



**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: 3061-18/2018-7

Datum: 23. 7. 2018

Javna agencija Republike Slovenije za varstvo konkurence, Dunajska cesta 58, 1000 Ljubljana, izdaja v senatu, ki ga sestavljajo Andrej Matvoz kot predsednik senata ter ob sodelovanju mag. Karle Pinter, dr. Aleša Kuharja, Andreja Praha in Francija Pušenjaka kot članov senata, na podlagi 12. in 12.o člena Zakona o preprečevanju omejevanja konkurence¹ (v nadaljevanju: ZPOmK-1), v zadevi presoje koncentracije pridobitve izključne kontrole fizične osebe Darka Martina Klariča, [REDACTED] (v nadaljevanju: Darko Martin Klarič), nad podjetjem SMF Media, poslovne storitve, d.d., Milčinskega ulica 13, 1000 Ljubljana, ki ga zastopa članica uprave Zinka Peterlin (v nadaljevanju: SMF Media), na zahtevo, na nejavni seji dne 23. 7. 2018 naslednjo

ODLOČBO

1. Transakcija pridobitve izključne kontrole fizične osebe Darka Martina Klariča, [REDACTED] nad podjetjem SMF Media, poslovne storitve, d.d., Milčinskega ulica 13, 1000 Ljubljana, ni podrejena določbam ZPOmK-1.
2. Med postopkom niso nastali posebni stroški.

Obrazložitev

I. PRIGLASITEV IN STRANKA POSTOPKA

1. Agencija je dne 4. 6. 2018 prejela priglasitev koncentracije podjetij DMK in sinovi, družba za naložbe, d.o.o., Zasavska cesta 54A, 1231 Ljubljana – Črnuče (v nadaljevanju DMK in sinovi), in SMF Media. Koncentracijo je priglasilo podjetje DMK in sinovi.
2. Predmet koncentracije je nakup [REDACTED] kapitalskega deleža podjetja SMF Media in s tem pridobitev celote tega podjetja. V ta namen je bilo sklenjenih pet pogodb, imenovanih »Pogodba o odsvojitvi delnic«² z dne 10. 5. 2018, ki so jih sklenili [REDACTED]

¹ Uradni list RS, št. 36/08, 40/09, 26/11, 87/11, 57/12, 39/13 Odl.US: U-I-40/12-31, 63/13-ZS-K, 33/14, 76/15 in 23/17.

² Dokument št. 3061-18/2018-1, priloga 3-7.

3. Agencija je po pregledu vloge ugotovila, da iz priglasitve ne izhaja, kdo pridobiva kontrolo nad podjetjem SMF Media, saj pridobitev [redacted] deleža v kapitalu prevzetega podjetja glede na določbe veljavnega statuta³ podjetja SMF Media, podjetju DMK in sinovi, ki je priglasilo koncentracijo, ne omogoča izvajanje izključne kontrole v tem podjetju. Priglasitelj je v dopolnitvi priglasitve koncentracije⁴, kot bo pojasnjeno v II. poglavju zadevne odločbe, navedel, da bo imel [redacted]
- [redacted] Skladno s tem je tudi spremenil priglasitelja koncentracije⁵, in sicer je navedel, da je to fizična oseba Darko Martin Klarič (v nadaljevanju tudi: priglasitelj).
4. Vrednost transakcije znaša [redacted] EUR, kar predstavlja znesek kupnine za [redacted] delnic podjetja SMF Media ([redacted]); rok za njeno izvršitev je [redacted].
5. V skladu s prvim odstavkom 43. člena ZPOmK-1 morajo udeleženci koncentracije le-to priglasiti pred začetkom njenega izvrševanja, vendar najpozneje v 30 dneh od sklenitve pogodbe ali objave javne ponudbe ali pridobitve kontrole, pri čemer začne rok za priglasitev teči s prvim od teh dogodkov. Priglasitev mora vsebovati vse elemente, ki jih natančneje določa na podlagi šestega odstavka 43. člena ZPOmK-1 sprejeta Uredba o vsebini obrazca za priglasitev koncentracije podjetij⁶ (v nadaljevanju: Uredba).
6. Ker je bila priglasitev nepopolna, jo je priglasitelj dne 29. 6. 2018 ustrezno dopolnil, s čimer je priglasitev postala popolna.⁷
7. Skladno z določili Zakona o upravnih taksah⁸ (v nadaljevanju: ZUT) je priglasitelj dne 14. 5. 2018 plačal upravno takso po tarifni številki 48 v znesku 2.000,00 EUR⁹.
8. [redacted]
- [redacted] Navedena podjetja, v katerih ima priglasitelj kontrolo, opravljajo sledeče dejavnosti: (i) dejavnost holdingov, (ii) prevoz potnikov v cestnem avtobusnem prometu, (iii)

³ Dokument št. 3061-18/2018-1, priloga 2.

⁴ Dokument št. 3061-18/2018-4.

⁵ Koncentracijo mora priglasiti oseba ali podjetje, ki pridobi kontrolo nad celoto ali deli enega ali več podjetij (5. odst. 43. člena ZPOmK-1).

⁶ Uradni list RS, št. 36/09 in 3/14.

⁷ Dokument št. 3061-18/2018-4.

⁸ Uradni list RS, št. 106/10-UPB5 in 14/15.




⁹ Dokument št. 3061-18/2018-1, priloga 1.

¹⁰ Dne [redacted] se je s spremembo vpisa v sodnem registru podjetje [redacted] preimenovalo v podjetje [redacted], pri čemer se je poleg imena spremenil tudi sedež in poslovni naslov podjetja.

¹¹ Agencija je izdala odločbo št. [redacted] z dne [redacted], s katero je ugotovila, da je koncentracija podjetij [redacted] in [redacted] skladna s pravili konkurence. Kot navaja priglasitelj, v času priglasitve zadevne koncentracije še ni prišlo do zaključka celotne transakcije, katere končni cilj je pridobitev [redacted] poslovnega deleža v podjetju [redacted] s strani podjetja [redacted]. Ne glede na navedeno, je Agencija v obravnavani koncentraciji upoštevala podjetje [redacted] kot podjetje, v skupini priglasitelja.

¹² Agencija je v vmesnem času od priglasitve predmetne koncentracije presojala tudi koncentracijo podjetij [redacted] in [redacted] in ugotovila, da je skladna s pravili konkurence. Glede tega je dne [redacted] izdala odločbo (dokument št. [redacted]).

posredovanje turističnih storitev, (iv) športni marketing, (v) dejavnost oglaševalskih agencij (vi) računalniško programiranje (vii) dejavnost vozniških šol in (viii) dejavnost oddaje nepremičnin.

9. Podjetje SMF Media ima kot osnovno dejavnost registrirano drugo podjetniško in poslovno svetovanje. V okviru te dejavnosti se ukvarja predvsem z organizacijo športnih priprav za domače in tuje klube za različne športne zvrsti (nogomet, kolesarjenje, atletika, dvoranski športi – borilne veščine, ples, rokomet, košarka, itd.). Prevzeto podjetje je v omejenem obsegu dejavno tudi na področju zakupa medijskega prostora (internet, televizija, radio, zunanje oglaševanje in tisk), priprave medijske strategije, oblikovanja medijskih načrtov ter post analize oglaševanja za naročnike. Podjetje SMF Media nima odvisnih podjetij.
10. Glede gospodarske utemeljitve koncentracije je priglasitelj pojasnil, 
- 
-
- 

II. PODREJENOST ZPOmK-1

A Koncentracija

11. ZPOmK-1 v prvem odstavku 10. člena določa, da gre za koncentracijo podjetij pri trajnejših spremembah kontrole nad podjetjem, in sicer (i) pri združitvi dveh ali več predhodno neodvisnih podjetij ali delov podjetij ali (ii) kadar ena ali več fizičnih oseb, ki že obvladuje najmanj eno podjetje, ali kadar eno ali več podjetij z nakupom vrednostnih papirjev ali premoženja, s pogodbo ali kako drugače pridobi neposredno ali posredno kontrolo nad celoto ali deli enega ali več podjetij ali (iii) kadar dve ali več neodvisnih podjetij ustanovi skupno podjetje, ki opravlja vse funkcije samostojnega podjetja z daljšim trajanjem.
12. Kontrolo nad podjetjem ali njegovim delom v smislu prejšnjega odstavka pomenijo pravice, pogodbe ali druga sredstva, ki ločeno ali skupaj in ob upoštevanju okoliščin ali predpisov omogočajo izvajanje odločilnega vpliva nad tem podjetjem ali delom podjetja, in sicer zlasti lastništvo ali pravice do uporabe celotnega ali dela premoženja podjetja ter pravice ali pogodbe, ki zagotavljajo odločilen vpliv na sestavo, glasovanje ali sklepe organov podjetja.
13. Iz Obvestila Komisije¹³ izhaja, da izključna kontrola obstaja, če lahko samo eno podjetje izvaja odločilni vpliv nad drugim podjetjem, v primeru skupne kontrole pa imata dve ali več podjetij ali oseb možnost izvajanja odločilnega vpliva nad drugim podjetjem. Odločilni vpliv v tem smislu običajno pomeni moč preprečiti dejanja, ki določajo strateško gospodarsko obnašanje podjetja. Sledi torej, da morajo delničarji pri določanju gospodarske politike skupnega podjetja doseči skupni dogovor in sodelovati. Obe vrsti kontrole je mogoče pridobiti na pravni ali dejanski podlagi.
14. Odločitve, bistvene za strateško gospodarsko ravnanje podjetja, vključujejo odločitve o vprašanjih, kot so finančni načrt, poslovni načrt, glavne investicije ali imenovanje višjega

¹³ Prečiščeno obvestilo Komisije o pravni pristojnosti v okviru Uredbe Sveta (ES) št. 139/2004 o nadzoru koncentracij podjetij, Uradni list EU št. C95/1 z dne 16. 4. 2008.

vodstva in presegajo odločitve, ki so običajne za zaščito pravic manjšinskih delničarjev (npr. odločitve o bistvu skupnega podjetja, kot so na primer spremembe statuta, povečanje ali zmanjšanje kapitala ali likvidacija).¹⁴

15. V obravnavanem primeru naj bi obveznost priglasitve koncentracije nastala dne 10. 5. 2018, [redacted]

[redacted]
Priglasitelj je navedel, da je zadevno transakcijo priglasil iz previdnosti, če bi Agencija štela, [redacted]

16. Agencija je z namenom, da bi glede na razdrobljeno lastniško strukturo prevzetega podjetja ugotovila, za kakšno vrsto kontrole (če sploh) in na kakšni podlagi gre v obravnavanem primeru, naslovila na priglasitelja zahtevo za dopolnitev priglasitve koncentracije¹⁵, s katero je želela pridobiti čim bolj popolne podatke glede položaja in vloge, ki jo bodo imeli delničarji podjetja SMF Media v tem podjetju.

17. Priglasitelj je v dopolnitvi svoje vloge navedel, [redacted]
[redacted]. Iz priglasitve koncentracije je namreč že izhajalo, da ni predvideno, da bo priglasitelj z ostalimi pridobitelji delnic podjetja SMF Media sklenil formalni sporazum, ki bi urejal razmerja med delničarji (bodisi glede izvajanja izključne ali skupne kontrole v tem podjetju). Priglasitelj je prav tako navedel, da se po prevzemu podjetja SMF Media ne predvideva sprememba statuta ali družbene pogodbe tega podjetja.

18. Agencija je ugotovila, da določbe veljavnega statuta podjetja SMF Media določajo, da skupščina, ki jo sestavljajo vsi delničarji družbe, sprejema sklepe z večino oddanih glasov, če ni z zakonom oz. z statutom določena kvalificirana večina, pri čemer slednji ne določa kvoruma niti kvalificirane večine za sprejemanje posameznih odločitev. Skupščina tako z navadno večino oddanih glasov imenuje vse člane nadzornega sveta družbe in skladno z ZGD-1 s tričetrtinsko večino oddanih glasov odpokliče člane nadzornega sveta. Nadzorni svet ima pristojnosti, določene z zakonom, in sicer nadzoruje vodenje poslov družbe ter v skladu s statutom podjetja SMF Media imenuje in odpokliče člane uprave in predsednika uprave družbe. Statut ne vsebuje (razen glede imenovanja nadzornega sveta in članov upravnega odbora) posebnih določb glede pristojnosti sprejemanja strateških poslovnih odločitev. Priglasitelj meni, da so strateške odločitve, ki niso izrecno določene v statutu, v pristojnosti skupščine podjetja SMF Media, o katerih slednja odloča z navadno večino oddanih glasov. Statut tudi ne predvideva posebnih oz. dodatnih pravic določenih delničarjev (pravice veta) pri odločanju glede strateških poslovnih odločitev podjetja SMF Media.

19. Agencija je tako kot priglasitelj ugotovila, [redacted]
[redacted] glede na določbe veljavnega statuta podjetja SMF Media ne omogoča izvajanje izključne kontrole v tem podjetju. Ne glede na navedeno pa priglasitelj ocenjuje, da [redacted]

¹⁴ Obvestilo Komisije, odst. 66 in 67,

¹⁵ Dokument št. 3061-18/2018-3.

[redacted] Priglasitelj je pojasnil, da je takšna praksa razvidna tudi v nekaterih drugih podjetjih, katerih večinski lastniki so [redacted] in v katerih je lastniška struktura podobno razdrobljena, kot v obravnavanem primeru.

[redacted] Pri tem priglasitelj še dodaja, da je v obravnavanem primeru predvideno, [redacted]

20. Agencija glede na navedeno ugotavlja, da bo [redacted] v podjetju SMF Media [redacted], obvladoval predvidoma [redacted] delež v kapitalu podjetja SMF Media. Na ta način bo obvladoval večino glasovalnih pravic prevzetega podjetja in s tem bo imel možnost izvajanja izključne kontrole nad podjetjem SMF Media.

21. [redacted] Dalje Agencija ugotavlja, da se transakcija, s katero je bilo podjetje SMF Media v vmesnem obdobju prodano [redacted] ne more šteti za koncentracijo, saj ni šlo za trajno spremembo kontrole.¹⁷ Glede na navedeno Agencija zaključuje, da v danem primeru ni izpolnjen pogoj za koncentracijo, saj ne gre za spremembo kontrole nad podjetjem SMF Media. [redacted]

22. Nastanek koncentracije v smislu prvega odstavka 10. člena ZPOmK-1 pomeni tako imenovani pravni pogoj, ki je poleg izpolnjevanja ekonomskega pogoja, določenega v prvem odstavku 42. člena ZPOmK-1, nujni opredelilni element koncentracije. Če sta izpolnjena oba pogoja, nastane obveznost priglasitve in presoje po ZPOmK-1. Ker že, kot navedeno, pravni pogoj ni izpolnjen, Agencija ekonomskega pogoja ni presojala.

23. V obravnavanem primeru pridobitve kontrole [redacted] nad podjetjem SMF Media ni izpolnjen tako imenovani pravni pogoj, zaradi česar priglašena transakcija ni podrejena določbam ZPOmK-1 in je Agencija ni pristojna vsebinsko presojati.

III. ZAKLJUČEK

24. Na podlagi posredovanih podatkov priglasitelja koncentracije ter drugih razpoložljivih podatkov Agencija ugotavlja, da priglašena transakcija ne predstavlja koncentracije, ki bi bila podrejena določbam ZPOmK-1, zato v skladu z drugim odstavkom 46. člena tega zakona izdaja odločbo o ugotovitvi, da transakcija ni podrejena določbam ZPOmK-1.

¹⁶ Vir: Ajpes.

¹⁷ Tudi Komisija je ugotovila, da je za obdobje, ki je krajše od enega leta, malo verjetno, da bi izrazilo vplivalo na strukturo trga in zato lahko veija, da ne vodi v trajno spremembo nadzora (Obvestilo Komisije, odst. 34).

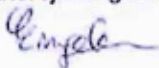
IV. ODLOČITEV O STROŠKIH POSTOPKA

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

Postopek vodila:
Andreja Engelman



Andrej Matvoz
predsednik senata



Vročiti:

- [redacted] po pooblaščenju: Odvetniška družba Fatur, o.p., d.o.o, Stefanova 13a, 1000 Ljubljana, - osebno po ZUP.

Vložiti:

- zbirka dokumentarnega gradiva, tu.

Objaviti:

- Izrek odločbe na spletni strani Javne agencije Republike Slovenije za varstvo konkurence.