

Na temelju odredbi članka 15. točka 4. alineja 1. i članka 8. stavak 1. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga («Narodne novine» br. 140/05), te članka 97. stavak 1. Zakona o tržištu kapitala («Narodne novine» br. 88/08, 146/08, 74/09), Uprava Hrvatske agencije za nadzor financijskih usluga, povodom zahtjeva društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, Jakova Gotovca 1/5, za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika investicijskog društva KRENTSCHKER VRIJEDNOSNICE d.o.o., Zagreb, Jakova Gotovca 1, na sjednici održanoj dana 23. prosinca 2010. donijela je

R J E Š E N J E

1. Odbija se zahtjev društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, Jakova Gotovca 1/5 za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika investicijskog društva KRENTSCHKER VRIJEDNOSNICE d.o.o., Zagreb, Jakova Gotovca 1.
2. Ovo rješenje objavit će se u Narodnim novinama.

O b r a z l o ž e n j e

I/ Dana 07. srpnja 2010. godine Hrvatska agencija za nadzor financijskih usluga (dalje: Agencija), zaprimila je zahtjev društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, Jakova Gotovca 1/5 za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika investicijskog društva KRENTSCHKER VRIJEDNOSNICE d.o.o., Zagreb (dalje: Investicijsko društvo), iz članka 93. stavak 1. točka 1.-4. Zakona o tržištu kapitala (Narodne novine br. 88/08, 146/08, 74/09) i dokumentaciju u pravitku.

II/ U provedenom postupku izvršen je uvid u zahtjevu priloženu dokumentaciju te je utvrđeno da zahtjevu nije priložene sve isprave nužne za postupanje po podnesenom zahtjevu, pa je društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, zaključkom Agencije od 06. kolovoza 2010. pozvano dostaviti nedostajuću dokumentaciju. Tražena dokumentacija dostavljena je Agenciji dana 10. kolovoza 2010. godine.

III/ Osim navedenog, u provedenom postupku, izvršen je uvid u spis predmeta redovitog neposrednog nadzora nad Investicijskim društvom, KLASA: UP/I-041-02/10-06/38, te je utvrđeno kako slijedi:

Agencija je u okviru svojih ovlaštenja, na temelju obavijesti o neposrednom nadzoru, KLASA: UP/I-041-02/10-06/38, URBROJ: 326-321-10-1 od 01. srpnja 2010., provela postupak redovitog neposrednog nadzora nad poslovanjem Investicijskog društva u smislu odredbe članka 247. i 254. Zakona o tržištu kapitala za razdoblje od 01. siječnja 2010. do 20. srpnja 2010. godine.

U postupku neposrednog nadzora Investicijskog društva, utvrđeno je da je Investicijsko društvo dana 01. ožujka 2009. sklopilo Ugovor o poslovno-tehničkoj suradnji s društvom ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, a dana 25. lipnja 2009. Aneks Ugovora.

Društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb se Ugovorom o poslovno-tehničkoj suradnji obvezalo dovoditi u vezu sa Investicijskim društvom osobu koja bi s njim pregovarala o sklapanju ugovora o vođenju portfelja, odnosno društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb se obvezalo pronalaziti fizičke i pravne osobe zainteresirane za

ulaganje novčanih sredstava u vrijednosne papire i druge oblike imovine iz članka 76. stavak 4. Zakona o tržištu vrijednosnih papira („Narodne novine“ br. 84/02 i 138/06), identificirati ih i uputiti na Društvo radi sklapanja ugovora o vođenju portfelja (članak 2. i 3. Ugovora). Aneksom Ugovoru o poslovno-tehničkoj suradnji od 25. lipnja 2009., redefinirana su prava i obveze ugovornih strana, na način da Nalogoprimac, odnosno društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, djeluje isključivo kao pomoćnik u obavljanju poslova Nalogodavca, odnosno Investicijskog društva na način da isključivo prema uputi i nalogu Nalogodavca kontaktira fizičke i pravne osobe zainteresirane za ulaganje novčanih sredstava u vrijednosne papire i druge oblike imovine uređene Zakonom o tržištu kapitala, da takve osobe identificira sukladno pravilima Nalogodavca, preda im odgovarajuću dokumentaciju, te dostavi istu radi zaključenja ugovora o vođenju portfelja.

Nadalje, u navedenom postupku, uvidom u Obrazac PR – Izvještaj o prihodima i rashodima s osnove pružanja investicijskih usluga i obavljanja investicijskih aktivnosti za razdoblje 01.01.2010. – 31.03.2010., utvrđeno je da je Investicijsko društvo iskazalo troškove vezanog zastupnika za navedeno razdoblje u iznosu od 103.497,00 kn.

S obzirom na karakter odredbi Ugovora i Aneksa Ugovora, zaključeno je da se radi o poslovima vezanog zastupnika, odnosno da društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb za Investicijsko društvo obavlja poslove vezanog zastupnika navedene u članku 93. stavak 1. točka 1. i 2. Zakona o tržištu kapitala, iako za obavljanje navedenih poslova nema potrebno odobrenje Agencije.

Radi otklanjanja utvrđene nezakonitosti, rješenjem Agencije od 02. rujna 2010., Investicijskom društvu je naloženo da odmah po zaprimanju predmetnog rješenja obustavi aktivnosti ponude usluga investicijskog društva putem društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, te da u roku od 30 dana od dana zaprimanja rješenja podnese Agenciji izvještaj o poduzetim mjerama.

Investicijsko društvo je podneskom od 04. listopada 2010. godine, izvijestilo Agenciju da je s danom 03. rujnom 2010., prekinulo sve poslovne aktivnosti s društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, vezane za ponudu usluga investicijskog društva dok isti ne ishodi odobrenje Agencije za obavljanje poslova vezanog zastupnika.

IV/ Odredbom članka 96. stavak 1. Zakona o tržištu kapitala propisano je da će vezani zastupnik dobiti odobrenje Agencije za obavljanje poslova vezanog zastupnika ako ima dovoljno dobar ugled i posjeduje odgovarajuće opće, poslovno i stručno znanje potrebno kako bi klijentima ili potencijalnim klijentima bio u mogućnosti pružiti sve podatke bitne za usluge koje se nude klijentu ili potencijalnom klijentu.

Sukladno stavku 4. navedenog članka, pravna osoba, ispunjava uvjete iz stavka 1. za obavljanje poslova vezanog zastupnika iz članka 93. stavka 1. točke 1. do 4. Zakona o tržištu kapitala, ako ta pravna osoba ima zaposlenu barem jednu osobu koja ispunjava uvjete za brokera iz članka 24. stavka 3. ovog Zakona i Pravilnika o sadržaju zahtjeva, dokumentaciji koja se prilaže zahtjevu i uvjetima za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika investicijskog društva (Narodne novine br. 5/09, dalje: Pravilnik).

Nadalje, odredbom članka 6. Pravilnika propisani su uvjeti za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika investicijskog društva.

Na pravnu osobu-podnositelja zahtjeva na odgovarajući se način primjenjuju odredbe članka 6. stavak 2. i 3. Pravilnika, odnosno odredbe kojima su propisani kriteriji za procjenu dobrog ugleda podnositelja zahtjeva.

Prilikom procjene ugleda podnositelja zahtjeva za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika, sukladno odredbi članka 6. stavak 3., a u vezi sa stavkom 4. Pravilnika, uzet će se u obzir dosadašnji profesionalni rad i osobni integritet osobe, kao i eventualne nadzorne mjere i prijave nadležnim tijelima koje je Agencija poduzela zbog utvrđenih nezakonitosti i nepravilnosti u radu.

Ocjenjujući ugled, odnosno dosadašnji rad društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, kao uvjet za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika Investicijskog društva, pored podataka iz zahtjevu priložene dokumentacije, Agencija je uzela u obzir i utvrđenja iz postupka neposrednog nadzora Investicijskog društva. U navedenom postupku nedvojbeno je utvrđeno da je društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, za Investicijsko društvo obavljalo poslove koji se po svojim karakteristikama smatraju poslovima vezanog zastupnika iz članka 93. stavak 1. točka 1. i 2. Zakona o tržištu kapitala, te da je te iste poslove, suprotno odredbama navedenog zakona, u nadziranom razdoblju od 01. siječnja do 20. srpnja 2010. obavljalo bez prethodnog odobrenja Agencije.

Čak štoviše, društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb je navedene poslove obavljalo i naknadno, sve do 03. rujna 2010., kada je Investicijsko društvo postupajući po nalogu iz rješenja Agencije od 02. rujna 2010., obavijestilo Agenciju da je s danom 03. rujnom 2010. prekinulo sve poslovne aktivnosti s društvom ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, vezane za ponudu usluga investicijskog društva dok isti ne ishodi odobrenje Agencije za obavljanje poslova vezanog zastupnika.

V/ Podneskom Agencije od 29. listopada 2010. društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb je na temelju odredbe članka 52. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine br. 47/09), pozvano da se u roku od 5 (pet) dana od dana zaprimanja podneska, Agenciji pisanim putem očituje o utvrđenim činjenicama u ovom postupku uz napomenu da će se u protivnom podneseni zahtjev riješiti prema stanju spisa predmeta.

U očitovanju zaprimljenom dana 10. studenog 2010., društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb u bitnome navodi da u trenutku zaključenja Ugovora o poslovno-tehničkoj suradnji (dalje: Ugovor) dana 01. ožujka 2009. u režimu tada još važećeg Zakona o tržištu vrijednosnih papira nije bilo nikakve prepreke za zaključenje predmetnog ugovora, da je zaključenjem Anexa Ugovora od 25. lipnja 2009. ugovorena zabrana društvu ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb da obavlja poslove vezanog zastupnika, odnosno da je istome zabranjeno na bilo koji način izjaviti ili konkludentnim radnjama ostaviti dojam da je vezani zastupnik Investicijskog društva ili da daje izjave u ime i/ili za račun Investicijskog društva, odnosno da je navedenim aneksom podnositelj zahtjeva postupao po uputama Investicijskog društva, a istovremeno oduzimao svaku samostalnost u nastupu, pa je time sveden na ulogu „pomoćnika“.

Zakon o tržištu kapitala stupio je na snagu dana 01. siječnja 2009. godine. Stupanjem Zakona o tržištu kapitala na snagu, sukladno odredbi članka 599. stavak 1., prestao je važiti Zakon o tržištu vrijednosnih papira.

Zakonom o tržištu kapitala prenesena je u pravni sustav Republike Hrvatske i Direktiva 2004/39/EZ Europskoga parlamenta i Vijeća od 21. travnja 2004. o tržištima financijskih instrumenata kojom se izmjenjuju i dopunjuju Direktiva Vijeća 85/611/EEZ i 93/6/EEZ i Direktiva 2000/12/EZ Europskoga parlamenta i Vijeća te ukida Direktiva Vijeća 93/22/EEZ (dalje: Direktiva) kojom je propisan institut vezanog zastupnika, kao fizičke ili pravne osobe koja promiče usluge investicijskog društva, ugovara poslove i obavlja druge propisane poslove u ime investicijskog društva. Poslovi vezanog zastupnika, uvjeti za izdavanje odobrenja za rad vezanom zastupniku, upis

u registar vezanih zastupnika, kao pretpostavka obavljanja poslova vezanog zastupnika, propisani su odredbama članka 93. do 99. Zakona o tržištu kapitala.

Slijedom navedenih odredbi, od dana stupanja na snagu navedenog zakona, samo osobe upisane u registar vezanih zastupnika i sudski registar, ako se radi o pravnim osobama, ovlaštene su obavljati poslove vezanog zastupnika iz članka 93. Zakona o tržištu kapitala.

Prema tome, prije sklapanja Ugovora o poslovno tehničkoj suradnji kojim ugovorom je Investicijsko društvo ovlastilo društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. za obavljanje poslova koji se, kako je utvrđeno i rješenjem Agencije od 02. rujna 2010., po svojoj prirodi smatraju poslovima vezanog zastupnika iz članka 93. točka 1. i 2. Zakona o tržištu kapitala, navedeno društvo je bilo obvezno ishoditi pred Agencijom odobrenje za rad vezanom zastupniku i upisati se u registar vezanih zastupnika i sudski registar.

Uzimajući u obzir naprijed navedeno, netočan je navod društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. da je Ugovor o poslovno tehničkoj suradnji sklopljen dana 01. ožujka 2009., „zaključen u režimu Zakona o tržištu vrijednosnih papira“, pa da stoga nije bilo nikakve prepreke za sklapanje navedenog ugovora i obavljanje poslova ugovorenih predmetnim ugovorom bez prethodnog odobrenja Agencije.

Aneksom Ugovora o poslovno tehničkoj suradnji sklopljenim dana 25. lipnja 2009., ugovorne strane su u članku 2. suglasno utvrdile da društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. do dana sklapanja navedenog aneksa „*nije dobilo odobrenje sukladno odredbi članka 96. i 97. ZTK-a*“, odnosno da nije dobilo odobrenje za rad vezanog zastupnika.

Nadalje, Aneksom Ugovora o poslovno tehničkoj suradnji, ugovorne strane potvrđuju da se radi o poslovima vezanog zastupnika jer je ugovorena zabrana društvu ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. da obavlja poslove vezanog zastupnika te da na bilo koji način izjavi ili konkludentnim radnjama ostavi dojam da je vezani zastupnik Investicijskog društva ili da daje izjave u ime i/ili za račun Investicijskog društva.

Redefiniranjem prava i obveza društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., odnosno ugovaranjem navedenih zabrana, društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., tvrdi da je istome „*oduzeto svojstvo vezanog zastupnika*“ te da je isti sveden na „pomoćnika“ Investicijskog društva.

Uzimajući u obzir suglasno utvrđenje ugovornih strana da društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. do dana sklapanja navedenog aneksa „*nije dobilo odobrenje sukladno odredbi članka 96. i 97. ZTK-a*“, sadržaj ugovorenih zabrana te namjeru ugovornih strana da redefiniranjem prava i obveza društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. istome „*oduzmu svojstvo vezanog zastupnika*“, jasno je da su odgovorne osobe ugovornih strana znale da su poslovi koje navedeno društvo obavlja za Investicijsko društvo poslovi vezanog zastupnika u smislu odredbi Zakona o tržištu kapitala i da je za obavljanje navedenih poslova potrebno prethodno odobrenje Agencije, koje u trenutku sklapanja navedenog aneksa nije izdano.

Poslovi koje je navedenim aneksom društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o. u svojstvu „pomoćnika“ ovlašteno obavljati su slijedeći: isključivo prema uputi i nalogu Investicijskog društva kontaktirati fizičke i pravne osobe zainteresirane za ulaganje novčanih sredstava u vrijednosne papire i druge oblike imovine uređene Zakonom o tržištu kapitala, identificirati takve osobe sukladno pravilima Investicijskog društva, predati im odgovarajuću dokumentaciju, te dostaviti istu radi zaključenja ugovora o vođenju portfelja s Investicijskim društvom.

Odredbom članka 93. stavak 1. Zakona o tržištu kapitala, propisano je da investicijsko društvo može ovlastiti pravnu ili fizičku osobu-vezanog zastupnika da u njegovo ime obavlja poslove propisane navedenom odredbom.

Prema tome, jedini „pomoćnik“ investicijskog društva, koji je pored investicijskog društva ovlašten promicati usluge tog investicijskog društva potencijalnim klijentima radi sklapanja ugovora o pružanju investicijskih usluga te s tim u vezi kontaktirati klijente i potencijalne klijente investicijskog društva i obavljati druge poslove u ime investicijskog društva je vezani zastupnik.

Imajući u vidu naprijed navedeno, poslovi koje je društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., obavljalo sukladno odredbama Aneksa Ugovora o poslovno-tehničkoj suradnji, kao „pomoćnik“ Investicijskog društva u smislu odredbi Zakona o tržištu kapitala, po svojim karakteristikama, a kako je utvrđeno i u postupku neposrednog nadzora Investicijskog društva i rješenju Agencije od 02. rujna 2010., su poslovi vezanog zastupnika iz članka 93. točka 1. i 2. Zakona o tržištu kapitala. Navedene poslove društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., bez prethodnog odobrenja Agencije, obavljalo je sve do 03. rujna 2010. godine.

VI/ Kako je u provedenom postupku, utvrđeno da je društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, poslove vezanog zastupnika navedene u članku 93. stavak 1. točka 1. i 2. Zakona o tržištu kapitala obavljalo za Investicijsko društvo, bez prethodnog odobrenja Agencije, a posebno pravne posljedice takvog nezakonitog postupanja u vidu propisane kaznenopravne odgovornosti propisane odredbom članka 6. stavak 1. Zakona o kaznenim djelima protiv tržišta kapitala (Narodne novine br. 152/08), ocjenjujući dosadašnji profesionalni rad, zaključeno je da društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb ne udovoljava uvjetima dobrog ugleda propisanog odredbom članka 6. stavak 3. Pravilnika o uvjetima za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika.

S obzirom na navedeno, utvrđeno je da društvo ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb, ne udovoljava uvjetima za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika propisanim odredbom članka 96. stavak 1. i 4. Zakona.

Slijedom izloženog, valjalo je na temelju odredbe članka 97. stavak 1. Zakona o tržištu kapitala odlučiti kao u točki 1. izreke ovog rješenja odnosno odbiti zahtjev društva ALA ZA POSLOVNO SAVJETOVANJE d.o.o., Zagreb za izdavanje odobrenja za obavljanje poslova vezanog zastupnika Investicijskog društva.

VII/ Sukladno odredbama članka 8. stavak 3. Zakona o Hrvatskoj agenciji za nadzor financijskih usluga, ovo rješenje objavit će se u Narodnim novinama.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

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

KLASA: UP/I-451-04/10-42/04

URBROJ: 326-111-10-7

Zagreb, 23. prosinca 2010. godine

ZAMJENIK PREDSJEDNIKA UPRAVE

Željko Kopčić