

Temeljem odredbe članka 15. točka 3. i članka 8. stavka 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga («Narodne novine» broj 140/05), članka 47. stavka 1. i članka 48. stavka 1. i stavka 3. točke 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava («Narodne novine» broj 109/07, 36/09), te članka 168. Zakona o općem upravnom postupku («Narodne novine» broj 47/09), Uprava Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, u predmetu utvrđivanja postojanja obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva ELEKTROPROMET d.d., Zagreb, Avenija Dubrovnik 6, na sjednici održanoj dana 25. ožujka 2010. godine donijela je

R J E Š E N J E

- I.** Utvrđuje se da je za društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, Tomislavova 11, MBS: 080369828, Michaela Ljubasa, rođenog 16. listopada 1968. godine, s prebivalištem u Zagrebu, Savska cesta 166, i društvo IMPULS d.o.o., Zadar, Ulica Šime Starčevića 5, MBS: 110004449, stjecanjem 6.100 dionica društva ELEKTROPROMET d.d., Zagreb, Avenija Dubrovnik 6, dana 19. svibnja 2008. godine, nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje tog društva.
- II.** Nalaže se društvu JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, Tomislavova 11, MBS: 080369828, Michaelu Ljubasu, rođenom 16. listopada 1968. godine, s prebivalištem u Zagrebu, Savska cesta 166 i društvu IMPULS d.o.o., Zadar, Ulica Šime Starčevića 5, MBS: 110004449, da u roku od 30 dana od dana zaprimanja ovog rješenja u skladu sa Zakonom o preuzimanju dioničkih društava podnesu 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.
- III.** Nalaže se društvu ELEKTROPROMET d.d., Zagreb, Avenija Dubrovnik 6, da ovo rješenje dostavi dioničarima društva ili omogući dostavu rješenja putem Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d., Zagreb, Heinzelova 62/a, u roku od 15 dana od dana zaprimanja rješenja.
- IV.** Nalaže se društvu JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, Tomislavova 11, MBS: 080369828, Michaelu Ljubasu, rođenom 16. listopada 1968. godine, s prebivalištem u Zagrebu, Savska cesta 166 i društvu IMPULS d.o.o., Zadar, Ulica Šime Starčevića 5, MBS: 110004449, da u roku od 5 dana od dana zaprimanja ovog rješenja plate administrativnu pristojbu u iznosu od 2.000,00 kuna u korist državnog proračuna i naknadu u iznosu od 20.000,00 kuna u korist žiro-računa Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, jer će u protivnom navedeni iznosi biti naplaćeni prisilnim putem.
- V.** Ovo rješenje objavit će se u «Narodnim novinama».

O b r a z l o ž e n j e

I) Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga (dalje: Agencija) provela je, po službenoj dužnosti, sukladno odredbama članka 47. stavka 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava (dalje: ZPDD) postupak nadzora nad postojanjem obveze objavljivanja ponude za preuzimanje društva ELEKTROPROMET d.d., Zagreb, Avenija Dubrovnik 6, burzovne oznake ELPR-R-A (dalje: Ciljno društvo).

Uvidom u predmete Agencije Klasa: 052-02/08-01/19, Klasa: UP/I-451-04/08-10/5, Klasa: UP/I-034-01/09-01/1 i Klasa: 041-01/09-02/12, utvrđeno je kako slijedi.

a) Temeljem podataka s internetskih stranica sudskog registra i podataka Središnje depozitarne agencije d.d., Zagreb, Heinzelova 62/a (novi naziv tvrtke Središnje klirinško depozitarno društvo d.d., dalje: SKDD), utvrđeno je da se Ciljno društvo, u smislu odredbe članka 114. stavka 1. točke 2. tada važećeg Zakona o tržištu vrijednosnih papira («Narodne novine» br. 84/02, 138/06) i članka 14. Pravilnika o sadržaju i obliku financijskih i poslovnih izvješća javnih dioničkih društava («Narodne novine» br. 118/03), smatralo javnim dioničkim društvom budući da temeljni kapital Ciljnog društva iznosi 100.458.000,00 kuna i podijeljen je na ukupno 334.860 dionica, a na zadnji dan u svim mjesecima od listopada 2003. do lipnja 2008. godine ima više od 100 dioničara.

Napominjemo da se odredbe važećeg ZPDD-a također primjenjuju na Ciljno društvo, i to temeljem oba kriterija predviđena u članku 2. stavak 1. točka 1. podtočka a), jer je Ciljno društvo – dioničko društvo sa sjedištem u Republici Hrvatskoj:

- o čije su dionice s pravom glasa uvrštene na uređeno tržište u Republici Hrvatskoj u smislu odredbi Zakona o tržištu kapitala («Narodne novine» br. 88/08, 146/08, 74/09), i
- o koje ima više od 100 dioničara i čiji temeljni kapital iznosi najmanje 30.000.000,00 kuna, pri čemu se smatra da više od 100 dioničara ima ono dioničko društvo koje je zadnjeg dana u tri uzastopna mjeseca imalo više od 100 dioničara, kako je to propisano stavkom 2. istog članka ZPDD-a.

Prema podacima SKDD-a na dane 19. i 26. svibnja 2008. godine, Michael Ljubas iz Zagreba, Savska cesta 166, raspolaže s ukupno 29.933 dionice odnosno 8,94% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

Nadalje, prema podacima SKDD-a od 23. i 26. svibnja 2008. godine društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, Tomislavova 11, raspolaže s 51.190 dionica koje čine 15,29% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

Također, na skrbničkom računu broj 5422396 čiji je vlasnik društvo Podravska banka d.d. (zbirni račun za lombard-pravne osobe) na dane 19. i 26. svibnja 2008. godine upisano je 7.536 dionica odnosno 2,25% dionica s pravom glasa Ciljnog društva. Temeljem podataka društva Podravska banka d.d. kao banke skrbnika od dana 03. lipnja 2008. godine utvrđeno je da je zakoniti imatelj predmetnih 7.536 dionica Ciljnog društva koje se vode na navedenom skrbničkom računu društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, Tomislavova 11.

Prema dokumentaciji koju je Agencija zaprimila dana 04. srpnja 2008. godine od Trgovačkog suda u Zagrebu utvrđeno je da je Michael Ljubas 100% vlasnik trgovačkog društva JADRAN-PRODUKT d.o.o.

Slijedom navedenog, društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas zajedno drže ukupno 88.659 dionica odnosno 26,48% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

Uvidom u podatke SKDD-a utvrđeno je da je društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. nizom transakcija na Zagrebačkoj burzi dana 19. svibnja 2008. godine steklo ukupno 6.100 dionica Ciljnog društva koje su preknjižene u sustavu SKDD-a dana 23. svibnja 2008. godine. Stjecanjem predmetnih 6.100 dionica Ciljnog društva na Zagrebačkoj burzi, društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas prešli su prag od 25% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

b) Agencija je dana 21. kolovoza 2008. godine donijela rješenje (Klasa: UP/I-451-04/08-10/5, Ur.broj: 326-321-08-5) kojim je utvrdila da je za društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michaela Ljubasa dana 19. svibnja 2008. godine nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva. Navedenim rješenjem utvrđeno je da JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas djeluju zajednički te da na dan 19. svibnja 2008. godine zajedno drže ukupno 88.659 dionica odnosno 26,48% dionica s pravom glasa Ciljnog društva, čime su prešli kontrolni prag od 25% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

c) Agencija je dana 01. listopada 2009. godine donijela rješenje kojim se poništava rješenje Klasa: UP/I-451-04/08-10/5, Ur.broj: 326-321-08-5 od 21. kolovoza 2008. godine, kojim je utvrđeno da je za društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michaela Ljubasa dana 19. svibnja 2008. godine nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

Rješenje je doneseno u obnovljenom postupku, temeljem prijedloga za obnovu postupka koji su podnijeli društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas. Razlog zbog kojeg se traži obnova postupka je postojanje pravomoćne presude na temelju priznanja Trgovačkog suda u Zadru od 19. ožujka 2009. godine, posl. br. P-456/08, kojom je utvrđen ništavim Ugovor o kupoprodaji dionica od 05. prosinca 2006. godine, Aneks Ugovora o kupoprodaji dionica od 20. rujna 2007. godine i Ugovor o prijenosu dionica od 05. prosinca 2006. godine. Temeljem navedenih ugovora Michael Ljubas je stekao 5.147 redovnih dionica Ciljnog društva od prodavatelja IMPULS d.o.o., Zadar. Presuda je donesena temeljem tužbe društva IMPULS d.o.o. za poništenje ugovora zbog neisplate kupoprodajne cijene, pri čemu je Michael Ljubas u cijelosti priznao tužbeni zahtjev.

S obzirom da su izrekom pravomoćne sudske presude navedeni ugovori utvrđeni ništavima, a ništetni ugovori ne proizvode pravne učinke od trenutka sklapanja ugovora, JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas su na dan 19. svibnja 2008. godine zajedno držali 83.512 dionica odnosno 24,94% dionica s pravom glasa Ciljnog društva, pa za iste nije nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

d) Uvidom u podatke SKDD-a i u ispis iz knjige naloga društva Interkapital vrijednosni papiri d.o.o., Zagreb (dalje: Interkapital) utvrđeno je:

- o da je društvo IMPULS d.o.o. dionice Ciljnog društva stjecalo u razdoblju od 05. do 20. rujna 2006. godine na Zagrebačkoj burzi posredstvom Interkapitala
- o da je Michael Ljubas stjecao dionice Ciljnog društva u razdoblju od 20. rujna do 10. studenoga 2006. godine na Zagrebačkoj burzi posredstvom Interkapitala
- o da je društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. stjecalo dionice Ciljnog društva u razdoblju od 26. do 29. rujna 2006. godine i u razdoblju od 27. prosinca 2006. do 31. srpnja 2007. godine na Zagrebačkoj burzi posredstvom Interkapitala, te da je u razdoblju od 15. siječnja do 23. svibnja 2008. godine dionice Ciljnog društva stjecao na Zagrebačkoj burzi posredstvom društva S.T. Kapital d.o.o., Split.

Uvidom u izvode sa žiro računa Interkapitala utvrđeno je da je društvo IMPULS d.o.o. na navedeni žiro račun, radi kupnje 5.147 dionica Ciljnog društva, izvršilo 3 uplate i to:

- o dana 01. rujna 2006. godine uplaćen je iznos od 500.000,00 kn s računa otvorenog u Hypo Alpe-Adria-Bank d.d., Zagreb,

- dana 14. rujna 2006. godine uplaćen je iznos od 300.000,00 kn s računa otvorenog u Podravskoj banci d.d., Koprivnica,
- dana 09. listopada 2006. godine uplaćen je iznos od 723.696,69 kn s računa otvorenog u Nava banci d.d., Zagreb.

II) Agencija je po službenoj dužnosti pokrenula upravni postupak utvrđivanja postojanja obveze objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva. Temeljem odredbe članka 47. stavak 2. ZPDD-a i članka 169. stavak 3. točka 3. Zakona o kreditnim institucijama («Narodne novine» br. 117/08, 74/09) od kreditnih institucija su zatraženi podaci s kojih računa su za IMPULS d.o.o. prema Interkapitalu uplaćena sredstva za kupnju dionica Ciljnog društva i tko je vlasnik tih računa.

Hypo Alpe-Adra-Bank d.d., Zagreb, je Agenciji dostavila podatak da je uplata 500.000,00 kn od 01. rujna 2006. godine prema Interkapitalu izvršena s računa čiji je vlasnik Michael Ljubas iz Zagreba, Savska cesta 166.

Podravska banka d.d., Koprivnica, Agenciji je dostavila podatak da je vlasnik računa s kojeg je dana 14. rujna 2006. godine uplaćen iznos od 300.000,00 kn na žiro račun Interkapitala, društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o.

Nava banka d.d., Zagreb, je Agenciji dostavila podatak da je uplata 723.696,69 kn od 09. listopada 2006. godine prema Interkapitalu izvršena s računa čiji je vlasnik društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o.

Radi potpunog utvrđenja činjeničnog stanja Agencija je od Interkapitala zatražila očitovanje i dostavu dokumentacije koja se odnosi na okolnost da je društvo IMPULS d.o.o. dionice Ciljnog društva stjecalo u razdoblju od 05. do 20. rujna 2006. godine, a zadnja uplata u iznosu od 723.696,69 kn izvršena je na žiro račun Interkapitala dana 09. listopada 2006. godine, dakle nakon što su sve transakcije kupnje dionica Ciljnog društva već bile izvršene. Također, zatraženo je očitovanje Interkapitala na okolnost njihovog poslovnog odnosa s društvom IMPULS d.o.o.

Interkapital se očitovao da su za transakcije kupovine dionica Ciljnog društva prema nalogu društva IMPULS d.o.o. za razdoblje između namire i plaćanja tih transakcija, korištena vlastita sredstva Interkapitala koja se drže na posebnom računu, a služe za pokrivanje minusa njihovih klijenata. Kao dokaz da su korištena vlastita sredstva Interkapitala dostavljena je analitička kartica financijskog knjigovodstva za Interkapital za razdoblje od 1. kolovoza do 1. studenog 2006. godine. Također, dostavljene su i preslike odluka Uprave Interkapitala o odobravanju minusa društvu IMPULS d.o.o. Uvidom u iste Agencija je utvrdila da je Interkapital u razdoblju od 11. do 20. rujna 2006. godine, temeljem 5 odluka Uprave o odobravanju zajma, društvu IMPULS d.o.o. odobrio minus za kupnju dionica Ciljnog društva te su za plaćanje dionica u tom periodu korištena vlastita sredstva Interkapitala. Nadalje je utvrđeno da je uplatom od 09. listopada 2006. godine na žiro račun Interkapitala, u iznosu od 723.696,69 kn, zatvoreno potraživanje Interkapitala prema klijentu IMPULS d.o.o. odnosno da saldo društva IMPULS d.o.o. na taj dan iznosi 0,00 kn.

Osim toga, Interkapital je Agenciji dostavio pisanu izjavu tadašnjeg člana uprave koji navodi da je bio osobno uključen u kupnju dionica Ciljnog društva od strane Michaela Ljubasa i društva IMPULS d.o.o., da je društvo IMPULS d.o.o. postalo klijent Interkapitala preko Michaela Ljubasa, da je IMPULS d.o.o. preko Interkapitala stjecalo jedino dionice Ciljnog društva, da su sve aktivnosti vezane za klijenta IMPULS d.o.o. bile koordinirane s Michaelom Ljubasom pa je tako i odobravanje pozajmnica društvu IMPULS d.o.o. zbog kašnjenja u plaćanju izvršeno u dogovoru s Michaelom Ljubasom.

Osim toga, Agencija je u postupku nadzora utvrdila da je društvo IMPULS d.o.o., nakon što je na naprijed opisani način steklo 5.147 dionica Ciljnog društva, dana 05. prosinca 2006. godine sklopilo ugovor o

kupoprodaji navedenih dionica s Michaelom Ljubasom. Uvidom u podatke iz SKDD-a utvrđeno je da su navedene dionice u sustavu SKDD-a preknjižene na račun Michaela Ljubasa devet mjeseci kasnije i to dana 07. rujna 2007. godine.

U razdoblju od sklapanja ugovora 05. prosinca 2006. godine do preknjižbe dionica u sustavu SKDD-a 07. rujna 2007. godine, održane su tri glavne skupštine Ciljnog društva i to 11. siječnja 2007. godine, 30. ožujka 2007. godine i 27. srpnja 2007. godine. Uvidom u zapisnike i punomoći sa spomenutih glavnih skupština utvrđeno je da na glavnoj skupštini od 11. siječnja 2007. godine IMPULS d.o.o. sudjeluje samostalno, dok na glavnoj skupštini od 27. srpnja 2007. godine Michael Ljubas, društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. i društvo IMPULS d.o.o. imaju istog punomoćnika S.B. iz Zagreba. Također, na glavnoj skupštini održanoj 30. ožujka 2007. godine dioničari IMPULS d.o.o., JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michael Ljubas imaju istog punomoćnika T.S. iz Zagreba.

Također, Agencija je u tijeku postupka nadzora izvršila uvid u podatke SKDD-a, kako bi utvrdila je li društvo IMPULS d.o.o. nakon zaprimanja pravomoćne sudske presude br. P-456/08 upisalo 5.147 dionica Ciljnog društva na svoj račun. Agencija je utvrdila da je predmetnih 5.147 dionica Ciljnog društva upisano na račun društva IMPULS d.o.o. u SKDD-u tek dana 24. prosinca 2009. godine, dakle u vrijeme kada je navedenim osobama dostavljen poziv Agencije na davanje očitovanja, a predmetne dionice su se sve do tog datuma vodile na računu Michaela Ljubasa, iako je presuda postala pravomoćna devet mjeseci ranije dana 27. ožujka 2009. godine.

Uvidom u javno dostupne podatke sudskog registra utvrđeno je da je jedini osnivač i član uprave društva IMPULS d.o.o. Saida Mavra iz Zadra, koja je istovremeno od veljače 2008. godine član uprave Ciljnog društva.

III) Sukladno članku 9. stavku 1. ZPDD-a, fizička ili pravna osoba 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 (kontrolni prag) obvezna je objaviti ponudu za preuzimanje. Dionice s pravom glasa su sve dionice ciljnog društva izdane s pravom glasa, što uključuje vlastite dionice ciljnog društva, kao i dionice kod kojih je ostvarivanje prava glasa isključeno ili ograničeno zakonom ili pravnim poslom.

Člankom 5. stavkom 3. ZPDD-a propisano je da fizičke i/ili pravne osobe djeluju zajednički kad jedna od njih neposredno kontrolira drugu, dok je u stavku 4. točka 1. propisano da fizička i/ili pravna osoba kontrolira pravnu osobu ako ima neposredno ili posredno više od 25% udjela u temeljnom kapitalu pravne osobe. Slijedom navedenom, Michael Ljubas djeluje zajednički s društvom JADRAN-PRODUKT d.o.o. u smislu odredbe članka 5. stavka 3. i stavka 4. točke 1. ZPDD-a, u kojem je vlasnik 100% udjela u temeljnom kapitalu.

Člankom 5. stavkom 2. točkom 1. ZPDD-a propisano je da se smatra da djeluju zajednički osobe koje povezuju samo okolnosti u svezi sa stjecanjem dionica kao što su vrijeme ili razdoblje u kojem su stjecale dionice, način stjecanja odnosno druge okolnosti koje su dovele do stjecanja dionica koje ukazuju na usklađenost u stjecanju ili zajedničkoj namjeri osoba. S obzirom da su Michael Ljubas, JADRAN-PRODUKT d.o.o. i IMPULS d.o.o. usklađeno započeli stjecati dionice Ciljnog društva u rujnu 2006. godine, preko iste brokerske kuće, da je Michael Ljubas sa spomenutom brokerskom kućom dogovario kupnju dionica Ciljnog društva za sebe osobno, za JADRAN-PRODUKT d.o.o. i za IMPULS d.o.o., te da je novac za kupnju dionica Ciljnog društva koje je kupilo društvo IMPULS d.o.o. u cijelosti isplaćen s bankovnih računa čiji su vlasnici Michael Ljubas odnosno društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o., razvidno je da je među istima tada uspostavljen odnos zajedničkog djelovanja s ciljem stjecanja dionica s pravom glasa Ciljnog društva, u smislu tada važećeg članka 8. stavka 1. Zakona o preuzimanju dioničkih društava («Narodne novine» br. 84/02, 87/02, 120/02) i u smislu važećeg članka 5. stavak 1. ZPDD-a. Agencija

nije utvrdila postojanje pisanog sporazuma, međutim isto nije ni nužno, budući da ZPDD predviđa da sporazum može biti i usmen, pa čak i prešutan.

Nakon što je IMPULS d.o.o. u rujnu 2006. godine na opisani način kupilo 5.147 dionica Ciljnog društva, iste je ugovorom o kupoprodaji od 05. prosinca 2006. godine prodalo Michaelu Ljubasu, a Michael Ljubas je navedene dionice prenio na svoj račun u SKDD-u dana 07. rujna 2007. godine. No, pravomoćnom sudskom presudom navedeni ugovor utvrđen je ništavim. S obzirom da u smislu Zakona o obveznim odnosima ništetni ugovori ne proizvode pravne učinke od trenutka sklapanja ugovora, te s obzirom da je u SKDD-u 5.147 dionica Ciljnog društva preknjiženo s računa nematerijaliziranih vrijednosnih papira društva IMPULS d.o.o. na račun Michaela Ljubasa na temelju nevaljanog pravnog posla odnosno bez valjane pravne osnove, to u smislu tada važeće odredbe članka 128. stavak 1. Zakona o tržištu vrijednosnih papira i u smislu odredbe članka 492. stavak 2. Zakona o tržištu kapitala, društvo IMPULS d.o.o. nije prestalo biti zakoniti imatelj 5.147 dionica Ciljnog društva. Iz istog razloga Michael Ljubas nije postao zakoniti imatelj 5.147 dionica Ciljnog društva iako su iste bile upisane na njegovom računu nematerijaliziranih vrijednosnih papira u SKDD-u.

Slijedom navedenog, JADRAN-PRODUKT d.o.o. na dan 19. svibnja 2008. godine drži 58.726 dionica odnosno 17,54% dionica s pravom glasa Ciljnog društva, Michael Ljubas drži 24.786 dionica odnosno 7,4% dionica s pravom glasa Ciljnog društva te društvo IMPULS d.o.o. drži 5.147 dionica odnosno 1,54% dionica s pravom glasa Ciljnog društva, pa svi zajedno drže ukupno 88.659 dionica odnosno 26,48% dionica s pravom glasa Ciljnog društva.

Obveza na objavljivanje ponude za preuzimanje Ciljnog društva za navedene osobe je nastala stjecanjem 6.100 dionica s pravom glasa Ciljnog društva od strane društva JADRAN-PRODUKT d.o.o. dana 19. svibnja 2008. godine na Zagrebačkoj burzi, sukladno članku 9. stavak 1., a u svezi s člankom 8. stavak 3. i člankom 5. stavkom 1., stavkom 2. točka 1., stavkom 3. i stavkom 4. točkom 1. ZPDD-a.

Zajedničko djelovanje naprijed navedenih osoba utvrđeno je analizom stjecanja i otpuštanja dionica Ciljnog društva i temeljem prikupljene dokumentacije i očitovanja.

IV) Sukladno odredbama članka 135. stavka 1. i članka 8. stavka 1. Zakona o općem upravnom postupku («Narodne novine» broj 53/91, 103/96), Agencija je dopisima od 21. prosinca 2009., 03. veljače 2010. i 09. ožujka 2010. godine pozvala društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o., Michaela Ljubasa i društvo IMPULS d.o.o. da se očituju o svim naprijed navedenim činjenicama i izvršavanju obveze objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

Agencija je dana 08. siječnja 2010. godine zaprimila opširno zajedničko očitovanje društva JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michaela Ljubasa, te dodatna očitovanja 08. veljače i 15. ožujka 2010. godine, u kojima se, u bitnome, navodi da:

- Agencija preširoko tumači okolnost postojanja vremenskog kontinuiteta u stjecanju dionica, te da se ne može svako paralelno ili kontinuirano stjecanje dionica automatski smatrati povezanim, već ono nužno mora rezultirati zajedničkim djelovanjem u ostvarivanju prava glasa. Dalje se navodi da Agencija ne tumači pravilno ZPDD budući da društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. dionice stječe sve do 23. svibnja 2008. godine.
- Nije moguće utvrditi zajedničko djelovanje samo radi okolnosti da je Interkapital posredovao pri kupnji dionica te je i ovo tumačenje Agencije preširoko. Također se navodi da je potrebno uzeti u obzir ograničen broj ovlaštenih posrednika u Republici Hrvatskoj.
- Nadalje, isti navode da nije moguće da je IMPULS d.o.o. dionice Ciljnog društva kupovalo do zaključno 20. rujna 2006. godine, a novac za kupnju istih je Interkapitalu doznačen tek 09. listopada 2006. godine. Smatraju da isto ne korespondira sa zakonskim odredbama o načinu postupanja brokerskih društava prilikom kupovine dionica te da je Interkapital morao imati novac na svom računu

prije zadavanja naloga. Nakon što je Agencija upotpunila činjenično stanje i dostavila im očitovanje Interkapitala o pozajmljivanju sredstava, isti se o navedenom nisu očitovali. Također se navodi da pozajmnice same po sebi ili isplata s bilo koje druge osnove (u ovom slučaju isplate iznosa od 800.000 kn sa osnova raskinutog predugovora), a kojima nije izravan cilj stjecanje dionica Ciljnog društva radi zajedničkog djelovanja, ne mogu imati karakter zajedničkog djelovanja prema ZPDD-u.

- Isti opovrgavaju navode tadašnjeg člana uprave Interkapitala da se o svemu vezanom za stjecanje dionica Ciljnog društva od strane društva IMPULS d.o.o. obavještavalo Michaela Ljubasa.
- Dalje se navodi da je namjera zajedničkog djelovanja, ako je i postojala, postojala samo do dana zaključenja ugovora 05. prosinca 2006. godine između društva IMPULS d.o.o. i Michaela Ljubasa, te da se držanje dionica od strane IMPULS d.o.o. na dan 19. svibnja 2008. godine ne može tumačiti kao držanje u namjeri da se s društvom JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Michaelom Ljubasom ostvari prevladavajući utjecaj u društvu, jer na taj dan IMPULS d.o.o. nije trebao imati dionice niti je smatrao da ih ima. U vrijeme dok su Michael Ljubas i IMPULS d.o.o. smatrali da je ugovor od 05. prosinca 2006. valjan, sama ugovorena kupoprodaja značila je odsutnost namjere ugovornih strana da djeluju zajednički na bilo koji način, a posebno društva IMPULS d.o.o. da uopće bude vlasnikom dionica, jer je smatralo da ih je valjano otuđilo.
- Dalje se navodi da je na održanim glavnim skupštinama postupanje po punomoći od strane osobe koja je prodala dionice, samo uobičajen način ostvarivanja vlasničkih prava iz tih dionica od strane stjecatelja u slučajevima kada one nisu prenesene na kupca, te da se Michael Ljubas ponašao i djelovao kao vlasnik predmetnih dionica stečenih ugovorom, a društvo IMPULS d.o.o. je postupalo prema njegovim zahtjevima i o njegovom trošku. Isti predlažu da se na ovu okolnost sasluša tadašnji punomoćnik Michaela Ljubasa, T. S. iz Zagreba.
- Osim toga, isti ukazuju na nove činjenice i to na Ugovor o kupoprodaji dionica od 12. svibnja 2008. godine kojim je društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. prodalo društvu Godimento d.o.o. 7.536 dionica Ciljnog društva, navodeći da se sukladno članku 8. stavak 1. i stavak 3. ZPDD-a smatra da je društvo Godimento d.o.o. steklo 7.536 dionica dana 12. svibnja 2008. godine, neovisno o stanju kod SKDD-a, posljedično čemu na dan 19. svibnja 2008. godine JADRAN-PRODUKT d.o.o., Michael Ljubas i IMPULS d.o.o. drže 24,23% dionica Ciljnog društva. U prilogu su dostavili presliku navedenog Ugovora o kupoprodaji dionica od 12. svibnja 2008. godine između društava JADRAN-PRODUKT d.o.o. i Godimento d.o.o. i presliku Aneksa istog ugovora od 15. rujna 2008. godine, iz kojih nije vidljivo kada je potpis prodavatelja javnobilježnički ovjeren. U očitovanju od 15. ožujka 2010. godine isti navode da ovjera potpisa na ugovoru nije od značaja te da je otuđenje dionica društvu Godimento d.o.o. bio stvaran posao, a kao dokaz dostavljene su preslike Sporazuma o utanačenju međusobnih ugovornih odnosa od 13. svibnja 2008. godine i Ugovora o poslovnoj suradnji od 28. prosinca 2006. godine, te ispisi računa društva Auto shop d.o.o., Zagreb, za najam nekretnine.

Agencija je dana 11. siječnja 2010. godine zaprimila očitovanje društva IMPULS d.o.o. koje se u bitnom očitovalo na isti način kao i Michael Ljubas i JADRAN-PRODUKT d.o.o., te navodi da se vremenska razdoblja stjecanja dionica samo djelomično podudaraju ili se uopće ne podudaraju jer JADRAN-PRODUKT d.o.o. kupuje dionice skoro 20 mjeseci nakon što ih je IMPULS d.o.o. prestalo stjecati, a preko Interkapitala su dionice stjecane iz razloga jer je isto vodeće investicijsko društvo u Republici Hrvatskoj. Navodi se da je nemoguće da je novac za kupnju dionica IMPULS d.o.o. uplatio na račun Interkapitala nakon zadnjeg datuma stjecanja dionica jer novac mora biti na računu brokera prije nego se zada nalog za kupnju, a da ostale sporne isplate od strane Michaela Ljubasa umjesto IMPULS d.o.o. (u ovom slučaju isplate iznosa od 800.000 kn sa osnova raskinutog predugovora), a kojima nije izravan cilj stjecanje dionica Ciljnog društva radi zajedničkog djelovanja, ne mogu imati karakter zajedničkog djelovanja prema ZPDD-u. Dalje se navodi da nije ispunjena pretpostavka namjernog zajedničkog djelovanja jer na dan kad je nastala obveza društvo IMPULS d.o.o. nije bilo upisano kao imatelj dionica te je u tom trenutku imalo namjeru izvršenja kupoprodajnog ugovora, a ne zajedničkog djelovanja radi preuzimanja društva, te da kritična presuda u tom trenutku nije postojala. Isto je uz očitovanje priložilo preslike dopisa adresiranih na Michaela Ljubasa, kako i njegove odgovore, kojima se traži da Michael

Ljubas temeljem pravomoćne presude dostavi javnobilježnički ovjerenu izjavu o prijenosu predmetnih dionica na IMPULS d.o.o. i isplatu razlike u novcu do pune vrijednosti dionica u vrijeme prodaje.

Agencija je dana 17. veljače 2010. godine zaprimila dodatno očitovanje društva IMPULS d.o.o. koje smatra da navodi društva Interkapital nisu od značaja za tumačenje postupanja društva IMPULS d.o.o., te da IMPULS d.o.o. nema spoznaje o odobrenom minusu, te se predlaže da Agencija naloži Michaelu Ljubasu otkup dionica Ciljnog društva po cijenama iz 2008. godine te da Agencija pruži društvu IMPULS d.o.o. zaštitu. Navodi se da je na održane tri skupštine Ciljnog društva IMPULS d.o.o. sudjelovalo kao bivši vlasnik iz razloga što Michael Ljubas nije dionice prenio na svoje ime u SKDD-u, te da na navedenim skupštinama IMPULS d.o.o. nije uopće ostvarivalo vlasnička prava niti je očitovalo svoju volju na bilo koji način. Ovo očitovanje društva IMPULS d.o.o. je Agenciji dostavljeno poštom, u koverti na kojoj je otisnut žig društva Jadran građenje d.o.o., Zagreb, Zagrebačka c. 156/A. Uvidom u podatke s internetskih stranica sudskog registra utvrđeno je da je jedini član uprave društva Jadran građenje d.o.o. Michael Ljubas. Na dopis Agencije od 09. ožujka 2010. godine društvo IMPULS d.o.o. se u ostavljenom roku nije očitovalo.

Nastavno na zaprimljena očitovanja Agencija ističe da postojanje odnosa zajedničkog djelovanja nije utvrđeno samo na temelju činjenice da su navedene osobe započele sa stjecanjem dionica Ciljnog društva u istom razdoblju ili samo radi činjenice da sve osobe stječu dionice preko istog investicijskog društva (iako ih u Republici Hrvatskoj djeluje 50-ak), već je odnos zajedničkog djelovanja nesporno utvrđen cijeneći sve okolnosti zajedno i na temelju rezultata cjelokupnog postupaka, pri čemu su kao odlučne ocijenjene činjenice da su Michael Ljubas i JADRAN-PRODUKT d.o.o. u cijelosti financirali kupnju dionica Ciljnog društva za IMPULS d.o.o., te da je kupnju dionica Ciljnog društva za IMPULS d.o.o. s Intekapitalom dogovarao i koordinirao Michael Ljubas.

Agencija ocjenjuje nevjerodostojnima navode da je uplata od 723.696,69 kn na žiro račun Interkapitala od 9. listopada 2006. godine "nemoguća", s obzirom da je ista proknjižena kako na žiro računu Interkapitala tako i na računu Nava banke d.d. Agencija ističe kako odredbama tada važećeg Zakona o tržištu vrijednosnih papira nije bila propisana zabrana davanja pozajmnica klijentima, u kom slučaju rizik u cijelosti snosi investicijsko društvo koje ih daje, a takva poslovna praksa investicijskih društava je zakonski regulirana Zakonom o tržištu kapitala i na temelju njega donesenim podzakonskim aktima.

Nadalje, Agencija nije poklonila vjeru navodima da je uplata od 800.000 kn pozajmnica odnosno isplata s druge osnove Michaela Ljubasa društvu IMPULS d.o.o. sa osnova raskinutog predugovora, s obzirom da navedene osobe nisu u tijeku postupka dostavile niti jedan dokaz kojim bi isto dokazale.

Vezano za navode da u trenutku nastanka obveze nije postojala namjera zajedničkog djelovanja na strani društva IMPULS d.o.o. odnosno da isto u trenutku nastanka obveze nije znalo da su ništetni ugovori kojima je svoje dionice Ciljnog društva prodalo Michaelu Ljubasu te da u tom trenutku nije postojala presuda kojom se isto utvrđuje, Agencija ističe da ništetni pravni poslovi uopće ne proizvode pravne posljedice te se smatra kao da nikada nisu niti sklopljeni, a presuda kojom se isto utvrđuje ima samo deklaratorni karakter, čega je društvo IMPULS d.o.o. bilo odnosno moralo biti svjesno u trenutku podnošenja tužbe Trgovačkom sudu u Zadru, a Michael Ljubas u trenutku priznanja tužbenog zahtjeva.

S obzirom na pravne učinke ništetnih pravnih poslova, sukladno odredbama Zakona o obveznim odnosima i odredbi tada važećeg članka 128. stavak 1. Zakona o tržištu vrijednosnih papira, kao i uvažavajući načelo pravne sigurnosti, Agencija ocjenjuje da je na dan 19. svibnja 2008. godine zakoniti imatelj 5.147 dionica Ciljnog društva bilo društvo IMPULS d.o.o. Budući da je isto u rujnu 2006. godine uspostavilo odnos zajedničkog djelovanja s Michaelom Ljubasom i društvom JADRAN-PRODUKT d.o.o. s ciljem stjecanja dionica s pravom glasa Ciljnog društva, te uzimajući u obzir odredbe članka 6. stavak 1. i 2. ZPDD-a, za iste je dana 19. svibnja 2008. godine nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

Osim toga, Agencija ocjenjuje da ponašanje kako društva IMPULS d.o.o. tako i Michaela Ljubasa nakon sklapanja Ugovora o kupoprodaji od 05. prosinca 2006. godine, dodatno upućuje na postojanje sporazuma o zajedničkom djelovanju, i to radi usklađenog ostvarivanja prava glasa, s obzirom da društvo IMPULS d.o.o. ostvaruje pravo glasa iz dionica koje je prodalo Michaelu Ljubasu na održanim glavnim skupštinama Ciljnog društva na kojima djeluje kao dioničar i prema Ciljnom društvu i prema ostalim dioničarima. Agencija ne prihvaća navode da društvo IMPULS d.o.o. u razdoblju od 05. prosinca 2006. godine do 07. rujna 2007. godine "nije uopće ostvarivalo vlasnička prava iz predmetnih dionica Ciljnog društva na bilo koji način" s obzirom da je u postupku nesporno utvrđeno da je isto sudjelovalo kao dioničar na održane tri glavne skupštine Ciljnog društva, da je na jednoj sudjelovalo samostalno, dok je na dvije imalo istog punomoćnika kao i Michael Ljubas odnosno JADRAN-PRODUKT d.o.o. Također, cijenjena je i okolnost da nakon što je društvo IMPULS d.o.o. ishodilo pravomoćnu presudu o ništetnosti ugovora istu ne dostavlja na izvršenje SKDD-u, već se Michael Ljubas vodi kao dioničar Ciljnog društva sve dok Agencija nije o navedenom zatražila očitovanje. Osim toga, okolnost da u ovom postupku društvo IMPULS d.o.o. Agenciji dostavlja svoje očitovanje u koverti na kojoj je otisnut žig društva čiji je jedini direktor Michael Ljubas, umanjuje vjerodostojnost navoda društva IMPULS d.o.o. kojima se od Agencije traži zaštita od postupanja Michaela Ljubasa te dodatno ukazuje na povezanost navedenih osoba.

Navodi da je društvo IMPULS d.o.o. na glavnim skupštinama sudjelovao po nalogu Michaela Ljubasa kao stvarnog vlasnika također potvrđuju postojanje sporazuma o stjecanju dionica s pravom glasa Ciljnog društva i usklađenom ostvarivanju prava glasa, budući da ovakvo ponašanje prodavatelja ne samo da je neuobičajeno već je potrebno uzeti u obzir činjenicu (koju same stranke ističu) da kupac uopće nije prema prodavatelju ispunio svoju ugovornu obvezu odnosno nije isplatio ugovorenu kupoprodajnu cijenu.

Agencija sukladno članku 160. stavak 1. Zakona o općem upravnom postupku, smatra da nije potrebno saslušavanje T.S. iz Zagreba, kako to predlažu Michael Ljubas i JADRAN-PRODUKT d.o.o., jer u činjeničnom pogledu nije sporno da je isti temeljem punomoći zastupao Michaela Ljubasa, JADRAN-PRODUKT d.o.o. i IMPULS d.o.o. na glavnoj skupštini Ciljnog društva održanoj dana 30. ožujka 2007. godine niti bi se njegovim saslušanjem utvrdile nove činjenice koje bi bile od značaja za donošenje ovog rješenja.

Agencija nije uvažila zahtjev Michaela Ljubasa i društva JADRAN-PRODUKT d.o.o. od 15. ožujka 2010. godine kojim isti traže dodatni rok za očitovanje o elektroničkoj komunikaciji između Interkapitala i Michaela Ljubasa, s obzirom da navedena okolnost nema utjecaja na rješavanje stvari niti je uzeta u obzir prilikom donošenja ovog rješenja, te vodeći se načelom ekonomičnosti postupka.

Agencija ocjenjuje nevjerodostojnima preslike dopisa koje je društvo IMPULS d.o.o. priložilo uz svoje očitovanje od 7. siječnja 2010. godine, a kojima se traži da Michael Ljubas dostavi javnobilježnički ovjerenu izjavu o prijenosu 5.147 dionica Ciljnog društva na IMPULS d.o.o., i isplatu razlike u novcu do pune vrijednosti dionica u vrijeme prodaje. Naime, nikakva izjava Michaela Ljubasa nije potrebna za prijenos navedenih dionica na društvo IMPULS d.o.o., s obzirom da je pravomoćnom sudskom presudom, u točki 2. izreke, SKDD-u naloženo brisanje prava vlasništva u odnosu na 5.147 redovnih dionica Ciljnog društva koje se kao nematerijalizirani vrijednosni papiri u računalnom sustavu SKDD-a vode na ime Michaela Ljubasa i preknjižba predmetnih dionica na IMPULS d.o.o. Također, Agencija nevjerodostojnim ocjenjuje i zahtjev za isplatom razlike u novcu, i to polazeći od nesporno utvrđene činjenice da je upravo Michael Ljubas, odnosno društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o. u kojem je isti 100% vlasnik i jedini član uprave, financirao kupnju predmetnih 5.147 dionica Ciljnog društva u ukupnom iznosu od 1.523.696,69 kn.

Štoviše, navedena pravomoćna sudska presuda donesena je temeljem tužbe za poništenje ugovora zbog neplaćanja kupoprodajne cijene za predmetnih 5.147 dionica Ciljnog društva, koji tužbeni zahtjev je

Michael Ljubas u cijelosti priznao, a u ovom je postupku nesporno utvrđeno da je od početka kupnju 5.147 dionica financirao upravo Michael Ljubas odnosno društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o.

Agencija nije prihvatila navode iz očitovanja JADRAN-PRODUKTA d.o.o. i Michaela Ljubasa da se sukladno članku 8. stavak 1. i stavak 3. ZPDD-a smatra da je društvo Godimento d.o.o. steklo 7.536 dionica dana 12. svibnja 2008. godine, neovisno o stanju kod SKDD-a. Po zaprimanju očitovanja Agencija je izvršila uvid u podatke SKDD-a, te je utvrdila da je dana 13. studenoga 2008. godine u sustavu SKDD-a izvršena preknjižba 7.536 dionica Ciljnog društva s računa društva JADRAN-PRODUKT d.o.o., Zagreb, na račun društva Godimento d.o.o., Krapanj.

Navedena odredba članka 8. stavak 3. ZPDD-a se primjenjuje samo na ponuditelja i osobe koje s njim djeluju zajednički, a Godimento d.o.o. ne djeluje zajednički s društvom JADRAN-PRODUKT d.o.o. pa se navedena odredba na isto ne može primijeniti. U konkretnom slučaju se na društvo Godimento d.o.o. uopće ne primjenjuju odredbe ZPDD-a, te je isto sukladno tada važećoj odredbi članka 128. stavak 1. Zakona o tržištu vrijednosnih papira postalo zakoniti imatelj 7.536 dionica Ciljnog društva tek upisom istih na svoj račun u SKDD-a odnosno dana 13. studenoga 2008. godine, a do tog datuma je zakoniti imatelj dionica bilo društvo JADRAN-PRODUKT d.o.o.

Članak 8. ZPDD-a propisuje koje se dionice pribrajaju dionicama koje već od ranije drže ponuditelj i osobe koje s njim djeluju zajednički i koje su upisane na njihovim računima u depozitoriju, te se sukladno izričitoj odredbi stavka 1. točke 1. i stavka 3. navedeno odnosi samo na stjecanje dionica, a nikako i na otpuštanje dionica od strane ponuditelja i osoba koje s njim djeluju zajednički.

V) Odredbom članka 48. stavka 1. točke 1. ZPDD-a propisano je da će Agencija kada utvrdi nepravilnosti i/ili nezakonitosti, rješenjem naložiti poduzimanje radnji koje pridonose uspostavljanju zakonitosti. U stavku 2. istog članka propisano je da će Agencija rješenjem odrediti rok za izvršenje i dostavljanje dokaza o učinjenom, dok je u stavku 3. točki 1. istog članka propisano da kada utvrdi postojanje nepravilnosti i/ili nezakonitosti, Agencija će utvrditi postojanje obveze objavljivanja ponude za preuzimanje te naložiti poduzimanje radnji radi objavljivanja ponude za preuzimanje. Slijedom navedenog, valjalo je riješiti kao u točkama I. i II. izreke rješenja.

Sukladno odredbi članka 13. stavak 3. točka 1. 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 zahtjev za odobrenje objavljivanja iste.

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 naložila Ciljnom društvu da u roku od 15 dana ovo rješenje dostavi svim dioničarima.

VI) Sukladno odredbi 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. 155/08) obveznici plaćanja naknada i administrativnih pristojbi su ponuditelji iz članka 2. stavka 1. točke 4. ZPDD-a, pa je riješeno kao u točki IV. izreke rješenja.

VII) Temeljem odredbe članka 8. stavka 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavljuje se u Narodnim novinama.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Sukladno odredbi članka 50. stavka 3. ZPDD-a protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Upravnom sudu Republike Hrvatske u roku od 30 dana od dana primitka ovog rješenja.

ČLAN UPRAVE

Željko Kopčić

KLASA: UP/I-451-04/09-10/10
URBROJ: 326-321-10-42
Zagreb, 25. ožujka 2010.