KLASA: 034-05/24-01/28

URBROJ:711-02-01/04-2024-04

Zagreb, 16. veljače 2024.

**GORDAN KAPOVIĆ,**

**direktor trgovačkog društva**

**OIV Towers COM d.o.o. za usluge i trgovinu**

**Predmet:** **mišljenje na zahtjev GORDANA KAPOVIĆA, direktora OIV Towers COM**

**d.o.o. za usluge i trgovinu**

* ***daje se***

Povjerenstvo za odlučivanje o sukobu interesa (dalje: Povjerenstvo) dana 09. veljače 2024. zaprimilo je zahtjev za davanjem mišljenja koji je podnio Gordan Kapović, direktor trgovačkog društva OIV Towers COM d.o.o. za usluge i trgovinu.

U podnesenom zahtjevu obveznik navodi kako je član Uprave trgovačkog društva čiji je osnivač trgovačko društvo u vlasništvu Republike Hrvatske, u kojem nije zaposlenik, niti prima bilo kakvu naknadu.

Nadalje obveznik navodi kako je zaposlenik matičnog trgovačkog društva prema ugovoru o radu za čitav niz poslova iz Sistematizacije radnih mjesta te da prima plaću prema Pravilniku o plaćama, kao i dodatke na plaću prema Kolektivnom ugovoru istoga društva.

Obveznik traži mišljenje Povjerenstva primjenjuje li se na takvog obveznika članak 16. Zakona o sprječavanju sukoba interesa („Narodne novine“, br. 143/21., u daljnjem tekstu: ZSSI).

Nadalje obveznik postavlja pitanje ako bi, umjesto s društvom osnivačem, sklopio ugovor te postao zaposlenik društva „kćeri“, bi li se promijenio njegov status s obzirom na zabranu iz članka 16. i članka 7. točke d. ZSSI-a, te kako bi se na takvog obveznika primjenjivala odredba članka 9. stavka 2. ZSSI-a, s obzirom da su društvo osnivač i osnovano društvo u poslovnom odnosu i povremeno sklapaju ugovore, odnosno bi li se član uprave drugog društva „kćeri“ morao izuzeti od sklapanja poslova s matičnim društvom, a ako da, tko bi o tome odlučivao u uvjetima kad isto društvo nema drugih zaposlenika, niti drugih članova uprave.

Također, postavlja upit kakav bi bio položaj obveznika koji bi postao zaposlenik zavisnog društva kćeri s obzirom na zabrane iz članka 23. ZSSI-a, te što znači zabrana zapošljavanja iz stavka 7. tog članka Zakona i odnosi li se isključivo na zapošljavanje na upravljačke funkcije iz stavka 1. ili i na zapošljavanje općenito, tj. odnosi li se zabrana zapošljavanja samo na zapošljavanje iz stavka 2. toga članka ZSSI-a koji se ne može primijeniti na člana uprave društva „kćeri“, jer oni ne uživaju pravo na naknadu plaće nakon prestanka dužnosti.

Obveznik zaključno napominje kako zavisno društvo nije tijelo javne vlasti prema Zakonu o pravu na pristup informacijama, pa se postavlja pitanje mogućnosti primjene članka 23. stavka 1.ZSSI-a na trgovačka društva čiji je osnivač trgovačko društvo u vlasništvu Republike Hrvatske.

Na traženje Povjerenstva obveznik je dostavio pojašnjenje svog zahtjeva u kojem je naveo kako je u  trgovačkom društvu Odašiljači i veze d.o.o. zaposlenik na radnom mjestu savjetnika za materijalno-financijske i opće poslove. Navedeno radno mjesto je neupravljačko, a opis poslova radnog mjesta je:

* predlaganje Upravi poboljšanja unutrašnjeg ustroja i poslovnih procesa koji će osigurati učinkovitije funkcioniranje društva Odašiljači i veze d.o.o.,
* prema potrebi poduzimanje mjera i aktivnosti radi stalne racionalizacije, unaprjeđenja učinkovitosti, ekonomičnosti i rentabilnosti poslovanja,
* obavljanje najsloženijih poslova iz područja financijskih, računovodstvenih, knjigovodstvenih, poslova nabave ili analitičkih poslova, a koji poslovi zahtijevaju ekspertno znanje,
* koordiniranje ispunjenja regulatornih zahtjeva i prema potrebi izvještavanje i koordinacija s nadležnim institucijama,
* izravno obavljanje najzahtjevnijih poslova prema nalogu Uprave − pružanje stručne pomoći, savjeta i tumačenja prema potrebi.

U trgovačkom društvu OIV TOWERS COM d.o.o., koje je osnovalo društvo Odašiljači i veze d.o.o., obveznik obavlja funkciju direktora odnosno ima sve ovlasti direktora, a po potrebi obavlja i druge/operativne poslove koje proizlaze iz djelatnosti društva, budući da društvo nema drugih zaposlenika.

Obveznik ističe kako uu matičnom društvu Odašiljači i veze d.o.o. ne obnaša nikakvu rukovodeću dužnost niti je član Uprave.

Obveznik nadalje pojašnjava kako bi sepotencijalna promjena odnosila na situaciju u kojoj bi s trgovačkim društvom Odašiljači i veze d.o.o. sklopio sporazumni raskid ugovora o radu (čime bi ujedno prestala i sva primanja od navedenog društva) te potpisao ugovor o radu s trgovačkim društvom OIV TOWERS COM na mjesto direktora društva čime bi, dakle, od tog društva započeo primati plaću za obavljanje funkcije direktora u okviru radnog odnosa.

Povodom navedenog zahtjeva obveznika, Povjerenstvo na temelju članka 32. stavka 1. podstavka 3. ZSSI-a na 42. sjednici održanoj 08. ožujka 2024., obvezniku daje mišljenje, kako slijedi.

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 petnaest dana od dana primitka zahtjeva obveznika dati obrazloženo mišljenje.

Člankom 3. stavkom 1. podstavkom 39. ZSSI-a propisano je da su 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 obveznici u smislu navedenog Zakona.

Članovi uprave trgovačkog društva Odašiljači i veze d.o.o. i OIV Towers COM d.o.o. obveznici su iz članka 39. ZSSI-a.

Obveznik je trenutno zaposlenik trgovačkog društva Odašiljači i veze d.o.o. na neupravljačkoj funkciji, dok je u trgovačkom društvu OIV Towers COM d.o.o. član Uprave- direktor.

Člankom 16. ZSSI-a propisano je da obveznici koji za vrijeme obnašanja javne dužnosti primaju plaću za dužnost koju obnašaju, ne smiju primati drugu plaću ni naknadu za obnašanje druge javne dužnosti, osim ako je zakonom drukčije propisano.

Člankom 17. stavkom 1. ZSSI-a propisano je da  za vrijeme obnašanja javne dužnosti na koju je izabran odnosno imenovan obveznik ne smije obnašati drugu javnu dužnost, osim ako drugu javnu dužnost obnaša po položaju ili je zakonom drukčije propisano.

Prema članku 17. stavku 2. ZSSI-a, obveznici koji profesionalno obnašaju javnu dužnost, za vrijeme njezina obnašanja ne mogu uz naknadu ili radi ostvarivanja primitka obavljati druge poslove u smislu redovitog i stalnog zanimanja osim ako Povjerenstvo, na prethodni zahtjev obveznika, ne izda prethodno odobrenje nakon što utvrdi da predmetni poslovi ne utječu na zakonito obnašanje javne dužnosti.

Člankom 18. stavkom 1. ZSSI/21-a propisano je da obveznici ne mogu biti članovi uprave ili upravnih odbora i nadzornih odbora trgovačkih društava, niti mogu obavljati poslove upravljanja u poslovnim subjektima.

Člankom 22. stavkom 2. ZSSI/21-a propisano je da se obveze iz članka 18. toga Zakona primjenjuju na obveznike koji imaju pravo na naknadu plaće nakon prestanka dužnosti propisane posebnim zakonima za vrijeme trajanja prava na naknadu.

Sukladno članku 9. stavku 1. ZSSI-a, ako se pojave okolnosti koje se mogu definirati kao potencijalni sukob interesa, obveznik je dužan deklarirati ga na odgovarajući način i razriješiti tako da zaštiti javni interes. Stavkom 2. tog članka propisano je da će se ako nije drukčije propisano zakonom, obveznik izuzeti od donošenja odluka odnosno sudjelovanja u donošenju odluka i sklapanju ugovora koji utječu na njegov vlastiti poslovni interes ili poslovni interes s njim povezanih osoba.

Članak 16. ZSSI-a odnosi se na situaciju istodobnog obnašanja dvije javne dužnosti dok se ne primjenjuju vezano za obavljanje drugih poslova koji ne predstavljaju obnašanje javne dužnosti. U odnosu na obavljanje neupravljačkih poslova primjenjuju se odredbe iz članka 17. stavka 2. ZSSI-a sukladno kojem uz profesionalno obnašanje obveznik ne može za vrijeme njezina obnašanja uz naknadu ili radi ostvarivanja primitka obavljati druge poslove u smislu redovitog i stalnog zanimanja osim ako Povjerenstvo, na prethodni zahtjev obveznika, ne izda prethodno odobrenje nakon što utvrdi da predmetni poslovi ne utječu na zakonito obnašanje javne dužnosti. U u slučaju volonterskog obnašanja dužnosti obveznik može bez ograničenja obavljati druge poslove, a u konkretnom slučaju može obavljati poslove savjetnika za materijalno-financijske i opće poslove u trgovačkom društvu Odašiljači i veze d.o.o. istodobno uz volontersko obnašanje dužnosti člana Uprave društva OIV TOWERS COM d.o.o.

Nadalje, u potencijalnoj situaciji u kojoj bi obveznik s trgovačkim društvom Odašiljači i veze d.o.o. sklopio sporazumni raskid ugovora te potpisao ugovor o radu s trgovačkim društvom OIV TOWERS COM d.o.o. na radno mjesto direktora društva, čime bi od tog društva počeo primati plaću za obavljanje funkcije direktora u okviru radnog odnosa, radilo bi se o prestanku volonterskog obavljanja drugih poslova te započinjanja profesionalnog obnašanja dužnosti, što nije suprotno odredbama ZSSI-a, jer više ne bi obavljao poslove drugog radnog mjesta.

Člankom 5. stavkom 1. točkom 2. ZSSI propisano je da je plaća obveznika svaki novčani primitak za obnašanje javne dužnosti, osim naknade putnih i drugih troškova za obnašanje javne dužnosti, dok je člankom 7. točkom d) ZSSI propisano da je obveznicima zabranjeno primiti dodatnu naknadu za poslove obnašanja javnih dužnosti.

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/ll), već primitci dodatnih naknada za poslove obnašanja javnih dužnosti.

Dana 31. siječnja 2022.g. Povjerenstvo je donijelo Smjernicu broj 711-I-134-R-34/22-01-17 kojom je, u svrhu učinkovitog sprječavanja sukoba interesa, obrazložilo da odredbe novog ZSSI-a koji je stupio na snagu 25. prosinca 2021., na istovjetan način u članku 7. 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-a definirana na identičan način kao u članku 4. stavku 1. ZSSI/ll-a, obrazloženje iz navedene presude primjenjuje se u cijelosti na obveznike iz članka 3. ZSSI-a . Dana 12. travnja 2022.g. Povjerenstvo je donijelo Dopunu Smjernice broj 711 -I-518-R-34/22-02-17 u kojoj je obrazloženo koje se sve potpore, pomoći te naknade stvarnih troškova ne smatraju dodatnim naknadama za obnašanje javne dužnosti, odnosno koje sve naknade obveznici mogu primiti pa je, između ostalog, Povjerenstvo utvrdilo da obveznici u tijelu javne vlasti u kojem obnašaju dužnost mogu primiti naknadu za topli obrok kao i da isti imaju pravo na korištenje službenih vozila 24 sata ukoliko je isto određeno ugovorom o radu ili drugim aktom kojim se uređuje njihov radno-pravni odnos.

Slijedom navedenog obveznik kao član uprave trgovačkog društva OIV TOWERS COM d.o.o. je dužan voditi računa o zabrani iz članka 7. točke d) ZSSI-a, odnosno ne smije primiti dodatne naknada za poslove obnašanja te javne dužnosti vodeći se naprijed navedenim Smjernicama koje je Povjerenstvo donijelo.

U pogledu obveznika prilikom volonterskog ili profesionalnog obnašanja dužnosti člana uprave društva OIV TOWERS COM d.o.o. u odnosu na društvo Odašiljači i veze d.o.o., u kojem je zaposlen, primjenjuje se članak 9. stavak 2. ZSSI-a kojim je propisano da je isti dužan, u slučaju da nije drukčije propisano zakonom, izuzeti od donošenja odluka odnosno sudjelovanja u donošenju odluka i sklapanju ugovora koji utječu na poslovni interes poslodavaca kod kojih je bio u radnom odnosu u posljednje dvije godine prije stupanja na dužnost.

Imajući u vidu kako članak 9. ZSSI-a ne predviđa izuzetke niti u slučaju da se radi o povezanim društvima u smislu Zakona o trgovačkim društvima, obveznik je u obnašanju dužnosti obvezan izuzeti se od postupanja ako bi se radilo o poslovnom odnosu društva OIV TOWERS COM d.o.o. s društvom poslodavca Odašiljači i veze d.o.o. U tome slučaju o naprijed navedenim odlukama mogla bi odlučivati Skupština trgovačkog društva.s

U konkretnom slučaju kada bi obveznik prestao obavljati poslove savjetnika za materijalno-financijske i opće poslove u društvu Odašiljači i veze d.o.o. te sklopio ugovor o radu u društvu OIV TOWERS COM d.o.o. za radno mjesto direktora – člana Uprave, ne bi bilo mjesta primjeni članka 23. ZSSI-a, jer isti uređuje situacije kada osoba prestaje obnašati neku javnu dužnost, što u konkretnom slučaju ne bi bilo ispunjeno jer bi se samo promijenio način obnašanja dužnosti iz volonterskog u profesionalno, dok bi obveznik prestao obavljati poslove u društvu Odašiljači i veze d.o.o. temeljem kojih nije niti obveznik ZSSI-a.

Zaključno, Povjerenstvo iznosi kako su člankom 7. ZSSI-a propisana zabranjena djelovanja obveznika kojih su se obveznici dužni pridržavati u svim situacijama i koja sukladno članku 20. stavku 3. ZSSI-a počinju danom stupanja na dužnost i traju dvanaest mjeseci od dana prestanka obnašanja dužnosti.

PREDSJEDNICA POVJERENSTVA

Aleksandra Jozić-Ileković, dipl. iur

Dostaviti:

1. Obvezniku Gordanu Kapoviću, elektroničkom dostavom
2. Objava na internetskoj stranici Povjerenstva
3. Pismohrana