



REPUBLIKA E KOSOVËS - РЕПУБЛИКА КОСОВО - REPUBLIC OF KOSOVO
GJYKATA KUSHTETUESE
УСТАВНИ СУД
CONSTITUTIONAL COURT

Priština, dana 27 januar 2012. god.
Br. ref.: 190/12

REŠENJE O NEPRIHVATLJIVOSTI

u

slučajevima br. KI 90,91,92, 93, 94. i 95/10,
Spojeni odlukom UR 90-10-bk/10 od 8. oktobra 2010. god.

Podnosilac

**Svi akcionari Holding "Jatex-Conitex" a.d., Holding "Jatex-Modatex" a.d.,
Holding Jatex-jatex Commerce a.d., Holding Corporacy "Jatex" a.d., Holding
"Jatex-Junitex" a.d., Holding "Jatex-Tricotex" a.d.**

Zastupljeni od strane advokata: g. Gazmenda Nushija i g. Ahmeta Hasollija

**Ocena ustavnosti odluke KAP-a o privatizaciji novog preduzeća Jatex
industrijski kompleks d.o.o. u 45. A talasu**

USTAVNI SUD REPUBLIKE KOSOVO

u sastavu:

Enver Hasani, predsednik
Kadri Kryeziu, zamenik predsednika
Robert Carolan, sudija
Altay Suroy, sudija
Almiro Rodrigues, sudija
Snezhana Botusharova, sudija
Ivan Čukalović, sudija
Gjyljeta Mushkolaj, sudija i
Iliriana Islami, sudija

Podnosilac zahteva

1. Podnosioci zahteva su akcionari preduzeća Holding' Corporacy "Jatex" sa jedinicama holding "Jatex-Conitex" a.d.; Holding "Jatex-Modatex" a.d., Holding Jatex-jatex Commerce a.d., Holding "Jatex-Junitex" a.d. Holding "Jatex-Tricotex" a.d. sa sedištem u Đakovici i Juniku koji su punomoćjem zastupljeni od strane advokata g. Gazmenda Zhushija i g. Ahmeta Hasollija.

Osporene odluke

2. Odluke koje se osporavaju pred Ustavnim sudom su:

Odluka KAP-a od 29. aprila 2010. god. o odobrenju preporuka za tretiranje preduzeća "Emin Duraku" "Jatex" i "Deva" za društvena preduzeća, i

Odluka KAP-a o objavljivanju 45. A kruga privatizacije za privatizaciju novog preduzeća Jatex industrijski kompleks d.o.o.

Predmetna stvar

3. Odluka KAP-a o objavljivanju 45. A talasa privatizacije za privatizaciju novog preduzeća Jatex industrijski kompleks d.o.o. koja je prema zastupnicima ovog preduzeća doneta bez pravnog osnova i ovom odlukom KAP krši član 46. stav 1. i član 46. stav 3. Ustava Kosova (pravo na imovinu) u vezi sa Protokolom 1 Evropske konvencije za zaštitu ljudskih prava.

Pravni osnov

4. Član 113.7 u vezi sa članom 21.4 Ustava Republike Kosovo (u daljem tekstu: Ustav), član 47. Zakona br. 03/L-121 o Ustavnom sudu Republike Kosovo od 16. decembra 2009. god. (u daljem tekstu: Zakon) i pravilo 56.2 Poslovnika o radu Ustavnog suda Republike Kosovo (u daljem tekstu: Poslovnik).

Postupak pred Sudom

5. Dana 29. septembra 2010. god., pravni zastupnici podnosilaca zahteva, advokati g. Gazmend Nushi i g. Ahmet Hasolli, podneli su zahtev Ustavnom sudu u kome kvalifikuju kao nezakonite odluke KAP-a od 29. aprila 2010. god. za usvajanje preporuka za tretiranje preduzeća „Emin Duraku“, „Jatex“ i „Deva“ za društvena preduzeća, kao i odluku KAP-a za objavljivanje talasa 45 A za privatizaciju novog preduzeća Jatex industrijski kompleks d.o.o.
6. Dana 9. novembra 2010. god. Ustavni sud je obavestio stranke o registraciji zahteva i tražio eventualne komentare u vezi sa zahtevom.
7. Ustavni sud je 23. novembra 2010. god. i 10. marta 2011. god. primio pismeni odgovor i komentare Kosovske agencije za privatizaciju o zahtevu.
8. Dana 12. maja 2011. god., nakon izveštavanja sudije izvestioca Kadria Kryeziua, Veće za razmatranje u sastavu: Snezhana Botusharova (predsedavajući), Robert Carolan i Altay Suroy, članovi, preporučilo je Sudu u punom sastavu neprihvatljivost zahteva.

Kratak opis činjenica

9. Prema podnosiocima zahteva svih šest bivših OTHPB - sada podnosioci zahteva, 1990. godine, na osnovu legislacije koja je bila na snazi u to vreme, su se odvojile od Industrijskog kombinata "Emin Duraku" i transformisale su se u akcionarska društva. Ovo transformisanje je, prema njima, bilo izvršeno u skladu sa Zakonom o preduzećima (Služb. glasnik SFRJ-a br. 77/88,40/89,46/90 i 61/90).
10. Dana 16. avgusta 1991. god. uzimajući u obzir činjenicu da je više faza njihove proizvodnje bilo povezano međusobno i činjenicu da su sve kompanije osim „Junitex“ imale sedišta u istom kompleksu u Đakovici, ove kompanije su donele ODLUKU o osnivanju HOLDING CORPORACY "JATEX" a.d.

11. Ovom odlukom kompanije su odlučile da prenesu 51% akcija na 'HOLDING CORPORACY', a 49 % akcija da zadrže sa sebe.
12. 22. novembra 1991. god. Holding Corporacy „Jatex” se registrovala u Okružnom privrednom sudu u Đakovici i donela odluku br. Fi.2917/91, takođe u Okružnom privrednom sudu su se registrovala i preduzeća koja su se spojila sa njim i koja su sada podnela zahtev pred Ustavnim sudom.
13. Dana 24. decembra 1992. god. Holding je doneo odluku 06-194/2 o izdavanju internih akcija u APOENIMA i svakom akcionaru izdat je ovaj akcionarski papir.
14. U takvom obliku strukturiranja Holding Corporacy „Jatex” i spojena preduzeća su funkcionisala do 1999. godine.
15. Postupajući po presudi Okružnog privrednog suda u Prištini VII.C 29/06, Ministarstvo trgovine i industrije - Kancelarija za registrovanje trgovinskih preduzeća i trgovinskih naziva, je registrovala Holding „Jatex” i sve druge kompanije koje su sada podnele zahtev pred Ustavnim sudom, kvalifikujući ih kao „**ostala preduzeća pod jurisdikcijom KPA-a**“.
16. Kosovska agencija za privatizaciju je 22. aprila 2010. god. izdala saopštenje za medije u kojem obaveštava javnost o odluci borda KAP-a da će tretirati preduzeća 'Emin Duraku', „Jatex” i „Deva” iz Đakovice kao društvena preduzeća.
17. Dana 20. maja 2010. god., KAP je poslao posebno obaveštenje preduzeću 'Jatex” u vezi sa odlukom borda KAP-a o kvalifikovanju kompanije „Emin Duraku“ u Đakovici, čiji je deo pre podele bio i „Jatex”, kao 100% društveno preduzeće i stavljajući ga pod upravu KAP-a i takođe je obavestio o pravnom osnovu za donošenje takve odluke.
18. 30. avgusta 2010. god., KAP je poslao obaveštenje o odbijanju žalbe 'Hoding Corporacy 'jatex” obavestivši da će KAP i dalje nastaviti da upravlja kompanijom 'Jatex” kao društvenim preduzećem i upućujući je da protiv ove odluke može da uloži žalbu pred Posebnom komorom Vrhovnog suda.
19. Dana 7. septembra 2010. god., KAP je objavila 45. A krug privatizacije i u tom objavljivanju je objavila i novo preduzeće „Jatex fabrika e re” d.o.o. i novo preduzeće „Jatex Kompleksi Industrial”, čiji delovi, prema dodatnom obaveštenju KAP-a, su i Holding' Corporacy „Jatex”, holding „jatex-Conitex”.a.d.; Holding 'Jatex-Modatex”d.a., Holding jatex-jatex Commerce d.a. ,Holding „Jatex-Junitex” a.d. Holding”Jatex-Tricotex”a.d.
20. Dana 21. oktobra 2010. god. KAP je donela rešenje **SCC- 10 -0215** kojim je odobrila žalbu tužioca i PRIMENILA **privremenu meru** kojom je OBUSTAVLJENA prodaja objavljenih preduzeća za privatizaciju novog preduzeća "Jatex Fabrika e Re" d.o.o. i Nova fabrika "Jatex Kompleksi Industrial" d.o.o. do konačne odluku o rešenju tužbe od strane ovog suda.
21. Iz spisa predmeta i iz odgovora stranaka uključenih u ovaj slučaj, konstatuje se da ovaj postupak pred Posebnom komorom Vrhovnog suda nije još završen.

Navodi podnosioca zahteva

22. Podnosioci zahteva tvrde da su im u svojstvu akcionara preduzeća odlukom KAP-a povređena prava na imovinu garantovana Ustavom Republike Kosovo, tačnije prema njima prekršen je član 46. tačke 1. 3. Ustava.

23. Podnosioci zahteva se takođe žale da je Kosovska agencija za privatizaciju ne uzimajući u obzir pravni status preduzeća Holding "jatex-Corporacy" a.d. i sve gorenavedene jedinice, određene zakonima na snazi 1991. godine i neprekidno delovanje ovih preduzeća sa ovim pravnim statusom do 1999. godine, na arbitraran način odlukom od dana 29. aprila 2010. god. odredila novi pravni status za ova preduzeća kvalifikujući ih kao 100% društvena sa svom njihovom imovinom i njihovo nezakonito stavljanje pod upravu KAP-a. Ovom odlukom, prema njima, oni su na protivustavan način lišeni prava na imovinu koju su stekli preko akcija koje su posedovali u preduzeću i koje su oni na potpuno zakonit način ostvarili.
24. Podnosioci zahteva su takođe naglasili da uprkos tome što su podneli zahtev Posebnoj komori Vrhovnog suda za privremenu meru, oni ne priznaju nadležnost ovog Suda stoga zahtevaju od Ustavnog suda da meritorno reši zahtev.

Komentari javnog organa

25. Dana 23. novembra 2010. god. Kosovska agencija za privatizaciju je dostavila odgovor u vezi sa slučajem KI 95/10 u kome je naglasila da „su podnosioci zahteva podneli zahtev i pred Posebnom komorom Vrhovnog suda, predmet br.SCC-10 -0215 i ta komora je 21. oktobra 2010. god. odobrila privremenu meru rešenjem br. SCC- 10-0215 kojom se KPA-u zabranjuje prodaja sredstava koja su bila objavljivana za privatizaciju do konačnog odlučivanja o tužbi.”
26. Postupajući po zahtevu Ustavnog suda za dodatno razjašnjenje, KAP je 10. marta 2011. god. dostavio dodatni odgovor na zahtev, gde je razjasnio da: su sva akcionarska društva koja su podnela zahteve pred Ustavnim sudom aktiva novog preduzeća 'Jatex Fabrika e re" d.o.o. i novog preduzeća "Jatex Kompleksi Industrial' d.o.o. koja su bila na tenderu u 45. A krugu privatizacije.

Ocena prihvatljivosti zahteva

27. Da bi mogao da presudi po zahtevu podnosioca, Sud prvo mora da ispita da li je podnosilac ispunio uslove prihvatljivosti i u tom pogledu se poziva na član 113. stav 4. Ustava gde se navodi:

„Pojedinci mogu da pokrenu postupak ako su njihova prava i slobode koje im garantuje ovaj Ustav prekršena od strane javnih organa, ali samo kada su iscrpeli sva ostala pravna sredstva, regulisanim zakonom”.

U vezi sa članom 21. stavom 4. Ustava koji određuje:

„Ustavom utvrđena prava i osnovne slobode važe i za pravna lica, onoliko koliko su izvodljiva.’

28. Razmatrajući svu dokumentaciju predmeta koju su podnele stranke, Sud neosporno ustanovljava da su stranke koje su podnele zahtev pred Ustavnim sudom takođe uložile i tužbu pred Posebnom komorom Vrhovnog suda i da u tom sudu nije još doneta konačna odluka po ovoj tužbi i da je postupak po tom slučaju još u toku, što direktno podrazumeva činjenicu da stranke nisu iscrpele sva pravna sredstva predviđena zakonom i pod ovim okolnostima nisu ispunile uslove za prihvatljivost zahteva.
29. Sud ne može da prihvati kao razuman zahtev podnosilaca za nepriznavanje nadležnosti Posebne komore Vrhovnog suda imajući u vidu da se Uredbom UNMIK-a 2002/13 od 13. juna 2002. god., u članu 1.1 jasno predviđa: Ovim se uspostavlja Posebna komora

Vrhovnog suda na Kosovu za pitanja koja se odnose na Kosovsku poverilačku agenciju (u daljem tekstu: Posebna komora).

30. Ustavni sud takođe ceni činjenicu da je upravo „pravna odluka“ ove Posebne komore Vrhovnog suda (Rešenje o privremenoj meri br. SCC – 10- 0215) kojom je obustavljena privatizacija preduzeća za koje podnosioci zahteva imaju interes, i da je ovo rešenje doneto na osnovu zahteva njihovih pravnih zastupnika, onda je jasno da Ustavni sud ne može da donese odluku dok Vrhovni sud ne okonča ovaj proces.
31. Sud želi da naglasi da je obrazloženje za pravilo iscrpljenosti da se da mogućnost dotičnim organima, uključujući i sudove, da spreče ili isprave navodnu povredu Ustava. Ovo pravilo se zasniva na pretpostavci da će pravni poredak Kosova obezbediti delotvorna pravna sredstva protiv kršenja ustavnih (vidi, *mutatis mutandis*, ESLJP, Selmouni protiv Francuske br. 25803/94, odluka od 28. jula 1999. god.).
32. Sud je ovo obrazloženje primenio u razmatranju ranijih zahteva i to u slučajevima: KI 55-10 Hamide Osaj, u zahtevu za ocenu ustavnosti presude Vrhovnog suda Kosova, Pkl. br. 43/2010, od 4. juna 2010. god., u slučaju KI 20/10 Muhamet Bucaliu protiv odluke državnog tužioca KMLC. br. 09/10, od 24. februara 2010. god. (odluka Ustavnog suda od 15. oktobra 2010. god.).
33. Pod ovim okolnostima, zahtev je **neprihvatljiv** jer stranke **nisu iscrpele** sva pravna sredstva pre nego što su se obratile **Ustavnom sudu** i podnosioci zahteva nisu ispunili uslove za prihvatljivost zahteva, sledstveno


IZ TIH RAZLOGA

Ustavni sud je, u skladu sa članom 49. Zakona o Ustavnom sudu i pravilom 36. stavom 1. tačkom a Poslovnika o radu, na sednici održanoj 12. maja 2011. god., jednoglasno

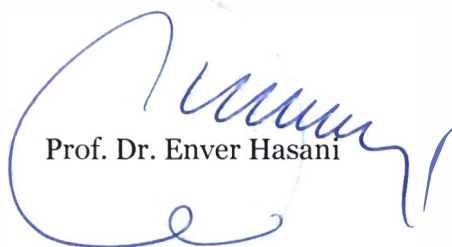
ODLUČIO

- I. DA ODBACI zahtev kao neprihvatljiv jer podnosilac zahteva nije iscrpeo sva Zakonom predviđena delotvorna pravna sredstva pre nego što se obratio Ustavnom sudu;
- II. Ova odluka će biti dostavljena strankama i biće objavljena u Službenom listu u skladu sa članom 20. stavom 4. Zakona o Ustavnom sudu; i
- III. Ova odluka stupa na snagu odmah.

Sudija izvestilac


Kadri Kryeziu

Predsednik Ustavnog suda


Prof. Dr. Enver Hasani