

BŠDS®

Odvjetničko društvo
Bekina, Škurla, Durmiš i Spajić

Preradovićeva 24/I kat
10000 Zagreb, Hrvatska
T +385 (0)1 48 54 094
F +385 (0)1 48 54 372
E info@od-bsds.hr
www.bsds.hr

TRGOVAČKI SUD
U ZAGREBU

TRGOVAČKI SUD 22
U ZAGREBU
PRIMLJENO
29 -12- 2015
poštova -- nepost
u primj. priloga
pristojba

Zagreb, 17.12.2015.

Tužitelj: DAMIR UDOVIČIĆ iz Zagreba, Trg senjskih uskoka 7, OIB:
01155832296, zastupan po odvjetnicima iz Odvjetničkog društva
Bekina, Škurla, Durmiš i Spajić d.o.o., Zagreb, Preradovićeva 24

Tuženik: AUTO HRVATSKA d.d., Zagreb, Heinzelova 70, OIB:
42523247815

Radi: utvrđenja ništetnosti odnosno pobijanja odluka glavne skupštine

P. 3269 / 2015.

TUŽBA

2x, punomoć, prilozi

Tužitelj je za zastupanje u ovoj pravnoj stvari opunomoćio odvjetnike iz Odvjetničkog društva Bekina, Škurla, Durmiš i Spajić d.o.o., Zagreb, Preradovićeva 24.

Prilog: - punomoć

1. Uvod

1.1. Tužitelj je tuženikov dioničar, vlasnik 17.095 tuženikovih dionica, pojedinačne nominalne vrijednosti 100,00 kn, koje ukupno predstavljaju 3,42% tuženikovog temeljnog kapitala.

**Dokaz: - očekivano priznanje tuženika
- potvrda Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d.**

1.2. U Narodnim novinama broj 122/2015 od 06.11.2015. godine, tuženik je objavio poziv za svoju izvanrednu glavnu skupštinu koja se imala održati 08.12.2015. godine (dalje u tekstu: **Glavna skupština**) sa sljedećim dnevnim redom:

- (i) otvaranje Izvanredne glavne skupštine i utvrđivanje prisutnih i zastupanih dioničara
- (ii) izvješće izvršnih direktora o razlozima povećanja temeljnog kapitala tuženika i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja tuženikova temeljnog kapitala
- (iii) donošenje odluke o povećanju tuženikova temeljnog kapitala ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva ostalih dioničara pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala
- (iv) donošenje odluke o izmjenama i dopunama tuženikova Statuta u odredbama koje se odnose na temeljni kapital.

Tuženikov upravni odbor i izvršni direktori predložili su tuženikovo^j Glavnoj skupštini donošenje sljedećih odluka:

- (ad.ii) „*Prihvaća se izvješće izvršnih direktora o razlozima povećanja temeljnog kapitala i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala*“
- (ad.iii) „*Povećava se temeljni kapital dioničkog društva Auto Hrvatska, Zagreb, Heinzelova 70, OIB: 42523247815 (u daljnjem tekstu: Društvo) s iznosa od 50.000.000,00 kuna (pedeset milijuna kuna) za iznos od 10.000.000,00 kn (deset milijuna kuna) na iznos od 60.000.000,00 kuna (šezdeset milijuna kuna), izdavanjem 100.000 (sto tisuća) redovnih dionica koje glase na ime, u nematerijaliziranom obliku, svaka u nominalnom iznosu od 100,00 kn (sto kuna) (u daljnjem tekstu: Dionice).*

Sve Dionice će upisati gospodin Bogdan Tihava iz Zagreba, Trg Petra Preradovića 6, OIB: 57054985490 i u roku od osam dana od donošenja ove odluke uplatiti iznos od 44.500.000 kn (slovima: četrdeset četiri milijuna petsto tisuća kuna), odnosno 445,00 kn (slovima: četrsto četrdeset pet kuna) po dionici, od čega se 10.000.000,00 kn (deset milijuna kuna) odnosi na povećanje nominalnog iznosa temeljnog kapitala, a ostatak u iznosu od 34.500.000 kn (slovima: trideset četiri milijuna petsto tisuća kuna) ulazi u imovinu Društva i proknjižit će se u skladu s računovodstvenim i poreznim propisima.

U odnosu na ulog koji je u cijelosti uplaćen, izdat će se 100.000 (sto tisuća) redovnih dionica koje glase na ime, u nematerijaliziranom obliku, svaka u nominalnom iznosu od 100,00 kn (sto kuna), oznake AUHR-R-A, te će sve dionice preuzeti Bogdan Tihava.

Na temelju članka 308. stavka 4. Zakona o trgovačkim društvima u potpunosti se isključuje pravo prvenstva preostalih dioničara Društva, pri

upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala Društva, osim gospodina Bogdana Tihave.

Ako povećanje temeljnog kapitala ne bude upisano u sudski registar najkasnije u roku od tri mjeseca od dana donošenja Odluke, iznos uplaćenog uloga vratit će se gospodinu Bogdanu Tihavi u roku od petnaest dana od isteka navedenog roka.

Temeljni kapital Društva povećat će se, te će se smatrati da su Dionice izdane i preuzete od strane gospodina Bogdana Tihave, na dan upisa povećanja temeljnog kapitala u sudski registar.“

(ad.iv) „Mijenja se članak 4. Statuta društva od 2012. g. tako da sada glasi:

»Članak 4.

(1) *Temeljni kapital društva iznosi 60.000.000,00 (šezdeset milijuna) kuna.*

(2) *Temeljni kapital društva podijeljen je na 600.000 (šesto tisuća) dionica*

(3) *Nominalna vrijednost svake osnivačke dionice iznosi 100,00 (sto) kuna.*

(4) *Sve dionice društva redovne su i izdane su u obliku nematerijaliziranih vrijednosnih papira.«*

Ostale odredbe Statuta od 26. travnja 2012. godine ostaju neizmijenjene.“

Dokaz: - uvid u tuženikov poziv za izvanrednu glavnu skupštinu objavljen u Narodnim novinama broj 122/2015 od 06.11.2015.

Tužitelj je tuženikove dionice stekao prije nego što je bio objavljen dnevni red Glavne skupštine odnosno prije 06.11.2015.

Dokaz: - očekivano priznanje tuženika
- prema potrebi uvid u potvrdu Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d.

1.3. Na Glavnoj skupštini donesene su odluke prema prijedlozima upravnog odbora i izvršnih direktora naznačenim ad.ii, ad.iii i ad.iv poziva za glavnu skupštinu. Tuženik je sudjelovao u radu Glavne skupštine i glasovao protiv predloženih i usvojenih odluka, te je svoje protivljenje donesenim odlukama izjavio u zapisnik.

Dokaz: - zapisnik s tuženikove izvanredne glavne skupštine održane 08.12.2015.

1.4. Sporne odluke tuženikove Glavne skupštine o usvajanju izvješća izvršnih direktora o razlozima povećanja temeljnog kapitala i potpunom isključenju prava prvenstva, zatim o povećanju temeljnog kapitala ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala te o izmjenama i dopunama tuženikova Statuta u dijelu u kojem se odnosi na temeljni kapital, nišetne su, a podredno pobojne.

2. Ništetnost i pobjnost odluka

2.1. Glavna skupština nije sazvana na zakonom propisani način

2.1.1. Glavnu skupštinu saziva uprava koja o tome odlučuje običnom većinom (čl. 277 st. 2 Zakona o trgovačkim društvima (dalje u tekstu: **ZTD**)). Odluka o sazivanju glavne skupštine mora sadržavati tvrtku i sjedište društva, vrijeme i mjesto održavanja glavne skupštine, a u odluci o sazivanju glavne skupštine mora se navesti dnevni red. U pozivu se mora navesti sadržaj odluke o sazivanju glavne skupštine i uvjete koji se moraju ispuniti za sudjelovanje u glavnoj skupštini te za korištenjem prava glasa (čl. 277 st. 3 ZTD-a). Poziv na glavnu skupštinu mora se objaviti u glasilu društva (čl. 277 st. 6 ZTD-a), a uz poziv objavljuje se i prijedlog odluka koje na njoj treba donijeti (čl. 277 st. 7 ZTD-a).

Glavnu skupštinu mora se sazvati najmanje trideset dana prije dana njezina održavanja. U taj se rok ne uračunava dan objave poziva (čl. 279 st. 1 ZTD-a).

Statutom se sudjelovanje na glavnoj skupštini ili korištenje pravom glasa može uvjetovati time da dioničari unaprijed prijave svoje sudjelovanje na glavnoj skupštini. Prijava u tom slučaju mora prispjeti društvu na za to u pozivu navedenu adresu najkasnije šest dana prije održavanja glavne skupštine, ako se za to statutom ne predvidi neki kalendarskim danima određen kraći rok. U taj se rok ne uračunava dan prispijeća prijave društvu. Najkraći rok za sazivanje glavne skupštine (30 dana) produljuje se za dane određene za prijavu sudjelovanja ili za korištenje pravom glasa na glavnoj skupštini (čl. 279 st. 2 ZTD-a).

U rokove i datume koji se računaju unatrag od dana održavanja glavne skupštine ne uračunava se dan kada počinje njezino održavanje (čl. 279 st. 4 ZTD-a).

2.1.2. Tuženik je Glavnu skupštinu sazvaio objavom u Narodnim novinama broj 122/2015 od 06.11.2015. godine.

Sudjelovanje na Glavnoj skupštini tuženik je dioničarima uvjetovao prethodnom prijavom sudjelovanja koja je tuženiku morala prispjeti najkasnije 02.12.2015. godine, odnosno najkasnije pet dana prije održavanja Glavne skupštine.

Odredbom čl. 10 st. 2 tuženikova Statuta određeno je da u radu glavne skupštine mogu sudjelovati s pravom glasa samo dioničari koji su svoje sudjelovanje prijavili Upravnom odboru društva prije održavanja glavne skupštine u roku i na način utvrđenim pozivom.

Dokaz:

- očekivano tuženikovo priznanje
- uvid u tuženikov poziv za izvanrednu glavnu skupštinu objavljen u Narodnim novinama broj 122/2015 od 06.11.2015.
- Statut društva Auto Hrvatska d.d. od 07.11.2010.

Slijedom navedenog, najprije je razvidno da od posljednjeg dana za prijavu sudjelovanja na Glavnoj skupštini (02.12.2015.) pa do održavanja Glavne skupštine (pri čemu se posljednji dan prijave kao ni dan održavanja Glavne skupštine ne uzimaju u obzir), nije proteklo šest dana. Za prijavu sudjelovanja tuženikovim Statutom nije predviđen neki kraći rok.

Nadalje, od objave poziva na Glavnu skupštinu pa do njenog održavanja, trebalo je sukladno odredbi iz čl. 279 ZTD-a, proteći najmanje 36 dana, pri čemu se dan objave poziva za Glavnu skupštinu i dan održavanja Glavne skupštine ne uračunavaju u ovaj rok.

Od tuženikove objave poziva na Glavnu skupštinu (06.11.2015.) pa do njenog održavanja (08.12.2015.), proteklo je svega 30 dana.

Očito je, dakle, da je odlukama Glavne skupštine prethodilo njeno nezakonito sazivanje, pa se i odluke Glavne skupštine ukazuju ništavnima u smislu odredbe iz čl. 355 toč. 1 ZTD-a.

Jednako pravno shvaćanje zauzima Visoki trgovački sud Republike Hrvatske. Tako u svojoj odluci broj PŽ-6193/03 od 30.09.2003., Visoki trgovački sud utvrđuje:

„... U smislu članka 279 stavak 1. Zakona o trgovačkim društvima (...) glavna skupština mora se sazvati najmanje mjesec dana prije dana njezina održavanja. U smislu članka 355 stavak 1 ZTD-a, ništava je ona odluka glavne skupštine koja nije sazvana na način propisanim u članku 277. stavak 2. i 3. ovog Zakona osim ako su na njoj sudjelovali svi dioničari (...)

Zakonom je utvrđen minimalni rok koji treba proteći od dana sazivanja do dana održavanja glavne skupštine, a to je barem mjesec dana. Svrha je odredbe ovog članka zaštititi dioničara, tj. da imaju dovoljno vremena osloboditi se drugih obveza za taj dan i da se stvarno pripreme za raspravu i odlučivanje (...)

U konkretnom slučaju nije sporno da između sazivanja i održavanja glavne skupštine nije prošlo najmanje mjesec dana, te da je na glavnoj skupštini sudjelovalo 90% dioničara društva (...)

Stoga je odluka prvostupanjskog suda o odbijanju prijave za upis u sudski registar odluke glavne skupštine koja je donijeta uz povredu prisilnog propisa iz članka 279. stavak 1. ZTD-a, pravilna i zakonita.“

Prilog: - Odluka Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske broj PŽ-6193/03 od 30.09.2003.

2.1.3. Podredno, sporne Odluke Glavne skupštine ukazuju se pobojnima. Iste su posljedica sazivanja Glavne skupštine protivno zakonu i Statutu. A da su tuženikove povrede zakona i Statuta u sazivanju Glavne skupštine doista bile od presudnog utjecaja na donošenje spornih odluka, proizlazi i iz sljedećeg.

Od ukupnog broja dionica s pravom glasa odnosno od 486.719 dionica, na Glavnoj je skupštini bilo zastupljeno tek njih 342,422 odnosno 70,35%. Od ukupnog broja zastupljenih glasova tuženikovog temeljnog kapitala, za usvajanje prijedloga odluka predloženih ad.ii, ad.iii i ad.iv poziva za Glavnu skupštinu, glasovali su dioničari koji zajedno predstavljaju ukupno 289.677 dionica.

Dokaz: - uvid u zapisnik s Glavne skupštine

Za donošenje odluka ad.iii i ad.iv poziva za Glavnu skupštinu odnosno odluke o povećanju tuženikova temeljnog kapitala uz isključenje prava prvenstva dioničarima (osim dioničara Bogdana Tihave) i odluke o izmjenama i dopunama tuženikova Statuta,

bila je potrebna većina od najmanje tri četvrtine glasova tuženikova temeljnog kapitala zastupljenog na Glavnoj skupštini.

Da je Glavna skupština uredno sazvana i pod pretpostavkom da su u njenom radu sudjelovali svi tuženikovi dioničari, prijedlozi odluka ad.iii i ad.iv poziva za Glavnu skupštinu bili bi usvojeni samo kad bi za donošenje predloženih odluka glasovala tročetvrtinska većina glasova od 486.719 dionica, odnosno najmanje oni glasovi koji pripadaju vlasnicima 365.039 tuženikovih dionica.

Ne samo, dakle, da za odluke Glavne skupštine ad.iii i ad.iv nije glasovala većina dionica koja bi bila dostatna za izglasavanje istih odluka da su na Glavnoj skupštini sudjelovali svi dioničari, nego u radu Glavne skupštine nije ni sudjelovao potreban broj glasova koji bi bio potreban izglasavanje istih odluka kad bi u radu Glavne skupštine sudjelovali svi dioničari. Sve, dakle, da je svih 342.422 glasova koji su sudjelovali u radu Glavne skupštine, na uredno sazvanoj Glavnoj skupštini u čijem bi radu sudjelovali svi dioničari, glasovalo za donošenje spornih odluka, one ne bi bile donesene bez značajnog broja dodatnih glasova dioničara kojima je nezakonitim sazivanjem Glavne skupštine onemogućeno sudjelovanje u njenom radu.

2.1.4. Ovdje još vrijedi tek primijetiti da je tuženik 04.12.2015. objavom na svojim web stranicama, obavijestio svoje dioničare da će „... prijave s pravom sudjelovanja na Izvanrednoj glavnoj Skupštini društva primiti do 08.12.2015. godine, najkasnije do 15,50 sati, do kada će se vršiti i registracija sudionika“.

Dokaz: - tuženikova obavijest od 04.12.2015.

Ovime, osim što priznaje da je sazivanjem Glavne skupštine povrijedio zakon i svoj Statut, tuženik nije konvalidirao svoje nezakonito postupanje. Niti je, naime, ova obavijest objavljena u Narodnim novinama, a niti je ponovno od dana sazivanja Glavne skupštine, pa do njenog održavanja proteklo 36 već tek 30 dana (pri čemu se dan objave poziva i dan održavanja Glavne skupštine ne uračunavaju u ovaj rok).

Pobijane odluke rezultat su grube povrede članskih prava tuženikovih dioničara kojima uslijed tuženikovog nezakonitog postupanja kod sazivanja Glavne skupštine nije omogućeno sudjelovanje u njenom radu i odlučivanje o predloženim odlukama. Iz nastavka ove tužbe, zaključak o tuženikovim pobudama zbog kojih je postupio tako, ukazat će se sam po sebi.

2.2. Odluke Glavne skupštine nisu u interesu društva

Odluke Glavne skupštine o povećanju temeljnog kapitala, isključenju prava prvenstva te izmjenama i dopunama tuženikova Statuta nisu u interesu tuženika kao trgovačkog društva.

Prema Izvješću tuženikovih Izvršnih direktora od 05.11.2015. o razlozima povećanja temeljnog kapitala društva ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala (dalje u tekstu: **Izvješće**), povećanje tuženikova temeljnog kapitala faktički se financira iz tuženikovih sredstava, pri čemu tuženik ne stječe nikakav dodatni kapital.

Iz Izvješća, naime, proizlazi da će se povećanje tuženikova temeljnog kapitala izvršiti tako što će tuženik od svog izvršnog direktora i najvećeg dioničara, Bogdana Tihave, kupiti manjinski poslovni udjel u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o. (u kojem tuženik već drži 52% udjela u temeljnom kapitalu!), te će potom Bogdan Tihava iznos kupoprodajne cijene za ovaj poslovni udjel uplatiti tuženiku kao svoj ulog na ime povećanja tuženikova temeljnog kapitala.

Dokaz: Izvješća Auto Hrvatska d.d. od 05.11.2015. o razlozima povećanja temeljnog kapitala društva ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala

Osim što, dakle, ovime tuženik izravno pomaže svom izvršnom direktoru i najvećem dioničaru da na teret tuženika stekne tuženikove dionice, u opisanom načinu povećanja temeljnog kapitala ne mogu se pronaći ni natruhe tuženikova interesa za donošenje odluke o povećanju njegova temeljnog kapitala i, osobito, isključenju prava prvenstva kod upisa novih dionica.

Ni uz sav uloženi napor, tuženik najprije u svom Izvješću ne uspijeva identificirati svoj razumni interes za stjecanje 48% poslovnih udjela u društvu Auto Hrvatska d.o.o. od svog izvršnog direktora i najvećeg dioničara, Bogdana Tihave, pa sve što dioničarima nudi jest obrazloženje prema kojem se isto čini

„... kako bi se Auto Hrvatska Centar d.o.o. statusno izjednačila sa svim članicama Poslovne grupe potrebno je promijeniti strukturu vlasništva u smjeru preuzimanja suvlasničkog udjela radi stjecanja isključivog vlasništva Auto Hrvatska d.o.o.“

Dokaz: Izvješća Auto Hrvatska d.d. od 05.11.2015. o razlozima povećanja temeljnog kapitala društva ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala

U stvarnosti, tuženik nema baš nikakve potrebe za stjecanjem dodatnih poslovnih udjela u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o., jer u istome ionako već drži 52% udjela odnosno većinsku vlasničku poziciju. Tuženik pritom ostvaruje potpunu kontrolu nad upravljanjem društvom Auto Hrvatska Centar d.o.o., jer samostalno imenuje članove njegove uprave i općenito je svojim uputama kao većinski vlasnik ovlašten određivati način na koji se vode poslovi i zastupa ovo društvo.

Dokaz: Društveni ugovor društva Auto Hrvatska Centar d.o.o. od 23.02.2011.

Očito je, dakle, da kada u Izvješću navodi sljedeće:

„Razlika u upravljanju (nad Auto Hrvatska Centar d.o.o., op. tužitelja) u odnosu na ostale članice proizlazi iz mješovitog vlasništva“,

tuženik zapravo podmeće svojim dioničarima.

U svakom slučaju, razloge za donošenje odluke o povećanju temeljnog kapitala i isključenju prava prvenstva kod upisa novih dioničara, tuženik ne iznosi ni u svome Izvješću, a niti s istima upoznaje svoje dioničare na Glavnoj skupštini. Ovo je, međutim, i razumljivo s obzirom da takvih opravdanih razloga nema.

Interes trgovačkog društva izražava se u približavanju cilju radi čijeg ostvarenja je društvo i osnovano, a koji cilj je imanentan zajedničkim stremljenjima svih njegovih dioničara radi kojih su i postali članovi društva. Interes tuženikovog izvršnog direktora i najvećeg dioničara nije *eo ipso* i interes tuženika. Ovo osobito nije onda kada ostvarivanjem interesa njegovog izvršnog direktora i najvećeg dioničara, tuženik ne stječe nikakvu korist, a istovremeno nanosi štetu svim svojim ostalim dioničarima.

Spornim odlukama Glavne skupštine omogućeno je tuženikovom izvršnom direktoru i najvećem pojedinačnom dioničaru, ojačavanje njegove vlasničke pozicije u tuženiku na štetu svih ostalih dioničara, pa tako i tužitelja.

Povećanje temeljnog kapitala vrši se uplatom uloga u sredstvima koja će upravo tuženik prethodno isplatiti svom izvršnom direktoru na ime stjecanja njegovog udjela u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o. Tuženik, dakle, ne stječe povećanjem temeljnog kapitala nikakva nova ni neophodna financijska sredstva odnosno kapital. Istim kapitalom tuženik već raspolaze u trenutku donošenja spornih odluka.

Konačno, tuženik u Izvješću navodi i sljedeće:

„Najvažniji razlozi za sudjelovanje suvlasnika (Bogdana Tihave, op. tužitelja) u vlasništvu Auto Hrvatske Centar d.o.o. sastojali su se u prihvaćanju povećane osobne odgovornosti za uredno i uspješno poslovanje nove tvrtke u vrlo složenim uvjetima financijskog poslovanja, kao i istovremenom smanjenju velikog vlasničkog utjecaja u upravljanju dioničkim društvom (ovdje tuženikom, op. tužitelja) radi motivacije potencijalnih dioničara u stjecanju dionica i poticaja zaposleničkog dioničarstva.“

Tuženik ovime izrijekom priznaje da spornom odlukom o povećanju temeljnog kapitala i isključenju prava prvenstva (naravno, i odlukom o izmjenama i dopunama Statuta) ponovno, sasvim svjesno, uspostavlja „veliki vlasnički utjecaj“ svog izvršnog direktora u svom društvu, jasno (*argumentum a contrario*) uz istovremenu svijest o demotivaciji potencijalnih dioničara za stjecanje njegovih dionica.

2.3. Nezakonito isključenje prava prvenstva

Prema odredbi iz čl. 308 ZTD-a, svakome dioničaru koji to zatraži mora se dati pravo da upiše onaj dio novih dionica koji odgovara njegovom udjelu u dotadašnjem temeljnom kapitalu društva. Pravo prvenstva pri upisu dionica može se odlukom o povećanju temeljnog kapitala koja se donosi glasovima koji predstavljaju najmanje tri četvrtine glasova temeljnog kapitala zastupljenoga na glavnoj skupštini (ako statutom nije propisana veća većina ili i ispunjenje dodatnih pretpostavki), isključiti u cjelini ili djelomično. Uprava odnosno izvršni direktori moraju pritom glavnoj skupštini učiniti dostupnim izvješće o razlogu za djelomično ili potpuno isključenje prava prvenstva pri upisu dionica.

Za donošenje odluke o isključenju prava prvenstva koje predstavlja osobito veliki zahvat u članska prava dioničara i sferu reguliranu načelom jednakog položaja dioničara proklamiranog odredbom iz čl. 211 ZTD-a, propisani su strogi uvjeti.

Pritom se obvezno primjenjuje načelo prikladnosti, potrebnosti i primjerenosti, po kojem je isključenje prava prvenstva dopušteno, samo iznimno, ako je to prikladno i potrebno da

bi se postigao cilj koji se želi postići povećanjem temeljnog kapitala i kad bi u odmjeravanju interesa društva i štetnih posljedica za dioničare prevagnuo interes društva.

Ako se isti cilj može postići nekim drugim putem, isključenje ili ograničenje prava prvenstva nije dopušteno. Ograničenje i isključenje prava prvenstva nije dopušteno ni onda ako je interes društva preslab da bi mogao opravdati štetne posljedice za dioničare.

Odluka Glavne skupštine o povećanju temeljnog kapitala i isključenju prava prvenstva upisa novih dionica svim dioničarima osim najvećem pojedinačnom dioničaru, a ujedno i tuženikovom izvršnom direktoru, protivna je načelu primjerenosti.

Cilj koji je naznačen u Izvješću – „...*statusno izjednačenje društva Auto Hrvatska Centar d.o.o. sa svim članicama Poslovne grupe...*“, radi čega je „...*potrebno promijeniti strukturu vlasništva u smjeru preuzimanja suvlasničkog udjela (Bogdana Tihave, op. tužitelja) radi stjecanja isključivog vlasništva Auto Hrvatske d.d....*“, mogao se ostvariti i bez povećanja tuženikova temeljnog kapitala, a osobito bez isključenju prava prvenstva, već samim stjecanjem poslovnog udjela Bogdana Tihave u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o.

U odnosu na ostvarivanje Izvješćem proklamiranog cilja – stjecanja preostalih udjela u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o. (sve i kad bi ostvarenje istog uopće bilo u tuženikovom interesu), odluka o povećanju tuženikova temeljnog kapitala, a osobito o isključenju prava prvenstva upisa dionica svim ostalim dioničarima, ukazuju se naprosto suvišnim. Iako pokušava obrazložiti razloge za stjecanje preostalih udjela u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o., tuženik u Izvješću (pa zatim ni na održanoj Glavnoj skupštini) nije ni pokušao naznačiti svoj interes u isključenju prava prvenstva ostalim dioničarima kod upisa novih dionica. Sporne Odluke tuženikove Glavne skupštine nisu, dakle, uopće potrebne za ostvarenje cilja kojeg je tuženik naznačio u svom Izvješću.

Kako o potrebi donošenja odluka o povećanju temeljnog kapitala i isključenju prava prvenstva, tuženik nije ponudio nikakvo suvislo obrazloženje, iste se ukazuju nezakonitim već s formalnog aspekta.

No, sve i kad bi predmetno povećanje njegova temeljnog kapitala uz isključenja prava prvenstva bilo neophodno i u tuženikovom interesu, ovaj interes ni tada ne bi prevagnuo nad štetnim posljedicama koje trpe njegovi ostali dioničari. Prema tome, osim što nije potrebna, ova odluka nije ni primjerena.

Stjecanje manjinske pozicije u društvu Auto Hrvatska Centar d.o.o. (poslovnih udjela Bogdana Tihave koji predstavljaju 48% temeljnog kapitala tog društva), kraj činjenice da tuženik drži sve preostale udjele koji predstavljaju 52% temeljnog kapitala u tom društvu i ostvaruje potpunu kontrolu nad njegovim poslovanjem, nikako ne može opravdati štetne posljedice koje za tuženikove dioničare (osim Bogdana Tihave) nastaju umanjnjem njihovih članskih prava u tuženiku (smanjenjem glasačkih prava, udjela u dobiti i dr.).

Odluka Glavne skupštine o povećanju temeljnog kapitala i isključenju prava prvenstva, rezultat je notornog poistovjećenja tuženikovih interesa s interesom njegovog izvršnog direktora i najvećeg dioničara. Načelo lojalne kolaboracije, koje obvezuje dioničare prema društvu, ali i društvo prema njegovim dioničarima, ovime je grubo povrijeđeno. Jasno, takva se odluka stoga ukazuje nezakonitom.

2.4. Odluke Glavne skupštine nisu u skladu s biti društva

Odluke Glavne skupštine o prihvaćanju izvješća izvršnih direktora, o povećanju temeljnog kapitala, isključenju prava prvenstva te izmjenama i dopunama tuženikova Statuta, sadržajno su protivne biti tuženika kao trgovačkog društva.

Tuženik je trgovačko društvo kojemu je jedno od bitnih obilježja u tome što mu je cilj identičan zajedničkom cilju svih dioničara radi kojega su i ušli u dioničko društvo. Tuženik nije osnovan s ciljem zaštite i ostvarivanja članskih prava isključivo jednog njegovog člana – Bogdana Tihave, čijim su interesima Odlukama Glavne skupštine podređeni interesi najprije tuženika, a zatim i ostalih tuženikovih dioničara.

2.5. Odluke Glavne skupštine suprotne su moralu

Odluka Glavne skupštine o povećanju temeljnog kapitala uz isključenje prava prvenstva dioničara na upis novih dioničara donesena kako bi se, bez ostvarenja ikakve koristi za tuženika, omogućilo tuženikovom izvršnom direktoru i najvećem dioničaru ojačavanje njegove vlasničke pozicije u tuženiku na teret ostalih dioničara čiji se udjeli time smanjuju, suprotna je moralu.

Stvari treba zvati pravim imenom – Odlukama Glavne skupštine tuženik je dopustio biti instrumentaliziran za potrebe ostvarenja interesa svoga izvršnog direktora i najvećeg pojedinačnog dioničara, pritom pristajući u ostvarivanju ovog cilja djelomično ekspropriirati svoje ostale dioničare.

Dopuštajući svom izvršnom direktoru i najvećem pojedinačnom dioničaru da iskoristi svoj utjecaj u društvu s ciljem ojačavanja svoje pozicije, tuženik je očito proizvoljnim odlukama svoje Glavne skupštine diskriminirao sve svoje ostale dioničare. Takav postupak, baš kao i posljedične odluke Glavne skupštine, suprotne su moralu i kao takve ništete.

3. Slijedom svega navedenog, tužitelj predlaže naslovnom sudu da donese sljedeću

PRESUDU

- I. Utvrđuju se ništetnima sljedeće odluke Izvanredne glavne skupštine društva AUTO HRVATSKA d.d. održane 08.12.2015. godine:
- (i) Odluka o prihvaćanju izvješća izvršnih direktora o razlozima povećanja temeljnog kapitala i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala;
 - (ii) Odluka o povećanju temeljnog kapitala društva ulogom u novcu i potpunom isključenju prava prvenstva pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala, prema kojoj:

„Povećava se temeljni kapital dioničkog društva Auto Hrvatska, Zagreb, Heinzelova 70, OIB: 42523247815 (u daljnjem tekstu: Društvo) s iznosa od 50.000.000,00 kuna (pedeset milijuna kuna) za iznos od 10.000.000,00 kn (deset milijuna kuna) na iznos od 60.000.000,00 kuna (šezdeset milijuna kuna), izdavanjem 100.000 (sto tisuća) redovnih dionica koje glase na ime, u nematerijaliziranom obliku, svaka u nominalnom iznosu od 100,00 kn (sto kuna) (u daljnjem tekstu: Dionice).

Sve Dionice će upisati gospodin Bogdan Tihava iz Zagreba, Trg Petra Preradovića 6, OIB: 57054985490 i u roku od osam dana od donošenja ove odluke uplatiti iznos od 44.500.000 kn (slovima: četrdeset četiri milijuna petsto tisuća kuna), odnosno 445,00 kn (slovima: četrsto četrdeset pet kuna) po dionici, od čega se 10.000.000,00 kn (deset milijuna kuna) odnosi na povećanje nominalnog iznosa temeljnog kapitala, a ostatak u iznosu od 34.500.000 kn (slovima: trideset četiri milijuna petsto tisuća kuna) ulazi u imovinu Društva i proknjižit će se u skladu s računovodstvenim i poreznim propisima.

U odnosu na ulog koji je u cijelosti uplaćen, izdat će se 100.000 (sto tisuća) redovnih dionica koje glase na ime, u nematerijaliziranom obliku, svaka u nominalnom iznosu od 100,00 kn (sto kuna), oznake AUHR-R-A, te će sve dionice preuzeti Bogdan Tihava.

Na temelju članka 308. stavka 4. Zakona o trgovačkim društvima u potpunosti se isključuje pravo prvenstva preostalih dioničara Društva, pri upisu dionica kod povećanja temeljnog kapitala Društva, osim gospodina Bogdana Tihave.

Ako povećanje temeljnog kapitala ne bude upisano u sudski registar najkasnije u roku od tri mjeseca od dana donošenja Odluke, iznos uplaćenog uloga vratit će se gospodinu Bogdanu Tihavi u roku od petnaest dana od isteka navedenog roka.

Temeljni kapital Društva povećat će se, te će se smatrati da su Dionice izdane i preuzete od strane gospodina Bogdana Tihave, na dan upisa povećanja temeljnog kapitala u sudski registar.“

- (iii) Odluka o izmjenama i dopunama Statuta društva u odredbama koje se odnose na temeljni kapital, prema kojoj:

„Mijenja se članak 4. Statuta društva od 2012. g. tako da sada glasi:

»Članak 4.

(1) Temeljni kapital društva iznosi 60.000.000,00 (šezdeset milijuna) kuna.

(2) Temeljni kapital društva podijeljen je na 600.000 (šesto tisuća) dionica

(3) Nominalna vrijednost svake osnivačke dionice iznosi 100,00 (sto) kuna.

(4) Sve dionice društva redovne su i izdane su u obliku nematerijaliziranih vrijednosnih papira.«

Ostale odredbe Statuta od 26. travnja 2012. godine ostaju neizmijenjene.“

- II. Nalaže se tuženiku da u roku od 8 dana nadoknadi tužitelju troškove ovog postupka.

DAMIR UDOVIČIĆ,
zastupan po:

ODVJETNIK ODVJETNIK
BRANIMIR ŠKURLA HRVOJE SPAJIĆ
Zagreb, Preradovićeve 24 Zagreb, Preradovićeve 24

BŠIDS

*Čovječjičko društvo
Bekina Škurla, Damir i Spajić d.o.o.
Preradovićeve 24/1 kat, Zagreb*