

REPUBLIKA HRVATSKA
VISOKI UPRAVNI SUD REPUBLIKE HRVATSKE
Z A G R E B
Frankopanska 16

U I M E R E P U B L I K E H R V A T S K E

P R E S U D A

Visoki upravni sud Republike Hrvatske u vijeću sastavljenom od sudaca toga suda, J. J., predsjednice vijeća, mr.sc. M. J. i L. R.-B., članica vijeća, te sudske savjetnice V. J., zapisničarke, u upravnom sporu tužitelja X. d.o.o. iz Z., kojeg zastupa punomoćnik M. R. odvjetnik iz Z., protiv rješenja tužene Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, Zagreb, Miramarska 24B, koju zastupa predsjednik uprave A. S., klasa: UP/I-041-02/11-06/6, urbroj: 326-113-11-2 od 18. siječnja 2011., radi objavljivanja povlaštene informacije, u nejavnoj sjednici vijeća održanoj 13. rujna 2012.

p r e s u d i o j e

Tužba se odbija.

Obrazloženje

Točkom 1. osporenog rješenja, u svrhu potpunog, istinitog i točnog obavještanja javnosti, objavljuje se povlaštena informacija - izreka rješenja donesenog na sjednici Uprave Agencije dana 13. siječnja 2011. godine, u predmetu redovnog nadzora društva za upravljanje X. d.o.o. iz Z., i zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d. iz Z., :

1. „Društvu X. d.o.o., Z., nalaže se ulaganje imovine zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d., Z., uskladiti s odredbama Zakona o investicijskim fondovima te odredbama Statuta i Prospekta navedenog fonda s obzirom na ciljanu strukturu ulaganja do zaključno sa stanjem na dan 30. rujna 2012. godine na način da u imovini fonda Y. d.d., snižava relativni udio postojećih ulaganja u tvrtke koje svoje poslovanje baziraju na nekretninama kao platformi za ostvarenje poslovne strategije tako da:

- sa stanjem na dan 30. lipnja 2011. godine udio takve imovine u imovini fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 90%,
- sa stanjem na dan 31. prosinca 2011. udio takve imovine u imovini fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 80%,
- sa stanjem na dan 31. ožujka 2012. udio takve imovine u imovini Fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 65 %,
- sa stanjem na dan 30. lipnja 2012. udio takve imovine u imovini Fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 50%,
- sa stanjem na dan 30. rujna 2012. udio takve imovine u imovini Fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 30%.

Kao dokaz o izvršenju naloženog Društvo je dužno Agenciji dostaviti izvješće o izvršenoj alokaciji sredstava sa stanjem na dan 30. lipnja 2011., 31. prosinca 2011., 31. ožujka 2012., 30. lipnja 2012. i 30. rujna 2012. u roku od 30 dana od isteka izvještajnog dana, a iz kojeg izvješća će biti razvidno od čega se sastoji imovina fonda određena za ulaganja u nekretnine.

2. Društvu Y. d.o.o., Z., zabranjuje se raspolaganje imovinom zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganja u nekretnine Y. d.d., Z., na način da se imovina Fonda predviđena za ulaganje u nekretnine koristi za dokapitalizaciju društva u kojima Fond već ima udio, a bez stjecanja većeg udjela Fonda u društvu.

3. Društvo X. d.o.o., Z., dužno je prilikom izvještavanja o ulaganjima u udjele društva čiji je predmet poslovanja isključivo ili pretežito stjecanje i prodaja, iznajmljivanje i zakup nekretnina te upravljanje nekretninama, a koji čine imovinu zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d., Z., iste iskazati u financijskim i nadzornim izvještajima sukladno Međunarodnim standardima financijskog izvještavanja i poslovnim evidencijama Fonda.

4. Društvo Y. d.o.o., Z., obvezno je udjele u društvima koje priznaje kao imovinu zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganja u nekretnine Y. d.d., Z., evidentirati, priznavati i mjeriti sukladno Međunarodnim standardima financijskog izvještavanja.

5. Društvu X. d.o.o., Z., nalaže se sa stanjem na dan 31. prosinca 2010. pa nadalje izrađivati sukladno odredbama Međunarodnih standarda financijskog izvještavanja konsolidirane financijske izvještaje zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d., Z., koje uključuje financijske izvještaje Fonda i financijske izvještaje ovisnih društava pod kontrolom Fonda: M. d.o.o., Ž. d.o.o., I. d.o.o., G. d.o.o. i H. d.o.o.

6. Društvo X. d.o.o., Z., obvezno je u roku od 60 dana od dostave ovog rješenja iz imovine zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d., Z., ukloniti slijedeće financijske instrumente:

- obveznice izdavatelja T. d.d.,
- komercijalne zapise izdavatelja T. d.d.,
- obveznice izdavatelja S. d.o.o., te o istome odmah izvijestiti Agenciju. “

Točkama 2, 3 i 4 dispozitiva osporenog rješenja određena je objava rješenja na internetskim stranicama Agencije, na internetskim stranicama Zagrebačke burze d.d i u „Narodnim novinama“.

U tužbi protiv osporenog rješenja tužitelj navodi, u bitnom, da je u postupku nadzora tuženo tijelo rješenjem od 13. siječnja 2011. godine u predmetu redovnog nadzora naložilo tužitelju izvršiti određene poslove radi usklađenja sa Prospektom i Statutom Fonda odnosno Zakonom o investicijskim fondovima, ali da tuženi nije odredio da je tužitelj obavezan navedeno rješenje objaviti, bilo djelomično bilo u dijelu. Kasnijim telefonskim pozivom tuženi je uputio tužitelja da je informaciju o tome da je doneseno predmetno rješenje određenog sadržaja obavezan objaviti kao povlaštenu informaciju predviđenu člankom 455. Zakona o tržištu kapitala, a sve sukladno članku 459. istog Zakona. Ističe također da je informaciju o tome da je doneseno predmetno rješenje od 13. siječnja 2011. određenog sadržaja objavio sukladno telefonskoj uputi tuženog tijela, ali je unatoč tome tuženo tijelo držeći da tužitelj nije obavijestio točno, potpuno i istinito donijelo pobijano rješenje. U opširnoj tužbi tužitelj osporava zaključak tuženog tijela da objavljena informacija ne bi bila potpuna, istinita i sadržajno točna, jer smatra da nema razlike između onoga što je objavio tuženi u odnosu na ono što je objavio tužitelj.

Slijedom izloženog predlaže Sudu da uvaži tužbu i osporeno rješenje poništi.

Tuženo tijelo u odgovoru na tužbu iscrpno ponavlja razloge navedene u obrazloženju osporenog rješenja i predlaže Sudu da tužbu odbije kao neosnovanu.

Tužba nije osnovana.

Ocjenjujući zakonitost osporenog rješenja Sud nalazi da tim rješenjem nije povrijeđen zakon tužitelju na štetu.

Naime, kako to proizlazi iz spisa predmeta dostavljenog Sudu uz odgovor na tužbu, tužena Agencija je pozivom na mjerodavne odredbe Zakona o tržištu kapitala (Narodne novine, broj 88/2008.) naložila objavu izreke rješenja klasa: UP/I-041-02/10-08/18, urbroj: 326-322-11-23 od 13. siječnja 2011. godine smatrajući da se radi o povlaštenim informacijama.

Prema odredbi članka 455. stavka 1. navedenog Zakona povlaštena informacija je informacija precizne naravi koja nije bila javno dostupna i koja se posredno ili neposredno odnosi na jednog ili više izdavatelja financijskih instrumenata ili na jedan ili više financijskih instrumenata te koja bi, kada bi bila javno dostupna, vjerojatno imala značajan utjecaj na cijene

tih financijskih instrumenata ili na cijene povezanih i izvedenih financijskih instrumenata. Smatra se da takva vjerojatnost značajnog utjecaja postoji ako bi razumni ulagatelj vjerojatno uzeo u obzir takvu informaciju kao dio osnove za donošenje svojih investicijskih odluka.

Prema stavku 4. istoga članka navedenog Zakona smatra se da je informacija iz stavka 1. ovoga članka precizne naravi ako navodi skup okolnosti koji postoji ili se u razumnoj mjeri može očekivati da će postojati ili događaj koji je nastao ili se u razumnoj mjeri može očekivati da će nastati te ako je dovoljno specifična da omogući donošenje zaključka o mogućem učinku toga skupa okolnosti ili događaja na cijene financijskih instrumenata ili povezanih i izvedenih financijskih instrumenata.

U smislu citirane zakonske odredbe, mjere koje su naložene tužitelju izrekom rješenja od 13. siječnja 2011. godine nakon provedenog redovnog nadzora, prema ocjeni ovog Suda, imaju značaj povlaštene informacije za koju se može smatrati da je od interesa za svakog razumnog ulagatelja kod donošenja investicijskih odluka.

Tužitelj svojim navodima u tužbi nije osporio zaključak tužene Agencije da se radi o informaciji kakovu ima u vidu članak 455. stavak 1. ZTK koju je imao obvezu objaviti ali smatra da je svoju obvezu ispunio objavljujući obavijest slijedećeg sadržaja:

„Društvo za upravljanje zaprimilo rješenje Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga kojim se nalaže usklađivanje. Društvo za upravljanje X. d.o.o., Z., (dalje u tekstu: Društvo), obavještava javnost da je dana 14. siječnja 2011. godine zaprimilo rješenje Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga od 13. siječnja 2011. godine kojim mu se nalaže da ulaganje imovine zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine Y. d.d. (dalje u tekstu: Fond), uskladi sa Prospektom Fonda na način da smanji ulaganja u tvrtke koje svoje poslovanje baziraju na nekretninama kao platformi za ostvarenje poslovne strategije sukcesivno do najviše 30% do 30. rujna 2012. godine. Društvo se upućuje da ne dokapitalizira društva u kojem Fond već ima udio bez stjecanja većeg udjela u takvim društvima. Društvo također treba ukloniti sadašnji portfelj vrijednosnih papira iz imovine Fonda. Dodatno, društvu se nalaže izrađivati konsolidirane financijske izvještaje za ulaganja u udjele društva čiji je predmet poslovanja isključivo ili pretežito stjecanje i prodaja, iznajmljivanje i zakup nekretnina te upravljanje nekretninama, te za potrebe njihovog iskazivanja, evidentiranja, priznavanja i mjerenja sukladno Međunarodnim standardima financijskog izvještavanja i poslovnim evidencijama Fonda tretirati ih kao društva, a ne nekretnine Y.“

Uspoređujući sadržaj obavijesti o povlaštenoj informaciji koju je tužitelj sam objavio sa dispozitivom rješenja od 13. siječnja 2011. godine nesporno se može zaključiti da postoje razlike u sadržaju odnosno da informacija o stvarnom sadržaju nije potpuna i precizna pa se u tom smislu može prihvatiti zaključak tužene Agencije da ista nije objavljena na način kako je to propisano mjerodavnim odredbama Zakona o tržištu kapitala.

Naime, prema članku 459. stavku 1. Zakona o tržištu kapitala izdavatelj financijskog instrumenta obvezan je bez odgode obavještavati javnost o povlaštenim informacijama koje se neposredno odnose na tog izdavatelja pri čemu je obvezan osigurati da je informacija potpuna, istinita i sadržajno točna. Prema stavku 3. istoga članka Zakona izdavatelj je dužan obavijestiti javnost prema odredbama ovoga članka na način koji omogućuje brz pristup informaciji i mogućnost potpune, točne i pravovremene ocjene iste, primjenjujući na odgovarajući način odredbe članka 438. do 445. ovog Zakona. Uz tu obvezu, izdavatelj je obvezan tijekom odgovarajućeg razdoblja na svojim internetskim stranicama objavljevati sve povlaštene informacije koje je obvezan javno objavljevati.

Ako Agencija pri nadzoru nad postupanjem odredbi ovog Zakona utvrdi kršenje odredbi članka 450. do 487. Zakona, odnosno ako osoba koja je obvezna objaviti povlaštenu informaciju u skladu sa djelom četvrtim ovog Zakona istu ne objavi ili ako istu netočno objavi ili je ne objavi na način kako je to propisano odredbama članka 450. do 487. ovog Zakona Agencija može, sukladno stavku 8. članku 480., istu objaviti o njegovom trošku.

Imajući u vidu izloženo Sud ocjenjuje da je tužena Agencija imala zakonskog osnova za

donošenje osporenog rješenja te da njegovim donošenjem nije povrijeđen zakon na štetu tužitelja.

Trebalo je stoga, temeljem članka 42. stavka 2. Zakona o upravnim sporovima (Narodne novine, broj 53/91., 9/92. i 77/92.) u vezi s člankom 90. Zakona o upravnim sporovima (Narodne novine, broj 20/10.), tužbu kao neosnovanu odbiti.

U Zagrebu 13. rujna 2012.

Zapisničarka
V. J., v.r.

Predsjednica vijeća
J. J., v.r.

Za točnost otpravka-ovlaštenu službenik

I.B.