създават механизми за натиск, да бъде ли или да не бъде осъществена определена инвестиция с финансови инструменти. Вследствие на това, неминуемо ще възникнат не малки негативни последици върху дейността на пенсионноосигурителните дружества, посредством тяхното санкциониране и то за действия, чиято рамка практически не е регламентирана ясно в закона, а е оставена на субективната преценка на компетентния орган.

Предвид всичко изложено и с цел избягване на възможността за субективна преценка от страна на надзорния орган, както и с оглед по-голяма прецизност и прозрачност при вземане на решения въз основа на безспорни писмени доказателства, е горепосоченото наше предложение за допълнение в текста на новата б. „е“ от § 1, ал. 2, т. 4 от ДР на КСО.

С уважение:

Председател на УС:

Георги Личев

Заместник-председател на УС:

Силвия Габровска