Broj: 711-I-1081-M-102/23-02-12

Zagreb, 2. lipnja 2023.

**David Tomašek**

**zamjenik člana Uprave trgovačkog društva**

**HPB Invest d.o.o. za upravljanje UCITS fondovima**

**Predmet: mišljenje na zahtjev**

* **daje se**

Povjerenstvo za odlučivanje o sukobu interesa (u daljnjem tekstu: Povjerenstvo) dana 22. svibnja 2023. pod brojem 711-U-4522-M-102/23-01-27 zaprimilo je zahtjev za mišljenjem koji je podnio David Tomašek, zamjenik člana Uprave trgovačkog društva HPB Invest d.o.o. za upravljanje UCITS fondovima, zastupan po odvjetnici Tini Poropat, odvjetnici u Zagrebu, Đorđićeva 11.

U zahtjevu se navodi da je član nadzornog odbora HPB Investa. Uslijed činjenice da u ovom trenutku HPB Invest ima samo jednog, umjesto dva obvezna člana uprave, David Tomašek je kao član nadzornog odbora privremeno, na razdoblje od tri mjeseca, počevši od 16. svibnja 2023. godine do 16. kolovoza 2023. godine, imenovan od strane nadzornog odbora za zamjenika člana uprave. Tijekom navedena tri mjeseca provest će se imenovanje i licenciranje nedostajućeg, budućeg člana uprave, a kojeg bira skupština društva, a realno očekivanje je da će budući član uprave biti imenovan i licenciran i u kraćem razdoblju od tri mjeseca te da će zapravo obavljati funkciju zamjenika člana uprave tijekom razdoblja od svega nekoliko tjedana, ističe. Nadalje navodi da je trgovačko društvo HPB Invest u vlasništvu Hrvatske poštanske banke d.d., u kojoj Republika Hrvatska ima većinski udio.

Upućuje na čl. 35. st. 1. i čl. 42. st. 6. i 8. Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom i navodi da se zamjenik člana uprave imenuje na privremeno razdoblje, ne licencira se pri HANFA-i, ne zapošljava se u društvu za upravljanje, isti je i dalje član nadzornog odbora, samo uz mirovanje mandata u nadzornom odboru za vrijeme obavljanja funkcije zamjenika člana uprave.

Ukazuje i na činjenicu da, sukladno čl. 423. st. 2. Zakona o trgovačkim društvima, člana uprave svojom odlukom imenuje skupština društva. S druge strane, zamjenika člana uprave, prema posebnom zakonodavnom uređenju iz Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom, iz redova svojih članova imenuje nadzorni odbor društva. Dakle, zamjenik člana uprave svakako nema mandat od strane skupštine društva koji bi bio potreban za obavljanje funkcije člana uprave.

Da se svakako ne radi o funkciji koja se može poistovjetiti s funkcijom člana uprave smatra da potvrđuje i čl. 261., u vezi s čl. 439. Zakona o trgovačkim društvima. Sukladno navedenom članku, član nadzornog odbora ne može istovremeno biti i član uprave, trajni zamjenik člana uprave, prokurist niti punomoćnik društva. David Tomašek je i dalje član nadzornog odbora, a koji je kao takav privremeno imenovan na funkciju zamjenika člana uprave. Funkcija u nadzornom odboru se nastavlja, ali pritom miruje, ističe.

Zaključuje da privremeni zamjenik člana uprave imenovan prema Zakonu o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom nije istovjetan članu uprave društva za upravljanje iz sljedećih razloga:

-zamjenik člana uprave društva za upravljanje se imenuje iz redova članova nadzornog odbora, a koji ne mogu obavljati funkciju člana uprave niti trajnog zamjenika člana uprave. Zamjenik člana uprave ostaje članom nadzornog odbora, ali mu samo funkcija u istom miruje,

-člana uprave društva za upravljanje imenuje skupština društva, dok zamjenika člana uprave imenuje nadzorni odbor,

-član uprave društva za upravljanje može biti samo osoba koja je licencirana od HANFA-e, dok se zamjenik člana uprave ne licencira,

-član uprave društva za upravljanje može biti samo osoba koja je zaposlena na puno radno vrijeme, dok se zamjenik člana uprave ne zapošljava u društvu za upravljanje,

-zamjenik člana uprave društva za upravljanje ima privremeno trajanje funkcije od tri mjeseca, odnosno kraće ako se ranije ishodi imenovanje i licenciranje nedostajućeg člana uprave.

Kako David Tomašek nije imenovan za člana uprave društva, već je isti član nadzornog odbora koji obavlja privremenu funkciju zamjenika člana uprave, smatra da isti ne potpada pod uređenje iz čl. 3. st. 1. t. 39. ZSSI-a. Smatra da se konkretno radi o posebnom uređenju iz Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom, koji jasno razdvaja funkciju člana uprave od člana nadzornog odbora koji se privremeno Imenuje za obavljanje funkcije zamjenika člana uprave. Traži mišljenje Povjerenstva u odnosu na izneseno smatrajući da zamjenik člana uprave ne može biti član uprave jer je istovremeno član nadzornog odbora, nema mandat za upravu od skupštine društva, licencu za člana uprave niti se zapošljava u društvu za upravljanje.

Člankom 3. stavkom 1. točkom 39. Zakona o sprječavanju sukoba interesa („Narodne novine“ broj 143/21., u daljnjem tekstu:ZSSI) propisano je da su obveznici u smislu navedenog Zakona predsjednici i članovi uprava trgovačkih društava u kojima Republika Hrvatska ima većinski udio te predsjednici i članovi uprava trgovačkih društava kojima su većinski vlasnici trgovačka društva u kojima većinski udio ima Republika Hrvatska. Uvidom u sudski registar Trgovačkog suda u Zagrebu utvrđeno je da je Hrvatska poštanska banka d.d. jedini osnivač trgovačkog društva HPB Invest d.o.o. za upravljanje UCITS fondovima.

Člankom 8. stavkom 3. i 4. ZSSI-a propisano je da su obveznici u slučaju dvojbe predstavlja li neko ponašanje povredu odredbi toga Zakona, dužni zatražiti mišljenje Povjerenstva, koje će potom dati obrazloženo mišljenje u roku od 15 dana od dana primitka zahtjeva.

Povodom navedenog zahtjeva, Povjerenstvo na temelju članka 32. stavka 1. podstavka 3. ZSSI-a na 9. sjednici održanoj 2. lipnja 2023. daje mišljenje, kako slijedi.

Uvidom u podatke sudskog registra Trgovačkog suda u Zagrebu, utvrđeno je da je Hrvatska poštanska banka d.d. jedini osnivač trgovačkog društva HPB Invest d.o.o., u kojem David Tomašek obavlja funkciju člana nadzornog odbora od 1. studenog 2022.

Člankom 35. st. 1. Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom, propisano je da uprava društva za upravljanje mora imati najmanje dva člana. Funkciju člana uprave može obavljati samo osoba koja je licencirana pri HANFA-i te koja je zaposlena u punom radnom vremenu, a sve temeljem čl. 39. st. 1. te čl. 36. st. 4. Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom. Sukladno čl. 42. st. 6. Zakona o otvorenim investicijskim fondovima s javnom ponudom, kada društvo za upravljanje u određenom trenutku ne zadovoljava uvjet o najmanjem broju članova uprave iz članka 35. stavka 1. tog zakona, nadzorni odbor društva za upravljanje dužan je po hitnom postupku iz redova svoiih članova, bez odobrenja Agencije, u skladu s odredbama zakona koji uređuje osnivanje i ustroj trgovačkih društava, imenovati zamjenika člana uprave i o tome bez odgode obavijestiti Agenciju. Nadalje, sukladno čl. 42. st. 8., zamjenik člana uprave imenuje se na mandat od najviše tri mjeseca i na navedenu se funkciju može ponovno imenovati isti ili drugi član nadzornog odbora, uz uvjet da zamjenski mandat tako imenovanog člana ne traje ukupno dulje od šest mjeseci.

Uzimajući u obzir da se zamjenik člana uprave imenuje na privremeno razdoblje do imenovanja i licenciranja nedostajućeg člana uprave, te da se ne zapošljava u društvu za upravljanje, kao i da je isti i dalje član nadzornog odbora, samo uz mirovanje mandata u nadzornom odboru za vrijeme obavljanja funkcije zamjenika člana uprave, odnosno da nije licenciran pri HANFA-i za člana uprave, Povjerenstvo zaključuje da David Tomašek u ovom trenutku nije obveznik ZSSI-a te da nije dužan podnijeti imovinsku karticu.

Ukoliko bi se okolnosti obanašanja funkcije zamjenika člana uprave izmijenile, upućuje se podnositelj zahtjeva da se obrati Povjerenstvu radi davanja novog mišljenja.

PREDSJEDNICA POVJERENSTVA

Aleksandra Jozić-Ileković, dipl. iur.

Dostaviti:

1. Podnositelju putem pumomoćnice, putem e-maila
2. Objava na internetskoj stranici Povjerenstva
3. Pismohrana