

Na temelju odredbi članka 15. stavak 1. točka 2. i članka 8. stavak 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga (NN 140/05, 12/12) te članka 47. stavak 1. i članka 48. stavak 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava (NN 109/07, 36/09), Upravno vijeće Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, po službenoj dužnosti u predmetu utvrđivanja nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985, od strane društva KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, na sjednici održanoj dana 12. srpnja 2012. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da je za društvo KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, dana 6. veljače 2012. godine nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985.
2. Nalaže se društvu KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, u roku od 30 (slovima: trideset) 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 KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985, dostaviti ovo rješenje dioničarima društva KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985, ili omogućiti dostavu rješenja putem Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d., Zagreb, Heinzelova 62/a, u roku od 15 (slovima: petnaest) dana od dana primitka ovog rješenja.
4. Nalaže se društvu KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, u roku od 15 (slovima: petnaest) dana od dana primitka ovog rješenja platiti administrativnu pristojbu u iznosu od 2.000,00 (slovima: dvije tisuće) kuna u korist državnog prora
5. una i naknadu u iznosu od 20.000,00 (slovima: dvadeset tisuća) kuna u korist žiro-ra
6. una Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga.
7. Ovo rješenje objavit će se na internetskoj stranici Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga.

O b r a z l o ž e n j e

I. Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga (u daljnjem tekstu: **Agencija**), u skladu s odredbom članka 47. stavak 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava (NN 109/07, 36/09; u daljnjem tekstu: **ZPDD**), nadzire primjenu odredbi navedenog zakona.

Na temelju ovlaštenja iz citirane odredbe, Agencija je po službenoj dužnosti pokrenula upravni postupak u vezi nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985, (u daljnjem tekstu: **KOTEKS d.d.**) od strane društva KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, (u daljnjem tekstu: **KERUM d.o.o.**).

II. U provedenom postupku nadzora, izvršen je uvid u spis predmeta Agencije KLASA: UP/I-451-04/11-10/14 te je utvrđeno sljedeće.

Dana 24. listopada 2011. godine je između društva KERUM d.o.o. kao prodavatelja i Gorana Sapunara iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, (u daljnjem tekstu: **Goran Sapunar**) kao kupca sklopljen Ugovor o prodaji i prijenosu 603.456 redovnih dionica društva KOTEKS d.d. (u daljnjem tekstu: **Ugovor o prodaji i prijenosu dionica**).

Dana 13. veljače 2012. godine Agencija je zaprimila podneske Gorana Sapunara i društva KERUM d.o.o., a kojima se Agencija obavještava da je dana 6. veljače 2012. godine sklopljen Sporazum o utvrđivanju raskida Ugovora o prodaji i prijenosu dionica od dana 24. listopada 2011. godine (u daljnjem tekstu: **Sporazum o utvrđivanju raskida**), i to iz razloga što Goran Sapunar do dana 31. siječnja 2012. godine nije izvršio obvezu plaćanja kupoprodajne cijene društvu KERUM d.o.o., a što je bilo dogovoreno posebnim Sporazumom o načinu i uvjetima plaćanja od dana 25. listopada 2011. godine. Na taj način je na dan sklapanja Sporazuma o utvrđivanju raskida društvo KERUM d.o.o. steklo 603.456 redovnih dionica društva KOTEKS d.d. što predstavlja 90,14% učešća u temeljnom kapitalu i daje 90,14% glasova u glavnoj skupštini istog društva.

Agencija je dana 15. veljače 2012. godine izvršila uvid u podatke iz sustava Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d., Zagreb, Heinzelova 62/a, (u daljnjem tekstu: **SKDD**) i to izvještaj - Stavke knjiženja u razdoblju od 1. kolovoza 2011. do 13. veljače 2012. godine, te je utvrđeno da je u sustavu SKDD-a, dana 13. veljače 2012. godine, izvršena preknjižba 603.456 dionica društva KOTEKS d.d. s računa Gorana Sapunara na račun društva KERUM d.o.o.

III. Odredbom članka 9. stavak 1. ZPDD-a je propisano kako je fizička ili pravna osoba obvezna 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. Nadalje, odredbom članka 8. stavak 3. rečenica 1. ZPDD-a je propisano kako se smatra da su ponuditelj i osobe koje s njim djeluju zajednički stekli dionice s pravom glasa kad sklope pravni posao ili nastankom drugoga pravnog temelja za prijenos dionica, neovisno o prijenosu dionica i upisu u depozitorij ili registar dionica ciljnog društva, te neovisno o tome što je pravni posao sklopljen pod odgovornim uvjetom.

Iznimke od obveze objavljivanja ponude za preuzimanje su propisane odredbama članka 14. ZPDD-a, no stjecanje dionica kao posljedica raskida pravnog posla koji je bio pravni temelj za njihov prijenos nije propisano kao jedna od njih.

Ugovorni odnos između Gorana Sapunara i društva KERUM d.o.o. je uređen odredbama obveznog prava, a ZPDD je u odnosu na njih *lex specialis* koji uređuje prava i obveze između ponuditelja i dioničara ciljnog društva. Stoga raskid ugovornog odnosa između Gorana Sapunara i društva KERUM d.o.o. ne isključuje primjenu odredbi ZPDD-a sukladno kojima je za društvo KERUM d.o.o. na dan sklapanja Sporazuma o utvrđivanju raskida nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d.

IV. U skladu s odredbama članka 30. stavak 1. i stavak 2. ZUP-a, Agencija je društvu KERUM d.o.o. dana 2. svibnja 2012. godine uputila dopis kojim ga poziva u roku od 8 (slovima: osam) dana od dana primitka dostaviti očitovanje o naprijed navedenim činjenicama. Dana 21. svibnja 2012. godine Agencija je zaprimila očitovanje društva KERUM d.o.o. u kojem isto naglašava kako je rok za plaćanje kupoprodajne cijene dionica dogovoren Sporazumom o načinu i uvjetima plaćanja od dana 25. listopada 2011. godine bio bitan sastojak Ugovora o prodaji i prijenosu dionica što je vidljivo iz članka 2. stavak 2. spomenutog sporazuma u kojem se navodi da ukoliko Goran Sapunar kao stjecatelj ne plati kupoprodajnu cijenu po Ugovoru o prodaji i prijenosu dionica, isti ugovor se automatizmom raskida s danom 31. siječnja 2012. godine. U istom očitovanju društvo KERUM d.o.o. navodi da s obzirom da su način i rokovi plaćanja po Ugovoru o prodaji i prijenosu dionica činili bitan sastojak ugovora, a budući da nisu ispunjeni, isti ugovor nije valjan i ne proizvodi pravne učinke pa je automatizmom raskinut.

U skladu s odredbom članka 9. stavak 1. u vezi s odredbom članka 8. stavak 3. ZPDD-a obveza objavljivanja ponude se veže za samo sklapanje pravnog posla, a ne i za njegove učinke. Naime, ispunjenje ili neispunjenje uvjeta ne utječe na sam nastanak i prestanak pravnog posla, već na nastanak i prestanak učinaka pravnog posla. U konkretnom slučaju nije sporno da je pravni posao tj. Ugovor o prodaji i prijenosu dionica uistinu sklopljen, iako se njegov pravni učinak potpisivanjem Sporazuma o utvrđivanju raskida mijenja. Stoga nije sporan ni nastanak obveze objavljivanja ponude za preuzimanje s obzirom da je ista nastala samim sklapanjem spomenutog pravnog posla, neovisno o njegovim učincima nakon potpisivanja Sporazuma o utvrđivanju raskida.

Osim toga, u članku 1. i 2. Sporazuma o utvrđivanju raskida kao i u samom očitovanju društva KERUM d.o.o. se naglašava kako je Ugovor o prodaji i prijenosu dionica raskinut s danom 31. siječnjem 2012. godine što znači da do tog datuma on proizvodi pravne učinke te stoga nije ni najmanje sporno da je isti pravni posao uistinu sklopljen te da je neko vrijeme i proizvodio pravne učinke.

Nadalje, iz samog Ugovora o prodaji i prijenosu dionica koji je u predmetnom slučaju predstavljao pravni temelj za prijenos dionica, nije vidljivo da bi bilo koji njegov sastojak bio naglašen kao bitan sastojak ugovora.

V. Kako je u provedenom postupku nadzora nedvojbeno utvrđeno da je za društvo KERUM d.o.o., dana 6. veljače 2012. godine, na temelju odredbe članka 9. stavak 1. ZPDD-a, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d., a koju obvezu isto do danas nije ispunilo, u skladu s odredbom članka 48. stavak 3. točka 1. ZPDD-a kojom je propisano kako će Agencija kada utvrdi nepravilnosti i/ili nezaklonosti utvrditi postojanje obveze objavljivanja ponude te naložiti poduzimanje radnji radi objavljivanja ponude za preuzimanje, odlučeno je kao u točki 1. i 2. izreke ovog rješenja.

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

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

VI. Kako je odredbom članka 49. ZPDD-a propisano 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, to je Agencija, na temelju odredbe članka 48. stavak 4. ZPDD-a naložila društvu KOTEKS d.d. da u roku od 15 (slovima: petnaest) dana ovo rješenje dostavi svim dioničarima te je u skladu s tim odlučeno kao u točki 3. izreke ovog rješenja.

VII. U skladu s 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 (NN 146/11, 52/12), društvo KERUM d.o.o. obvezno je u roku od 15 (slovima: petnaest) dana platiti administrativnu pristojbu i naknadu zbog utvrđivanja nezakonitosti i nepravilnosti i izricanja nadzornih mjera iz članka 48. ZPDD-a te je u skladu s tim odlučeno kao u točki 4. izreke ovog rješenja.

VIII. U skladu s odredbom članka 8. stavak 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavljuje se na internetskoj stranici Agencije te je u skladu s tim odlučeno kao u točki 5. izreke ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

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

KLASA: UP/I-451-04/12-10/9
URBROJ: 326-111/12-4

U Zagrebu, 12. srpnja 2012.

PREDSJEDNIK UPRAVNOG VIJEĆA

Petar-Pierre Matek