

KLASA: UP/I-451-04/11-09/17
URBROJ: 326-113-11-3

Zagreb, 15. rujna 2011. godine

Na temelju odredaba članka 15. točka 4. alineja 1. i članka 8. stavak 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga ("Narodne novine" broj 140/05) te članka 105. stavak 1. i 113. Zakona o investicijskim fondovima ("Narodne novine" broj 150/05) i članka 50. stavak 1. točka 1. Zakona o općem upravnom postupku ("Narodne novine" broj 47/09), u postupku rješavanja zahtjeva za odobrenje izmjena i dopuna Statuta i Prospekta zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine X. d.d. iz Z., pokrenutom na zahtjev društva za upravljanje investicijskim fondovima Y. d.o.o. iz Z., Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga dana 15. rujna 2011. godine donosi:

RJEŠENJE

1. Odbija se zahtjev društva za upravljanje investicijskim fondovima Y. d.o.o. iz Z., za odobrenje izmjena i dopuna Statuta i Prospekta zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine X. d.d. iz Z.,
2. Ovo rješenje neće se objaviti u "Narodnim novinama".

Obrazloženje

I. Društvo za upravljanje investicijskim fondovima Y. d.o.o. iz Z., (dalje: Društvo), podnijelo je dana 22. srpnja 2011. godine Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga (dalje: Agencija) zahtjev za odobrenje izmjena i dopuna Statuta i Prospekta zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine X. d.d. iz Z., (dalje: Fond).

Prema podacima iz Odluke o prijedlogu izmjene statuta fonda od 20. srpnja 2011. godine (dalje: Odluka), točka I. Odluke, Statut Fonda se mijenja radi promjene ulagačkih ciljeva Fonda u odnosu na ciljeve navedene u Prospektu Fonda, a u skladu s člankom 86. Zakona o investicijskim fondovima ("Narodne novine" broj 150/05, dalje: ZIF).

Tako se mijenja cijeli članak 12. Statuta Fonda u koji se, između ostaloga, uvode novi pojmovi i načini ulaganja u nekretnine - direktni i indirektni - te njihovo određenje, kao i jasna naznaka da se preferira indirektan način ulaganja u nekretnine. Indirektan način ulaganja u nekretnine ujedno znači da Fond ne postaje, zemljišnoknjižni i stvarni vlasnik nekretnina, nego su vlasnici nekretnina društva u čije je udjele ili dionice Fond uložio svoju imovinu (tzv. nekretninska društva iz članka 80. stavak 7. ZIF-a, kod kojih Fond ulaže u udjele ili dionice društava čiji je predmet poslovanja isključivo ili pretežito stjecanje i prodaja, iznajmljivanje i zakup nekretnina te upravljanje nekretninama te u udjele ili dionice drugog fonda za nekretnine ili u druge vrijednosne papire, izvedenice ili certifikate koje propiše Agencija, a čija se cijena temelji na nekretninama). Direktna način ulaganja u nekretnine znači da Fond postaje zemljišnoknjižni i stvarni vlasnik nekretnina. Odredbama o direktnim i indirektnim ulaganjima u nekretnine, u Statut Fonda unesena je ujedno i ciljana struktura portfelja Fonda.

Prema točki II. Odluke stavljaju se izvan snage određeni dijelovi Prospekta Fonda - dio na samome početku Prospekta Fonda, prije Uvoda, pod naslovom „Struktura ulaganja“ i dio pod naslovom „Vrste imovine u koju će Fond ulagati“ te „Investicijski ciljevi i ciljane struktura portfelja“ - koji uređuju ulagačke ciljeve i struktura portfelja Fonda i to tako da se zamjenjuju tekстом koji odgovara sadržaju izmjene članka 12. Statuta Fonda.

Točkom III. Odluke određeno je da se ista primjenjuje po odobrenju skupštine Fonda (misli se na glavnu skupštinu Fonda, budući daje Fond dioničko društvo) i Nadzornog tijela (Agencije).

II. Rješenjem Agencije od 17. siječnja 2008. godine (KLASA: UP/I-451-04/07-06/32, URBROJ: 326-113-08-9) Društvu je odobreno osnivanje Fonda, Prospekt i Statut Fonda, izbor depozitne banke Fonda te je Agencija Fond upisala u registar fondova pod identifikacijskim brojem Prospekt i Statut Fonda naknadno su mijenjani 18. lipnja 2009. godine (rješenje Agencije KLASA: UP/I-451-04/09-09/23, URBROJ: 326-113-09-2), a Statut Fonda je ponovno mijenjan 17. lipnja 2010. godine (rješenje Agencije KLASA: UP/I-451-04/10-09/40, URBROJ: 326-113-09-2).

Prema odredbama članka 60. stavak 1. ZIF-a, zatvoreni investicijski fond s javnom ponudom jest dioničko društvo sa sjedištem u Republici Hrvatskoj koje, uz odobrenje Agencije, osniva i njime upravlja društvo za upravljanje, a kojemu je predmet poslovanja prikupljanje novčanih sredstava javnom ponudom svojih neograničeno prenosivih dionica i ulaganje tih sredstava, uz uvažavanje načela razdiobe rizika. Posebnost Fonda, kao nekretninskog fonda, je u tome što je, u skladu s člankom 80. stavak 1. ZIF-a, odredbama Statuta i Prospekta i Fonda dopušteno ulaganje u nekretnine, odnosno Fond najmanje 60% neto vrijednosti svoje imovine ulaže u nekretnine, pa stoga smije stjecati nekretnine na način i prema uvjetima iz ZIF-a.

Uvidom u Prospekt Fonda utvrđeno je kako u uvodnom dijelu Prospekta Fonda, pod naslovom „Struktura ulaganja“, ta struktura predviđa sljedeće ulaganje imovine Fonda:

- do 50% u kupnju novih nekretnina različitih namjena s ciljem njihove eksploatacije realizacijom planiranih projekata s naglaskom na projekte turističko/stambene namjene;
- do 40% u postojeće nekretnine turističke, stambene i komercijalne namjene s ciljem ostvarivanja prinosa od najma;
- do 40% u kupnju građevinskih i poljoprivrednih zemljišta s ciljem eksploatacije istih;
- do 30% u tvrtke koje svoje poslovanje baziraju na nekretninama kao platformi za ostvarenje poslovne strategije;
- do 30% u nekretnine u sklopu infrastrukturnih projekata;
- do 35% u vrijednosne papire i novčane depozite (osim u prvoj godini kada je moguća veća alokacija).

dok je u dijelu Prospekta pod naslovom „Investicijski ciljevi i ciljana struktura fonda“, određeno da strategija ulaganja imovine Fonda predviđa da se dio imovine Fonda predviđen za ulaganje u nekretnine alokira po kvotama u *Primarnoj, Sekundarnoj i Tercijarnoj platformi* kako slijedi:

Primarna platforma

1. do 50% u kupnju novih nekretnina različitih namjena s ciljem njihove eksploatacije realizacijom planiranih projekata s naglaskom na projekte turističko/stambene namjene,
2. do 40% u postojeće nekretnine turističke, stambene i komercijalne namjene s ciljem ostvarivanja prinosa od najma,
3. do 40% u kupnju građevinskih i poljoprivrednih zemljišta s ciljem eksploatacije istih,

Sekundarna platforma

4. do 30% u tvrtke koje svoje poslovanje baziraju na nekretninama kao platformi za ostvarenje poslovne strategije,
5. do 30% u nekretnine u sklopu infrastrukturnih projekata,

Tercijarna platforma

6. do 35% u vrijednosne papire i novčane depozite (osim u prvoj godini kada je moguća veća alokacija).

III. Vodeći se načelom materijalne istine pri rješavanju ove upravne stvari, kao i ostalim načelima iz Zakona o općem upravnom postupku ("Narodne novine" broj 47/09, dalje: ZUP), Agencija u obzir mora uzeti sve činjenice, podatke i okolnosti bitne za zakonito i pravilno rješavanje ove upravne stvari. Stoga valja uzeti u obzir i činjenicu daje Agencija krajem 2010. godine, u skladu sa svojim zakonskim ovlastima, provela postupak nadzora nad poslovanjem Društva i Fonda, što je utvrđeno uvidom u spis Agencije (KLASA: UP/I-041-02/10-08/18)

Taj je postupak nadzora rezultirao donošenjem rješenja Agencije 13. siječnja 2011. godine (KLASA: UP/I-041-02/10-08/18, URBROJ: 326-322-11-23, dalje: rješenje Agencije od 13. siječnja 2011. godine) kojim je Društvu naloženo sljedeće:

1. da ulaganje imovine Fonda uskladi s odredbama Zakona o investicijskim fondovima te odredbama Statuta i Prospekta Fonda, s obzirom na ciljanu strukturu ulaganja do zaključno sa stanjem na dan 30. rujna 2012. godine na način da u imovini Fonda 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. godine udio takve imovine u imovini fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 80%,
- sa stanjem na dan 31. ožujka 2012. godine udio takve imovine u imovini fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 65%,
- sa stanjem na dan 30. lipnja 2012. godine udio takve imovine u imovini fonda određenoj za ulaganje u nekretnine iznosi najviše 50%,
- sa stanjem na dan 30. rujna 2012. godine 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. godine, 31. prosinca 2011. godine, 31. ožujka 2012. godine, 30. lipnja 2012. godine i 30. rujna 2012. godine u roku od 30 dana od isteka izvještajnog dana, a iz kojeg izvješća će biti razvidno od čega se sastoji imovina fonda određena za ulaganje u nekretnine.

2. Društvu se zabranjuje raspolaganje imovinom Fonda na način da se imovina Fonda predviđena za ulaganje u nekretnine koristi za dokapitalizaciju društava u kojima Fond već ima udio, a bez stjecanja većeg udjela Fonda u društvu.

3. Društvo je dužno 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 Fonda, iste iskazati u financijskim i nadzornim izvještajima u skladu s Međunarodnim standardima financijskog izvještavanja i poslovnim evidencijama Fonda.

4. Društvo je obvezno udjele u društvima koje priznaje kao imovinu Fonda evidentirati, priznavati i mjeriti sukladno Međunarodnim standardima financijskog izvještavanja.

5. Društvu se nalaže sa stanjem na dan 31. prosinca 2010. godine pa nadalje izrađivati u skladu s odredbama Međunarodnih standarda financijskog izvještavanja konsolidirane financijske izvještaje Fonda, 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 je obvezno u roku od 60 dana od dostave ovog rješenja iz imovine Fonda ukloniti sljedeće 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.

IV. Nadalje, u svrhu utvrđivanja činjenica, podataka i okolnosti bitnih za zakonito i pravilno rješavanje ove upravne stvari, Agencija je izvršila uvid i u spis Agencije (KLASA: UP/I-451-04/11-09/8) i rješenje Agencije od 2. lipnja 2011. godine (KLASA: UP/I-451-04/11-09/8, URBROJ: 326-113-11-3, dalje: rješenje Agencije od 2. lipnja 2011. godine).

Tako je utvrđeno kako je Društvo dana 8. travnja 2011. godine Agenciji podnijelo zahtjev za odobrenje izmjena i dopuna Prospekta Fonda, kojim je zahtjevom Društvo od Agencije tražilo odobrenje izmjena i dopuna Prospekta Fonda koje suštinski mijenjaju postojeću strategiju ulaganja i alokaciju ulaganja imovine Fonda po kvotama u *Primarnoj, Sekundarnoj i Tercijarnoj platformi* do te mjere da se više uopće ne radi razlika između kupnje nekretnina i ulaganja u udjele ili dionice tzv. nekretninskih društava.

Zahtjev Društva odbijen je rješenjem Agencije od 2. lipnja 2011. godine, budući da je Agencija ocijenila kako je uklanjanje nepravilnosti i nezakonitosti utvrđenih rješenjem Agencije od 13. siječnja 2011. godine pukom izmjenom Prospekta Fonda apsurdno sa stajališta ispravljanja utvrđenih nezakonitosti i nadzornih mjera naloženih rješenjem Agencije od 13. siječnja 2011. godine, te da predstavlja zlouporabu prava Društva na izmjene Prospekta Fonda iz članka 105, stavak 1. ZIF-a.

Prema ocjeni Agencije, ovakve nepravilnosti treba ispravljati postupanjem u skladu s izrečenim nadzornim mjerama iz rješenja Agencije od 13. siječnja 2011. godine koje su naložene upravo s ciljem usklađivanja postupanja Društva s usvojenim i odobrenim odredbama Prospekta Fonda te u njemu proklamiranom politikom i strukturom ulaganja, kako bi se ostvarila jedna od osnovnih dužnosti društva za upravljanje fondovima, a to je upravljanje imovinom Fonda u skladu s ulagačkim ciljevima fonda, što zahtijeva Članak 30. stavak 1. točka 25. ZIF-a.

V. Člankom 60. stavak 3. ZIF-a propisano je da se statutom zatvorenoga investicijskog fonda s javnom ponudom moraju utvrditi njegovi ulagateljski ciljevi, Postojećim Statutom Fonda (članak 12.) utvrđeni su ulagateljski ciljevi Fonda.

Članak 110. ZIF-a određuje da statut zatvorenoga investicijskog fonda s javnom ponudom uređuje pravne odnose društva za upravljanje s dioničarima zatvorenoga investicijskog fonda te se prilaže prospektu fonda i čini njegov sastavni dio. Statut Fonda u svojih 45. članaka uređuje pravne odnose Društva i dioničara Fonda te sadrži i odredbe predviđene člankom 173. stavak 3. Zakona o trgovačkim društvima („Narodne novine“ broj 111/93, 34/99, 121/99, 118/03, 107/07, 137/09, dalje: ZTD), zbog čega ga je Agencija i odobrila - i prilikom osnivanja Fonda (rješenje Agencije od 17. siječnja 2008. godine, KLASA: UP/I-451-04/07-06/32, URBROJ: 326-113-08-9) i prilikom prve izmjene Prospekta i Statuta u 2009. godini (rješenje Agencije od 18. lipnja 2009. godine, KLASA: UP/I-451-04/09-09/23, URBROJ: 326-113-09-2) i prilikom posljednje promjene Statuta Fonda 2010. godine (rješenje Agencije od 17. lipnja 2010. godine, KLASA: UP/I-451-04/10-09/40, URBROJ: 326-113-09-2).

Članak 111. ZIF-a zahtijeva da informacije navedene u statutu moraju biti istinite i potpune, dok članak 112. ZIF-a određuje da statut zatvorenoga investicijskog fonda s javnom ponudom mora u najmanjoj mjeri sadržavati i opis investicijskih ciljeva investicijskog fonda i naravi predloženih ili stvarnih portfelja, načina za ostvarenje ciljeva i rizika povezanih s ulaganjima i sa strukturom fonda (točka 7.).

Važno je napomenuti, da za razliku od te odredbe članka 112. točka 7. ZIF-a, koja izričito određuje sadržaj statuta zatvorenoga investicijskog fonda s javnom ponudom, članak 104. stavak 2. točka 10. ZIF-a određuje da prospekt investicijskog fonda s javnom ponudom u najmanjoj mjeri mora sadržavati opis investicijskih ciljeva fonda i **ciljane strukture portfelja**, načina ostvarenja ciljeva fonda te rizika povezanih s ulaganjima i **sa strukturom fonda**.

Razlika je, dakle, u tome što prospekt mora, a statut ne mora sadržavati i podatke o ciljanoj strukturi portfelja fonda. Razlog tome jest činjenica da su prospekt i statut fonda različiti dokumenti koji imaju i različitu svrhu. Statut je dokument koji uređuje pravne odnose između društva za upravljanje i ulagatelja, pa stoga u istome treba urediti same osnove i srž tih odnosa, a kada se radi o dioničkom

<p>(Republika Slovenija, Bosna i Hercegovina, Republika Srbija, Republika Crna Gora i Republika Makedonija) te zemljama članicama EU i OECD-a.</p>	<p>sve sukladno ograničenjima iz važećeg Zakona o investicijskim fondovima. Takvu neto vrijednost imovine Fonda Društvo za upravljanje ulagat će u Republici Hrvatskoj, susjednim zemljama (Republika Slovenija, Bosna i Hercegovina, Republika Srbija, Republika Crna Gora i Republika Makedonija) te zemljama članicama EU i OECD-a.</p>	
<p>Veličina Fonda predstavljat će jednu od bitnih komparativnih prednosti Fonda. S obzirom na ciljanu veličinu Fond će biti u mogućnosti sudjelovati u velikim turističko/rezidencijalnim nekretninskim projektima kako na području Republike Hrvatske, tako i na području susjednih zemalja.</p>	<p>Veličina Fonda predstavljat će jednu od bitnih komparativnih prednosti Fonda. S obzirom na ciljanu veličinu Fond će biti u mogućnosti sudjelovati u velikim nekretninskim projektima kako na području Republike Hrvatske, tako i na području susjednih zemalja (Republika Slovenija, Bosna i Hercegovina, Republika Srbija, Republika Crna Gora i Republika Makedonija).</p>	<p>Prijedlog novog Statuta ne predviđa turističko/rezidencijalne, nego samo nekretninske projekte.</p>
<p>Kroz stvaranje uravnoteženog portfelja ulaganja na hrvatskom i susjednim tržištima planira se ostvariti stabilni dugoročni rast kapitala koji bi trebao rezultirati ostvari vanj em stabilne dugoročne godišnje stope povrata.</p>	<p>Kroz stvaranje uravnoteženog portfelja ulaganja na hrvatskom i susjednim tržištima planira se ostvariti stabilni dugoročni rast kapitala koji bi trebao rezultirati ostvarivanjem stabilne dugoročne godišnje stope povrata.</p>	<p>Razlike nema.</p>
<p>Prilikom alokacije prikupljenih sredstava Društvo za upravljanje će se voditi načelom diversifikacije ulaganja kako bi se zaštitili ulagatelji od potencijalno prevelike izloženosti određenom projektu ili pak određenom tržišnom segmentu.</p>	<p>Prilikom alokacije prikupljenih sredstava Društvo za upravljanje vodit će se načelom diversifikacije ulaganja kako bi se zaštitili ulagatelji od potencijalno prevelike izloženosti određenom projektu ili pak određenom tržišnom segmentu.</p>	<p>Razlike nema.</p>

Iz toga jasno proizlazi da se sami ulagateljski ciljevi u svojoj suštini uopće ne mijenjaju, nego se u Statut Fonda uz postojeće ulagateljske ciljeve sada unose i odredbe o ciljanoj strukturi portfelja Fonda, kako je to opisano u točki I. ovoga rješenja.

Iz toga, pak, proizlazi da se Statut Fonda ne mijenja radi promjene ulagačkih ciljeva Fonda u odnosu na ciljeve navedene u Prospektu Fonda, a u skladu s člankom 86. ZIF-a, kako to stoji u točki I. Odluke, nego se u Statut po prvi puta unose odredbe o ciljanoj strukturi portfelja i to strukturi portfelja koja se razlikuje od ciljane strukture portfelja navedene u važećem Prospektu Fonda, čime se onda mijenja i važeća ciljana struktura portfelja iz Prospekta Fonda.

Time se na posredan, zaobilazan način, opetovano pokušava uskladiti trenutno stanje ulaganja imovine Fonda, prema kojem je cca. 70% neto imovine Fonda uloženo u društva koje svoje poslovanje baziraju na nekretninama kao platformi za ostvarenje poslovne strategije, umjesto važećim Prospektom Fonda proklamiranih do 30% ulaganja neto imovine Fonda u takva društva. Naime, uvidom u *Izješće o vrednovanju imovine fonda i izračunu neto vrijednosti imovine po dionici zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom za ulaganje u nekretnine* na dan 31. srpnja 2011. godine, koji je Društvo u skladu s odredbama Pravilnika o obveznom sadržaju, rokovima i obliku obveznih izvješća o radu investicijskih fondova, društava za upravljanje i depozitne banke („Narodne novine“ broj 155/09) dostavilo Agenciji, utvrđeno je da ulaganje u udjele u nekretnine (konkretno, udjele u tzv. nekretninskim društvima) iznosi 186.140.463,93 kn, što čini 69,94% neto imovine Fonda.

Prema odredbi članka 105. ZIF-a, Agencija u točno određenom roku od dana podnošenja zahtjeva (60 dana) mora odobriti svaki prospekt investicijskog fonda s javnom ponudom i to prije pokretanja javne ponude za prodaju dionica ili udjela, kao i izmjene i dopune postojećih prospekata do kojih je došlo uslijed bitnih promjena. U slučaju zatvorenog investicijskog fonda s javnom ponudom, prospekt se mora prirediti i podnijeti Agenciji na odobrenje za početno izdanje dionica i za svako naknadno izdanje dionica, kako to dalje propisuje članak 108. stavak 1. ZIF-a.

Odredbom članka 113. jasno je propisano da se odredbe članka 105. do 109. ZIF-a na odgovarajući način primjenjuju i na statut investicijskih fondova s javnom ponudom.

Na taj način ZIF nije prepustio na dispoziciju samome fondu i/ili društvu za upravljanje da odlučuju o promjenama prospekta i statuta fonda, nego je, kao zaštitni i kontrolni faktor i ulagatelja i šire javnosti (riječ je o fondu s javnom ponudom koji je na razini ne samo Republike Hrvatske, nego i Europe, pa i svijeta, reguliran znatno strože od fondova s privatnom ponudom zbog transparentnosti poslovanja i maksimalne informiranosti ulagatelja) postavio regulatora, kako bi se vodilo računa o tome da promjene prospekta i statuta fonda ne predstavljaju puko zadovoljenje forme zakonskih normi, nego suštinsko zadovoljenje same zakonske norme, njezina smisla i sadržaja, dakle da budu **zakonite**.

Agencija, stoga, odobrava statut i/ili prospekt fonda i njegove izmjene i dopune ako su za to zadovoljeni zakonski uvjeti, odnosno ako su predviđene izmjene i dopune zakonite. U protivnom se gubi i poništava postojanje i onog najmanjeg dijela pravne sigurnosti za ulagatelje te se društvima za upravljanje prepuštaju na (samo)volju izmjene i dopune statuta i prospekta fonda koje ne odražavaju smisao, duh i slovo zakona.

Uz zahtjev Društva za odobrenje izmjena i dopuna Statuta i Prospekta Fonda Društvo je dostavilo i Pravno mišljenje akademika J. B. i prof. dr. sc. P. M. od 17. svibnja 2011. godine (dalje: Pravno mišljenje). U Pravnom mišljenju na izravno pitanje 4.4. *Ima li osnove za to da bi HANFA mogla odbiti takav zahtjev za izmjenu prospekta?* i profesori upućuju na potrebu **zakonite** izmjene Statuta Fonda, na temelju čega bi, prema Pravnom mišljenju, bilo moguće **zakonito** izmijeniti i Prospekt Fonda. No, u Pravnom mišljenju s razlogom nema očitovanja o tome bi li Agencija imala osnove odbiti odobrenje izmjena Statuta Fonda u tom smislu.

Slijedom svega navedenoga, Agencija ocjenjuje kako predložene izmjene Statuta i Prospekta Fonda nisu zakonite, jer predstavljaju zlouporabu opisanog prava Društva na izmjene Statuta, a time i Prospekta Fonda iz članka 105. stavak 1. ZIF-a, budući da se istima Statut i Prospekt Fonda mijenjaju isključivo

zato da se time ukloni postojeće nepravilno i nezakonito ulaganje imovine Fonda. Štoviše, takvim postupanjem i svojim zahtjevom Društvo ne samo da zloupotrebljava svoje pravo iz članka 105. stavak 1. ZIF-a, nego ga dovodi do apsurdna, a k tome zloupotrebljava i povjerenje svih ulagatelja koji sumu povjerali svoju imovinu na upravljanje putem Fonda i njihovo pravo na upravljanje tim sredstvima i Fondom u skladu s odredbama zakona i Prospekta Fonda.

Agencija, kao javnopravno tijelo i, u konkretnom slučaju, nadzorno tijelo nad poslovanjem Društva i Fonda, ne smije dopustiti zluporabu prava Društva, a što bi bio slučaj kada bi odobrila zahtjev Društva za izmjenu Statuta, a time i Prospekta Fonda i na taj način dioničarima Fonda koji na glavnoj skupštini Fonda odlučuju o izmjenama i dopunama Statuta i Prospekta Fonda dala pogrešan dojam da je takvo postupanje Društva zakonito, fer i pošteno postupanje.

Naime, nepravilnosti i nezakonitosti utvrđene rješenjem Agencije od 13. siječnja 2011. godine Društvo i Fond moraju ukloniti ispravljanjem onoga što je kao nepravilno i nezakonito utvrđeno tim rješenjem i protivno je važećem Prospektu Fonda, a ne pukom izmjenom Statuta i/ili Prospekta Fonda koji se na taj način usklađuju i prilagođavaju trenutnom, protupravnom, ulaganju imovine Fonda.

Osim toga, Agencija bi prihvaćanjem zahtjeva Društva, a s obzirom na prethodno utvrđene nepravilnosti u postupanju Društva u vezi ulaganja imovine Fonda i rješenja Agencije od 13. siječnja 2011. godine, doprinosila nepovjerenju ulagačke javnosti u industriju investicijskih fondova jer potencijalni ulagatelj i u udjele, odnosno dionice investicijskih fondova ne bi imali izvjesnosti glede strukture portfelja i strategije ulaganja iznesene u prospektu fonda.

VI. Odredbom članka 50. stavka 1. točka 1. ZUP-a propisano je da u postupku pokrenutom na zahtjev stranke službena osoba može neposredno riješiti upravnu stvar kada je stranka u svom zahtjevu navela sve činjenice ili podnijela potrebne dokaze na temelju kojih se može utvrditi pravo stanje stvari ili ako se to stanje može utvrditi na temelju općepoznatih činjenica ili službenih podataka kojima raspolaže javnopravno tijelo.

Budući da su u konkretnom slučaju iz zahtjeva stranke i dokumentacije koja je priložena tome zahtjevu razvidne sve bitne činjenice, koje su dodatno potvrđene i uvidom u spise Agencije (KLASA: UP/I-041 - 02/10-08/18 i KLASA: UP/I-451-04/11-09/8) te rješenje Agencije od 13. siječnja 2011. godine i rješenje Agencije od 2. lipnja 2011. godine, utvrđeno je pravo stanje stvari.

Slijedom svega navedenoga, a na temelju članka 105. stavak 1. i 113. ZIF-a, odlučeno je kao u točki 1. izreke ovoga rješenja.

Prema odredbi članka 8. stavak 4. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, rješenje neće se objaviti u "Narodnim novinama".

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

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

ČLAN UPRAVE

Ivan Vrljić

DOSTAVITI:

1. Y. d.o.o., Z.,
2. Pismohrana, ovdje