



**JAVNA AGENCIJA REPUBLIKE SLOVENIJE
ZA VARSTVO KONKURENCE**

Dunajska 58, 1000 Ljubljana

T: 01 478 35 97

F: 01 478 36 08

E: gp.avk@gov.si

www.varstvo-konkurence.si

Številka: 3061-16/2023-23

Datum: 10. 11. 2023

Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence, Dunajska 58, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju: Agencija), izdaja v senatu pod predsedstvom Andreja Matvoza ob sodelovanju mag. Karle Pinter, mag. Reneja Redžiča, Istoka Prodana in mag. Mirjane Rozman kot članov senata, na podlagi 12., 32. in 76. člena v povezavi s tretjim odstavkom 70. člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence¹ (v nadaljnjem besedilu: ZPOmK-2), v zadevi presoje ustanovitve skupnih podjetij ADVANCE CAPITAL PARTNERS, upravljanje alternativnih investicijskih skladov d.d. (v nadaljevanju: ACP) in ADVANCE CAPITAL PARTNERS d.d., alternativni investicijski sklad, k.d. (v nadaljevanju: Sklad) s strani podjetij DMK INVESTMENTS, družba za naložbe in turizem, d.o.o., Hrib pri Fari 6, 1336 Kostel, matična številka: 60095655000, ki ga zastopa direktor Darko Martin Klarič (v nadaljevanju: DMK Investments), OMIT, upravljanje in trženje nepremičnin d.o.o., Kumanovska ulica 1, 1000 Ljubljana, matična številka: 1864734000, (v nadaljevanju: Omit), in EKVITI, družba za investiranje d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, matična številka: 6510337000 (v nadaljevanju: Ekviti), vse tri priglasitelje po pooblastilu zastopa Odvetniška družba Fatur Menard, o.p., d.o.o., Dunajska cesta 22, 1000 Ljubljana, na zahtevo, na nejavni seji dne 10. 11. 2023, naslednjo

ODLOČBO

- 1. Odločba Javne agencije Republike Slovenije za varstvo konkurence št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023 o skladnosti koncentracije s pravili konkurence se razveljavi.**
- 2. Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence priglašeni ustanovitvi skupnega podjetja ADVANCE CAPITAL PARTNERS, upravljanje alternativnih investicijskih skladov d.d., Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, s strani podjetij DMK INVESTMENTS, družba za naložbe in turizem, d.o.o., Hrib pri Fari 6, 1336 Kostel, OMIT, upravljanje in trženje nepremičnin d.o.o., Kumanovska ulica 1, 1000 Ljubljana, in EKVITI, družba za investiranje d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, ter pridobitvi posredne skupne kontrole podjetij DMK INVESTMENTS, družba za naložbe in turizem, d.o.o., Hrib pri Fari 6, 1336 Kostel, OMIT, upravljanje in trženje nepremičnin d.o.o., Kumanovska ulica 1, 1000 Ljubljana, in EKVITI, družba za investiranje d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, nad novoustanovljenim skladom Advance Capital Partners d.d., alternativni investicijski sklad, k.d., Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, ne nasprotuje. Koncentracija je skladna s pravili konkurence.**
- 3. Med postopkom niso nastali posebni stroški**

¹ Uradni list RS, št. 130/22.

Obrazložitev

A. K 1. TOČKI IZREKA

1. Agencija je 26. 10. 2023 izdala odločbo št. 3061-16/2023-18, kjer je v 1. točki izreka navedeno: »Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence pridobitvi skupne kontrole nad novoustanovljenim podjetjem ADVANCE CAPITAL PARTNERS, upravljanje alternativnih investicijskih skladov d.d., Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, s strani podjetij DMK INVESTMENTS, družba za naložbe in turizem, d.o.o., Hrib pri Fari 6, 1336 Kostel, OMIT, upravljanje in trženje nepremičnin d.o.o., Kumanovska ulica 1, 1000 Ljubljana, in EKVITI, družba za investiranje d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, in pridobitvi skupne kontrole nad novoustanovljenim skladom ADVANCE CAPITAL PARTNERS d.d., alternativni investicijski sklad, k.d., Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, s strani podjetij ADVANCE CAPITAL PARTNERS, upravljanje alternativnih investicijskih skladov, d.d., Dalmatinova 8, 1000 Ljubljana, ACP INVESTMENTS poslovno svetovanje, d.o.o. Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, ADVENTURA INVESTMENTS, upravljanje družb d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, ter DIGIT PLUS upravljanje družb d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana, ne nasprotuje. Koncentracija je skladna s pravili konkurence«.
2. Priglasitelji so dne 30. 10. 2023 Agencijo obvestili², da iz odločbe št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023 izhaja nepravilen zaključek glede izvajanja kontrole nad Skladom, kot bo Agencija obrazložila v naslednjih točkah te odločbe.
3. Skladno s prvo alinejo prvega odstavka 76. člena ZPOmK-2 lahko Agencija z odločbo razveljavi odločbo o skladnosti koncentracije s pravili konkurence ali odločbo iz drugega odstavka 70. člena ZPOmK-2 ali odločbo iz četrtega odstavka 78. člena ZPOmK-2 in z isto odločbo odloči o skladnosti koncentracije s pravili konkurence, če odločba temelji na nepravilnih, nepopolnih ali zavajajočih podatkih. Skladno z drugim odstavkom 76. člena ZPOmK-2 se lahko odločbo po prvi alineji prvega odstavka 76. člena ZPOmK-2 izda v treh letih od dneva, ko je bila odločba o skladnosti koncentracije s pravili konkurence izdana ali vročena.
4. Glede na navedeno in ob upoštevanju dejstva, da so izpolnjeni vsi pogoji iz 76. člena ZPOmK-2, Agencija s to odločbo razveljavi odločbo št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023, kot izhaja iz 1. točke izreka te odločbe, saj je ugotovila, da je v slednji prišlo do nepravilnega sklepa glede na ugotovljeno dejansko stanje v zvezi z izvajanjem kontrole komplementarjev in komanditistov na Skladom, saj bo nad slednjim kontrolo izvajal le komplementar, to je podjetje ACP. Navedeno izhaja tako iz iz navedb priglasiteljev kot tudi ugotovitev Agencije, zato slednja s predmetno odločbo ponovno odloča o skladnosti obravnavane koncentracije, kot je to razvidno iz 2. točke izreka te odločbe. Odločba št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023 se lahko razveljavi tudi

² Dokumenta št. 3061-16/2023-19 in 3061-16/2023-20.

glede na določbo drugega odstavka 76. člena ZPOmK-2, ker je bila izdana 26. 10. 2023 in strankam vročena dne 27. 10. 2023 ter tako ni potekel triletni rok od izdaje ali vročitve odločbe, zaradi česar je Agencija odločila, kot izhaja iz 1. točke izreka predmetne odločbe.

5. V 1. točki izreka odločbe Agencije št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023 je pravilno navedeno, da imajo nad novo ustanovljenim skupnim podjetjem ACP skupno kontrolo podjetja DMK Investment, Omit in Ekviti. Nepravilno pa iz 1. točke izreka izhaja, da bodo skupno kontrolo nad Skladom pridobila naslednja podjetja: ACP, ACP Investments poslovno svetovanje d.o.o., ADVENTURA INVESTMENTS, upravljanje družb d.o.o., ter DIGIT PLUS upravljanje družb d.o.o.
6. Prav tako je v prvem stavku 12. točke odločbe Agencije št. 3061-16/2023-18 z dne 26. 10. 2023 nepravilno navedeno, da drugo »transakcijo predstavlja pridobitev kontrole nad novoustanovljenim Skladom s strani podjetij ACP (komplementar), ACP Investments, Adventura Investments in Digit Plus (komanditisti)«. Sklad namreč upravlja komplementar, to je podjetje ACP, nad katerim pa imajo skupno kontrolo podjetja DMK Investments, Omit in Ekviti.
7. Agencija na podlagi ponovne analize ugotavlja, da bo kontrolo nad Skladom izvajal njegov komplementar, to je podjetje ACP. Sklad je namreč ustanovljen kot komanditna družba, ki ga upravlja podjetje ACP kot upravljalec sklada, [REDACTED]
[REDACTED] Kontrolo nad Skladom bo torej izvajal le njegov komplementar, to je ACP, nad katerim pa izvajajo skupno kontrolo podjetja DMK Investments, Omit in Ekviti.

B. K 2. in 3. TOČKI IZREKA

I. PRIGLASITEV IN STRANKE POSTOPKA

8. Agencija je 18. 7. 2023 prejela prigrasitev nameravane koncentracije, ki so jo skupaj prigrasila podjetja DMK Investments, Omit in Ekviti (v nadaljevanju: prigrasitelj). Predmet koncentracije je pridobitev skupne kontrole nad novoustanovljenim podjetjem, ki bo opravljalo vse funkcije samostojnega podjetja in bo ustanovljeno za nedoločen čas ("Joint Venture" - skupno podjetje).
9. Prigrasitelji so [REDACTED]
[REDACTED] 19. 6. 2023 ustanovili »upravljalca sklada« Advance Capital Partners, upravljanje alternativnih investicijskih skladov, d.d., s sedežem v Ljubljani in poslovnim naslovom Dalmatinova ulica 8, 1000 Ljubljana, (v nadaljevanju: ACP) in obenem sprejeli tudi statut ACP.³ Družba je bila 4. 7. 2023 vpisana v sodni register. Predvideno je, da bo družba ACP upravljalala alternativni investicijski sklad, ki je bil vpisan v sodni register

³ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 2.

8. 8. 2023 in se imenuje Advance Capital Partners d.d., alternativni investicijski sklad, k.d. (v nadaljevanju: Sklad).
10. Sklad je ustanovljen v obliki komanditne družbe, v katerem je predvidena naslednja lastniška struktura: komplementar - družba ACP kot upravljalec Sklada in komanditisti – družba ACP Investments, poslovno svetovanje, d.o.o. (v nadaljevanju ACP Investments [REDACTED] in Adventura Investments d.o.o. (v nadaljevanju Adventura Investments) ter Digit Plus d.o.o., Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana (v nadaljevanju Digit Plus), [REDACTED]. Družbeniki Sklada so 12. 9. 2023 sprejeli ustanovitvene akte Sklada, to je Družbeno pogodbo komanditne družbe Advance Capital Partners d.d., alternativni investicijski sklad, k.d.⁴ in [REDACTED].
11. Podjetje DMK Investments je v 100 % lasti Darka Martina Klariča, ki na podlagi lastništva poslovnih deležev in preko povezav z drugimi družbami izvaja kontrolo v sledečih družbah, ki so dejavne na območju Republike Slovenije: [REDACTED]
12. V slednjih treh podjetjih ima poslovni delež tudi Tilen Klarič, ki ima v izključni lasti podjetje OMIT, upravljanje in trženje nepremičnin, d.o.o. (v nadaljevanju: Omit d.o.o.).
13. Podjetje EKVITI, družba za investiranje, d.o.o.,(v nadaljevanju: Ekviti d.o.o.) je v večinski lasti fizične osebe Aleša Škerlaka, ki na podlagi lastništva poslovnih deležev obvladuje še podjetje AS FINANCE, upravljanje naložb, d.o.o.
14. V podjetju Adventura Investments izvajajo skupno kontrolo vsi trije priglasitelji. Podjetje Adventura Investments pa izvaja kontrolo v sledečih podjetjih: NOMAGO, storitve mobilnosti in potovanja, d.o.o., Šola vožnje IZLETNIK d.o.o., SKUPINA AVRIGO, upravljanje družb, d.o.o., ALPTOURS Turizem, trgovina, storitve, d.o.o., NOMAGO MOBILITY, storitve mobilnosti in

⁴ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 6.

⁵ Dokument št. 3061-16/2023-12, priloga 7.

⁶ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 3.

⁷ Odločba Agencije št. 3061-18/2018-7 z dne 23. 7. 2018.

⁸ Podjetje je oglaševalska agencija za medijsko načrtovanje in zakup oglasnega prostora v klasičnih in digitalnih medijih.

potovanj d.o.o., BIDIGITAL naložbe d.o.o., BIG BANG, trgovina in storitve, d.o.o., BIG PARTNER, trgovina na debelo d.o.o., ANTICUS, storitve in trgovina d.o.o., DIGIT PLUS upravljanje družb d.o.o., MARGIS inženiring d.o.o.

15. Priglasitev ni vsebovala vseh elementov, ki jih natančneje določa na podlagi šestega odstavka 67. člena ZPOmK-2 sprejeta Uredba o vsebini obrazca za priglasitev koncentracije podjetij⁹ (v nadaljevanju: Uredba), zato so jo priglasitelji 11. 8. 2023¹⁰, 7. 9. 2023¹¹, 13. 9. 2023¹² in 29. 9. 2023¹³ ustrezno dopolnili, s čimer je priglasitev postala popolna.

16. Skladno z določili Zakona o upravnih taksah¹⁴ (v nadaljevanju: ZUT) so priglasitelji 17. 7. 2023 plačali upravno takso po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 EUR.¹⁵

17. Priglasitelji so podali gospodarsko utemeljitev koncentracije, in sicer navajajo, [REDACTED]

II. PODREJENOST ZPOmK-2

A. Koncentracija

18. V obravnavanem primeru gre za dve povezani transakciji, ki skupaj predstavljata koncentracijo. Prva transakcija predstavlja pridobitev skupne kontrole priglasiteljev nad novoustanovljenim polno delujočim podjetjem ACP na podlagi določb Delničarskega sporazuma, ki ga nameravajo skleniti po prejemu odločbe Agencije o skladnosti koncentracije s pravili konkurence. Ob priglasitvi so priglasitelji predložili osnutek Delničarskega sporazuma,¹⁶ ki ga bodo sklenila podjetja DMK Investments, Omit in Ekviti. Priglasitelji bodo na podlagi Delničarskega sporazuma in Statuta ACP izvajali skupno kontrolo nad družbo ACP, v kateri bo imel vsak od njih 25 % kapitalski delež.

19. Drugo transakcijo predstavlja pridobitev kontrole nad novoustanovljenem Skladom s strani podjetij DMK Investment, Omit in Ekviti. Sklad upravlja komplementar, prav tako njegove posle

⁹ Uradni list RS, št. 36/09 in 3/14.

¹⁰ Dokument št. 3061-16/2023-8.

¹¹ Dokument št. 3061-16/2023-9.

¹² Dokument št. 3061-16/2023-13.

¹³ Dokument št. 3061-16/2023-15.

¹⁴ Uradni list RS, Zakon o upravnih taksah. št. 106/10 – UPB, 14/15 – ZUUJFO, 84/15 – ZZelP-J, 32/16, 30/18 – ZKZaš in 189/20 – ZFRO.

¹⁵ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 4.

¹⁶ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 3.

in sredstva. V skladu z določbami veljavne zakonodaje, Družbene pogodbe in [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]

20. Agencija je v nadaljevanju preverila, ali sta izpolnjeni zahtevi za koncentracijo iz tretje alineje prvega odstavka 9. člena ZPOmK-2, ki določa, da gre za koncentracijo, kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki opravlja vse funkcije samostojnega gospodarskega subjekta z daljšim trajanjem.

a) Skupna kontrola

21. Prva zahteva se nanaša na pridobitev skupne kontrole v skupnem podjetju (v ciljni družbi). Skupna kontrola obstaja, kadar imata dve ali več podjetij možnost izvajanja odločilnega vpliva na podjetje. Odločilni vpliv pomeni moč preprečiti dejanja oziroma sprejem odločitev, ki določajo strateško gospodarsko delovanje podjetja. Podjetja, ki izvajajo skupno kontrolo morajo doseči skupni dogovor (medsebojno soglasje) pri določanju gospodarske politike skupnega podjetja, torej morajo medsebojno sodelovati.

[REDACTED] Med ustanovitelji družbe ACP so glasovalne pravice trenutno porazdeljene na naslednji način:
[REDACTED]
[REDACTED]

23. Priglasitelji bodo na podlagi [REDACTED] izvajali skupno kontrolo nad družbo ACP.

24. [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]

¹⁷ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 9.

¹⁸ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 3, osnutek Družbeniškega sporazuma ACP

¹⁹ Dokument št. 3061-16/2023-1, Družbeniški sporazum ACP, točka 2.

[REDACTED]

[REDACTED]

27. Glede na navedeno Agencija ugotavlja, da bodo priglasitelji z enako udeležbo v skupnem podjetju, upoštevaje [REDACTED], izvajali skupno kontrolo nad podjetjem ACP, saj bodo imeli možnost izvajanja odločilnega vpliva v podjetju, pri čemer odločilni vpliv pomeni moč sprejeti odločitve, ki določajo strateško gospodarsko delovanje podjetja. Priglasitelji bodo morali doseči skupni dogovor (medsebojno soglasje) pri določanju gospodarske politike skupnega podjetja, kar pomeni, da bodo morali medsebojno sodelovati. Glede na navedeno je mogoče ugotoviti, da je izpolnjena prva zahteva za koncentracijo (tj. skupna kontrola).

b) Polno delujoče skupno podjetje (Joint Venture)

28. Druga zahteva, ki mora biti izpolnjena, da se šteje ustanovitev skupnega podjetja za koncentracijo v smislu ZPOmK-2, pa se nanaša na to, da mora skupno podjetje trajno opravljati vse funkcije samostojnega gospodarskega subjekta (t.i. polno delujoče skupno podjetje).

29. Koncept polno delujočega podjetja dejansko pomeni, da skupno podjetje deluje na trgu, pri čemer mora opravljati vse funkcije, ki jih običajno opravljajo podjetja, ki delujejo na istem trgu. V ta namen morajo biti izpolnjeni štirje kriteriji, in sicer: (i) skupno podjetje mora imeti zadostne vire za neodvisno delovanje na trgu (vključno s financami, osebjem in sredstvi); (ii) skupno podjetje mora opravljati dejavnosti, ki presegajo specifično funkcijo za matična podjetja (skupno podjetje ni polno delujoče, če prevzame samo eno specifično funkcijo v okviru poslovnih dejavnosti matičnega podjetja, brez dostopa do trga); (iii) morebitna vertikalna razmerja s trgi, na katerih delujejo matična podjetja, ne smejo imeti za posledico, da se skupno podjetje (razen

²⁰ Dokument št. 3061-16/2023-1, [REDACTED]

v začetnem, zagonskem obdobju) v celoti opira na prodajo svojim matičnim podjetjem ali nabavo od njih (v kolikor pa namerava trajno poslovati z matičnimi podjetji, mora stopati v prodajno/nabavna razmerja z njimi pod enakimi pogoji, kot veljajo za poslovna razmerja s tretjimi); (iv) skupno podjetje mora imeti namen trajno poslovati.

Družba ACP bo skladno s predvidenim poslovnim načrtom

[REDACTED]

Koncept polno delujočega skupnega podjetja dopušča, da lahko pridobi skupno podjetje pod določenimi pogoji v začetnem obdobju določena sredstva s strani matičnih podjetij ter se opira na nabavo od matičnih podjetij oz. prodajo matičnim podjetjem. Pri tem pa cilj oziroma učinek skupnega podjetja ne sme biti usklajevanje konkurenčnega nastopa matičnih podjetij na upoštevni trgih.

[REDACTED]

²¹

²³ Odločba Agencije št. 3061-18/2020-9 (presoja pridobitve skupne kontrole nad podjetjem Adventura Investments).

[REDACTED]

32. Agencija na podlagi razpoložljivih dokumentov in podatkov priglasiteljev ugotavlja, da bo podjetje ACP opravljalo vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem in bo neodvisno z operativnega vidika, s čimer so izpolnjeni vsi pogoji, ki določajo polno delujoče skupno podjetje in s tem nastanek koncentracije, kar je v skladu z določbami ZPOmK-2. S tem sta izpolnjena oba pogoja, ki določata polno delujoče skupno podjetje in nastanek koncentracije. Takšna pridobitev skupne kontrole nad podjetjem pomeni koncentracijo v smislu tretje alineje prvega odstavka 9. člena ZPOmK-2, ki bo nastala s sprejetjem Delničarskega sporazuma, ki ga bodo priglasitelji podpisali po prejemu odločbe Agencije o skladnosti koncentracije s pravili konkurence.
33. Nastanek koncentracije v smislu druge in tretje alineje prvega odstavka 9. člena ZPOmK-2 pomeni tako imenovani pravni pogoj, ki je nujni opredelilni element koncentracije.

c) Povezane transakcije

34. Priglasitelji so navedli, da obravnavana koncentracija predstavlja več transakcij, ki so med seboj povezane in jih nameravajo izvesti v čim krajšem času. Transakcije, ki so med seboj povezane zaradi okoliščin, je mogoče obravnavati kot eno transakcijo takrat, ko nadzor na koncu pridobijo ista podjetja.
35. Družba ACP bo opravljala dejavnost upravljalca skladov zasebnega kapitala. [REDACTED]

[REDACTED]

Podjetji Adventura Investments in Digit Plus bosta v Sklad prenesla kapitalske deleže v obliki poslovnih deležev,²⁴ in sicer bosta prenesla podjetji Bidigital d.o.o. in Margis d.o.o. S tem ne bo šlo za primer nadomestitve družbenika v podjetju pod skupnim nadzorom, saj bo ultimativno lastništvo nad podjetji ostalo nespremenjeno.

36. V skladu z obstoječo prakso Evropske komisije²⁵ so investicijski skladi ustanovljeni v pravni obliki komanditnih družb, v katerih vlagatelji sodelujejo kot komanditisti, ki ne izvajajo ne posamične ne skupne kontrole. Nadzor nad investicijskim skladom običajno izvaja investicijska družba, ki je sklad ustanovila (v obravnavani koncentraciji je to družba ACP, ki ima že na podlagi organizacijske strukture pravico do upravljanja dejavnosti družbe in določanja njene

²⁴ [REDACTED]

²⁵ Obvestilo Evropske komisije, odst. 15.

poslovne politike), sklad pa je zgolj investicijski posrednik. [REDACTED]

37. 19. 6. 2023 so Tilen Klarič (20 %), Aleš Škerlak (20 %), Tim Umberger (20 %), Matej Runjak (20 %), Petra Lesjak (5 %), Renata Šterbenc (5 %), Sašo Stanovnik (2 %) in družba Adventura Investments (8 %) ustanovili še podjetje ACP Investments. Podjetje je bilo 5. 7. 2023 vpisano v sodni register. Družbeniki so v zvezi z družbo ACP Investments sklenili [REDACTED] [REDACTED] Na podlagi teh [REDACTED] in glede na porazdelitev poslovnih deležev v podjetju nima nihče kontrole (niti izključne niti skupne), saj so za sprejem strateških odločitev možne različne koalicije med družbeniki.

38. Zaradi navedenega družba ACP Investments ne bo polno delujoče podjetje,³⁰ za katerega velja, da mora skupno podjetje delovati na trgu, pri čemer opravlja funkcije, ki jih običajno opravljajo podjetja, delujoča na istem trgu. V ta namen mora imeti skupno podjetje vodstvo, ki se posveča tekočemu poslovanju in ima dostop do zadostnih virov, vključno s financami, osebjem in sredstvi, da lahko trajno opravlja svoje polne dejavnosti na področju, ki jih predvideva pogodba o skupnih vlaganjih.
39. Skladno z navedenim zasledujejo vse tri transakcije isti gospodarski cilj. Na strani priglasiteljev obstajajo močni finančni in operativni interesi, saj so sklenili vse sporazume oz. dogovore v relativno kratkem času. Transakciji ustanovitve Sklada in družbe ACP kot njegovega upravljavca sta med seboj pravno pogojeni, saj mora imeti Sklad že po zakonu upravljalca in se ne sme upravljati sam.³¹ To pomeni, da sta ustanovitvi Sklada in upravljavca ACP medsebojno pogojeni. Podobno velja za ustanovitev ACP Investments, ki je brez pomena oz. funkcije, če ni ustanovljen Sklad in njegov upravljavec ACP.

²⁶ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 4.

²⁷ Dokument št. 3061-16/2023-1, priloga 5.

³⁰ Obvestilo komisije o konceptu polno delujočih skupnih podjetij v okviru Uredbe svet (EGS) št. 4064/89 o nadzoru koncentracij podjetij, UL EU C66/1 z dne 2. 3. 1998.

³¹ Glej 37. člen Zakona o upravljavcih alternativnih investicijskih skladov (U.I. RS št. 32/15, 77/18, 161/521 in 101/22).

40. Čeprav za transakcijo prenosa poslovnih deležev v družbah Bidigital d.o.o. in Margis d.o.o. [REDACTED] predvidenih dogovorov oz. sporazumov med strankami izrecno ne izhaja medsebojna pravna pogojenost z drugimi transakcijami, pa vsekakor obstaja t.i. dejanska pogojenost, ki jo praksa Evropske komisije, kot je to razvidno tudi iz zgoraj povzetih določb Obvestila Evropske komisije, priznava pri ocenjevanju enotnosti transakcij. Vse priglašene transakcije, vključno s prenosom poslovnih deležev v družbah Bidigital d.o.o. in Margis d.o.o. na Sklad, sodijo skupaj in nobena od transakcij ne bi bila izvedena brez druge, saj vse temeljijo na istem gospodarskem cilju in se izvajajo v najkrajšem možnem času, saj se pri njihovi izvedbi upošteva veljavne predpise in pridobitve ustreznih dovoljenj (zlasti ATVP in Agencije).³²
41. Navedene transakcije je mogoče obravnavati kot eno samo koncentracijo³³, saj so medsebojno odvisne v smislu, da so povezane z medsebojno pogojenostjo - nobene transakcije ne bi izvedli brez drugih dveh. Takšna pogojenost se običajno pokaže, če so transakcije pravno povezane (če so sporazumi povezani z medsebojno pogojenostjo), lahko pa se vzpostavi tudi na dejanski podlagi, če jo je mogoče »zadovoljivo dokazati«. Za to je potrebna gospodarska ocena³⁴ (ocena gospodarskih ciljev strank), ali je vsaka od transakcij nujno odvisna od dokončanja drugih.³⁵ Takšne transakcije skupaj običajno povzročijo spremembo strukture trga. Transakcije je primerno oceniti posamično le, če različne transakcije niso medsebojno odvisne in bi stranke nadaljevale eno od transakcij, če druge ne bi uspele. Med možnimi pokazatelji medsebojne odvisnosti večih transakcij Obvestilo Evropske komisije navaja tudi izjave samih strank in sočasno sklenitev ustreznih sporazumov.³⁶
42. Priglasitelji zagotavljajo, da bodo lastniška struktura in razmerja med delničarji/družbeniki urejeni tako da bodo končne (ultimativne) osebe, ki bodo izvajale kontrolo v ACP in preko ACP nad Skladom ter njegovima naložbama (tj. poslovni delež družb Bidigital d.o.o. in Margis d.o.o. iz družb Adventura Investments oz. Digit Plus, ki je v 75 % lasti Adventura Investments) iste, in sicer družbe DMK Investments, Omit in Ekviti.

³² Glej tudi npr. odločbi Evropske komisije v zadevah COMP/M.5533 - BERTELSMANN/KKR/JV z dne 8.9.2009, odst. 7 - 19 (Evropska komisija je smatrala ustanovitev skupnega polno delujočega podjetja z dvema sklopoma sredstev kot eno koncentracijo, ker je štela, da so bile transakcije dejansko pogojene med seboj) in COMP/M.6801 - Rosneft/TNK-BP z dne 8. 3. 2013, odst. 5 (Evropska komisija je odločila, da čeprav transakciji nista bili pravno pogojeni med seboj, sta predstavljali eno koncentracijo, ker je bila družba Rosneft pravno zavezana, da obe transakciji zaključi po prejemu odobritve regulatorja, in je imela tudi močan finančni in operativni interes, da obe transakciji čim prej zaključi).

³³ Obvestilo Evropske komisije, odst. 43.

³⁴ Obvestilo Evropske komisije, odst. 40

³⁵ Sodba v zadevi T-282/02 Cementbouw proti Komisiji, odstavek 131 in naslednji, (2006) ZOdl. 11-319. Glej zadevo COMP/M.4521- LGI/Telenet z dne 26. februarja 2007, kjer je medsebojna odvisnost temeljila na dejstvu, da sta bili transakciji sprejeti in izvedeni sočasno ter da, v skladu z gospodarskimi cilji strank nobena od transakcij ne bi bila izvedena brez druge.

³⁶ Obvestilo Evropske komisije, odst. 43.

43. Na podlagi vseh zgoraj navedenih pogojev Agencija ugotavlja, da je obravnavane transakcije mogoče obravnavati kot eno samo koncentracijo³⁷, saj so medsebojno odvisne v smislu, da so povezane z medsebojno pogojenostjo - nobene transakcije ne bi izvedli brez drugih dveh.

B. Preseganje pragov po prvem odstavku 66. člena ZPOmK-2

44. V primeru, kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem, je priglasitev potrebna, če je skupni letni promet v koncentraciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije presegel 35 mio EUR in je letni promet vsaj dveh v koncentraciji udeleženih podjetij skupaj z drugimi podjetji v skupini v predhodnem poslovnem letu na trgu Republike Slovenije presegel 1 milijon eurov.³⁸ Iz predloženih podatkov priglasiteljev izhaja, da so v koncentraciji udeležena podjetja skupaj z drugimi podjetji v skupini v letu 2022 na trgu Republike Slovenije ustvarila naslednje prihodke: DMK Investments [REDACTED] podjetja v skupini Tilna Klariča [REDACTED], podjetja v skupini Aleša Škerlaka [REDACTED] in podjetja v skupini Adventura Investments. [REDACTED]. S tem je izpolnjen tudi ekonomski pogoj priglasitve koncentracije iz prvega odstavka 66. člena ZPOmK-2.
45. Podrejenost koncentracije določbam ZPOmK-2 in s tem obveznost priglasitve Agenciji nastane, ko sta kumulativno izpolnjena oba pogoja – pravni in ekonomski. V primeru ustanovitve skupnega podjetja priglasiteljev: DMK Investments, Omit in Ekviti, sta izpolnjena oba pogoja, zaradi česar je zadevna koncentracija podjetij podrejena določbam ZPOmK-2.

C Pristojnost Agencije

46. Na podlagi tretjega odstavka 21. člena Uredbe o združitvi ES³⁹ nobena država članica ne sme uporabiti nacionalnega prava o konkurenci za katero koli koncentracijo, ki izpolnjuje v 1. členu Uredbe o združitvah določene pragove za razsežnost Skupnosti. Dolžnost Agencije torej je, da za vsako koncentracijo preveri, ali le-ta nima razsežnosti EU.⁴⁰
47. Agencija na podlagi podatkov priglasitelja ter drugih razpoložljivih podatkov ugotavlja, da zadevna koncentracija ne izpolnjuje meril za koncentracijo z razsežnostjo EU, saj so v koncentraciji udeležena in z njimi povezana podjetja v letu 2022 ustvarila čiste prihodke od

³⁷ Obvestilo Evropske komisije, odst. 43.

³⁸ Novoustanovljeno skupno podjetje ni udeleženo podjetje, ker praviloma še ne obstaja in posledično nima lastnega prometa, zato se pri izračunu pragov za priglasitev upošteva promet vsakega od podjetij, ki pridobi kontrolo nad novoustanovljenim podjetjem (skupaj s povezanimi podjetji).

³⁹ Uredba Sveta (ES) št. 139/2004 z dne 20. januarja 2004 o nadzoru koncentracij podjetij, UL L št. 24 z dne 29. 1. 2004 (v nadaljevanju: Uredba o združitvah).

⁴⁰ Sodba Sodišča EU z dne 14. julija 2006 v zadevi Endesa SA proti Komisiji, T-417/05, Zodl. 2006 str. II-2533, točki 99 in 100.

prodaje v višini [REDACTED] kar pomeni, da pragovi za obveznost priglasitve koncentracije Evropski komisiji niso doseženi. Izključna pristojnost za izvedbo presoje skladnosti zadevne koncentracije s pravili konkurence je zato na podlagi nacionalnega prava o konkurenci na Agenciji.

III. SKLADNOST KONCENTRACIJE S PRAVILI KONKURENCE

A. Dejavnosti v koncentraciji udeleženih podjetij

34. Podjetje ACP bo opravljalo dejavnost upravljanja finančnih skladov, kamor spada upravljanje portfeljev in skladov za plačilo ali po pogodbi za fizične in pravne osebe, kot je upravljanje vzajemnih skladov, upravljanje drugih investicijskih skladov in upravljanje pokojninskih skladov. Vsa podjetja v lasti priglasiateljev in z njim povezana podjetja, se ukvarjajo z drugimi dejavnostmi, zato ne bo prišlo do prekrivanja dejavnosti med njimi.
35. Na podlagi posredovanih podatkov priglasiatelja Agencija ugotavlja, da se podjetja v lasti priglasiateljev in z njim povezana podjetja, ki ustvarjajo prihodke na trgu Republike Slovenije ne ukvarjajo z enako dejavnostjo, kot se bo ukvarjalo novoustanovljeno podjetje ACP, katerega dejavnost je upravljanje finančnih skladov.

B. Presoja koncentracije

36. Agencija je tako glede na dejavnosti, ki jih v koncentraciji udeležena in z njimi povezana podjetja opravljajo, ugotovila, da z zadevno koncentracijo ne bo prišlo do horizontalnega prekrivanja dejavnosti, niti do vertikalnih povezav v koncentraciji udeleženih podjetij in z njimi povezanih podjetjih, ker delujejo na različnih upoštevanih trgih. Ravno tako ne gre za združitve podjetij, ki so dejavna na tesno povezanih trgih oziroma se dejavnosti v koncentracij udeleženih podjetij ne dopolnjujejo, zato ne bo prišlo do sprememb tržnih deležev.

IV. ZAKLJUČEK

37. Agencija na podlagi posredovanih podatkov priglasiateljev koncentracije, ob upoštevanju javno dostopnih podatkov ter drugih razpoložljivih podatkov ugotavlja, da v zadevi priglašene ustanovitve skupnega podjetja ACP s strani družb DMK Investments, Omit in Ekviti, in ustanovitvi sklada Advance Capital Partners d.d., ni izkazan resen sum o skladnosti predmetne koncentracije s pravili konkurence. Agencija zato koncentraciji, na podlagi tretjega odstavka 70. člena ZPOmK-2, ne nasprotuje in izjavlja, da je skladna s pravili konkurence.

⁴¹ Dokument 3061-16/2023-1, str. 12 - 21.

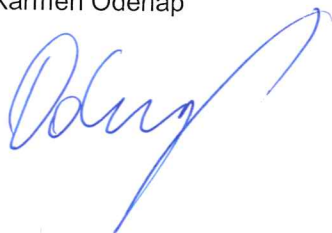
V. ODLOČITEV O STROŠKIH POSTOPKA

38. V skladu s prvim odstavkom 118. člena Zakona o splošnem upravnem postopku mora organ odločiti o stroških postopka. Glede na to, da posebni stroški v postopku niso nastali, je organ odločil, kot izhaja iz druge točke izreka.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU

Zoper odločbo je dovoljeno vložiti tožbo pri Upravnem sodišču RS, Fajfarjeva 33, 1000 Ljubljana, v roku trideset dni od dneva vročitve odločbe. Tožba se v dveh izvodih vloži pri sodišču ali se pošlje po pošti. Šteje se, da je bila tožba vložena pri sodišču tisti dan, ko je bila priporočeno oddana na pošto.

Postopek vodila:
Karmen Oderlap



Andrej Matvoz
predsednik senata

Vročiti:

- DMK Investments, družba za naložbe in turizem, d.o.o., Hrib pri Fari 6, 1336 Kostel,
- Omit d.o.o., Kumanovska ulica 1, 1000 Ljubljana,
- Ekviti, Vošnjakova ulica 3, 1000 Ljubljana - **osebno po ZUP**; vsi trije po pooblastilu: Odvetniška družba Fatur Menard, o.p., d.o.o., Dunajska cesta 22, 1000 Ljubljana.

Vložiti:

- zbirka dokumentarnega gradiva, tu.