Broj: 711-I-739-M-124/22-03-21

Zagreb, 04.ožujak 2022.g.

**Povjerenstvo za odlučivanje o sukobu interesa** (u daljnjem tekstu: Povjerenstvo), u sastavu Nataše Novaković kao predsjednice Povjerenstva te Tončice Božić, Davorina Ivanjeka, Aleksandre Jozić-Ileković i Tatijane Vučetić kao članova Povjerenstva, na temelju članka 30. stavka 1. podstavka 3. Zakona o sprječavanju sukoba interesa („Narodne novine“ broj 143/21, u daljnjem tekstu: ZSSI), **na zahtjev obveznice Nevenke Grbac direktorice trgovačkog društva Termoplin dioničko društvo Varaždin ( u daljnjem tekstu. Termoplin d.d.),** za davanjem mišljenja Povjerenstva,na 162. sjednici, održanoj dana 4. ožujka 2022., daje sljedeće:

**MIŠLJENJE**

**Predsjednik i članovi uprave trgovačkog društva Termoplin d.d., u kojem Grad Varaždin i Grad Ludbreg imaju većinski udio, dužni su u cijelosti se pridržavati odredbi ZSSI-a i ne mogu se izuzeti od njihove primjene.**

Obrazloženje

Zahtjev za očitovanjem Povjerenstva podnijela je Nevenka Grbac, direktorica trgovačkog društva Termoplin d.d. U Povjerenstvu zahtjev je zaprimljen 01. travnja 2022. pod poslovnim brojem 711-U-3346-M-124/22-01-5, povodom kojeg se vodi predmet broj M-124/22.

Člankom 3. stavkom 1. podstavkom 40. ZSSI-a propisano je da su predsjednici i članovi uprava trgovačkih društava u kojima jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave imaju većinski udio obveznici ZSSI-a. Stoga je Nevenka Grbac povodom obnašanja dužnosti direktorice trgovačkog društava Termoplin d.d., koje je u većinskom vlasništvu Grada Varaždina i Grada Ludbreg, a što je utvrđenom uvidom u javno dostupni registar nadležnog trgovačkog suda, dužna pridržavati se odredbi ZSSI-a.

Člankom 8. stavcima 3. i 4. ZSSI-a propisano je da su u slučaju dvojbe predstavlja li neko ponašanje povredu odredaba navedenog Zakona, obveznici dužni zatražiti mišljenje Povjerenstva, koje je potom dužno najkasnije u roku od 15 dana od dana primitka zahtjeva obveznika dati obrazloženo mišljenje.

U zahtjevu za mišljenje obveznica navodi kako nastavno na objavljenu Smjernicu zabrane dodatnih naknada traže izuzeće od primjene iz razloga prevladavajućeg utjecaja tržišne djelatnosti te pojašnjava da je temeljem ZSSI-a, koji je na snazi od 25.12.2021. godine, Termoplin d.d. Varaždin po prvi put postao obveznik primjene navedenog Zakona temeljem vlasničke strukture. Navodi da u vlasničkoj strukturi trgovačkog društva Termoplin d.d. Grad Varaždin sudjeluje s udjelom od 50,995%, Grad Ludbreg sa 4,061%, a jedna fizička osoba sa 42,289%, dok preostalih 2,655% čine dioničari - više fizičkih osoba. Temeljem statutarnih odredbi sve odluke Skupštine Društva donose se dvotrećinskom (2/3) većinom danih glasova.

Nadalje obveznica obrazlaže da jedinice lokalne uprave imaju sva prava i obveze kao i svaki drugi dioničar, ali da je presudno naglasiti da poslovanje trgovačkog društva Termoplin d.d. nikad nije, niti se danas financira proračunskim sredstvima jedinice lokalne uprave, kao i da poslovna djelatnost Termoplina d.d. ne predstavlja javni interes, jer se obavlja u okruženju otvorenog tržišta, a regulirana djelatnost distribucije plina obavlja se na temelju koncesije koju ne izdaje suvlasnik - jedinica lokalne samouprave, nego Varaždinska županija, dok cijenu distribucije plina ne određuje jedinica lokalne samouprave, nego regulator, odnosno Hrvatska energetska regulatorna agencija. Ističe da društvo Termoplin d.d. više od 80% ukupnog prihoda ostvaruje od djelatnosti opskrbe prirodnim plinom, koja je u potpunosti na otvorenom tržištu, te da je cijena formirana na javnom natječaju.

U zahtjevu obveznica također navodi da je Nadzorni odbor društva Termoplina d.d. sklopio sa Upravom društva ugovor o radu kojim je definirana plaća koja se sastoji od fiksnog dijela i varijabilnog dijela koji se formira u zavisnosti od zadanih kriterija i ostvarene dobiti društva u kalendarskoj godini. Formiranje plaće članova Uprave društva na bazi fiksnog i varijabilnog dijela uobičajena je praksa u tržišnim ekonomijama kojom se stalno potiče na postizanje boljih poslovnih rezultata od kojih u konačnici interes imaju dioničari. Nadzorni odbor sklopio je pripadajući Ugovor u travnju 2020. godine s primjenom od 18.4.2020.- 17.4.2025. godine, odnosno u trenutku kada društvo nije bilo obveznik ovog Zakona

Obveznica iznosi mišljenje kako posljedice primjene dostavljene Smjernice na predmetni ugovor mogu biti dugoročno nepovoljne za društvo, te navodi da obveza primjene ZSSI-a proizlazi iz vlasničke strukture, ali u obavljanju djelatnosti društva ne nalazi se javni interes već tržišna djelatnost koja se obavlja u sklopu dioničkog društva.

Pri tome napominje kako djelatnost distribucije i opskrbe plinom obavljaju i poslovni subjekti u 100% privatnom vlasništvu, koji nisu obveznici ovog Zakona, slijedom čega drži da su dovedeni u neravnopravan položaj naspram izravnih konkurenata te smatra kako se kontekst čl. 7. d) predmetnog Zakona o zabrani primitka dodatnih naknada temelji na definiciji poreznog propisa kojim je uređen pojam "drugog dohotka". Naime, navodi da u smislu odredbi Zakona o doprinosima drugi dohodak predstavlja primitak ili dio primitka od kojeg se utvrđuje drugi dohodak te da se prema mjerodavnom propisu drugi dohodak ne odnosi na naknadu za rad ostvarenu za vrijeme trajanja radnog odnosa, niti se odnosi na primitak stečen unutar vremena u kojem je postojao radni odnos tj. drugi dohodak ne obuhvaća primitke koji su utvrđeni ugovorom o radu i koji se stječu po osnovi rada, za vrijeme trajanja radnog odnosa.

U kontekstu datog obrazloženja predlaže ponovno preispitivanje date Smjernice te izuzeće za djelatnost plina koja se ne obavlja kao javna služba, slijedom čega se Uprava društva - direktor sa svim svojim pravima i obvezama, a temeljem jedinog kriterija vlasničke strukture, ne može i ne smije prema mišljenju obveznice izjednačiti sa pojmom i dužnostima javnog dužnosnika iz razloga prevladavajućeg utjecaja tržišne djelatnosti.

Člankom 5. stavkom 1. točkom 2. ZSSI-a propisano je da je plaća obveznika svaki novčani primitak za obnašanje javne dužnosti, osim naknade putnih i drugih troškova za obnašanje javne dužnosti.

Člankom 7. točkom d) ZSSI-a propisano je da je obveznicima zabranjeno primiti dodatnu naknadu za poslove obnašanja javnih dužnosti.

Člankom 32. ZSSI-a podstavak 4. između ostalog propisano je da je nadležnost Povjerenstva izrada smjernica i uputa obveznicima u svrhu učinkovitog sprječavanja sukoba interesa.

Visoki upravni sud Republike Hrvatske u presudi, poslovni broj: Usž-4335/19-3 od 14. listopada 2021., tumači da se prigodne nagrade do propisanog iznosa, božićnica i regres za godišnji odmor ne smatraju plaćom dužnosnika u smislu odredbe članka 4. stavka 1. tada važećeg 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/l1), već primitci dodatnih naknada za poslove obnašanja javnih dužnosti.

U navedenoj presudi sud obrazlaže da primanje isplata dodatnih naknada predstavlja povredu zabrane propisane člankom 7. točkom d) ZSSI/11-a tumačeći da se na radno-pravni status dužnosnika primjenjuju i odredbe ZSSI/11-a, te da zaključenje ugovora o radu dužnosnika s tijelom javne vlasti ne isključuje od primjene odredbu članka 7. točke d) ZSS/11-a.

Imajući u vidu da odredbe novog ZSSI/21-a, koji je stupio na snagu 25. prosinca 2021., na istovjetan način u članku7. točki d) zabranjuju primanje dodatnih naknada kako je to bilo propisano u članku 7. točki d) ZSSI/11-a, te da je plaća u članku 5. stavku 1. točki 2. ZSSI/21-a definirana na identičan način kao u članku 4. stavku 1. ZSSI/11-a, obrazloženje iz navedene presude primjenjuje se u cijelosti na obveznike iz članka 3. ZSSI/21-a.

Nastavno na navedenu zakonsku odredbu Povjerenstvo je dana 31. siječnja 2022.g. donijelo Smjernicu broj 711 -I-134-R-34/22-01-17 kojom je, u svrhu učinkovitog sprječavanja sukoba interesa, obveznicima detaljno obrazložilo te ukazalo na zabranu primitka dodatne naknade koja je propisana u članku 7. točki d) ZSSI-a, kako bi bili upoznati koji se sve primici smatraju zabranjenim dodatnim naknadama.

Zabrana primitka dodatnih naknada iz članka 7. točka d) ZSSI-a primjenjuje se jednako na sve njegove obveznike te isti Zakon u svojim odredbama ne predviđa mogućnost izuzeća od primjene u odnosu na pojedinu kategoriju obveznika.

Slijedom navedenog, kako ZSSI u svojim odredbama ne sadrži mogućnost izuzeća pojedinih obveznika od primjene tog Zakona ili pojedinih njegovih odredbi po bilo kojoj osnovi, te su predsjednik i članovi Uprave trgovačkog društva Termoplin d.d., u kojem Grad Varaždin i Grad Ludbreg imaju većinski udio, obveznici u smislu odredbi navedenog Zakona, istu su povodom obnašanja navedene dužnosti dužni pridržavati se odredbi ZSSI-a i ne mogu se izuzeti od njegove primjene.

Slijedom navedenog Povjerenstvo je dalo mišljenje kako je navedeno u izreci ovog akta.

PREDSJEDNICA POVJERENSTVA

Nataša Novaković, dipl. iur.

Dostaviti:

1. Obveznica Nevenka Grbac, elektroničkom dostavom
2. Objava na internetskoj stranici Povjerenstva
3. Pismohrana