

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 Gorana Sapunara iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, na sjednici održanoj dana 12. srpnja 2012. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da je za Gorana Sapunara iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, dana 24. listopada 2011. godine nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. sa sjedištem u Splitu, Ulica kralja Zvonimira 14, OIB: 57001982985.
2. Nalaže se Goranu Sapunaru iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, 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 Goranu Sapunaru iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, 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 Gorana Sapunara iz Zagreba, Radnički dol 19, OIB: 32375271329, (u daljnjem tekstu: **Goran Sapunar**).

II. U provedenom postupku nadzora, izvršen je uvid u spis predmeta Agencije 451-04/11-13/150, KLASA: UP/I-451-04/11-10/14 i KLASA: UP/I-034-01/12-01/5 te je utvrđeno sljedeće.

Dana 24. listopada 2011. godine je između društva KERUM d.o.o. sa sjedištem u Splitu, Zrinjsko-Frankopanska 68, OIB: 66124057408, (u daljnjem tekstu: **KERUM d.o.o.**) kao prenositelja i Gorana Sapunara kao stjecatelja sklopljen Ugovor o prodaji i prijenosu 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 (u daljnjem tekstu: **Ugovor o prodaji i prijenosu dionica**), a kojim ugovorom je, u skladu s člankom 9. stavak 1. ZPDD-a, nastala obveza Gorana Sapunara na objavljivanje ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d.

Agencija je izvršila uvid u podatke iz sustava Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d. sa sjedištem u Zagrebu, Heinzelova 62/a, (u daljnjem tekstu: **SKDD**) i to izvještaj - Stavke knjiženja u razdoblju od 1. siječnja 2000. godine do dana 14. prosinca 2011. godine, te je utvrđeno da je u sustavu SKDD-a, dana 4. studenog 2011. godine, izvršena preknjižba 603.456 dionica društva KOTEKS d.d. s računa društva KERUM d.o.o. na račun Gorana Sapunara.

Dana 24. studenog 2011. godine, u skladu s odredbom članka 24. stavak 1. ZPDD-a, Goran Sapunar je Agenciji podnio zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d., zajedno s tekstom ponude i ispravama navedenim u članku 22. stavak 3. ZPDD-a, a tražene izmjene i dopune ponude za preuzimanje dana 23. prosinca 2011., 30. siječnja 2012. i 3. veljače 2012. godine.

Rješenjem Agencije od dana 9. veljače 2012. godine, KLASA: UP/I-451-04/11-10/14, URBROJ: 326-111/12-9, Goranu Sapunaru je odobreno objavljivanje ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. u skladu s odredbom članka 24. stavak 3. ZPDD-a. Isto rješenje je u skladu s odredbom članka 8. stavak 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga dana 10. veljače 2012. godine objavljeno na internetskoj stranici Agencije.

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.

Agencija je dana 15. veljače 2012. godine izvršila uvid u podatke iz sustava SKDD-a i to izvještaj - Stavke knjiženja u razdoblju od 1. kolovoza 2011. godine 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., tako da Goran Sapunar više nije imatelj navedenih dionica društva KOTEKS d.d.

Ispitujući može li okolnost sklapanja Sporazuma o utvrđivanju raskida, kao razloga za obnovu postupka, dovesti do drukčijeg rješenja, Agencija je utvrdila da je činjenica sklapanja Sporazuma o

utvrđivanju raskida mogla dovesti do drukčijeg rješenja, jer je zbog iste činjenice, podatak u tekstu odobrene ponude za preuzimanje o broju dionica kojima raspolaže Goran Sapunar (članak 22. stavak 1. točka 4. ZPDD-a) kao i podatak o broju dionica koje su predmet ponude za preuzimanje netočan, kao i zbog toga što se visina osiguranja novčane naknade za iste mijenja.

Stoga je Agencija dana 16. veljače 2012. godine donijela rješenje, KLASA: UP/I-034-01/12-01/5, URBROJ: 326-111/12-2, o obnavljanju postupka okončanog rješenjem Agencije od dana 9. veljače 2012. godine, KLASA: UP/I-451-04/11-10/14, URBROJ: 326-111/12-9, kojim se Goranu Sapunaru odobrava objavljivanje ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d.. Istim rješenjem je utvrđeno kako se odgađa izvršenje rješenja Agencije od dana 9. veljače 2012. godine, KLASA: UP/I-451-04/11-10/14, URBROJ: 326-111/12-9.

U obnovljenom postupku, Agencija je zaključkom od dana 19. ožujka 2012. godine, u skladu s odredbom članka 22. stavak 2. ZPDD-a, pozvala Gorana Sapunara na izmjenu teksta ponude za preuzimanje i dostavu dodatne dokumentacije u roku od 15 (slovima: petnaest) dana. Iz potvrde o primitku zaključka od dana 19. ožujka 2012. godine je vidljivo kako je Goran Sapunar isti zaključak zaprimio dana 21. ožujka 2012. godine. Goran Sapunar nije u ostavljenom roku, a niti naknadno, dostavio zatraženu izmjenu teksta ponude kao ni zatraženu dokumentaciju.

S obzirom da bez zatraženih izmjena teksta ponude za preuzimanje i dokumentacije nije bilo moguće odobriti objavljivanje ponude za preuzimanje, Agencija je u skladu s odredbom članka 47. stavak 4. Zakona o općem upravnom postupku (NN 47/09; u daljnjem tekstu: **ZUP**) 26. travnja 2012. godine donijela rješenje KLASA: UP/I-034-01/12-01/5, URBROJ: 326-111/12-5, kojim se odbija zahtjev Gorana Sapunara za odobrenjem objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d.

Dana 20. travnja 2012. godine Agencija je zaprimila prigovor Gorana Sapunara na zaključak Agencije od dana 19. ožujka 2012. godine u kojem isti između ostalog naglašava kako je Sporazum o utvrđivanju raskida sklopljen iz razloga što on nije u dogovorenom roku mogao platiti ugovorenu kupoprodajnu cijenu, a budući da je došlo do raskida kupoprodaje, nema više nikakvih prava i obveza između njega i društva KERUM d.o.o.. Goran Sapunar u istom prigovoru nadalje navodi kako smatra da budući da nije došlo do realizacije kupoprodaje te da nije stekao dionice društva KOTEKS d.d., nema obvezu pokrenuti postupak preuzimanja.

Rješenjem Agencije od dana 26. travnja 2012. godine, KLASA: UP/I-034-01/12-01/5, URBROJ: 326-111/12-6, prigovor Gorana Sapunara je odbačen kao nedopušten.

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 raskid pravnog posla kojim se stječu dionice ciljnog društva nije propisan 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 Gorana Sapunara nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d. i koja obveza još uvijek nije prestala postojati.

IV. U skladu s odredbama članka 30. stavak 1. i stavak 2. ZUP-a, Agencija je Goranu Sapunaru dana 2. svibnja 2012. godine uputila dopis kojim ga poziva dostaviti očitovanje o naprijed navedenim činjenicama. Dana 21. svibnja 2012. godine Agencija je zaprimila očitovanje Gorana Sapunara u kojem isti 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 Goran Sapunar 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 Gorana Sapunara 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 Gorana Sapunara, dana 24. listopada 2011. godine, na temelju odredbe članka 9. stavak 1. ZPDD-a, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva KOTEKS d.d., a koju obvezu isti do danas nije ispunio, u skladu s odredbom članka 48. stavak 3. točka 1. ZPDD-a kojom je propisano kako će Agencija kada utvrdi nepravilnosti i/ili nezakonitosti 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 članka 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), Goran Sapunar obvezan 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 Zagrebu u roku od 30 dana od dana primitka ovog rješenja.

KLASA: UP/I-451-04/12-10/8

URBROJ: 326-111/12-4

U Zagrebu, 12. srpnja 2012.

PREDSJEDNIK UPRAVNOG VIJEĆA

Petar-Pierre Matek