



Република Србија

**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ  
КОНКУРЕНЦИЈЕ**

Број: 6/0-02-692/2011-5

Датум: 28. октобар 2011. године

Београд

На основу члана 34, 38 став 5 Закона о заштити конкуренције („Сл. гласник РС“, бр. 51/2009), члана 115 став 2 Закона о општем управном поступку („Службени лист СРЈ“, број 33/97, 31/2001 и “Службени гласник РС“, број 30/2010), а по Пријави концентрације број: 6/0-02-692/2011-1 од 13. септембра 2011. године, поднетој од стране друштва Agrokor d.d., са седиштем на адреси Trg Dražena Petrovića br. 3, Zagreb, Republika Hrvatska преко пуномоћника Бојана Вучковића, адвоката из Београда, улица Ресавска бр. 23, због намере стицања контроле подносиоца Пријаве над словеначким друштвом Poslovni sistem Mercator d.d. са седиштем на адреси Dunajska cesta br. 107, Ljubljana, Republika Slovenija, председник Комисије за заштиту конкуренције дана 28. октобра 2011. године, донела је следећи

**ЗАКЉУЧАК**

**I ОДБАЦУЈЕ СЕ** Пријава намераване концентрације друштва Agrokor d.d., са регистрованим седиштем на адреси Trg Dražena Petrovića br. 3, Zagreb, Republika Hrvatska, која би настала стицањем непосредне контроле над друштвом Poslovni sistem Mercator d.d. са регистрованим седиштем на адреси Dunajska cesta br. 107, Ljubljana, Republika Slovenija, куповином најмање 52,1% акција у словеначком друштву.

**II УТВРЂУЈЕ СЕ ОБАВЕЗА** подносиоцу Пријаве - друштву Agrokor d.d., са регистрованим седиштем на адреси Trg Dražena Petrovića br. 3, Zagreb, Republika Hrvatska, у износу од 500,00 (словима: петстотина) ЕУР у динарској противвредности по средњем курсу Народне банке Србије важећем на дан уплате, на име накнаде предвиђене у члану 2 тачка 3 Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 49/2011) за издавање акта о одбацивању пријаве концентрације, из става првог диспозитива.

**III УТВРЂУЈЕ СЕ ОБАВЕЗА** Комисије да подносиоцу Пријаве изврши повраћај више уплаћеног износа од 24.500,00 (словима: двадесетчетирихиљадепетстотина) ЕУР у динарској противвредности по средњем курсу Народне банке Србије важећем на дан уплате, на име накнаде за издавање решења Комисије о одобрењу концентрације у скраћеном поступку, у року од 3 дана од правноснажности овог закључка.

### Образложење

Друштво Agrokor d.d., са регистрованим седиштем на адреси Trg Dražena Petrovića br. 3, Zagreb, Republika Hrvatska (у даљем тексту: подносилац Пријаве), поднело је Комисији за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија) 13. септембра 2011. године, преко пуномоћника адвоката Бојана Вучковића из ортачког адвокатског друштва Karanović & Nikolić са седиштем на адреси Београд, ул. Ресавска бр. 23, Пријаву концентрације (у даљем тексту: Пријава), с обзиром на постојање намере подносиоца Пријаве да, стицањем најмање 52,1% акција у друштву Poslovni sistem Mercator d.d. са регистрованим седиштем на адреси Dunajska cesta br. 107, Ljubljana, Republika Slovenija (у даљем тексту: циљно друштво), успостави непосредну контролу над овим друштвом.

Сам подносилац Пријаве је констатовао да је иста у појединим својим деловима непотпуна, истовремено одређујући који су то делови и најављујући да ће недостајући подаци и документи бити накнадно достављени Комисији. Допунама од 19. и 30. септембра 2011. године подносилац не успева да отклони све недостатке Пријаве, тако да до дана доношења овог закључка иста није комплетирана на начин како то прописују одредбе Уредбе о садржини и начину подношења пријаве концентрације („Службени гласник РС“, бр. 89/09) (у даљем тексту: Уредба). Такође, подносилац Пријаве је дана 26. октобра 2011. године доставио као допуну Пријаве неколико докумената на енглеском језику без овереног превода на српски језик.

У допуни Пријаве од 30. септембра 2011. године подносилац Пријаве обавештава Комисију да „У овом тренутку Agrokor никако не може доставити податке о добављачима и купцима Mercator-а стога, молимо да Комисија донесе одлуку по Пријави на основу свих расположивих података које смо доставили или да затражи податке о добављачима и купцима Mercator-а од самог Mercator-а“.

Поред овог битног недостатка Пријаве, нејасни су и противуречни и наводи у Пријави у погледу правног основа намеравање концентрације и поступка стицања предметног пакета акција циљног друштва, што ће се образложити у наставку како следи. У делу Пријаве под називом „Акт о концентрацији“ наведена су два прилога:

1. Позив на учешће на тендеру за продају 52,1% акција Mercator-а;

## 2. Преписка између саветника Agrokor-а и саветника Mercator-а.

Први прилог представља „позив за учешће у продаји најмање 52,1% акција Mercator-а, који је ING Bank N.V. London Branch (у даљем тексту: ING), као финансијски саветник акционара Mercator-а, упутио свим заинтересованим субјектима. На основу овог позива, Agrokor учествује на тендеру као један од потенцијалних купаца већинског пакета акција Mercator-а“. У складу са реченим приложен је документ који је насловљен као „прилика за улагање“ – пројекат MERIDIAN, из септембра 2011. године који је достављен Комисији у верзији на енглеском језику и у овереном преводу текста на српски језик. У њему су садржане основне информације о настанку циљног друштва, његовом историјату и развоју, профилу пословања, организацији групе и њеној територијалној активности, малопродајном капацитету друштва и његовом сталном развоју и унапређењу, као и његови основни финансијски резултати на годишњем нивоу за период од 2006. до 2011. године. У делу овог документа, насловљеног као „важна напомена“, истиче се да је ING:

„одабрано од стране акционара друштва за њиховог финансијског саветника у вези са предложеном продајом до 100% капитала Друштва“ јер је „ING добио овлашћење акционара као њихов заступник да изда овај документ ограниченом броју прималаца у искључивом циљу помоћи примаоцима („Потенцијални инвеститори“) у доношењу одлуке да ли желе да наставе са истраживањем Друштва у циљу улагања у Друштво. Овај документ је припремљен искључиво у информативне сврхе. Он не представља понуду или позив за куповину било којих акција у Друштву, и његов циљ није да буде основ за било коју инвестициону одлуку, или било коју одлуку о куповини целокупног или неког дела Друштва“.

На основу увида у предметну документацију Комисија констатује да овлашћење акционара за активности ING-а у циљу продаје акција није достављено, као ни одлука водећих акционара Mercator-а о продаји њихових удела у циљном друштву. Такође, у приложеној документацији нигде није наведено, нити документовано, ко и када је расписао тендер на коме учествује подносилац Пријаве, где је објављен, какве су му пропозиције и до када је отворен.

Иначе, међу дванаест прворанжираних акционара који обезбеђују заједнички удео од око 52% налазе се и PIVOVARNA UNION, PIVOVARNA LAŠKO и неколико банака: NOVA KBM D.D., NLB D.D., A BANKA D.D., BANKA KOPER D.D., HYPO BANK D.D., BANKA CELJE D.D.

Други прилог представља електронска преписка из септембра 2011. године између саветника подносиоца Пријаве и саветника циљног друштва, која према наводу подносиоца Пријаве документује озбиљну намеру и сагласност обе стране за подношење Пријаве. Размотривши наведено Комисија је констатовала да се у вези са учесницима електронске преписке може само (преко садржаја њихових e-mail адреса) претпоставити да се ради о члановима консултантских тимова подносиоца Пријаве (JP Morgan) и циљног друштва (ING). Ова претпоставка се не може доказати, јер није утврђен идентитет особа потписаних у размењеним e-mail-овима, као ни страна у чије име наступају, односно недостају и овлашћења за такво поступање.

У вези са изложеним Комисија је имала у виду следеће:

Поступак испитивања концентрација пред Комисијом се покреће подношењем пријаве концентрације или по службеној дужности (члан 35 и 36 Закона).

Подношење пријаве концентрације је радња поводом које се покреће поступак чијим предузимањем учесник на тржишту стиче својство и положај странке у поступку испитивања концентрације и за коју се везује почетак рока за доношење одлуке (члан 33 и 65 Закона) .

Случајеви када постоји обавеза пријаве концентрације прописани су у члану 61 Закона.

Обвезници подношења пријаве концентрације - учесници на тржишту, рокови за подношење пријаве, испуњеност услова у погледу начина и садржине подношења пријаве прописани су у члану 63 Закона и члану 2, 3 и 4 Уредбе. У члану 63 наведено је следеће:

„Пријава концентрације (нотификација) подноси се Комисији у року од 15 дана од дана извршења прве од следећих радњи:

- 1) закључења споразума или уговора;
- 2) објављивања јавног позива, односно понуде или затварања јавне понуде;
- 3) стицања контроле.

Пријава из става 1. овог члана може се поднети и када учесници на тржишту покажу озбиљну намеру за закључење уговора, потписивањем писма о намери, објављивањем намере да учине понуду или на други начин који претходи радњи из става 1. овог члана.

Када контролу над целим или над деловима једног или више учесника на тржишту стиче други учесник на тржишту, пријаву подноси учесник на тржишту који стиче контролу, а у случају заједничког улагања, пријаву подnose сви учесници на тржишту заједно.

Влада ближе прописује садржину и начин подношења пријаве концентрације.“

Из чињеничног стања утврђеног из достављене документације, произлази да није наступила ниједна околност за коју Закон везује обавезу подношења пријаве концентрације. Такође, за достављени документ MERIDIAN, који је означен у Пријави као акт концентрације, Комисија је оценила да представља својеврсни проспект за потенцијална инвестициона улагања у циљно друштво намењен информисању анонимног пословног аудиторijума, сачињен од стране правног лица за које није достављен доказ да је било овлашћено да поступа у име и за рачун власника акција, а у циљу њихове продаје, па се стога не може прихватити као акт предметне концентрације.

Поред тога је оцењено да подносилац Пријаве није доказао постојање воље или потенцијалне намере власника циљног друштва да продају своје улоге у истом, а поготово не у већинском пакету од најмање 52,1% акција.

Документи који представљају садржину допуне Пријаве од 26. октобра 2011. године, достављени су само на енглеском језику уз напомену подносиоца Пријаве да ће достављање њиховог овереног превода на српски језик Комисији уследити накнадно, када ће се и стећи услови да их Комисија прихвати као допуну која је у потпуности сачињена у складу са чланом 4 Уредбе.

Из свега наведеног, произлази да се нису стекли услови за подношење Пријаве у смислу члана 63 Закона.

У члану 115 Закона о општем управном поступку наведено је следеће:

- (1) „Поступак је покренут чим орган изврши ма коју радњу ради вођења поступка.
- (2) Ако орган поводом стављеног захтева странке нађе да нема услова за покретање поступка, донеће закључак о одбацивању захтева странке. Против тог закључка дозвољена је посебна жалба.“

Имајући у виду изложено и утврђено чињенично стање, а на основу цитираних прописа, одлучено је као у ставу I диспозитива.

Одлука у ставу II диспозитива донета је у складу са чланом 2 тачка 3 Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 49/2011), којом је прописана обавеза и висина на име плаћања накнаде за издавање акта о одбацивању пријаве концентрације.

Како је подносилац Пријаве на име накнаде за издавање решења Комисије о одобрењу концентрације у скраћеном поступку дана 16. септембра 2011. године уплатио 2.519.127,50 (словима: два милиона петстотина деветнаест хиљада сто двадесетседам и 50/100) динара, а поступак је окончан закључком у ставу I диспозитива уз утврђену обавезу на плаћање трошкова из става II диспозитива, Комисија се ставом III диспозитива обавезала на повраћај износа од 24.500,00 (словима: двадесетчетири хиљаде петстотина) ЕУР у динарској противвредности по средњем курсу Народне банке Србије важећем на дан уплате, што представља разлику између укупно уплаћеног износа од стране подносиоца Пријаве и износа утврђене обавезе из става II диспозитива.

**ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ**

**Весна Јанковић**

**Поука о правном леку:**

Против овог Закључка допуштена је жалба Савету Комисије за заштиту конкуренције у року од 3 дана од дана достављања Закључка.