

REPUBLIKA HRVATSKA
HRVATSKA AGENCIJA ZA NADZOR
FINANCIJSKIH USLUGA

KLASA: UP/I-451 -04/11-10/5
URBROJ: 326-111-11-10 Zagreb,
06. listopada 2011.

Na temelju odredaba članka 15. stavak 3. i članka 8. stavak 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga («Narodne novine» broj 140/05) te članka 47. stavak 1, članka 48. stavak 1, 2, 3. točka 1. i stavak 4. Zakona o preuzimanju dioničkih društava («Narodne novine» broj 109/07,36/09), po službenoj dužnosti u predmetu utvrđivanja nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje dioničkog društva B. d.d. D., D., Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga na sjednici Uprave održane dana 06. listopada 2011., donijela je

RJEŠENJE

1. Utvrđuje se da je za društvo A. d.d., Z., dana 12. rujna 2007. nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva B. d.d. D., D.
2. Nalaže se društvu A. d.d., Z., u roku od 60 (šezdeset) dana od dana primitka ovog rješenja u skladu s odredbama Zakona o preuzimanju dioničkih društava, podnijeti Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje, ponudu za preuzimanje i isprave iz članka 22. stavka 3. Zakona o preuzimanju dioničkih društava.
3. Nalaže se društvu B. d.d. D., D., dostaviti ovo rješenje dioničarima društva B. d.d. D., D., ili omogućiti dostavu rješenja putem S. k. d. d. d.d., Z., u roku od 15 (petnaest) dana od dana primitka ovog rješenja.
4. Nalaže se društvu A. d.d., Z., u roku od 15 (petnaest) dana od dana primitka ovog rješenja platiti administrativnu pristojbu u iznosu od 2.000,00 (dvije tisuće) kuna u korist državnog proračuna i naknadu u iznosu od 20.000,00 (dvadeset tisuća) kuna u korist žiro-računa Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga.
5. Ovo rješenje objavit će se u „Narodnim novinama“.

Obrazloženje

I/ Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga (dalje: Agencija), sukladno odredbi članka 47, stavak 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava («Narodne novine» br. 109/07, 36/09, dalje: Trenutno važeći ZPDD), nadzire primjenu njegovih odredbi.

Na temelju ovlaštenja iz citirane odredbe, Agencija je po službenoj dužnosti pokrenula upravni postupak u vezi nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva B. d.d. D., D. od strane društva A. d.d., Z.

II/ U provedenom postupku nadzora, izvršen je uvid u spis predmeta Agencije KLASA: UP/I- 450-08/06-10/02, te je utvrđeno:

- da je rješenjem Agencije, od 26. siječnja 2006., na temelju odredbe članka 13. stavak 2. Zakona o preuzimanju dioničkih društava («Narodne novine» broj 84/02, 87/02 i 120/02, dalje: Prethodno važeći ZPDD), društvu A. d.d., Z., odobreno objavljivanje ponude za preuzimanje

društva B. d.d. D.;

- da je obveza objavljivanja ponude za preuzimanje nastala, sukladno odredbi članka 4. stavak 1, Prethodno važećeg ZPDD-a, dana 07. ožujka 2005., stjecanjem 2.879.663 dionice društva B. d.d. D. što predstavlja 52,21% udjela u temeljnom kapitalu navedenog društva i da je 52,21% glasova od ukupnog broja glasova koje daju dionice navedenog društva s pravom glasa;
- da u ponudi za preuzimanje društva B. d.d. D. nije pohranjena niti jedna dionica, pa je broj dionica društva koje drži društvo A. d.d. prije i nakon objavljene i provedene ponude za preuzimanje ostao nepromijenjen.

III/ Nadalje, u provedenom postupku nadzora izvršen je i uvid u spis Agencije KLASA: 451- 04/11-13/24, koji je prethodio ovom upravnom postupku nadzora, a u kojem je inicijalno prikupljena dokumentacija vezano uz stjecanje dionica društva B. d.d. D., te je utvrđeno slijedeće:

1. Prema podacima koje je Agenciji dostavila Z. b. d.d., Z. (dalje: ZSE) te podacima iz sudskog registra na internetskim stranicama, vidljivo je da su dionice društva B. d.d. D. od 21. srpnja 2003. godine i nadalje, neprekidno uvrštene na uređenom tržištu u Republici Hrvatskoj (na Kotaciji javnih dioničkih društava odnosno na Redovitom tržištu ZSE) te da u istom razdoblju navedeno društvo neprekidno ima više od 100 dioničara, a temeljni kapital je veći od 30.000.000,00 kuna. Slijedom utvrđenog, društvo B. d.d. D. je sukladno odredbi članka 2. stavak 1. točka 1. podtočka a) alineje prve i druge Trenutno važećeg ZPDD-a, ciljno društvo.

2. Uvidom u podatke iz registra S. k. d. d. d.d., Z., (dalje: SKDD), izvještaj *stavke knjiženja u razdoblju* utvrđeno je da je društvo A. d.d. nakon provedene ponude za preuzimanje steklo 2.700.0 dionica društva B. d.d. D. (dalje: Ciljno društvo).

Nakon navedenog stjecanja, prema podacima iz izvještaja *Računi vrijednosnih papira iznad ograničenja*“, na računu društva A. d.d. koji se vodi u sustavu SKDD-a, ubilježeno je ukupno 5.579.663 dionice što predstavlja 67,92% udjela u temeljnom kapitalu i daje 67,92% glasova od ukupnog broja glasova koje daju dionice Ciljnog društva s pravom glasa.

U sustavu SKDD-a, 2.700.000 redovnih dionica Ciljnog društva proknjiženo je na račun društva A. d.d. dana 31.10.2007., na temelju isprava, koje su od SKDD-a, dana 02. ožujka 2011., zaprimljene u spis predmeta, i to, Rješenja Trgovačkog suda u O., posl. br. Tt-07/1195-4 od 12. rujna 2007., Zapisnika s glavne skupštine Ciljnog društva od 16. srpnja 2007. na kojoj je donesena odluka o povećanju temeljnog kapitala na način da sve nove dionice upisuje društvo A. d.d. i pročišćenog teksta Statuta Ciljnog društva.

Društvo A. d.d. je 2.700.000 dionica steklo u postupku povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva, što je utvrđeno uvidom u Zapisnik s glavne skupštine društva Ciljnog društva održane dana 16. srpnja 2007., dostavljen u spis predmeta.

Uvidom u navedeni zapisnik utvrđeno je da je na održanoj glavnoj skupštini društva Ciljnog društva, između ostalog, usvojena *Odluka o povećanju temeljnog kapitala izdavanjem novih dionica te davanju suglasnosti na sklapanje Ugovora o pretvaranju potraživanja u temeljni kapital i Odluka o potpunom isključenju prava prvenstva ostalih dioničara, osim Agrokora d.d., pri upisu novih dionica.*

Iz zapisnika je, nadalje, vidljivo da na održanoj glavnoj skupštini Ciljnog društva, nije odlučivano o tome da se društvu A. d.d., u skladu s odredbom članka 7. stavak 1. točka 3. Prethodno važećeg ZPDD-a, odobri stjecanje dionica s pravom glasa Ciljnog društva, bez obveze objavljivanja a ponude za preuzimanje.

Prema podacima SKDD-a „*stavke knjiženja u razdoblju*“ utvrđeno je da je nakon objavljene ponude za preuzimanje Ciljnog društva, društvo A. d.d. stjecalo dionice Ciljnog društva samo u postupku povećanja temeljnog kapitala, u kojem, kako je naprijed navedeno, nije izuzeto od obveze objavljivanja ponude za preuzimanje.

3. Sukladno odredbi članka 310. Zakona o trgovačkim društvima, temeljni kapital društva povećan je danom upisa povećanja toga kapitala u sudskom registru.

Prema podacima Trgovačkog suda u O., upis povećanja temeljnog kapitala izdanjem 2.700.000 dionica Ciljnog društva, proveden je u sudskom registru na temelju rješenja Trgovačkog suda u O., broj Tt-07/1195-4, dana 12. rujna 2007. godine.

Danom upisa povećanja temeljnog kapitala u sudski registar, društvo A. d.d. je, sukladno odredbi članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a, steklo 2.700.000 dionica Ciljnog društva te je za isto, sukladno odredbi članka 4. stavak 2. Prethodno važećeg ZPDD-a, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

IV/ Odredbom članka 4. stavak 2. Prethodno važećeg ZPDD-a propisano je da je osoba koja je na temelju ponude za preuzimanje stekla manje od 75% dionica s pravom glasa, obvezna objaviti ponudu za preuzimanje u slučaju daljnjeg stjecanja dionica istog izdavatelja.

Sukladno odredbi članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a, dionice su stečene sklapanjem pravnog posla ili drugim pravnim temeljem za prijenos dionica, neovisno o prijenosu dionica i upisu u depozitorij ili knjigu dionica izdavatelja, a pravni posao smatra se sklopljenim i u slučaju kad je sklopljen pod odgođenim uvjetom.

Osobe kojima je obveza objavljivanja ponude za preuzimanje nastala sukladno odredbama Prethodno važećeg ZPDD-a, a koje do dana stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a (01. studeni 2007.) nisu podnijele zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje, sukladno odredbi članka 61. stavak 2. Trenutno važećeg ZPDD-a, obvezne su nastalu obvezu izvršiti sukladno odredbama navedenog zakona.

Uvidom u podatke Agencije, utvrđeno je da društvo A. d.d. nije do dana stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a (01. studeni 2007.), niti naknadno, podnijelo Agenciji zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, ponudu za preuzimanje i isprave iz članka 22. stavak 3. Trenutno važećeg ZPDD-a.

Društvo A. d.d. je pismenom Agencije, na temelju odredbe članka 52. stavak 2. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine br. 47/09), pozvano da se Agenciji u roku od 7 (sedam) dana od dana zaprimanja pismena, pisanim putem očituje o iznesenim činjenicama i okolnostima u svezi nastanka obveze na objavljivanje ponude za preuzimanje Ciljnog društva te da se očituje o izvršenju nastale obveze.

U očitovanju zaprimljenom dana 14. ožujka 2011. društvo A. d.d. zastupano po punomoćniku T. T., odvjetniku iz Odvjetničkog društva Ž. i p., Z., navodi da upisom povećanja temeljnog kapitala te posljedičnim stjecanjem 2.700.000 dionica Ciljnog društva, za društvo A. d.d. i Republiku Hrvatsku, kao osobu s kojom isto djeluje zajednički nije nastala nova obveza ponude za preuzimanje jer se u konkretnom slučaju nije radilo o novom i opetovanom stjecanju dionica Ciljnog društva već o dijelu stjecanja koje je već bilo predmet odluke Agencije te je društvo A. d.d. i provelo postupak preuzimanja Ciljnog društva po primitku rješenja Agencije od 26. siječnja 2006. godine. Kao razlog tomu društvo A. d.d. poziva se na odredbu članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a kojom je propisano da su dionice stečene sklapanjem pravnog posla ili drugim pravnim temeljem za prijenos neovisno o prijenosu dionica i upisu u depozitorij ili knjigu dionica kao i da se pravni posao smatra sklopljenim i u slučaju kad je sklopljen pod odgođnim uvjetom.

Slijedom navedene odredbe, društvo A. d.d. navodi daje *Ugovorom broj ... o prodaji i prijenosu redovnih dionica Izdavatelja* (dalje: Ugovor o prodaji i prijenosu dionica) sklopljenim dana 07. ožujka 2005. između društva A. d.d., kao kupca te H. f. z. p., Z.; M. f. RH; M. g., r. i p. RH; M. p., š. i v. g.; D. a. z. o. š. u. i s. b., Z. i H. v., Z., kao prodavatelja zastupanih po Hrvatskom fondu za privatizaciju (sada: A. z. u. d. i.), ono kupilo dionice koje su predstavljale 52,21% udjela u temeljnom kapitalu Ciljnog društva, te su navedenim pravnim poslom prodavatelj i kupac ujedno uspostavili odnos zajedničkog djelovanja i obvezali se donijeti odluku o izdanju 2.700.000 dionica Ciljnog društva te sklopili sporazum o stjecanju dodatnih 2.700.000 dionica.

Odnos zajedničkog djelovanja, prema mišljenju društva A. d.d. proizlazi iz odredbe članka 12. Ugovora o prodaji i prijenosu dionica kojom je ugovoreno pravo veta prodavatelja na sve odluke glavne skupštine Ciljnog društva koje se donose kvalificiranom većinom.

Polazeći od naprijed navedenog, društvo A. d.d. zaključuje da su primjenom odredbi članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a, dionice nove emisije stečene danom sklapanja Ugovora o prodaji i prijenosu dionica, neovisno o upisu u depozitorij ili knjigu dionica.

Nadalje, društvo A. d.d., drži da je rješenjem Agencije od 26. siječnja 2006. kojim je istome odobreno objavljivanje ponude za preuzimanje Ciljnog društva, obuhvaćeno i stjecanje dionica uslijed povećanja temeljnog kapitala jer je to stjecanje, prema mišljenju istog, bilo predmet jednog pravnog posla. Dodatni razlog navedenom stavu, društvo A. d.d. nalazi u činjenici da je navedenim rješenjem Agencija utvrdila daje cijena u ponudi za preuzimanje 1,00 kn, pa je očito da cijena u ponudi nije odgovarala samo prodajnoj cijeni za dionice, već je prema mišljenju društva A. d.d., *»od strane regulatora odobrena cijena obuhvatila sve činidbe i protučinidbe iz Ugovora o prodaji (namira ostalih vjerovnika, izdavanje zamjenskih jamstava, zadržavanje broja zaposlenika, program ulaganja), a koje obuhvaćaju, i obvezu plaćanja 270.000.000 kn, za novu emisiju dionica što je bila i prava volja Prodavatelja i kupca prilikom sklapanja Ugovora o prodaji «*

Društvo A. d.d. u očitovanju dalje navodi da se, sukladno odredbama članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a *„očekivalo da je prilikom donošenja rješenja Agencije, Agencija utvrdila obvezu i cijenu u odnosu na stjecanje svih dionica za koje je temelj u Ugovoru o prodaji.*

Osim toga, ističe da se zbog zajedničkog djelovanja s Republikom Hrvatskom na predmetno stjecanje ima primjeniti odredba 61. stavak 11. Trenutno važećeg ZPDD-a, a ne odredba članka 61. stavak 2. istoga zakona.

Podredno, društvo A. d.d. ističe da je povećanje temeljnog kapitala ništetno te da isto nije niti steklo 2.700.0 dionica Ciljnog društva jer je u predmetu posl. br. P-953/10 podnesena tužba radi utvrđena ništetnosti Odluke o povećanju temeljnog kapitala izdanjem dionica, a pred Visokim trgovačkim sudom Republike Hrvatske je u tijeku postupak po žalbi tužitelja, pa stoga predlaže prekid postupka koji se vodi pred Agencijom dok nadležni sud ne riješi navedeno prethodno pitanje.

Društvo A. d.d. je u podnesku dostavljenom dana 27. rujna 2011. obavijestilo Agenciju da je s danom 27. rujna 2011. otkazalo punomoć navedenom odvjetničkom društvu te da u ovom podnesku dodatno precizira i dopunjuje ranije očitovanje te predlaže izvođenje novih dokaza radi utvrđenja činjeničnog stanja.

U navedenom podnesku društvo A. d.d. u bitnome navodi da su sukladno odluci Vlade Republike Hrvatske od 15. srpnja 2004. uvjeti prodaje 52,21% dionica Ciljnog društva bili plaćanje 1,00 kn za dionice koje su bile predmet prodaje te ulaganje iznosa od 250.000.000,00 kn u razdoblju od dvije godine od sklapanja Ugovora o prodaji i prijenosu dionica kroz postupak povećanja temeljnog kapitala, pa stoga zaključuje da početna cijena dionica koje su bile predmet prodaje nije bila 1,00 kn već je iznosila najmanje 250.000.000,00 kn.

Sudjelujući na navedenom natječaju društvo A. d.d. navodi da je ponudilo iznos od ukupno 270.000,00 kn od čega je iznos od 1,00 kn namijenjen za plaćanje dionica koje su bile predmet prodaje, dok je preostali iznos od 270.000.000,00 kn namijenjen za povećanje temeljnog kapitala Ciljnog društva.

Nadalje, navodi daje zajedničko djelovanje društva A. d.d. i Republike Hrvatske uređeno Ugovorom o prodaji i prijenosu dionica što je osobito vidljivo u odredbi Članka 6.4. navedenog ugovora, kojom se prodavatelj obvezao da će glasovati za donošenje odluke o povećanju temeljnog kapitala te za sve odluke koje se u svrhu upisa povećanja temeljnog kapitala i izdavanja nove emisije dionica moraju donijeti, te da ni na koji način neće spriječiti, onemogućiti ili otežati usvajanje navedenih odluka i upis povećanja temeljnog kapitala u sudskom registru i drugim javnim knjigama. S tim u vezi navodi da su na svim sjednicama glavne skupštine Ciljnog društva predstavnici društva A. d.d. i Hrvatskog fonda za privatizaciju (sada: A. z. u. d. i.), glasovali jednako, a kao osobito važno ističe identično glasovanje navedenih predstavnika prilikom usvajanja svih odluka relevantnih za provedbu povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva na glavnoj skupštini održanoj dana 16. srpnja 2007. godine te predlaže saslušanje svjedoka.

Polazeći od naprijed navedenog, društvo A. d.d. u očitovanju zaključuje da su nakon provedene

ponude za preuzimanje Ciljnog društva i prije provedenog povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva, društvo A. d.d. i H. f. z. p. (sada: A. z. u. d. i.), s kojim je djelovao zajednički držali nešto više od 77% dionica Ciljnog društva, pa primjenom odredbe članka 9. stavak 4. Trenutno važećeg ZPDD-a nije mogla nastati obveza objavljivanja nove ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

V/ Nastavno na naprijed navedene navode iz očitovanja društva A. d.d. od 14. ožujka i 27. rujna 2011., Agencija se očituje kako slijedi: 07. ožujka 2005, stjecanjem 2.879.663 dionice Ciljnog društva s pravom glasa (ne uključujući 2.700.000 dionica) na temelju Ugovora o prodaji i prijenosu dionica sklopljenog između društva A. d., kao kupca te H. f. z. p., Z.; M. f. RH; M. g., r. i p. RH; M. p., š. i v. g.; D. a. z. o. š. u. i s. b., Z. i H. v., Z., kao prodavatelja zastupanih po H. f. z. p., Z., što ujedno predstavlja i ukupan broj dionica Ciljnog društva s pravom glasa koje je društvo A. d.d. u to vrijeme držalo.

Dionice s pravom glasa, sukladno odredbi članka 2. točka 5. Prethodno važećeg ZPDD-a, su sve dionice koje u trenutku stjecanja od strane potencijalnog ponuditelja daju pravo glasa.

Iz spisa predmeta razvidno je da je tadašnja obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, nastala isključivo stjecanjem tada izdanih 2.879.663 dionice s pravom glasa Ciljnog društva, te da osim navedenih dionica u trenutku nastanka obveze i odobrenja objavljivanja ponude za preuzimanje društvo A. d.d., u smislu prethodno citirane odredbe, nije držalo druge dionice Ciljnog društva s pravom glasa, niti je zajednički djelovalo s Republikom Hrvatskom.

Naime, društvo A. d.d. se navedenim ugovorom (članak 62.) obvezalo u razdoblju od 2 godine steći 2.700.0 dionica Ciljnog društva u postupku povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva. Predmetne dionice u trenutku sklapanja ugovora i nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje u smislu odredbe članka 2. točka 5. ZPDD-a nisu davale pravo glasa jer nisu bile izdane, dakle nisu ni postojale. Navedene dionice su se, kako je uostalom i ugovoreno, tek trebale izvorno steći u postupku povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva. U smislu odredbe članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a, kada je riječ o izvornom stjecanju dionica u postupku povećanja temeljnog kapitala, relevantan je upis povećanja temeljnog kapitala u sudski registar, a ne sklapanje ugovora kojim se preuzima obveza izvornog stjecanja dionica.

Stoga se ugovorena obveza stjecanja dionica koje će se tek izdati, dakle koje u trenutku preuzimanja takve obveze, ne postoje, ne može podvesti pod odredbu članka 2. točka 6. Prethodno važećeg ZPDD-a, slijedom čega se ne može smatrati da je društvo A. d.d. navedene dionice steklo sklapanjem predmetnog ugovora već je isto steklo tek s danom upisa povećanja temeljnog kapitala u sudski registar. Polazeći od naprijed navedenog, rješenjem Agencije od 26. siječnja 2006. nisu, niti su mogle biti obuhvaćene dionice koje je društvo A. d.d. tek naknadno steklo u postupku povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva.

Nadalje, predmetnim rješenjem Agencija je utvrdila je da je cijena izražena u ponudi za preuzimanje, odnosno cijena koja je ponuđena za stjecanje preostale 2.635.824 dionice (ne uključujući 2.700.000 dionica) u iznosu od 1,00 kn po dionici, utvrđena u skladu s odredbom članka 15. stavak 3.-6. Prethodno važećeg ZPDD-a. Prilikom ocjene je li cijena u ponudi za preuzimanje određena u skladu s odredbama navedenog zakona, Agencija je, sukladno zakonskim ovlaštenjima, kao i u svim ostalim slučajevima ocjene usklađenosti ponuđene cijene sa zakonskim odredbama, uzela u obzir cijenu stjecanja dionica Ciljnog društva u razdoblju od godine od dana od nastanka obveze, kao i cijenu trgovanja u zadnja tri mjeseca prije nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje na uređenom tržištu.

Prilikom utvrđenja cijene po kojoj je društvo A. d.d. stjecalo dionice Ciljnog društva Agencija je uzela u obzir kupoprodajnu cijenu utvrđenu Ugovorom o prodaji i prijenosu dionica.

Navedenim ugovorom u članku 2. istog, društvo A. d.d. se obvezalo da će za 2.879.663 dionice Ciljnog društva platiti cijenu u iznosu od 1,00 kn.

Iz navedenog ugovora je vidljivo da je društvo A. d.d. pored isplate kupoprodajne cijene preuzelo i neke druge obveze, međutim ugovorom nije određeno da iste ulaze u ugovorenu cijenu, već je iz

ugovora jasno vidljivo da se ugovorena cijena u iznosu od 1,00 kn odnosi isključivo na stjecanje 2,879.663 dionice Ciljnog društva, što uostalom društvo A. d.d., u očitovanju od 27. rujna 2011. ne osporava.

Prema tome, neovisno o uvjetima iz objavljenog Javnog poziva za kupnju dionica Ciljnog društva, koji su utvrđeni Odlukom Vlade RH, na koje se u očitovanju poziva društvo A. d.d. kao i iznosu koje je navedeno društvo ponudilo u natječaju, iz Ugovora o prodaji i prijenosu dionica razvidno je da iznos od 1,00 kn predstavlja kupoprodajnu cijenu za 2.879.663 dionice Ciljnog društva dok iznos od 270.000.000,00 kn predstavlja iznos ugovorenog ulaganja društva A. d.d. koje se isto obvezalo provesti u roku od 2 (dvije) godine i za koji iznos se obvezalo izvršiti povećanje temeljnog kapitala Ciljnog društva.

Kako rješenjem Agencije od 26. siječnja 2006. nisu, niti su zbog prethodno navedenih razloga mogle biti obuhvaćene dionice koje je društvo A. d.d. naknadno steklo u postupku povećanja temeljnog kapitala Ciljnog društva, cijena određena u ponudi za preuzimanje u iznosu od 1,0 kn, ne može se, kako tvrdi društvo A. d.d., odnositi i na stjecanje naknadno izdanih dionica.

2. U provedenom postupku nadzora Agencija nije razmatrala navodni odnos zajedničkog djelovanja društva A. d.d. i H. f. z. p. (sada: A. z. u. d. i.) kao predstavnika Republike Hrvatske u smislu odredbi Ugovora o prodaji i prijenosu dionica na koji se u očitovanjima poziva društvo A. d.d. niti je usvojila prijedlog društva A. d.d. za saslušanjem određenih svjedoka na okolnost navodnog zajedničkog djelovanja iz slijedećih razloga:

Nakon provedene ponude za preuzimanje u kojoj je društvo A. d.d., prema Agenciji i javnosti nastupalo samostalno (i steklo manje od 75% dionica Ciljnog društva s pravom glasa), u provedenom postupku nadzora utvrđeno je da je društvo AGROKOR d.d. naknadno steklo dodatnih

2.700.0 dionica Ciljnog društva, slijedom čega je za istog, sukladno odredbi članka 4. stavak 2. Prethodno važećeg ZPDD-a, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje.

Društvo A. d.d. u očitovanju od 14. ožujka 2011. tvrdi da se u konkretnom slučaju ima primijeniti odredba članka 61. stavak 11. Trenutno važećeg ZPDD-a, kojom je propisano da *osobe koje djeluju zajednički i koje su objavile ponudu za preuzimanje, a koje su na dan stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a imale više 75% dionica ciljnog društva, u slučaju daljnjeg stjecanja dionica ciljnog društva nisu obvezne objaviti ponudu za preuzimanje.*

Polazeći od naprijed citirane odredbe, Agencija ovdje ističe daje za primjenu navedene odredbe potrebno da su kumulativno ispunjeni slijedeći uvjeti:

- da osobe djeluju zajednički u smislu odredbi ZPDD-a;
da su osobe koje djeluju zajednički objavile ponudu za preuzimanje;
- da na dan stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a osobe koje djeluju zajednički drže više od 75% dionica ciljnog društva.

Čak i pod pretpostavkom da su društvo A. d.d. i Republika Hrvatska djelovali zajednički u navedenoj ponudi za preuzimanje Ciljnog društva nije ispunjen zakonski uvjet da su društvo A. d.d.

i Republika Hrvatska zajednički objavili ponudu za preuzimanje Ciljnog društva, jer je istu, objavilo samo društvo A. d.d. ne navodeći pritom da djeluje zajednički s Republikom Hrvatskom. Osim navedenih uvjeta koji moraju biti kumulativno ispunjeni, valja istaknuti da se navedena odredba primjenjuje u slučaju stjecanja dionica nakon stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a, dakle nakon 01. studenog 2007, a u konkretnom slučaju društvo A. d.d. je naknadno (nakon objavljene ponude za preuzimanje) steklo dionice dana 12. rujna 2007, dakle prije stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a.

Polazeći od naprijed navedenog, u ovoj pravnoj stvari ne može se primijeniti odredba članka 61. stavak 11. Trenutno važećeg ZPDD-a.

Nadalje, u očitovanju od 27.09.2011. društvo A. d.d. navodi da se na stjecanje 2.700.000 dionica, ima primijeniti odredba 9. stavak 4. Trenutno važećeg ZPDD-a, međutim niti navedena odredba se u konkretnom slučaju uopće ne može primijeniti, upravo zbog toga što je naknadno stjecanje dionica

Ciljnog društva i posljedično obveza na objavljivanje ponude za preuzimanje u skladu s odredbama Prethodno važećeg ZPDD-a, uslijedilo prije stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD- a.

Odredbama članka 9. stavka 4. točke 2. Trenutno važećeg ZPDD-a, propisano je, naime, da obvezu objavljivanja ponude za preuzimanje, u slučaju daljnjeg stjecanja dionica s pravom glasa ciljnog društva, nema fizička ili pravna osoba koja:

1. je ponudu za preuzimanje objavila sukladno odredbi stavka 2. navedenog članka,
2. nakon ponude za preuzimanje, objavljene sukladno odredbi stavka 1. i /ili 2. navedenog članka, drži najmanje 75% prava glasa,
3. je ponudu za preuzimanje objavila sukladno odredbi članka 14. stavka 3. Trenutno važećeg ZPDD-a.

Pored navedenog, uvidom u spise predmeta Agencije KLASA: 450-08/05-01/136, UP/I-450-08/06-10/02, utvrđeno je da u upravnom postupku odobrenja objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, društvo A. d.d. kao podnositelj zahtjeva za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje nije navelo da je sklapanjem Ugovora o prodaji i prijenosu dionica uspostavljen odnos zajedničkog djelovanja s Republikom Hrvatskom te da u navedenoj ponudi za preuzimanje djeluje zajednički s Republikom Hrvatskom, iako ie. sukladno odredbama Prethodno važećeg ZPDD-a navedeni podatak bio obavezan navesti u Obavijesti o stjecanju dionica. Ponudi za preuzimanje i Izvještaju o preuzimanju.

Čak štoviše, društvo A. d.d., osim što nije navelo da djeluje zajednički s Republikom Hrvatskom, u *Izvješću o preuzimanju*, objavljenom u službenom listu Narodne novine br. 164/06 dana 22. ožujka 2006. i Večernjem listu dana 20. ožujka 2006, dionicama koje drži nakon ponude za preuzimanje (koje odgovaraju broju dionica) nije uključio dionice Ciljnog društva koje drži Republika Hrvatska niti 2.700.000 dionica Ciljnog društva za koje tvrdi da je stekao sklapanjem Ugovora o prodaji i prijenosu dionica i koje su, prema mišljenju istog, obuhvaćene rješenjem Agencije od 26. siječnja 2006. godine.

Dakle, tijekom postupka preuzimanja Ciljnog društva, niti naknadno sve do očitovanja u ovom postupku, društvo A. d.d. niti H. f. z. p. kao predstavnik Republike Hrvatske nisu na bilo koji način iskazali da bi u navedenoj ponudi za preuzimanje djelovali zajednički.

Podredno Agencija ovdje napominje, da čak i pod pretpostavkom da su društvo A. d.d. i Republika Hrvatska djelovali zajednički u navedenoj ponudi za preuzimanje Ciljnog društva, naknadnim stjecanjem 2.700.000 dionica Ciljnog društva, za društvo A. d.d. i Republiku Hrvatsku bi sukladno odredbi članka 4. stavak 3. alineja 1. Prethodno važećeg ZPDD-a nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje, s obzirom da se radilo o stjecanju dodatnih 5% dionica Ciljnog Društva.

3. Glede navoda društva A. d.d. da je povećanje temeljnog kapitala izdanjem 2.700.000 ništetno jer se vodi postupak radi utvrđivanja ništetnosti Odluke o povećanju temeljnog kapitala izdanjem dionica, pa da isto, iz tog razloga nije niti steklo predmetne dionice, Agencija prije svega navedeno ocjenjuje kontradiktornim prethodnim navodima društva A. d.d. kojima tvrdi da je predmetne dionice steklo s danom sklapanja Ugovora o prodaji i prijenosu dionica.

U provedenom postupku nadzora, uvidom u dokumentaciju koju je na traženje Agencije dostavio Trgovački sud u O., utvrđeno je slijedeće:

- dana 06. kolovoza 2010. Trgovačkom sudu u O. podnesena je tužba radi utvrđenja ništetnosti odluka glavne skupštine Ciljnog društva održane dana 16. srpnja 2007. pod točkama 10, 11, 12. i 14. i to: Odluke o povećanju temeljnog kapitala izdavanjem novih dionica, Odluke o potpunom isključenju prava prvenstva ostalih dioničara pri upisu novih dionica, Odluke o prihvaćanju izvješća uprave o razlozima isključenja prava prvenstva ostalih dioničara pri upisu novih dionica, Odluke o izmjenama i dopunama Statuta;
- presudom Trgovačkog suda u O. od 22. prosinca 2010, posl. br. P-953/10, tužbeni zahtjev tužitelja je odbijen;
- tužitelj je protiv presude Trgovačkog suda u O. podnio žalbu Visokom trgovačkom sudu Republike Hrvatske;

- presudom Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske, posl. br. PŽ-1178/11, od 19. svibnja 2011. žalba tužitelja odbijena je kao neosnovana i potvrđena je presuda Trgovačkog suda u O.

Odredbom članka 55. stavak 3. Zakona o općem upravnom postupku, propisano je da je službena osoba vezana pravomoćnom odlukom nadležnog tijela kojom je riješeno prethodno pitanje.

Slijedom navedene odredbe. Agencija je u ovoj pravnoj stvari vezana pravomoćnom presudom drugostupanjskog suda kojom je potvrđena presuda Trgovačkog suda u O., a kojom je pak odbijen zahtjev tužitelja radi utvrđenja ništetnom odluka glavne skupštine, uključujući i odluke o povećanju temeljnog kapitala.

Kako je drugostupanjski sud pravomoćnom odlukom odlučio o prethodnom pitanju, nema razloga da Agencija, kako predlaže društvo A. d.d., prekida ovaj postupak.

Slijedom svega naprijed izloženog, Agencija nije usvojila navode društva A. d.d. iz zaprimljenog očitovanja kao osnovane.

VI/ Odredbom članka 48. stavak 1. Trenutno važećeg ZPDD-a propisano je da će Agencija, kada utvrdi nepravilnosti i/ili nezakonitosti, rješenjem naložiti poduzimanje radnji koje pridonose uspostavljanju zakonitosti, a stavkom 3. točka 1. istog članka propisano je da će Agencija tada utvrditi postojanje obveze objavljivanja ponude za preuzimanje i naložiti poduzimanje radnji radi objavljivanja ponude za preuzimanje.

Kako je u provedenom postupku nadzora nedvojbeno utvrđeno da je za društvo A. d.d., dana 12. rujna 2007, na temelju odredbe članka 4. stavak 2. Prethodno važećeg ZPDD-a, a u vezi sa člankom 61. stavak 2. Trenutno važećeg ZPDD-a, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, a koju obvezu isto do danas nije ispunilo, valjalo je na temelju odredbe članka 48. stavak 3. točka 1. Trenutno važećeg ZPDD-a, odlučiti kao u točki 1. i 2. izreke ovog rješenja.

Odredbom članka 48. stavak 2. Trenutno važećeg ZPDD-a propisano je da će Agencija rješenjem odrediti rok za izvršenje te dostavljanje dokaza o učinjenom.

(Slijedom navedene odredbe, u točki 2. izreke ovog rješenja, određenje rok za dostavu zahtjeva za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje, ponude za preuzimanje i isprava iz članka 22, stavka 3. Trenutno važećeg ZPDD-a. Polazeći od opsega naložene obveze ostavljen rok ocijenjen je primjerenim.

Ovdje napominjemo da su, sukladno odredbi članka 61. stavak 2. Trenutno važećeg ZPDD-a, osobe kojima je obveza objavljivanja ponude za preuzimanje nastala prije stupanja na snagu Trenutno važećeg ZPDD-a (01. studenog 2007. godine), ali koje do dana stupanja na snagu istoga nisu podnijele zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje, dužne nastalu obvezu izvršiti : sukladno odredbama Trenutno važećeg ZPDD-a.

VII/ Sukladno odredbi članka 13. stavak 3. točka 1. i članka 61. stavak 3. Trenutno važećeg ZPDD-a, ponuditelj i osobe koje s njim djeluju zajednički ne mogu ostvariti pravo glasa iz svih ; stečenih dionica ciljnog društva kad, nakon nastupanja obveze objavljivanja ponude za preuzimanje, u zakonskom roku ne podnesu zahtjev za odobrenje objavljivanja iste.

Kako je odredbom članka 49. Trenutno važećeg ZPDD-a propisano da, ukoliko ponuditelj ne objavi ponudu za preuzimanje pod uvjetima i na način iz Trenutno važećeg ZPDD-a, svaki dioničar ciljnog društva može putem mjesno nadležnog trgovačkog suda zahtijevati obvezno sklapanje ugovora o prodaji dionica, pod uvjetima pod kojima je morala biti objavljena ponuda za preuzimanje, to je Agencija, na temelju odredbe članka 48. stavak 4. Trenutno važećeg ZPDD-a naložila Ciljnom društvu da u roku od 15 dana ovo rješenje dostavi svim dioničarima.

VIII/ Sukladno odredbama članka 3. stavak 4. i članka 4. stavak 1. točka 3. Pravilnika o vrsti i visini naknada i administrativnih pristojbi Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga (Narodne novine br. 155/08), društvo A. d.d. obvezno je u roku od 15 dana platiti administrativnu pristojbu i naknadu zbog utvrđivanja nezakonitosti i nepravilnosti i izricanja nadzornih mjera iz članka 48. Zakona o preuzimanju dioničkih društava.

IX/ Na temelju odredbe članka 8. stavak 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavit će se u Narodnim novinama.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Upravnom sudu Republike Hrvatske u roku od 30 dana od dana primitka ovog rješenja.

ČLAN UPRAVE Ivo Šulenta

DOSTAVITI:

1. A. d.d., Z.,
2. B. d.d. D., D.,
3. S. k. d. d. d.d., Z.,
4. Z. b. d.d., Z.,
5. Pismohrana, ovdje