

Prejeto: 28. 07. 2016

Sig. številka: _____

Odgovor dne: _____

SKLEP

Agencija za trg vrednostnih papirjev je po predsedniku senata mag. Primožu Pinozi na podlagi 1. točke drugega odstavka 499. člena in 505. člena Zakona o trgu finančnih instrumentov (Uradni list RS, št. 67/07, 100/07-popr., 69/08, 40/09, 88/10, 78/11, 55/12 in 105/12-ZBan -1J, 63/13-ZS-K, 30/16 in 44/16-ZRPPB) v zvezi z zahtevo Vseslovenskega združenja malih delničarjev, Hrenova 13, Ljubljana, z dne 20. 7. 2016, za udeležbo v prevzemnem postopku v zvezi z objavo prevzemne namere družbe Mlino d. o. o. za odkup delnic družbe Mlinotest d. d., Ajdovščina ter za vpogled v spis v zvezi z navedenim postopkom, dne 26. 7. 2016

sklenila:

1. Zahteva Vseslovenskega združenja malih delničarjev, Hrenova 13, Ljubljana, z dne 20. 7. 2016, za udeležbo v prevzemnem postopku v zvezi z objavo prevzemne namere družbe Mlino d. o. o. za odkup delnic družbe Mlinotest d. d., Ajdovščina, **se zavrne.**
2. Zahteva Vseslovenskega združenja malih delničarjev, Hrenova 13, Ljubljana, z dne 20. 7. 2016, za vpogled v spis v prevzemnem postopku v zvezi z objavo prevzemne namere družbe Mlino d. o. o. za odkup delnic ciljne družbe Mlinotest d. d., Ajdovščina, **se zavrne.**
3. Vseslovensko združenje malih delničarjev, Hrenova 13, Ljubljana, je dolžno v roku 8 dni po pravnomočnosti tega sklepa plačati takso za zahtevo z dne 20. 7. 2016, v višini 400,00 EUR (štiristo eur 00/100), na račun Agencije za trg vrednostnih papirjev številka 01100-6370164245, sklic na št. 190, skupaj z zakonskimi zamudnimi obrestmi v primeru zamude.

Obrazložitev:

Agencija za trg vrednostnih papirjev (v nadaljevanju Agencija) je dne 22. 7. 2016 prejela zahtevo Vseslovenskega združenja malih delničarjev, Hrenova 13, Ljubljana (v nadaljevanju VZMD) z dne 20. 7. 2016, za udeležbo v prevzemnem postopku v zvezi z objavo prevzemne namere družbe Mlino d. o. o. za odkup delnic ciljne družbe Mlinotest d. d., Ajdovščina ter za vpogled v spis v zvezi z navedenim postopkom.

VZMD pravni interes za udeležbo v postopku in vpogled v prevzemni spis utemeljuje z dejstvom, da je delničar ciljne družbe in da je družba Mlino d. o. o. objavila prevzemno namero¹ (in ne ponudbo, kot je nepravilno navedeno v zahtevi) ter da ima VZMD pravni interes, da bo cena, ki jo mora prevzemnik ponuditi v prevzemni ponudbi, ugotovljena pravilno in zakonito ter da bo samo na tej podlagi izdano dovoljenje za objavo prevzemne ponudbe.

¹ http://seonet.ljse.si/default.aspx?doc=SEARCH&doc_id=61084

K I. točki izreka – stranska udeležba:

VZMD zahteva, da se v postopek vključi kot stranki udeleženec na podlagi 43. člena Zakona o splošnem upravnem postopku² (v nadaljevanju ZUP) v zvezi s 496. členom Zakona o trgu finančnih instrumentov³ (v nadaljevanju ZTFI). Prvi odstavek 496. člena ZTFI določa, da Agencija odloča o posamičnih zadevah po postopku, določenem v 14. poglavju ZTFI, razen če zakon za posamezno vrsto postopka določa drugače. Drugi odstavek istega člena v postopku odločanja Agencije določa subsidiarno uporabo ZUP: če v ZTFI ni določeno drugače, se za postopek odločanja agencije uporablja ZUP.

Razdelek 14.6. ZTFI ureja posebna pravila za postopek odločanja v posameznih zadevah po Zakonu o prevzemih⁴ (v nadaljevanju ZPre-1). Določba prvega odstavka 553. člena ZTFI jasno in nedvoumno določa, da je stranka v postopku odločanja o izdaji dovoljenja za prevzemno ponudbo samo prevzemnik. ZTFI je specialen predpis glede na določbe ZUP, torej se določbe ZUP uporabijo le, če ZTFI nečesa ne določi drugače. Ker torej zakon (ZTFI) v nadzornih postopkih že krog potencialnih strank zožuje samo na prevzemnika, je utemeljen zaključek, da v takšnih postopkih stranska udeležba ni dopustna⁵. VZMD ne more biti stranka postopka, saj je to lahko samo prevzemnik, kar pa VZMD ni.

Takšna ureditev v ZTFI je posledica dejstva, da se v postopku odločanja o zahtevi prevzemnika za izdajo dovoljenja za prevzemno ponudbo obravnava številne informacije, ki so po svoji vsebini zaupne informacije in bi v primeru njihovega razkritja katerikoli osebi zunaj tega postopka, lahko prišlo do zlorab. Zato je v tem postopku lahko stranka le prevzemnik, stranska intervencija pa ni dopustna.

Iz zahteve VZMD izhaja, da vidi svojo vlogo (pravni interes) v kontroli primernosti cene, ki bo določena v prevzemni ponudbi. Navaja namreč, da lahko odobritev ponujene cene vpliva na položaj VZMD ter ostalih manjšinskih delničarjev, ki neprimerne cene v prevzemni ponudbi ne bi sprejeli, potem pa bi prišlo do izključitve manjšinskih delničarjev v smislu 68. člena ZPre-1.

Agencija v zvezi s tem odgovarja, da VZMD in tudi ne katerikoli drugi delničar ciljne družbe ali katerikoli druga oseba nima zakonsko določene vloge pri določitvi pravične cene. Nadzor nad izvajanjem določb ZPre-1, tako tudi določb, ki se nanašajo na določitev pravične cene v smislu 17. člena ZPre-1, je v izključni pristojnosti Agencije⁶. Cena v prevzemni ponudbi ne sme biti nižja od najvišje cene, po kateri je prevzemnik pridobil vrednostne papirje ciljne družbe v obdobju zadnjih 12 mesecev pred objavo te ponudbe, sicer Agencija ne bo izdala dovoljenja za prevzemno ponudbo. Določitev pravične cene v prevzemni ponudbi je namreč eden izmed pogojev za izdajo dovoljenja za prevzemno ponudbo⁷, ki jo izda Agencija, torej naloga Agencije. VZMD tudi pri tem ni določeno kot kontrolni mehanizem oziroma kot je že navedeno, nima nobene vloge. Tako Agencija ugotavlja, da pravna korist VZMD ni niti neposredna niti na zakon oprta⁸, zato tudi ni izkazan pravni interes VZMD, ki naj bi se uresničil preko kontrole cene, ki bo določena v prevzemni ponudbi.

² Uradni list RS, št. 80/99, 70/00, 52/02, 73/04, 119/05, 105/06 – ZUS-1, 126/07, 65/08, 8/10 in 82/13.

³ Uradni list RS, št. 67/07, 100/07-popr., 69/08, 40/09, 88/10, 78/11, 55/12 in 105/12-ZBan-1J, 63/13-ZS-K, 30/16 in 44/16-ZRPPB.

⁴ Uradni list RS, št. 79/06, 67/07-ZTFI, 1/08, 68/08, 35/11-ORZPre75, 105/11-odl. US, 10/12, 38/12, 56/13, 63/13-ZS-K, 25/14 in 75/15.

⁵ Takšno stališče smiselno potrjuje tudi sodba Vrhovnega sodišča Republike Slovenije št. G 12/2006 z dne 6. 2. 2007.

⁶ Glej prvi odstavek 70. člena ZPre-1.

⁷ Glej 1. in 2. točko drugega odstavka 32. člena ZPre-1.

⁸ Glej drugi odstavek 43. člena ZUP.

Ker za stransko udeležbo nista izkazani niti pravna podlaga niti pravna korist oziroma pravni interes, je Agencija zahtevo VZMD, kot to izhaja iz točke I. izreka tega sklepa, zavrnila.

K II. točki izreka – vpogled v prevzemni spis:

VZMD poleg stranske intervencije zahteva tudi vpogled v zahtevo družbe Mlino d. o. o. za izdajo dovoljenja za prevzemno ponudbo ter ostalo spisno dokumentacijo, da se bo VZMD do nje lahko opredelilo. Kot je navedeno v obrazložitvi k I. točki izreka tega sklepa, VZMD nima statusa stranskega udeleženca oziroma se mu ta status ne prizna, zato se mu tudi vpogleda v zadevni spis na tej podlagi ne more dovoliti.

V skladu s prvim odstavkom 488. člena ZTFI morajo člani sveta agencije, direktor agencije, zaposleni pri agencij, revizorji in drugi strokovnjaki kot zaupne varovati vse informacije, ki so jih pridobili pri opravljanju svoje funkcije, nalog nadzora ali drugih poslov ali nalog za agencijo, razen informacij, ki so po tem ali drugem zakonu javno dostopne. Dalje 488.a člen ZTFI opredeljuje osebe, katerim je dovoljeno razkriti zaupne podatke iz 488. člena ZTFI. Gre za specialni predpis, ki omejuje krog oseb, ki so jim lahko posredovani zaupni podatki (to so tudi podatki iz nadzornih, torej tudi prevzemnih postopkov), glede na splošen predpis, t.j. ZUP, ki to možnost sicer omogoča v drugem odstavku 82. člena ZUP vsakomur, ki izkaže pravni interes. Iz sodbe Sodišča Evropske unije v zadevi C-140/13., Altmann e.a., z dne 12. 11. 2014 tako tudi izhaja, da je treba varovanje zaupnosti podatkov o nadzornih postopkih razlagati tako, da se nacionalni nadzorni organ v upravnem postopku lahko sklicuje na dolžnost varovanja zaupnih podatkov v razmerju do osebe, ki je (razen v upoštevni primerih kazenskega prava ali civilnega ali gospodarskega postopka) pri njem zaprosila za dostop do podatkov o ponudniku finančnih storitev, ki je v likvidaciji, čeprav je bil bistveni poslovni model tega podjetja sistematično pripravljena naložbena goljufija, povezana z zavestnim oškodovanjem vlagateljev, in so bili odgovorni te družbe obsojeni na zaporno kazen. Navedeno sodbo je pri svoji odločitvi upoštevalo tudi Upravno sodišče RS, t.j. v sodbi opr. št. I U 1809/2014-8 z dne 3. 2. 2015, ki je v sodbi navedlo, da ZTFI omejuje posredovanje podatkov iz nadzornih postopkov tretjim osebam.

Ker je dokumentacija, katero želi vpogledati VZMD zaupne narave, je Agencija ob upoštevanju 488.a člena ZTFI najprej ugotovila, da VZMD ne sodi v nobeno skupino oseb iz 488.a člena ZTFI (praviloma gre za domače in tuje nadzorne institucije, pravosodne organe ipd.), ki jim Agencija lahko posreduje zaupne podatke, zato ji na tej pravni podlagi vpogleda v spis ne more dovoliti.

Vpogled v spis je zaradi zagotavljanja procesnih pravic omogočen tudi strankam postopka nadzora (drugi odstavek 496. člena ZTFI v zvezi s prvim odstavkom 82. člena ZUP). Po določbi prvega odstavka 553. člena ZTFI je stranka v postopku odločanja Agencije o izdaji dovoljenja za prevzemno ponudbo, samo prevzemnik. VZMD te vloge nima, torej ni stranka, zato se ji tudi ne more omogočiti vpogleda v nadzorni prevzemni spis. Zanj je torej določba prvega odstavka 82. člena ZUP izključena. To terjata tudi že navedeni določbi 488. in 488.a člena ZTFI, ki zahtevata varovanje vseh informacij, ki jih Agencija (oziroma njeni zaposleni) pri svojem delu pridobi.

Nihče drug, razen prevzemnika torej ni stranka postopka in zato ne more zahtevati informacij in vpogleda v spis po prvem odstavku 82. člena ZUP. Tega ne more tudi tisti, ki izkaže pravno korist (drugi odstavek 82. člena ZUP), saj specialna določba ZTFI zahteva varovanje zaupnih

podatkov v postopkih izdaje odločbe o dovoljenju za prevzemno ponudbo in ima nedvomno prednost pred splošno določbo ZUP, ki pravi, da lahko poleg stranke v postopku, do teh informacij pride vsak, ki izkaže pravno korist (takšen krog oseb je lahko izjemno širok). V nasprotnem primeru bi bile določbe ZTFI kot specialnega predpisa brezpredmetne. S tem bi izničili ratio legis določb o varovanju informacij in izključno eni stranki v postopku (prevzemnik).

ZTFI torej kot lex specialis ne dovoljuje posredovanja podatkov, ki jih je Agencija pridobila v postopku izdaje odločbe o izdaji dovoljenja za prevzemno ponudbo, ne glede na določbe splošnega predpisa (tj. ZUP) o tem, da se lahko vpogleda v upravni spis, če oseba izkaže pravno korist.

Upošteva vse navedeno je Agencija zahtevo za vpogled v spis, ki se nanaša na nameravano objavo prevzemne ponudbe za delnice ciljne družbe Mlinotest d. d. zavrnila, kot to izhaja iz točke II. izreka tega sklepa.

K III. točki izreka - stroški:

Agencija je o stroških odločila na podlagi 118. člena ZUP v zvezi z drugim odstavkom 496. člena ZTFI.

Tarifa o taksah in nadomestilih (Uradni list RS, št. 54/08, 86/09, 59/10, 10/11, 80/12, 102/12, 78/13, 80/14 in 59/15; v nadaljevanju Tarifa) v 1. alineji prvega odstavka 6. člena določa, da je taksni zavezanec tudi vložnik vsake druge zahteve, razen zahteve za izdajo dovoljenja ali soglasja. Ker je Agencija o zahtevi VZMD odločala kot o drugi posamični zadevi, je taksna obveznost nastala z dnem vložitve zahteve (8. alineja drugega odstavka 7. člena tarife). V prvem odstavku tarifne številke 71 je določeno, da znaša taksa za odločanje Agencije o drugih posamičnih zadevah, 100 točk. Na podlagi tretjega odstavka 3. člena Tarife znaša vrednost točke na dan nastanka taksne obveznosti 4,00 EUR. Taksa za izdajo tega sklepa tako znaša 400,00 EUR (štiristo eurov). Taksa se v 8 dneh po pravnomočnosti tega sklepa nakaže na račun Agencije številka 01100-6370164245, sklic na št. 190, v primeru zamude skupaj z zakonitimi zamudnimi obrestmi.

Pravni pouk:

Zoper ta sklep je dopustno s tožbo začeti postopek sodnega varstva na Upravnem sodišču Republike Slovenije v roku 15 dni od vročitve tega sklepa.



mag. Primož Pinoza
predsednik senata

Št.: 40201-8/2016-10

Datum: 26. 7. 2016

Vročiti osebno po ZUP:

Vseslovensko združenje malih delničarjev, Hrenova 13, 1000 Ljubljana.

Vložiti v spis.