Broj: 711-I-1060-P-426-18/20-19-8

Zagreb, 5. lipnja 2020.

**Povjerenstvo za odlučivanje o sukobu interesa (u daljnjem tekstu: Povjerenstvo)**, u sastavu Nataše Novaković kao predsjednice Povjerenstva te Davorina Ivanjeka, Aleksandre Jozić-Ileković i Tatijane Vučetić kao članova Povjerenstva, na temelju članka 30. stavka 1. podstavka 1. Zakona o sprječavanju sukoba interesa („Narodne novine“ broj 26/11., 12/12., 126/12., 48/13. 57/15. i 98/19., u daljnjem tekstu: ZSSI), **u predmetu dužnosnika Kristijana Kapovića, općinskog načelnika Općine Vir**, pokrenutom Odlukom Povjerenstva broj: 711-I-552-P-426-18/20-16-8 od 14. veljače 2020.g., na 88. sjednici, održanoj 5. lipnja 2020.g., donosi sljedeću:

**ODLUKU**

**Donošenjem odluke o imenovanju Kristine Perić za članicu Uprave – direktoricu trgovačkog društva Vir turizam d.o.o., koju je dužnosnik donio 30. svibnja 2017.g. kao jedini član Skupštine navedenog trgovačkog društva, a bez prethodnog prijedloga Općinskog vijeća Općine Vir, dužnosnik Kristijan Kapović, općinski načelnik Općine Vir, počinio je povredu članka 15. stavka 2. ZSSI-a.**

Obrazloženje

Povjerenstvo je na 78. sjednici, održanoj 14. veljače 2020.g. pokrenulo postupak za odlučivanje o sukobu interesa protiv dužnosnika Kristijana Kapovića, općinskog načelnika Općine Vir, zbog moguće povrede članka 15. stavka 2. ZSSI-a, koja proizlazi iz okolnosti što je dana 30. svibnja 2017.g. kao jedini član Skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. donio odluku o imenovanju Kristine Perić za članicu Uprave – direktoricu tog trgovačkog društva, bez prethodnog prijedloga Općinskog vijeća Općine Vir.

Dužnosnik je u Zakonom propisanom roku dostavio pisano očitovanje na Odluku o pokretanju postupka u kojem u bitnome navodi da u konkretnom slučaju ne postoji propust općinskog načelnika Općine Vir, odnosno Skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. budući da je postupak imenovanja Uprave navedenog trgovačkog društva proveden u potpunosti sukladno zakonskim propisima, dok članak 15. stavak 2. ZSSI-a ne propisuje nikakvu obvezu koji bi općinski načelnik kao Skupština društva trebao izvršiti ili mogao propustiti i time prekršiti navedenu odredbu Zakona. Člankom 48. stavkom 1. točkom 6. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi („Narodne novine“ broj 33/01., 60/01., 129/05., 109/07., 125/08., 36/09., 36/09., 150/11. i 144/12.) propisna je ovlast općinskog načelnika da imenuje i razrješuje predstavnike jedinice lokalne, odnosno područne (regionalne) samouprave u tijelima ustanova, trgovačkih društava i drugih pravnih osoba. Izmjenama i dopunama navedenog zakona iz 2012.g. predstavnici izvršne vlasti na lokalnoj razini dobili su izričito pravo izbora, imenovanja i razrješenja predstavnika jedinice lokalne, odnosno područne (regionalne) samouprave u tijelima javnih ustanova, trgovačkih društava i drugih pravnih osoba.

U očitovanju se nadalje navodi da postupak imenovanja članova uprave propisuje Zakon o trgovačkim društvima kao *lex specialis*. Tako je člankom 441. točkom 3. navedenog Zakona propisano kako upravo skupština društva odlučuje o imenovanju i opozivu članova uprave, a isto je propisano i člankom 11. Izjave o osnivanju društva Vir turizam d.o.o. Dužnosnik stoga zaključuje da izričito pravo izbora i imenovanja članova uprave društva sukladno pozitivnim propisima Republike Hrvatske pripada skupštini trgovačkog društva, odnosno u konkretnom slučaju općinskom načelniku Općine Vir. Načelnik kao skupština ima isključivo pravo imenovati člana uprave, a Povjerenstvo ga tereti za propust koji nema nikakvu zakonsko utemeljenje s obzirom da članak 15. ZSSI-a ne propisuje nikakvu obvezu na načelnika, odnosno skupštinu društva pa isti navedeni članak nije niti mogao prekršiti. Naime, ako zakon u određenoj situaciji propisuje postupanje predstavničkog tijela nejasno je kako navedenu odredbu zakona može prekršiti neko drugo tijelo.

Dužnosnik također ističe da je ovakvo tumačenje važećih propisa kontradiktorno i nelogično budući da prema članku 15. ZSSI-a člana uprave treba predložiti predstavničko tijelo čime se izravno zadire u pravo skupštine društva da konzumira svoje zakonske ovlasti vezane za izbor i imenovanje uprave društva. Dužnosnik ističe da u konkretnom slučaju prednost u primjeni imaju Zakon o trgovačkim društvima i Zakon o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi kao *lex specialis* u odnosu na ZSSI. Također, članak 15. ZSSI-a ne propisuje nikakvu obvezu za Skupštinu društva te stoga nije moguće da skupština postupi protivno navedenoj zakonskoj obvezi niti da dužnosnik snosi odgovornost zbog toga što Općinsko vijeće nije poduzelo neku radnju. Sve obveze koje je Skupština društva Vir turizam d.o.o. bila dužna poduzeti u postupku imenovanja direktorice Kristine Perić su i poduzete, a niti jedan zakon ne propisuje da bi Skupština bila u obvezi zatražiti bilo kakav prijedlog od strane Općinskog vijeća.

Člankom 3. stavkom 1. podstavkom 39. ZSSI-a propisano je da su općinski načelnici i njihovi zamjenici dužnosnici u smislu istog Zakona. Uvidom u Registar dužnosnika, koji ustrojava i vodi Povjerenstvo, utvrđeno je da je Kristijan Kapović obnašao dužnost općinskog načelnika Općine Vir u mandatu 2013.-2017. te da istu dužnost obnaša i u aktualnom mandatu, počevši od 5. lipnja 2017.g. te je povodom obnašanja navedene dužnosti obvezan postupati sukladno ZSSI-a.

Člankom 15. stavkom 2. ZSSI-a propisano je da članove upravnih tijela i nadzornih odbora trgovačkih društava u kojima jedinica lokalne, odnosno područne (regionalne) samouprave ima dionice ili udjele u vlasništvu (kapitalu društva) predlaže glavnoj skupštini, odnosno skupštini društva predstavničko tijelo jedinice lokalne i jedinice područne (regionalne) samouprave.

Člankom 423. stavkom 3. Zakona o trgovačkim društvima („Narodne novine“ broj 111/93., 34/99., 121/99., 52/00., 118/03., 107/07., 146/08., 137/09., 125/11., 152/11., 111/12., 68/13. i 110/15.) koji je bio na snazi u vrijeme imenovanja Kristine Perić članicom Uprave – direktoricom trgovačkog društva Vir-turizam d.o.o., bilo je propisano da članovi društva svojom odlukom imenuju upravu društva ako društvenim ugovorom nije predviđeno da je imenuje netko drugi u društvu. Člankom 441. stavkom 1. istog Zakona propisano je da Skupština društva s ograničenom odgovornošću odlučuje o pitanjima određenim društvenim ugovorom, između ostaloga, o imenovanju i opozivu članova uprave.

Člankom 48. stavkom 1. točkom 6. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi („Narodne novine“ broj 33/01., 60/01., 129/05., 109/07., 125/08., 36/09., 36/09., 150/11., 144/12., 19/13. i 137/15.) koji je bio na snazi u vrijeme imenovanja Kristine Perić članicom Uprave – direktoricom trgovačkog društva Vir-turizam d.o.o., bilo je propisano da općinski načelnik, gradonačelnik, odnosno župan imenuje i razrješuje predstavnike jedinice lokalne, odnosno područne (regionalne) samouprave u tijelima javnih ustanova, trgovačkih društava i drugih pravnih osoba iz članka 35. stavka 1. točke 5. toga Zakona osnovanih od strane predstavničkog tijela jedinice, osim ako posebnim zakonom nije drugačije određeno.

Uvidom u podatke sudskog registra Trgovačkog suda u Zadru utvrđeno je da je pod matičnim brojem subjekta: 110013097, OIB: 72410007537 upisano trgovačko društvo Vir turizam d.o.o., Put mula 7, Vir. Kao jedini osnivač/član društva upisana je Općina Vir, a kao jedina članica Uprave Kristina Perić.

Na zahtjev Povjerenstva Općina Vir dostavila je očitovanje KLASA: 740-15/19-01/1, URBROJ: 2198/12-02-19-4 od 13. ožujka 2019.g. u kojem se, između ostaloga, navodi da je Kristini Perić, službenici Općine Vir, rješenjem od 1. lipnja 2017.g. odobren rad s polovicom punog radnog vremena od dana 2. lipnja 2017.g. s obzirom da je ista imenovana direktoricom trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. Dana 29. lipnja 2018.g. sa službenicom Kristinom Perić sklopljen je sporazum o prestanku radnog odnosa te je radni odnos prestao 30. lipnja 2018.g.

Na dodatni zahtjev Povjerenstva, Općina Vir dostavila je očitovanje KLASA: 740-15/19-01/1, URBROJ: 2198/12-02-19-7 od 16. svibnja 2019.g. u kojem se navodi da je člankom 48. stavkom 1. točkom 6. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi propisna ovlast općinskog načelnika da imenuje i razrješuje predstavnike jedinice lokalne samouprave u tijelima javnih ustanova, trgovačkih društava i drugih pravnih osoba. Sukladno članku 15. Izjave o osnivanju društva Vir turizam d.o.o. Skupštinu društva čini jedan član, i to Općina Vir, a predstavnik Općine Vir u Skupštini je općinski načelnik Kristijan Kapović. Sukladno članku 441. Zakona o trgovačkim društvima u nadležnosti Skupštine je imenovanje i opoziv članova Uprave.

U privitku očitovanja Općina Vir je dostavila pročišćeni tekst Izjave o osnivanju društva Vir turizam d.o.o. te Odluku o imenovanju direktora društva Vir turizam d.o.o. od 30. svibnja 2017.g.

Povjerenstvo je izvršilo uvid u Izjavu o osnivanju trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. te utvrdilo da je člankom 11. Izjave propisano da se Uprava društva sastoji od jednog člana – direktora kojeg svojom odlukom imenuje i opoziva Skupština društva. Člankom 15. Izjave propisano je da Skupštinu društva sačinjava član društva, odnosno Općina Vir.

Povjerenstvo je izvršilo uvid i u Odluku o imenovanju direktora društva Vir turizam d.o.o. od 30. svibnja 2017.g. te utvrdilo da je istom Kristina Perić imenovana za članicu Uprave – direktoricu trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. s početkom mandata od 2. lipnja 2017.g. Navedenu Odluku donio je Kristijan Kapović kao jedini član Skupštine navedenog trgovačkog društva.

Povjerenstvo je zatražilo podatke i od trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. koje je dostavilo svoje očitovanje dana 25. studenoga 2019.g. U očitovanju se navodi da Općinsko vijeće Općine Vir ne sudjeluje u postupku imenovanja člana Uprave – direktora/ice navedenog trgovačkog društva budući da je člankom 48. stavkom 1. točkom 6. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi jasno propisana isključiva ovlast načelnika da imenuje i razrješuje predstavnike jedinica lokalne samouprave u tijelima trgovačkih društava. Predstavnik Općine Vir u Skupštini trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. je općinski načelnik Općine Vir kao što je navedeno u samoj Izjavi o osnivanju kao temeljnom aktu društva. Naime, člankom 11. Izjave o osnivanju propisano je da Upravu imenuje i razrješava Skupština društva, a navedeno je u skladu s člankom 441. Zakona o trgovačkim društvima kojim je također propisano da je imenovanje i opoziv članova uprave društva u nadležnosti skupštine.

U privitku očitovanja dostavljen je Zapisnik sa Skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. održane dana 30. svibnja 2017.g. u uredu općinskog načelnika Općine Vir. Zapisnikom je utvrđeno da je nazočan općinski načelnik Kristijan Kapović u funkciji Skupštine društva. Pod točkom 1. dnevnog reda Skupština društva konstatirala je da mandat direktoru Željanu Kalcu prestaje s danom 1. lipnja 2017.g. te je donijela Odluku o opozivu člana Uprave – direktora trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. Pod točkom 2. dnevnog reda Skupština je donijela Odluku o imenovanju direktora trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. kojom je za novu direktoricu imenovana Kristina Perić iz Vira. Mandat direktorice u trajanju od 4 godine počinje teći 2. lipnja 2017.g.

Povjerenstvo obrazlaže kako nije sporno da odredbe Zakona o trgovačkim društvima propisuju postupak donošenja odluka skupština trgovačkih društava, pa tako i postupak donošenja odluka o imenovanjima članova upravnih tijela i nadzornih odbora trgovačkih društava te da prilikom održavanja sjednica skupština svih trgovačkih društava, pa tako i onih u kojima udjele u vlasništvu imaju Republika Hrvatska ili jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave, moraju biti poštivane sve formalnosti propisane Zakonom o trgovačkim društvima, kako bi u konačnici ove odluke mogle biti provedene u sudskom registru nadležnog trgovačkog suda.

Također, nesporno je da je člankom 48. Zakon o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi propisano da čelnik tijela jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave imenuje i razrješuje predstavnike te jedinice u tijelima trgovačkih društava u kojima jedinica ima udjele u vlasništvu.

Oba navedena Zakona propisuju koje tijelo je ovlašteno donositi odluke o imenovanju i razrješenju članova uprava trgovačkih društva općenito, pa stoga i članova uprava trgovačkih društava u vlasništvu jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave. Pritom Povjerenstvo nije nadležno niti je u ovom postupku utvrđivalo je li dužnosnik Kristijan Kapović kao član Skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. prilikom donošenja Odluke o imenovanju Kristine Perić za člana Uprave trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. pravilno primijenio odredbe Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi, kao ni je li predmetna odluka dužnosnika kao jedinog člana Skupštine društva donesena sukladno odredbama Zakona o trgovačkim društvima.

Povjerenstvo, međutim, naglašava da je osim postupka imenovanja propisanog navedenim Zakonima, potrebno poštivati i proceduru propisanu člankom 15. stavkom 2. ZSSI-a koja prethodi samom donošenju odluke o imenovanju članova uprava i nadzornih odbora trgovačkih društava u vlasništvu jedinica lokalne i područne (regionalne) samouprave, a kojom je propisano koje tijelo predlaže skupštinama tih trgovačkih društava članove upravnih tijela i nadzornih odbora.

Povjerenstvo pritom napominje kako je čelnik izvršne vlasti jedinice lokalne samouprave, u konkretnom slučaju općinski načelnik Općine Vir, sukladno članku 48. stavku 1. točki 6. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi, samostalan u imenovanju predstavnika te jedinice u skupštini trgovačkih društava u vlasništvu iste, odnosno može imenovati sebe ili drugu osobu za člana/članove skupštine istih. Međutim, imenovanjem predstavnika Općine Vir u Skupštinu trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. konzumirano je pravo općinskog načelnika Općine Vir kao predstavnika izvršne vlasti u navedenoj jedinici lokalne samouprave propisano člankom 48. Zakona o lokalnoj i područnoj (regionalnoj) samoupravi sukladno kojem čelnik tijela jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave imenuje i razrješuje predstavnike te jedinice u tijelima trgovačkih društava. Naime, navedena odredba ne može se po prirodi stvari odnositi na imenovanja članova uprave trgovačkih društava u vlasništvu jedinice lokalne samouprave s obzirom da je navedeno imenovanje sukladno Zakonu o trgovačkim društvima u nadležnosti skupštine društva koju može, ali ne mora činiti općinski načelnik.

Povjerenstvo također zaključuje da nije sporno da je općinski načelnik Općine Vir, kao jedini član Skupštine trgovačkog društava Vir turizam d.o.o. u isključivom vlasništvu te jedinice, ovlašten donositi odluku o imenovanju člana uprave, ali donošenju navedene odluke morao je prethoditi prijedlog predstavničkog tijela iste jedinice lokalne samouprave, odnosno Općinskog vijeća Općine Vir, kako bi se poštovala odredba članka 15. stavka 2. ZSSI-a.

Imajući u vidu da su sukladno članku 5. stavku 2. ZSSI-a dužnosnici osobno odgovorni za svoje djelovanje u obnašanju javnih dužnosti, Povjerenstvo smatra da dužnosnici, koji vezano za obnašanje svoje dužnosti, obavljaju i funkciju predstavnika jedinice lokalne samouprave u skupštini trgovačkog društva u vlasništvu te jedinice, moraju voditi brigu o poštivanju odredbi članka 15. ZSSI-a. Stoga ukoliko dužnosnici u svojstvu skupštine trgovačkog društva donose odluku o imenovanju članova uprave ili nadzornog odbora, bez da postoji prethodni prijedlog predstavničkog tijela jedinice lokalne samouprave, isti mogu biti odgovorni za povredu navedene odredbe Zakona.

Povjerenstvo dodatno pojašnjava da imenovanje dužnosnika Kristijana Kapovića za člana skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o., predstavlja formalnu ovlast na zastupanje Općine Vir u Skupštini tog društva te na donošenje i potpisivanje odluka na sjednicama Skupštine. Time dužnosniku Kristijanu Kapoviću nije dana ovlast da samostalno donosi pojedine meritorne odluke iz nadležnosti Skupštine za koje je Zakonom propisano da se donose na temelju prijedloga predstavničkog tijela, među kojima su upravo i odluke o imenovanju članova uprava trgovačkih društava u kojima jedinica lokalne samouprave ima udjele u vlasništvu.

Slijedom navedenog, iz prikupljenih podataka i dokumentacije, Povjerenstvo je utvrdilo da je dužnosnik Kristijan Kapović, počinio povredu članka 15. stavka 2. ZSSI-a, koja proizlazi iz okolnosti da je dužnosnik kao član Skupštine trgovačkog društva Vir turizam d.o.o. na koju je imenovan kao općinski načelnik Općine Vir, donio odluku o imenovanju Kristine Perić za članicu uprave - direktoricu navedenog trgovačkog društva, bez prethodnog prijedloga Općine Vir te je stoga Povjerenstvo donijelo odluku kao u točki I. izreke.

Povjerenstvo napominje da sukladno članku 42. ZSSI-a, nije predviđena mogućnost izricanja sankcije u slučaju utvrđenja povrede članka 15. ZSSI-a te stoga Povjerenstvo nije razmatralo niti odlučivalo o sankciji za utvrđenu povredu ZSSI-a, počinjene od strane dužnosnika Kristijana Kapovića.

Slijedom navedenog Povjerenstvo je donijelo odluku kako je navedeno u izreci ovog akta.

PREDSJEDNICA POVJERENSTVA

Nataša Novaković, dipl. iur.

Uputa o pravnom lijeku:

Protiv ove odluke Povjerenstva dužnosnik može pokrenuti upravni spor. Upravna tužba podnosi se nadležnom upravnom sudu u roku od 30 dana od dana dostave odluke Povjerenstva. Podnošenje tužbe nema odgodni učinak.

Dostaviti:

1. Dužnosnik Kristijan Kapović, elektronička dostava
2. Podnositelj prijave, poštom
3. Objava na internetskoj stranici Povjerenstva
4. Pismohrana