

Postupajući po presudi Vrhovnog suda Federacije Bosne i Hercegovine broj 09 0 00 656813 Uvp, Komisija za vrijednosne papire Federacije Bosne i Hercegovine, na sjednici održanoj 06.03.2014. godine, u obnovljenom postupku, donijela je rješenje o oduzimanju dozvole DUF „Bosinvest“ doo Sarajevo.

BOSNA I HERCEGOVINA
FEDERACIJA BOSNE I HERCEGOVINE
KOMISIJA ZA VRIJEDNOSNE PAPIRE
FEDERACIJE BOSNE I HERCEGOVINE
Broj: 05/2-19-81/10
Sarajevo, 06.03.2014. godine

Komisija za vrijednosne papire Federacije BiH, na osnovu presude Vrhovnog suda Federacije Bosne i Hercegovine broj: 09 0 U 006568 13 Uvp od 04.04.2013. godine a u vezi sa čl. 57. Zakona o upravnim sporovima („Službene novine Federacije BiH“, br. 9/05), na osnovu čl.13. Zakona o Komisiji za vrijednosne papire („Službene novine Federacije BiH“, br. 39/98, 36/99, 33/04 i 92/13) i čl. 44. st. 1. tč. d) Zakona o investicijskim fondovima („Službene novine Federacije BiH“, br. 85/08), rješavajući po provedenom nadzoru upravljanja imovinom Zatvorenog investicionog fonda sa javnom ponudom „BOSFIN“ d.d. Sarajevo, u ponovljenom postupku, na 398. sjednici održanoj 06.03.2014. godine, donijela je

R J E Š E N J E

1. Po presudi Vrhovnog suda Federacije Bosne i Hercegovine broj: 09 0 U 006568 13 Uvp od 04.04.2013. godine, ponavlja se postupak okončan rješenjem broj: 05/2-19-81/10 od 09.03.2009. godine, i donosi rješenje:

- Oduzima se dozvola za upravljanje, Društvu za upravljanje fondovima “BOSINVEST“ d.o.o. Sarajevo.

- Zabranjuje se Društvu za upravljanje fondovima “BOSINVEST“ d.o.o. Sarajevo raspolaganje imovinom Zatvorenog investicionog fonda sa javnom ponudom „BOSFIN“ d.d. Sarajevo.

- Ovo rješenje stupa na snagu danom donošenja i objavit će se u „Službenim novinama Federacije Bosne i Hercegovine“.

O b r a z l o ž e n j e

Presudom Vrhovnog suda Federacije Bosne i Hercegovine broj: 09 0 U 006568 13 Uvp od 04.04.2013. godine poništeno je rješenje Komisije broj: 05/2-19-81/10 od 09.03.2010. godine i predmet oduzimanja dozvole društvu BOSINVEST vraćen na ponovno rješavanje iz formalnih razloga jer je, prema mišljenju Vrhovnog suda, članovima

Komisije istekao mandat te nisu imali ovlaštenja propisana Zakonom o Komisiji za vrijednosne papire za donošenje osporenog rješenja. Nadalje, Parlament Federacije BiH je na sjednici Predstavničkog doma održanoj dana 29.10.2013. godine, odnosno na sjednici Doma naroda održanoj 14.11.2013. godine, donio Autentično tumačenje odredbe člana 5. Zakona o Komisiji za vrijednosne papire („Službene novine Federacije BiH“, broj 39/98, 36/99, 33/04), koje tumačenje je objavljeno u „Službenim novinama Federacije BiH“, broj 92/13) i koje glasi:

„1. Komisija za vrijednosne papire, odnosno njen predsjednik, zamjenik predsjednika i članovi obnašaju funkcije u punom kapacitetu do konačnog imenovanja novih članova suglasno zakonu, te drugim propisima kojima se uređuje postupak izbora i imenovanja tijela u reguliranim organima.

2. Izvorno tumačenje predstavlja integralni dio teksta ovog zakona, te se shodno primjenjuje od stupanja na snagu Zakona o Komisiji za vrijednosne papire i bit će objavljeno u „Službenim novinama Federacije BiH“.“

Imajući u vidu da se Presudom niti jednim dijelom ne osporavaju činjenice utvrđene u upravnom postupku, već se isključivo zasniva na tumačenju mandata Komisije, a što je autentičnim tumačenjem otklonjeno, to su stečeni uslovi da se postupi po presudi Vrhovnog suda.

Shodno tome, Komisija, postupajući po presudi u ovom ponovljenom postupku donosi rješenje kao u dispozitivu iz slijedećih razloga.

Komisija u okviru svojih nadležnosti i ovlaštenja vrši kontinuiran nadzor učesnika na tržištu kapitala, te je neposrednim i posrednim nadzorom utvrđeno slijedeće:

Uvidom u ispis iz knjige naloga brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo, Zapisnik Komisije broj 06/1-48-116-1/10 od 29.01.2010. godine i ispis iz BTS Sarajevske berze-burze vrijednosnih papira, konstatira se slijedeće:

Društvu za upravljanje fondovima “BOSINVEST“ d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: Društvo) je 11.05.2009. godine u ime i za račun Zatvorenog investicionog fonda sa javnom ponudom „BOSFIN“ d.d. Sarajevo (u daljem tekstu: Fond) na namjenski račun brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo doznačio avans za kupovinu vrijednosnih papira u iznosu od 50.000,00 KM, bez da je izdan kupovni nalog. Prvi nalog koji je uslijedio nakon uplate avansa je prodajni, od 18.06.2009. godine, za prodaju 10.512 dionica Pobjeda SPORT d.d. Goražde po cijeni od 18,50 KM. Nalog je realiziran 23.06.2009. godine po zadanoj cijeni i vrijednosti transakcije od 194.472,00 KM. Kupac ovih dionica Hasan Tafro je klijent iste kuće i kupovni nalog je dao u brokerskoj kući “Market Bull” d.o.o. Sarajevo. Sredstva od prodaje dionica su, prema prodajnom nalogu, zadržana na namjenskom računu, tako da je danom 26.06.2009. godine (na dan T+3) Fond na namjenskom računu brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo potraživao od brokerske kuće novčana sredstva u iznosu od 244.472,00 KM.

Uvidom u izvod banke depozitara sa transakcijskog računa Fonda i mjesečne obračune (maj-decembar 2009.) neto vrijednosti imovine fonda ovjerenih od strane banke depozitara, konstatira se sljedeće:

U periodu od maja 2009. godine do datuma ovog Rješenja, sredstva Fonda su držana na namjenskom računu kako slijedi:

Mjesec	KM
maj	50.000,00
juni	244.472,00
juli	236.072,00
august	236.072,00
septembar	236.072,00
oktobar	236.072,00
novembar	236.066,00
decembar	232.047,00
januar 2010.	232.047,00
22.2.2010.	232.047,00

Uvidom u ispis iz BTS Sarajevske berze-burze vrijednosnih papira i knjigu naloga brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo, konstatira se sljedeće:

Utvrđeno je da je u vremenu od prve uplate avansa 11.05.2009., pa do 9.11.2009. godine (kada su kupljene dionice PREHRK5), u BTS uneseno 6 kupovnih naloga, u ime i za račun Fonda, za kupovinu METZRK2 (Metalno Zenica d.d.) u periodu od 24.06.-14.08.2009. godine, kako slijedi (skraćeni izvod iz knjige naloga brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo):

Datum	Klijent	Nalagodavac	Simbol	Količina	Cijena	Izvršenje	Namjera	Status
24.06.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	5000	8,00	Važi 9 dana	kupovina	Opozvan
03.07.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	7000	7,00	Važi 7 dana	kupovina	Opozvan
07.07.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	7000	8,00	Važi 4 dana	kupovina	Opozvan
14.07.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	7000	8,00	Važi 4 dana	kupovina	Opozvan 17.7.09.
27.07.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	10000	8,00	Važi 7 dana	kupovina	Opozvan
14.08.2009.	IF Bosfin	Ekrem Čagalj	METZRK2	20000	6,50	Važi 1 dana	kupovina	Opozvan

Pet danih naloga je opozvano iz sistema trgovanja zbog vremenskog isteka, a onaj od 14.7.2009. godine je opozvan dan prije isteka. Ni jedan nalog nije realiziran, a nakon 14.08.2009. godine kupovnih naloga više nije ni bilo.

Dalje, činjenica je kako za realizaciju kupovnih naloga fondova nije potrebno obezbjeđenje avansnih sredstava nego se plaćanje vrši na T+1. U slučaju da je realiziran i najveći kupovni nalog, koji je u BTS unesen 14.08.2009. u 12:43 sati sa važenjem od jednog dana, vrijednost transakcije bi iznosila 130.000,00 KM što je za 106.072,00 KM manje od visine avansa.

Do kraja 2009. godine, Društvo je u ime i za račun Fonda dalo još dva kupovna naloga za kupnju Prehrana promet d.d. i UTP Lipa d.d., koji su i realizirani kako slijedi:

- dana 09.11.2009. godine, u 12:49:16 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Zvonimir Iveljić (direktor DUF-a EURO-INVESTMENT d.d. Tuzla) faxom u ime i za račun ZIF-a Eurofond-1 d.d. Tuzla daje nalog za prodaju 27.040 dionica PREHRK5 po cijeni od 5,31 KM po dionici.
- dana 09.11.2009. godine, u 12:52:41 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ekrem Čagalj faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo daje nalog za prodaju 9.263 dionica IRISRK1 po cijeni od 15,00 KM po dionici. Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića.
- dana 09.11.2009. godine, u 12:56:54 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ekrem Čagalj faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo daje nalog za kupovinu 27.040 dionica PREHRK5 po cijeni od 5,31 KM po dionici. Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića.
- dana 09.11.2009. godine, u 12:59:13 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Zvonimir Iveljić (direktor DUF-a EURO-INVESTMENT d.d. Tuzla) faxom u ime i za račun ZIF-a Eurofond-1 d.d. Tuzla daje nalog za kupovinu 9.263 dionica IRISRK1 po cijeni od 15,00 KM po dionici.

Nalozi su realizirani istoga dana, u 13:00 sati, tako da je Fond kupio paket dionica PREHRK5 vrijednosti 143.582,40 KM, a prodao paket dionica IRISRK1 vrijednosti 138.945,00 KM.

Slijedeći realizirani kupovni nalog je nalog Ekrema Čagalja od 21.12.2009. godine u 11:53:51 sati koji je dan faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo za kupovinu 18.225 dionica UISHRK1A po cijeni od 5,00 KM po dionici. Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića. Nalog je realiziran 21.12.2009. godine u vrijednosti 91.125,00 KM.

Za ovu kupnju također nije korišten avans koji je Fond držao kod brokerske kuće. Naime, 08.12.2009. godine u 10:56:17 sati Ekrem Čagalj faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo dao za prodaju 12.150 dionica CVRSRK2 po cijeni od 7,50 KM po dionici. Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića. Nalog je realiziran 08.12.2009. godine u vrijednosti 91.125,00 KM.

U 2009. godini, preko brokerske kuće "Market Bull" d.o.o. Sarajevo je realizirana još jedna kupovina popraćena prodajom vrijednosnih papira iz portfelja Fonda u istom iznosu, a kako slijedi:

- dana 21.12.2009. godine, u 11:36:54 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ekrem Čagalj faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo daje nalog za prodaju 14.557 dionica IRISRK1A po cijeni od 15,50 KM po dionici.

Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića.

- dana 28.12.2009. godine, u 11:53:51 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ramo Hadžajlić faxom u ime i za račun Kvantum Group d.d. daje nalog za kupovinu 14.557 dionica IRISRK1A po cijeni od 15,50 KM po dionici.
- dana 28.12.2009. godine, u 12:50:08 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ramo Hadžajlić faxom u ime i za račun Kvantum Group d.d. daje nalog za prodaju 75.200 dionica UTPLRK2 po cijeni od 3,00 KM po dionici.
- dana 28.12.2009. godine, u 12:58:35 sati, brokerskoj kući "Market Bull" d.o.o. Sarajevo Ekrem Čagalj faxom u ime i za račun ZIF-a Bosfin d.d. Sarajevo daje nalog za kupovinu 75.200 dionica UTPLRK2 po cijeni od 3,00 KM po dionici. Uvidom u nalog, u nadzoru, utvrđeno je kako je Ekrem Čagalj supotpisnik naloga, pored direktora Društva Adnana Išerića.

Svi nalozi su realizirani 28.12.2009. godine, tako da je Fond kupio paket dionica UTPLRK2 vrijednosti 225.600,00 KM i prodao paket dionica IRISRK1A vrijednosti 225.633,50 KM, a Kvantum Group d.d. kupio paket dionica IRISRK1A vrijednosti 225.633,50 KM a prodao paket dionica UTPLRK2 vrijednosti 225.600,00 KM. Kupovina dionica UTPLRK2 popraćena prodajom dionica IRISRK1A kod iste brokerske kuće i u istoj novčanoj vrijednosti znači da Fond ponovo nije koristio sredstva zadržana kod brokerske kuće kao avans.

O svemu navedenom je sačinjen Zapisnik o provedenom posrednom nadzoru upravljanja imovinom Zatvorenog investicijskog fonda BOSFIN d.d. Sarajevo, broj 06/1-48-456/10 od 25.02.2010. godine, te je po sačinjavanju Zapisnika pozvan Adnan Išerić, direktor društva, da se odmah očituje na navode iz Zapisnika i u isti unese svoju izjavu, što je i učinio. Tom prilikom dao je prigovor na konstataciju iz Zapisnika da je Ekrem Čagalj davao naloge u ime i za račun Fonda, što je činjenica iz knjige naloga brokerske kuće. Prigovor smo uvažili izvršivši uvid u originalne naloge u brokerskoj kući, te konstatirali da je greška napravljena u knjizi naloga, premda je naloge supotpisao Ekrem Čagalj. Pored navedenog, Adnan Išerić je izjavio kako nije znao, niti je mogao znati da nema sredstava fonda na namjenskom računu brokerske kuće. Dana 08.03.2010. godine je dostavio dodatne primjedbe i komentare na Zapisnik broj 06/1-48-456/10 od 25.02.2010. godine, kako slijedi: direktor Društva daje naloge za kupovinu i prodaju a direktor Fonda samo parafira iste kako bi bio informiran i blagovremeno podnosio izvještaje nadzornom odboru fonda; transakcije kupovine dionica „Lipa“ d.d. Travnik i prodaje dionica „Iris Computers“ d.d. Sarajevo nisu uslovljene niti povezane kako se navodi u Zapisniku; avans za kupovinu je korišten i to 15.7.2009. godine za kupnju 50 dionica METZRK2 (400,00 KM), za kupnju 1.000 dionica METZRK2 (8.000,00 KM) i za kupnju 27.040 dionica PREHRK5 (143.582,40 KM); te da je Društvo od brokerske kuće „Market bull“ d.o.o. Sarajevo 13.01.2010. godine dobilo potvrdu o stanju računa u iznosu od 235.113,37 KM.

Po pitanju prigovora u vezi davanja naloga, isti je dat već na Zapisnik i isti je već po uvidu u naloge u brokerskoj kući uvažen. Po pitanju prigovora da transakcije kupovine dionica „Lipa“ d.d. Travnik i prodaje dionica „Iris Computers“ d.d. Sarajevo nisu

uslovljene niti povezane, prigovor nije moguće uvažiti ako se uzmu u obzir činjenice iz ovog rješenja („svi nalozi su realizirani 28.12.2009. godine, tako da je Fond kupio paket dionica UTPLRK2 vrijednosti 225.600,00 KM i prodao paket dionica IRISRK1A vrijednosti 225.633,50 KM, a Kvantum Group d.d. kupio paket dionica IRISRK1A vrijednosti 225.633,50 KM a prodao paket dionica UTPLRK2 vrijednosti 225.600,00 KM. Kupovina dionica UTPLRK2 popraćena prodajom dionica IRISRK1A kod iste brokerske kuće i u istoj novčanoj vrijednosti znači da Fond ponovo nije koristio sredstva zadržana kod brokerske kuće kao avans“). Po pitanju prigovora da je avans za kupovinu korišten i to 15.7.2009. godine za kupnju 50 dionica METZRK2 (400,00 KM), za kupnju 1.000 dionica METZRK2 (8.000,00 KM) i za kupnju 27.040 dionica PREHRK5 (143.582,40 KM), treba imati u vidu činjenicu da je (osim 8.400,00 KM za kupnju METZRK2) Fond kupio paket dionica PREHRK5 vrijednosti 143.582,40 KM, ali je istoga dana prodao paket dionica IRISRK1 vrijednosti 138.945,00 KM, i to su dionice i prodane i kupljene od Eurofond-1 d.d. Tuzla.

Rezimirajući sve navedeno, utvrđeno je da:

- novčana sredstva u iznosu od 50.000 KM su u maju 2009. godine doznačena na namjenski račun brokerske kuće bez jasne svrhe i namjere kupovine jer nisu popraćena nalogom;
- nema opravdanja za držanje avansa u tolikom iznosu i na tako dugi rok, posebno ukoliko se uzme u obzir činjenica da fondovi plaćaju na T+1, prvoga dana nakon transakcije;
- se novčana sredstva bez osnova drže na namjenskom računu brokerske kuće umjesto da se koriste u cilju povećanja vrijednosti imovine fonda;
- se davanjem kupovnih naloga, na način na koji se neće realizirati, pravi pokriće za dani avans;
- su transakcije dionicama IRISRK1, PREHRK5, UTPLRK2, CVRSRK2, UISHRK1A dogovorene transakcije;
- nije dat niti jedan kupovni nalog u vrijednosti avansa;
- su realizirane jedino kupovine popraćene prodajama u istoj vrijednosti, čime je izbjegnuto korištenje avansnih sredstava, koja su i u vrijeme donošenja rješenja Komisije broj: 03/1-19-81/10 od 09.03.2010. godine bila kod brokerske kuće, iz čega proizlazi da je na ovaj način dana pozajmica brokerskoj kući iz imovine fonda.

Uvidom u izvod banke depozitara sa namjenskog računa brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo, konstatira se slijedeće:

Dana 22.2.2009. godine je izvršena provjera stanja na namjenskom računu brokerske kuće “Market Bull” d.o.o. Sarajevo kod Raiffeisen banke koja je depozitar brokerske kuće, te je utvrđeno da saldo na namjenskom računu iznosi 1.935,28 KM, što znači da su sredstva Fonda nenamjenski potrošena, odnosno nestala sa računa, a postupanje Fonda ukazuje na to da su uprava Društva i direktor Fonda to znali.

Društvo je naprijed navedenim činjenjem prekoračilo svoje ovlasti kod upravljanja imovinom Fonda, i davanjem zajma iz imovine Fonda povrijedilo ograničenja i odgovornosti propisana čl. 47. st. 1. tč. h) Zakona o investicijskim fondovima.

Dalje, postupajući na ovaj način, odnosno držanjem novčanih sredstava Fonda na namjenskom računu brokerske kuće bez osnova, te izgubivši sredstva Fonda, Društvo je

pokazalo da nije uspostavilo adekvatan sistem upravljanja rizicima pri upravljanju imovinom Fonda shodno čl. 31. Zakona o investicijskim fondovima.

Nadalje, Društvo nije upravljalo imovinom Fonda sa povećanom pažnjom i dobrim poslovnim običajima, nije osiguralo sisteme i mehanizme nadzora koji omogućavaju praćenje svih odluka, naloga i transakcija sa imovinom fonda, a što je bilo dužno prema odredbi čl. 30. Zakona o investicijskim fondovima.

Osim navedenog, s obzirom na način davanja naloga, tačnije svrhu zbog koje je izdat nalog za kupovinu odnosno prodaju vrijednosnih papira, naprijed navedene transakcije (dionicama emitenata „Lipa“ d.d. Travnik, „Iris Computers“ d.d. Sarajevo, Prehrana-Promet d.d. Tuzla, UTP Čvrstica d.d. Jablanica, Turist Best d.d. Konjic), predstavljaju i unaprijed dogovorene transakcije čime je također prekršena odredba članom 233. Zakona o tržištu vrijednosnih papira kojom je propisano da je radi sprečavanja manipulacije na tržištu zabranjeno dati nalog za kupovinu ili prodaju vrijednosnih papira znajući da je dan ili će biti dan nalog za prodaju ili kupovinu tih vrijednosnih papira od istog ili drugog lica po cijeni ili količini koja je ista ili približno ista radi stvaranja privida cijene ili aktivnog prometa. Naprijed navedenim postupanjem stvoren je samo privid aktivnog prometa.

Navedeno potvrđuje i da je imovinom Fonda raspolagano na način suprotno Zakonu, Prospektu Fonda i interesu svih dioničara Fonda. S obzirom da je u Prospektu kao investicioni cilj navedeno ostvarivanje stabilnih prinosa na duži rok kroz ulaganje imovine Fonda pretežno u dionice i obveznice domaćih i inostranih emitenata. Shodno Ugovoru o upravljanju koje je zaključilo sa Nadzornim odborom fonda, društvo je dužno „ da u izvršavanju obaveza postupa sa povećanom pažnjom, prema pravilima struke, dobrim poslovnim običajima te propisima Federacije; ... da osigura sisteme i mehanizme nadzora koji jasno pokazuju da Društvo na dugoročnoj osnovi postupa u skladu sa Zakonom, Prospektom i/ili Statutom Fonda, a koji omogućavaju praćenje svih odluka, naloga i transakcija sa imovinom;... da kupuje imovinu za investicione fondove isključivo u svoje ime i za račun Fonda, te u ime i za račun Fonda, deponirajući je u banci depozitaru u skladu sa postupkom predviđenim propisima Komisije;“.

Shodno svemu navedenom, Društvo je dužno svoju jedinu i isključivu djelatnost – upravljanje imovinom fonda, obavljati u skladu sa načelom savjesnosti i poštenja, po propisima i pravilima struke i pažnjom dobrog stručnjaka, te novčana sredstva Fonda ulagati u vrijednosne papire po najpovoljnijim uvjetima.

Iz pregleda obavljenih transakcija očigledno je da Društvo nije postupilo prema zakonskim, podzakonskim, a ni ugovornim odredbama, davanjem zajma brokerskoj kući iz imovine fonda. Naprijed opisano postupanje Društva je u suprotnosti u odnosu na zacrtane ciljeve Fonda, te samim tim navedeno postupanje nije u skladu sa članom 30. st. (1) tč. cc) kao i čl. 47. st. (1) Zakona o investicijskim fondovima, čime su prekršene i odredbe Ugovora o upravljanju zatvorenim investicionim fondom.

Nadalje, prema presudi Vrhovnog suda, Komisija je razmotrila prigovore iz zahtjeva tužitelja koji su navedeni u presudi Vrhovnog suda FBiH. Po pitanju prigovora da dispozitiv rješenja Komisije nije u skladu sa čl. 7. st. 2. tč. 3. Pravilnika o uvjetima i postupku oduzimanja dozvole za upravljanje privatizacijskim investicijskim fondovima („Službene novine Federacije BiH“, broj 54/99), a da su povrijeđene i odredbe čl. 9. Pravilnika, Komisija obrazlaže slijedećim:

Pravilnik o uvjetima i postupku oduzimanja dozvole za upravljanje privatizacijskim investicijskim fondovima je donesen na osnovu Zakona o društvima za upravljanje fondovima i o investicijskim fondovima („Službene novine Federacije BiH“, broj 41/98, 36/99, 36/00, 27/02, 44/02, 50/03 i 70/04). Članom 244. Zakona o investicijskim fondovima propisano je da danom stupanja na snagu ovog zakona (2.1.2009. godine) prestaje važiti Zakon o društvima za upravljanje fondovima i o investicijskim fondovima, čime je prestao osnov po kojem je donesen Pravilnik o uvjetima i postupku oduzimanja dozvole za upravljanje privatizacijskim investicijskim fondovima. Osim toga, čl. 44.- 46. Zakona o investicijskim fondovima uređeno je oduzimanje dozvole i prestanak društva za upravljanje investicijskim fondovima, tako da se primjenjuju odredbe ovog zakona, a ne spomenutog Pravilnika. Konačno, članom 1. tačka f) Odluke o prestanku važenja propisa Komisije za vrijednosne papire Federacije Bosne i Hercegovine („Službene novine Federacije BiH“, broj 7/10 - stupio na snagu 18.2.2010. godine, a pobijano rješenje doneseno 9.3.2010. godine), prestao je da važi Pravilnik o uvjetima i postupku oduzimanja dozvole za upravljanje privatizacijskim investicijskim fondovima. Stoga se Pravilnik, na koji se Društvo poziva u zahtjevu Vrhovnom sudu, nije mogao niti primijeniti.

Dalje, Društvo kod predmetnog zahtjeva potpuno pogrešno interpretira tj. tumači i član 31. Zakona o investicijskim fondovima. Naime, tim članom, tj. njegovim stavom 1. određeno je da društvo za upravljanje mora uspostaviti sistem upravljanja rizicima koji u svako doba omogućuje mjerenje i praćenje rizičnosti pojedinih instrumenata u portfelju kao i ukupnog portfelja fonda. Konkretnije, društvo za upravljanje mora uspostaviti sistem upravljanja rizicima koji u svakom trenutku omogućuje mjere i praćenje imovine fonda, u što spada i novac i prema odredbama ovog zakona i prema općim principima građanskog prava. Ovakvo zakonsko rješenje je potpuno razumljivo imajući u vidu i druge odredbe ovog zakona, jer društvo obavlja poslove upravljanja tuđom imovinom, o čemu zaključuje ugovor, i kako ove poslove može obavljati jedino kao djelatnost i to isključivu i kako za to mora imati dozvolu, onda je društvo dužno da te poslove obavlja u skladu sa načelom savjesnosti i poštenja, po propisima, pravilima struke i dobrim poslovnim običajima, odnosno sa pažnjom dobrog stručnjaka, a što onda znači i u skladu sa čl. 11., 18. i 21. Zakona o obligacionim odnosima. Stoga je Društvo moralo uspostaviti takav sistem prema kojem će u svakom trenutku imati podatke o imovini fonda i kako se sa njome postupa, a kako nije, postupio je protivno članu 31. stav 1. Zakona o investicijskim fondovima. Ovu odgovornost Društvo ne može prenijeti na bilo kojeg drugog učesnika na tržištu vrijednosnih papira (brokerska društva, banka depozitar), jer oni odgovaraju samostalno za svoje postupke, a ne može ni na nadzorne organe fonda kojim upravlja.

Nadalje, u rješenju broj: 03/1-19-81/10 od 09.03.2010. godine Komisija je potpuno pravilno primijenila član 44. stav 1. tačka d) Zakona o investicijskim fondovima. Prvo sa aspekta odnosa ove odredbe i kaznenih odredbi istog zakona, jer se članom 44. propisuju razlozi za oduzimanje dozvole društvu za upravljanje investicijskim fondom, a što predstavlja upravnu mjeru i upravnu odgovornost, dok kaznene odredbe predviđaju prekršajnu odgovornost, a te dvije odgovornosti su različite i svaka se neovisno utvrđuje i provodi, ako je ima.

Stupanjem na snagu Zakona o investicijskim fondovima, dozvola Društva za upravljanje fondom BOSFIN d.d. Sarajevo koju je Društvo imalo, uvjetovana je usklađivanjem

poslovanja Društva i Fonda sa novim zakonskim odredbama. U suprotnom, prema čl. 240. Zakona, dozvola prestaje da važi. Društva i fondove koji se usklade Komisija upisuje u registar fondova (čl. 5. Zakona o investicijskim fondovima). Na zahtjev Društva, u Zakonom propisanom roku, Komisija je donijela rješenje broj 05/1-19-621/09 od 17.2.2010. godine o upisu u registar fondova, dakle nakon isteka mandata Komisije. Time je fond mogao nastaviti da radi, odnosno mogao je ostati u svom statusu investicijskog fonda, a podnosiocu pravno produžena ranije izdana dozvola, koja bi u suprotnom prestala da važi. Dakle, po zahtjevu podnosioca predmetnog zahtjeva od 30.12.2009. godine, Komisija je donijela rješenje broj 05/1-19-621/09 od 17.2.2010. godine, u vrijeme kada je po mišljenju Društva istekao mandat članovima Komisije, a na osnovu tog rješenja Društvo je zadržalo dozvolu za upravljanje investicijskim fondom shodno članu 240. stav 3. Zakona o investicijskim fondovima. Drugim riječima, ako se iz navedenog razloga dovodi u pitanje oduzimanje dozvole Društvu, onda se iz istog razloga dovodi u pitanje i postojanje te dozvole uopće, pa je onda tužba u konkretnoj upravnoj stvari bila bespredmetna jer se raspravlja o nečemu čega nema (dozvola za upravljanje).

Ovim rješenjem nije rješavano pitanje zabrane prijenosa dionica koje su u vlasništvu Zatvorenog investicionog fonda sa javnom ponudom „BOSFIN“ d.d. Sarajevo, prijenosa dokumentacije i ukupne imovine fonda na banku depozitara, te sazivanja skupštine fonda radi donošenja odluke o prijenosu poslova upravljanja na drugo društvo za upravljanje, jer je navedeno već izvršeno po donošenju rješenja broj: 05/2-19-81/10 od 09.03.2010. godine.

Shodno svemu izloženom, navedenim postupanjem Društva su prekršene odredbe čl. 47. st. 1. tč. h), čl. 30. st. 1. tč. a), b) i h) i čl. 31. Zakona o investicijskim fondovima, te čl. 233. Zakona o tržištu vrijednosnih papira zbog čega je na osnovu 13. Zakona o Komisiji za vrijednosne papire i čl. 44. st. 1. tč. d) Zakona o investicijskim fondovima, odlučeno kao u dispozitivu ovoga rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačno i protiv njega nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor. Upravni spor se pokreće tužbom kod Kantonalnog suda u Sarajevu u roku od 30 dana od dana prijema ovog rješenja. Tužba se podnosi u dva istovjetna primjerka, a uz istu se prilaže i ovo rješenje u originalu ili prijepisu.

Predsjednik
Komisije za vrijednosne papire
Federacije Bosne i Hercegovine

mr Hasan Čelam

Dostaviti:

- „BOSINVEST“ d.o.o. Sarajevo;
- Zatvoreni investicioni fond sa javnom ponudom „BOSFIN“ d.d. Sarajevo;
- evidencija i a/a.