

KLASA: UP/I-451-04/12-10/6
URBROJ: 326-771-13-25

Zagreb, 16. svibnja 2013.

Temeljem odredbe članka 15. točka 2. i članka 8. stavak 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga (Narodne novine br. 140/05 i 12/12) te članka 47. stavak 1. i članka 48. stavak 1. i 3. točka 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava (Narodne novine br. 109/07, 36/09 i 108/12), po službenoj dužnosti, u predmetu utvrđivanja nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva X. d.d., S., Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga na sjednici Upravnog vijeća održanoj 16. svibnja 2013. donosi

RJEŠENJE

1. Utvrđuje se da je za društvo Y. Ltd., S.A., dana 29. rujna 2011., nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva X. d.d., S.
2. Nalaže se društvu Y. Ltd., S.A., da u roku od 30 (trideset) dana od dana primitka ovog rješenja, u skladu sa Zakonom o preuzimanju dioničkih društava (Narodne novine br. 109/07, 36/09 i 108/12) podnese Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga zahtjev za odobrenja objavljivanja ponude za preuzimanje, ponudu za preuzimanje i isprave iz članka 22. stavak 3. Zakona o preuzimanju dioničkih društava (Narodne novine br. 109/07, 36/09 i 108/12).
3. Nalaže se društvu X. d.d., S., da ovo rješenje dostavi svim dioničarima društva ili omogući dostavu rješenja putem S. d.d., Z., u roku od 15 (petnaest) dana od dana primitka ovog rješenja.
4. Nalaže se društvu Y. Ltd., S.A., da u roku od 5 (pet) dana od dana primitka ovog rješenja plati administrativnu pristojbu u iznosu od 2.000,00 kuna u korist državnog proračuna Republike Hrvatske i naknadu u iznosu od 20.000,00 kuna u korist žiro-računa Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga.
5. Ovo rješenje objavit će se na internetskoj stranici Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga.

Obrazloženje

1/ 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 i 108/12; dalje: ZPDD), nadzire primjenu odredbi ZPDD-a u slučajevima stjecanja kontrole u društvima koja su ciljna društva u smislu članka 2. stavak 1. točka 1. podtočka a) alineje 1. i 2. ZPDD-a.

Prema odredbama članka 9. stavak I. ZPDD-a, fizička ili pravna osoba obvezna je objaviti ponudu za preuzimanje kad neposredno ili posredno, samostalno ili djelujući zajednički, stekne dionice s pravom glasa ciljnog društva, tako da, zajedno s dionicama koje je već stekla, prijeđe prag od 25% dionica s pravom glasa ciljnog društva.

Društvo X. d.d., S., (dalje: Ciljno društvo) je ciljno društvo i to u smislu oba kriterija propisana člankom 2. stavak 1. točka 1. podtočka a) alineje 1. i 2. ZPDD-a,

Naime, temeljni kapital Ciljnog društva iznosi 36.966.000,00 kuna te je podijeljen na 82.502 redovne dionice s pravom glasa oznake ... nominalne vrijednosti 300,00 kuna svaka i 40.718 povlaštenih dionica bez prava glasa oznake ... , pojedinačne nominalne vrijednosti 300,00 kuna svaka.

Sve dionice Ciljnog društva su od 22. srpnja 2003. neprekidno uvrštene na uređeno tržište u Republici Hrvatskoj (na Redovito tržište Zagrebačke burze), te ih kroz čitavo razdoblje drži više od 100 dioničara.

Na temelju ovlaštenja iz citiranih odredbi ZPDD-a, Agencija je po službenoj dužnosti pokrenula upravni postupak radi potpunog i pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja i svih okolnosti koje ukazuju na nastanak obveze objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva od strane društva Y. Ltd., S.A.

O obavljenom nadzoru i utvrđenom činjeničnom stanju sastavljen je zapisnik, KLASA: UP/I-451 -04/12- 10/6, URBROJ: 326-771-13-23 od 30. travnja 2013. (dalje: Zapisnik), koji je, sukladno odredbama članka 47. stavak

5. ZPDD-a, te članka 30. stavak 1. i Članka 52. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine br. 47/09), uredno dostavljen društvu Y., putem punomoćnika, R. P., odvjetnice iz Z., koja je zastupala društvo Y. u postupku nadzora pred Agencijom, a radi davanja mogućnosti izjavljivanja prigovora na isti, odnosno očitovanja i svim činjenicama i okolnostima utvrđenima tijekom postupka, koje su bitne za rješavanje ove upravne stvari.

U nastavku se iznosi prikaz nadzorom utvrđenog činjeničnog stanja, te se iznose razlozi koji su bili odlučujući za rješavanje ove upravne stvari.

II/ U provedenom postupku nadzora utvrđeno je daje društvo Y. dana 29. rujna 2011. temeljem Aneksa Ugovoru o kupoprodaji dionica steklo 2.117 dionica oznake ... , nakon kojeg stjecanja je držalo ukupno 22.196 (26,90%) dionica oznake ... i kojim stjecanjem je za navedeno društvo 29. rujna 2011. nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva budući da je stjecanjem 2.117 dionica oznake ... društvo Y. prešlo kontrolni prag od 25% dionica s pravom glasa Ciljnog društva koji je propisan člankom 9. stavak 1. ZPDD-a.

Naime, dana 29. rujna 2011. društvo Y. (kao kupac) je sklopilo s društvom E. d.d. Z., (kao prodavateljem) Aneks Ugovoru o kupoprodaji dionica (dalje: Aneks Ugovoru), kojim ugovorne strane (društvo Y. i društvo E. d.d. Z.) utvrđuju daje u Ugovoru o kupoprodaji dionica (koji ugovor je sklopljen 05. svibnja 2011. između društva N. (dalje: N.) kao kupca i društva E. d.d. Z. kao prodavatelja) „kupac naveo pogrešnu tvrtku te da ugovorne strane ovim aneksom ispravljaju tu grešku“ na način da na svim mjestima u ugovoru i sastavnim dijelovima ugovora kao kupac umjesto društva N. ima stajati društvo Y.

Budući daje u postupku nadzora utvrđeno da su društva N. i Y. dvije različite pravne osobe, Agencija je utvrdila da se Aneksom Ugovoru ne ispravlja pogrešna tvrtka kupca (kako je to navedeno u članku 1. Aneksa Ugovoru), već da se radi o novom kupcu - društvu Y.

S tim u vezi, nesporno je utvrđeno daje društvo Y. (kao kupac), 2.117 dionica oznake ... steklo od društva E. d.d. Z. (kao prodavatelja) upravo temeljem Aneksa Ugovoru sklopljenog 29. rujna 2011.

Ovdje se također navodi da člankom 2. Aneksa Ugovoru, ugovorne strane suglasno mijenjaju stavak 3. članka 3. Ugovora o kupoprodaji dionica na način da prodavatelj izričito i neopozivo dopušta da kupac - društvo Y., na temelju Ugovora o kupoprodaji dionica i Aneksa Ugovoru, bez ikakvih daljnjih pitanja i odobrenja, u depozitoriju S. d.d., Z., (dalje: S.), izvrši upis prijenosa 2.117 dionica oznake ..., na ime i za korist kupca - društva Y.

Isto tako, prema očitovanju društva Y. zaprimljenom tijekom postupka nadzora, Aneksom Ugovoru je od društva E. d.d. „u stvarnosti društvo Y. steklo dionice“ Ciljnog društva.

Temeljem Aneksa Ugovoru i Ugovora o kupoprodaji dionica, provedena je u sustavu depozitorija S.-a 6. listopada 2011. preknjižba 2.117 (2,57%) dionica oznake KOSK-R-A s računa društva E. d.d. Z. na račun društva Y.

Budući daje sa stanjem na 06. listopada 2011. (a prije predmetne preknjižbe 2.117 dionica oznake ...), na računu društva Y. bilo upisano 20.079 (24,34%) dionica oznake ..., to je nakon predmetne preknjižbe 2.117 dionica oznake ..., na računu društva Y. bilo upisano ukupno 22.196 (26,90%) dionica oznake

Dana 21. prosinca 2011. u sustavu depozitorija S.-a s računa društva Y., preknjiženo je 1.572 (1,90%) dionice oznake ... na račun M. W. iz R. Preknjižba 1.572 dionice oznake ... s računa društva Y. posljednja je preknjižba provedena po navedenom računu, a nakon koje je na istome ostalo upisano ukupno 20.624 (24,99%) dionica oznake ...

Društvo Y. otpustilo je predmetne 1.572 dionice oznake ... na M. W. iz R., temeljem sklopljenog Ugovora o kupoprodaji dionica i Ugovora o ustupu.

Prema očitovanju društva Y. zaprimljenom tijekom postupka nadzora, „društvo Y. otuđilo je ugovorom od 02. studenog 2011. ovjerenom 02. prosinca 2011. 1,90% dionica Ciljnog društva kako ne bi došlo do obveze objavljivanja ponude za preuzimanje“, „budući da nitko od dioničara nije imao namjeru svoje dionice prodati... Prema istom očitovanju, „na strani društva Y. nije nikada postojala namjera za preuzimanjem Ciljnog društva“, „nitko od dioničara Ciljnog društva nije sukladno članku 49. ZPDD-a tražio od društva Y. sklapanje ugovora o prodaji dionica, što dokazuje da prava volja dioničara nije bila prodaja dionica“ te „društvo Y. nije izazvalo nikakve poremećaje među dioničarima ili na tržištu budući da se dionicama nije trgovalo, a koji bi doveo do potrebe izricanja bilo kakve mjere“, a naročito se ističe daje „gotovo odmah nakon preknjiženja stanje na računu dovedeno u iste okvire u kojima je bilo“.

Ovdje se napominje da ZPDD u članku 14. ne propisuje kao iznimke od obveze objavljivanja ponude za preuzimanje slučajeve u kojima bi stjecatelj za kojeg je nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje bio izuzet od obveze objavljivanja ponude za preuzimanje zbog naknadnog otuđenja stečenih dionica, „vraćanje

stanja na računu ulagatelja u iste okvire u kojima je bilo prije stjecanja" ili iz razloga što na strani stjecatelj a nikada nije postojala namjera za preuzimanjem ciljnog društva.

Isto tako, ZPDD u članku 14. ne propisuje niti izuzetak od obveze objavljivanja ponude za preuzimanje u slučajevima kada dioničari sukladno članku 49. ZPDD-a od ponuditelja ne traže obvezno sklapanje ugovora o prodaji dionica pod uvjetima pod kojima je morala biti objavljena ponuda za preuzimanje.

Na Zapisnik Agencije od 30. travnja 2013., društvo Y. u ostavljenom roku nije izjavilo prigovor već je Agenciji dostavilo očitovanje koje je zaprimljeno 13. svibnja 2013.

Svojim očitovanjem društvo Y. ne spori nadzorom utvrđeno činjenično stanje niti iznosi nove činjenice koje bi bile odlučujuće za rješavanje ove upravne stvari.

Štoviše, društvo Y. u svom očitovanju u bitnome navodi da „...ima namjeru poštivati svaku odluku nadležnog tijela koje je regulator”.

III/ Slijedom svega izloženog, odnosno temeljem potpuno i pravilno utvrđenog činjeničnog stanja, pravilne primjene zakonskih odredbi, te rezultata cjelokupnog postupka, Agencija je nesporno utvrdila nastanak obveze objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva od strane društva Y., koja obveza je, sukladno odredbi članka 9. stavak 1. ZPDD-a, nastala 29. rujna 2011. sklapanjem Aneksa Ugovoru kojim je društvo Y. steklo 2.117 (2,57%) dionica oznake ..., i time prešlo kontrolni prag od 25% dionica s pravom glasa Ciljnog društva, a nakon kojeg stjecanja je držalo ukupno 22.196 (26,90%) dionica oznake ...

Sukladno članku 24. stavak 1. ZPDD-a, ponuditelj je obavezan u roku od 30 dana od dana nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje podnijeti Agenciji zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje, ponudu za preuzimanje i isprave iz članka 22. stavak 3. ZPDD-a.

Uvidom u podatke kojima Agencija raspolaže, utvrđeno je da društvo Y., nije u zakonskom roku, niti naknadno do dana donošenja ovog rješenja, podnijelo Agenciji zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, ponudu za preuzimanje i isprave iz Članka 22. stavak 3. ZPDD-a.

Odredbom članka 48. stavak 1. 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 ZPDD-a propisano je da će Agencija tada utvrditi postojanje obveze objavljivanja ponude za preuzimanje i naložiti poduzimanje radnji radi objavljivanja ponude za preuzimanje.

Slijedom navedenog, riješeno je kao u točki 1) i 2) izreke ovog rješenja.

Odlučujući o dužini roka u točki 2) izreke ovog rješenja, Agencija je, uzevši u obzir prirodu i opseg izvršenja obveze, analogno primijenila rok iz članka 24. stavak 1. ZPDD-a.

IV/ Odredbom članka 49. ZPDD-a propisano je da, ukoliko ponuditelj ne objavi ponudu za preuzimanje pod uvjetima i na način iz 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.

Isto tako, sukladno odredbi članka 13. stavak 3. točka 1. i članka 61. stavak 3. 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 Agenciji zahtjev za odobrenje objavljivanja iste.

S tim u svezi, riješeno je kao u točki 3) izreke ovog rješenja, odnosno, Agencija je naložila Ciljnom društvu da u roku od 15 dana ovo rješenje dostavi svim dioničarima. Pri tom je, odlučujući o dužini roka koji je ostavljen Ciljnom društvu, Agencija uzela u obzir prirodu i opseg izvršenja obveze koja se nalaže, te je ocijenila da je navedeni rok primjeren.

V/ 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. 145/12), društvo Y. obvezno je u roku od 5 dana platiti administrativnu pristojbu i naknadu zbog utvrđivanja nezakonitosti i nepravilnosti i izricanja nadzornih mjera iz članka 48. ZPDD-a.

VI/ Temeljem odredbe članka 8. stavak 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavit će se na internetskoj stranici Agencije.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

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

PREDSJEDNIK UPRAVNOG VIJEĆA

Petar-Pierre Matek

Dostaviti:

1. Y. Ltd., S.A., po punomoćniku, R. P., odvjetnici iz Z.,
2. X. d.d., S.,
3. S. d.d., Z.,
4. Z. d.d., Z.,
5. Pismohrana, ovdje.