

Na temelju odredbi članka 19. stavka 1. i članka 8. stavka 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga (Narodne novine br. 140/05 i 12/12) te članka 96. i 128. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine br. 47/09 i 110/21), Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga, povodom zahtjeva društva PIK-ESOP d.o.o., Rijeka, Krešimirova 26, OIB 48434719726 zastupanog po odvjetniku Branku Skerlevu iz Zagreba, Miramarska 24, OIB 59571842584, za oglašavanje Rješenja Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, KLASA: UP/I 976-04/21-02/01, URBROJ: 326-01-60-62-21-8 od 15. travnja 2021. ništavim, na sjednici Upravnog vijeća održanoj 10. veljače 2022. donosi

R J E Š E N J E

Odbija se prijedlog društva PIK-ESOP d.o.o., Rijeka, Krešimirova 26, OIB 48434719726 za oglašavanje Rješenja Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, KLASA: UP/I 976-04/21-02/01, URBROJ: 326-01-60-62-21-8 od 15. travnja 2021., ništavim.

O b r a z l o ž e n j e

Rješenjem Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga (dalje: Hanfa) od 15. travnja 2021., KLASA: UP/I 976-04/21-02/01, URBROJ: 326-01-60-62-21-8 (dalje: Rješenje) utvrđeno je da je za Ginu Pastorčića iz Malinske, Lina Bolmarčića 31, OIB 96550428776, Igora Borovca iz Kostrene, Rožići 16, OIB 95956245230 i društvo PIK-ESOP d.o.o., Rijeka, Krešimirova 26, OIB 48434719726 (dalje: Ponuditelj), dana 13. veljače 2019. nastala obveza objavljivanja ponude za preuzimanje društva PIK d.d., Rijeka, Krešimirova 26, OIB 40174736344 (dalje: Ciljno društvo) te je navedenim osobama naloženo u roku od 90 (devedeset) dana od dana primitka Rješenja, u skladu s odredbama Zakona o preuzimanju dioničkih društava (Narodne novine br. 109/07, 36/09, 108/12, 90/13 - Odluka USRH broj: U-I-4469/2008 i dr., 99/13 - Odluka USRH broj: U-I-2470/2010 i dr. i 148/13; dalje: ZPDD) podnijeti Hanfi zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, ponudu za preuzimanje i isprave iz članka 22. stavka 3. ZPDD-a.

Postupajući po Rješenju odnosno izvršavajući nadzornu mjeru izrečenu točkom 2. izreke Rješenja u ostavljenom roku, dana 18. lipnja 2021. Ponuditelj, zastupan po odvjetniku Branku Skerlevu iz Zagreba, Miramarska 24, podnio je Hanfi Zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, ponudu za preuzimanje i dio isprava iz članka 22. stavka 3. ZPDD-a.

Tijekom postupka povodom zahtjeva Ponuditelja koji se vodi pod KLASOM: UP/I 976-02/21-02/03 Ponuditelj je 14. prosinca 2021. podnio Hanfi *Zahtjev za oglašavanje ništetnim, poništenjem rješenja o nastanku obveze za preuzimanje Ciljnog društva* KLASA: UP/I 976-04/21-02/01, URBROJ: 326-01-60-62-21-8 od dana 15. travnja 2021. godine.

U podnesenom Zahtjevu, Ponuditelj zahtijeva da Hanfa temeljem članaka 128., 129. i 131. Zakona o općem upravnom postupku (dalje: ZUP) Rješenje oglosi ništavim, a podredno poništi Rješenje.

O zahtjevu za oglašavanje Rješenja ništavim (dalje: Zahtjev) odlučeno je u predmetu Hanfe KLASA: UP/I 976-02/21-03/05, a o dijelu zahtjeva za poništenjem Rješenja odlučeno je u predmetu Hanfe KLASA: UP/I 976-02/21-03/06.

Sukladno članku 128. stavku 1. ZUP-a rješenje će se oglositi ništavim:

1. ako je doneseno u stvari iz sudske nadležnosti
2. ako je doneseno u stvari o kojoj se ne može rješavati u upravnom postupku
3. ako njegovo izvršenje nije pravno ili stvarno moguće
4. ako se njegovim izvršenjem čini kazneno djelo
5. ako je doneseno bez prethodnog zahtjeva stranke, a na koje stranka naknadno izričito ili prešutno nije pristala
6. ako sadržava nepravilnost koja je po izričitoj zakonskoj odredbi razlog za ništavost rješenja.

Budući da Ponuditelj u Zahtjevu nije naveo koji je od naprijed propisanih razloga za oglašavanje Rješenja ništavim nastupio u ovoj pravnoj stvari, zaključkom Hanfe KLASA: UP/I 976-02/21-03/05, URBROJ: 326-01-60-62-22-2 od 13. siječnja 2022. je pozvan temeljem članka 73. ZUP-a dopuniti i obrazložiti podneseni Zahtjev.

Ponuditelj je 26. siječnja 2022. dostavio Hanfi dopunu Zahtjeva u kojem u bitnome navodi da zahtijeva oglašavanje Rješenja ništavim iz svih razloga propisanih člankom 128. ZUP-a.

Sukladno članku 15. točki 2. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga i članku 47. ZPDD-a Hanfa je tijelo nadležno za nadzor primjene odredbi ZPDD-a koji provodi obavljanjem posrednih i/ili neposrednih nadzora. Kada utvrdi nepravilnosti i/ili nezakonitosti Hanfa je sukladno članku 48. ZPDD-a ovlaštena rješenjem naložiti poduzimanje radnji koje pridonose uspostavljanju zakonitosti, odnosno izreći nadzorne mjere propisane ZPDD-om. Sukladno članku 50. stavku 1. ZPDD-a u postupcima pred Hanfom, primjenjuju se odredbe Zakona o općem upravnom postupku.

Hanfa je temeljem ovlaštenja iz naprijed navedenih odredbi pokrenula i provela postupak nadzora u svezi nastanka obveze objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva i donijela Rješenje u kojem je izrekla nadzorne mjere Ponuditelju odnosno naložila poduzimanje radnji koje pridonose uspostavljanju zakonitosti. Slijedom izloženog, u konkretnoj pravnoj stvari nije riječ o stvari iz sudske nadležnosti već o stvari iz isključive nadležnosti Hanfe o kojoj se rješavalo u upravnom postupku, kako je izrijekom propisano naprijed citiranom odredbom ZPDD-a. Stoga nisu ispunjeni razlozi za oglašavanje Rješenja ništavim propisani člankom 128. točkama 1. i 2. ZUP-a.

Nadalje, postupak nadzora u kojem je doneseno Rješenje pokrenut je po službenoj dužnosti (kako je navedeno u uvodu Rješenja), a ne na zahtjev stranke (u konkretnom slučaju Ponuditelja), slijedom čega nema mjesta primjeni razloga za oglašavanje Rješenja ništavim propisanim člankom 128. točkom 5. ZUP-a.

Izvršenje Rješenja je stvarno i pravno moguće. Da je tomu tako potvrđuje, između ostalog, i postupanje Ponuditelja koji je u predmetu KLASA: UP/I 976-04/21-02/01, 30. travnja 2021. obavijestilo Hanfu da je postupio po nalogu iz točke 3. izreke Rješenja odnosno da je dostavio

Rješenje dioničarima Ciljnog društva putem Središnjeg klirinškog depozitarnog društva d.d., Heinzelova 62a, Zagreb. Nadalje, Ponuditelj je u predmetu KLASA: 976-05/21-06/03, 23. travnja 2021. dostavio Hanfi Obavijest o nastanku obveze objavljivanja ponude za preuzimanje u kojoj je jasno iskazao namjeru objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva (kako je naloženo u točki 2. izreke Rješenja), a 30. travnja 2021. podnesak (i dokaz) o obavještavaju Radničkog vijeća Ciljnog društva o namjeri Ponuditelja. Nadalje, unutar roka određenog Rješenjem Ponuditelj je podnio Hanfi zahtjev za odobrenje objavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva.

Dakle, opisano postupanje samog Ponuditelja potvrđuje da je izvršenje Rješenja stvarno i pravno moguće. Štoviše, izvršavanjem Rješenja otklanjaju se nezakonitosti koje su utvrđene u postupku nadzora, a objavljivanjem ponude za preuzimanje, omogućuje se manjinskim dioničarima Ciljnog društva da odluče hoće li prihvatiti ponudu i pohraniti svoje dionice ili ne i na taj način se osigurava pravna zaštita manjinskih dioničara.

Ponuditelj je tijekom postupka nadzora koji je prethodio donošenju Rješenja (kao i u Zahtjevu) naveo da u trenutku donošenja Rješenja Ciljno društvo nije bilo ciljno društvo u skladu s člankom 2. stavkom 1. točkom 1. ZPDD-a. Međutim, navedena okolnost nema utjecaja na ovlast Hanfe na pokretanje i vođenje postupka kao i na izricanje nadzornih mjera te posebno dužnost Ponuditelja da obvezu objavljivanja ponude za preuzimanje izvrši. Navedena okolnost (dioničko društvo prestalo biti ciljno društvo) nije od utjecaja ni na zakonitost Rješenja, budući je sam zakonodavac prepoznao situacije u kojima navedena okolnost pravno ne utječe na pokretanje i provođenje postupka preuzimanja i na samo izvršenje obveze objavljivanja ponude za preuzimanje, što je pojašnjeno i u obrazloženju Rješenja (stranica 14.).

Budući da ne postoje pravni ni stvarni razlozi ili zapreke koje bi na bilo koji način onemogućile izvršenje Rješenja nema mjesta primjeni razloga za oglašavanje Rješenja ništavim propisanim člankom 128. točkom 3. ZUP-a.

Nadalje, postupanje po nalogima iz Rješenja ne predstavlja kazneno djelo propisano Kaznenim zakonom (Narodne novine br. 125/2011, 144/2012, 56/2015, 61/2015, 101/2017, 118/2018, 126/2019 i 84/2021). Štoviše, izvršavanjem Rješenja otklanjaju se nezakonitosti uslijed neobjavljivanja ponude za preuzimanje Ciljnog društva, slijedom čega nije ispunjen razlog za oglašavanje Rješenja ništavim iz članka 128. točke 4. ZUP-a.

Rješenje, prema ocjeni Hanfe, ne sadržava nepravilnost koja bi prema izričitoj odredbi nekog drugog propisa, prije svega ZPDD-a, bila propisana kao razlog za ništavost istog, niti Ponuditelj u zahtjevu upućuje na nepravilnost u smislu navedene odredbe, stoga nije ispunjen razlog za oglašavanje Rješenja ništavim iz članka 128. točke 6. ZUP-a.

Sukladno članku 128. stavku 2. ZUP-a rješenje će oglasiti ništavim javnopravno tijelo koje ga je donijelo ili koje obavlja nadzor nad tijelom koje ga je donijelo, po službenoj dužnosti ili na prijedlog stranke u svako doba.

U konkretnom slučaju nije ispunjen niti jedan od propisanih razloga za oglašavanje Rješenja ništavim slijedom čega je valjalo odbiti Zahtjev Ponuditelja za oglašavanje Rješenja ništavim, odnosno odlučiti kao u izreci ovoga rješenja.

U skladu s odredbom članka 8. stavka 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavljuje se na internetskoj stranici Hanfe.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

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

KLASA: UP/I 976-02/21-03/05
URBROJ: 326-01-60-62-22-4
Zagreb, 10. veljače 2022.

PREDSJEDNIK UPRAVNOG VIJEĆA
dr.sc. Ante Žigman