



Sud Bosne i Hercegovine
Суд Босне и Херцеговине

Broj: S 1 3 U 005274 09 U
Sarajevo, 07.12.2011.godine

Sud Bosne i Hercegovine u Sarajevu, u vijeću sastavljenom od sudija Ljiljane Lalović, kao predsjednika vijeća, Fikreta Kršlakovića i Esada Fejzagića, kao članova vijeća, uz sudjelovanje zapisničara Žanke Bajić, u upravnom sporu tužitelja „KLAS“ d.d. Sarajevo, Privredno društvo za preradu žitarica, brašna, proizvodnju prehrambenih i konditorskih proizvoda, ugostiteljstvo i turizam, vanjsku trgovinu i trgovinu na veliko i malo, protiv rješenja broj: 01-06-26-033-65-II/08 od 06.04.2009.godine, tuženog Konkurencijskog vijeća Bosne i Hercegovine, u upravnoj stvari ocjene dopuštenosti koncentracije na tržištu pekarskih proizvoda i polugotovih jela na bazi tijesta u Kantonu Sarajevo, te izricanja novčane kazne u postupku ocjene koncentracije na tržištu, na nejavnoj sjednici održanoj dana 07.12.2011 godine, donio je slijedeću:

PRESUDU

Tužba se odbija.

Obrazloženje

Rješenjem Konkurencijskog vijeća Bosne i Hercegovine, broj: 01-06-26-033-65-II/08 od 06.04.2009.godine, ocijenjena je nedopuštenom koncentracija nastala na tržištu pekarskih proizvoda (kruha i peciva) i polugotovih jela na bazi tijesta u Kantonu Sarajevo koja će nastati pripajanjem gospodarskog subjekta SPRIND Sarajevska prehrambena industrija d.d. Rajlovac, Rajlovačka cesta bb gospodarskom subjektu Gospodarsko društvo za preradu žitarica, brašna, proizvodnju prehrambenih i konditorskih proizvoda, ugostiteljstvo i turizam, vanjsku trgovinu i trgovinu na veliko i malo KLAS d.d. Sarajevo. Dispozitivnom navedenog rješenja u tački 2. izrečena je novčana kazna gospodarskom subjektu „KLAS“- Privredno društvo za preradu žitarica, brašna, proizvodnju prehrambenih i konditorskih proizvoda, ugostiteljstvo i turizam, vanjsku trgovinu i trgovinu na veliko i malo Sarajevo u visini od

15.000,00 KM i ovlaštenoj osobi Vahidu Pašoviću direktoru gospodarskog subjekta u visini od 5.000,00 KM, radi dostavljanja netačnih i pogrešnih informacija u postupku ocjene koncentracije u roku od 8 dana .

Tužitelj je blagovremeno podnio tužbu za pokretanje upravnog spora protiv rješenja tuženog s prijedlogom da se rješenje tuženog poništi i predmet vrati na ponovno postupanje, te da se tužena obaveže da prvotužitelju isplati naknadu štete u iznosu od 15.000,00 KM i drugotužitelju iznos od 5.000,00 KM sa zakonskom zateznom kamatom. Pobijano rješenje tužene pobija zbog nepravilne primjenjene Zakona o konkurenciji, nepostupanja po pravilima postupka, pogrešnog činjeničnog stanja, nepravilnog zaključka tužene i prekoračenja granica ovlaštenja tuženog data pravnim propisima. Smatra da tužena nije pravilno utvrdila relevantno tržište i njegovo izneseno stanovište, da je to tržište Kantona Sarajevo, što predstavlja prekoračenje granica ovlaštenja u rješavanju po slobodnoj ocjeni. Članom 3. stav 1. i 3. Zakona o konkurenciji propisano je da relevantno geografsko tržište obuhvata cjelokupan ili značajan dio teritorije BiH na kojem privredni subjekti djeluju u prodaji ili kupovini relevantnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uslovima. Opširno citira član 6. Odluke o utvrdjivanju relevantnog geografskog tržišta. Tuženi nije imao zakonskog osnova da zaključi da je Kanton Sarajevo relevantno geografsko tržište za pravilnu ocjenu zabrane Konkurencije za oblast navedenih privrednih djelatnosti. Nadalje, tuženi nije omogućio podnosiocima prijave da se izjasne na sporne činjenice i provedene dokaze, niti je održao javnu raspravu iako su to u više pismenih podnesaka tražili. Smatra da je tuženi bio dužan da u postupku pribavi i stručno mišljenje jednog od ekonomskih fakulteta u BiH ili pojedinih eksperata za navedenu oblast, a tek onda da na osnovu istih donosi svoje zaključke o dozvoljenosti ili nedozvoljenosti sporne koncentracije kapitala, a ne na osnovu svog uvjerenja, niza nepouzdanih činjenica o obimu tržišta, broju potrošača i broju učesnika i sl. Ocjena tužene nije prihvatljiva i prevazilazi njegova ovlaštenja u slobodnoj ocjeni kada tvrdi da bi namjeravana konkurencija imala za posljedicu daljnje jačanje vladajućeg položaja sudionika koncentracije na mjerodavnom tržištu Kantona Sarajevo, te negativne učinke na potencijalnu konkurenciju u smislu dodatnog preuzimanja tržišnog udjela sudionika konkurencije u smislu dodatnog preuzimanja tržišnog udjela sudionika konkurencije od sadašnjih tržišnih konkurenata i značajno smanjenje broja malih samostalnih pekarskih radnji. Tužena je pogrešno primjenila član 10. i 12. stav 1.a) Zakona o konkurenciji ocjenivši da statusna promjena spajanje privrednih društava podrazumjeva zloupotrebu dominantnog položaja. Nije se moglo zaključiti da su podnosioci prijave imali namjeru da prikriju ili namjerno daju različite podatke, radi vlastite koristi ili dovodjenja u zabludu tužene. Tužitelj zahtjeva da se tužena obaveže da tužiteljima naknadi i nastalu štetu, a u visini plaćenih novčanih kazni sa zakonskim zateznim kamata, koje će se obračunati na plaćene iznose počev od dana njihove uplate u korist tužene. Konačno predlaže da se tužba uvaži i pobijani akt poništi, da se zakaže usmena rasprava i da se tužena obaveže da tužiteljima naknadi i troškove upravnog postupka.

U odgovoru na tužbu tuženi je predložio da se tužba odbije.

Sud je ispitao pravilnost i zakonitost osporenog rješenja u granicama odredbe člana 35. Zakona o upravnim sporovima BiH („Službeni glasnik BiH„ broj: 19/02 do 83/08), pa je odlučio kao u dispozitivu presude iz slijedećih razloga:

Rješenjem tuženog, ocjenjuje se nedopuštenom koncentracija na tržištu pekarskih proizvoda (kruha i peciva) i polugotovih jela na bazi tijesta u Kantonu Sarajevo koja će nastati pripajanjem gospodarskog subjekta SPRIND Sarajevska prehrambena industrija d.d. Rajlovac, Rajlovačka cesta bb gospodarskom subjektu Gospodarsko društvo za preradu žitarica, brašna, proizvodnju prehrambenih i konditorskih proizvoda, ugostiteljstvo i turizam, vanjsku trgovinu i trgovinu na veliko i malo KLAS d.d. Sarajevo. Dispozitivnom navedenog rješenja u tački 2. izrečena je novčana kazna gospodarskom subjektu „KLAS“- Privredno društvo za preradu žitarica, brašna, proizvodnju prehrambenih i konditorskih proizvoda, ugostiteljstvo i turizam, vanjsku trgovinu i trgovinu na veliko i malo Sarajevo u visini od 15.000,00 KM i ovlaštenoj osobi Vahidu Pašoviću direktoru gospodarskog subjekta u visini od 5.000,00 KM, radi dostavljanja netočnih i pogrešnih informacija u postupku ocjene koncentracije u roku od 8 dana .

Osporeno rješenje temelji se na pravilno utvrđenom činjeničnom stanju i pravilnoj primjeni zakona, pa je tužba tužitelja neosnovana.

Ne stoji tvrdnja tužitelja, da tuženi nije pravilno utvrdio relevantno tržište jer u smislu odredbe člana 3. Zakona o koncentraciji („Službeni glasnik BiH“ broj: 48/05) propisano je da se relevantno tržište određuje kao tržište i određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti privrednih subjekata na određenom geografskom području (stav 1. citiranog člana), a da relevantno geografsko tržište obuhvata cjelokupan ili značajan dio teritorije BiH na kojem privredni subjekti djeluju u prodaji i /ili kupovini relevantnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uslovima i koji to tržište bitno razlikuju od uslova konkurenciji na susjednim geografskim tržištima (stav 3. citiranog člana), pa da je iz tog razloga pogrešan zaključak tuženog organa da su se stekli zakonski uslovi za primjenu citirane odredbe navedenog zakona na tužitelja. U smislu odredbe člana 9. Zakona o konkurenciji BiH privredni subjekt ima dominantan položaj na relevantnom tržištu robe ili usluga, ako se zbog svoje tržišne snage može ponašati u značajnoj mjeri nezavisno od stvarnih ili mogućih konkurenata, kupaca, potrošača ili dobavljača. Takodjer taj položaj ima uzimajući u obzir udio tog privrednog subjekta na relevantnom tržištu, udjele koje na tom tržištu imaju njegovi konkurenti, kao i pravne i druge zapreke za ulazak drugih privrednih subjekata na tržištu. Konkurencijsko vijeće u postupku utvrđivanja mjerodavnog tržišta primijenilo je odredbe Zakona o konkurenciji, Odluke o načinu utvrđivanja mjerodavnog tržišta („Sl. glasnik BiH“ br. 30/06), te sudsku praksu Evropskog suda pravde i odluke Evropske komisije, a u smislu člana 43. stav 7. Zakona o konkurenciji. U cilju objašnjenja kriterija za utvrđivanje mjerodavnog tržišta („Sl. glasnik BiH“ br. 30/06) utvrđenih u tim propisima, treba istaći da se mjerodavno tržište u proizvodnom i zemljopisnom smislu isključivo utvrđuje prema gospodarskom subjektu koji se kupuje (pripaja), odnosno u predmetnoj konkurenciji gospodarskom subjektu „SPRIND“ D.D. Sarajevo u smislu njegovih proizvodnih kapaciteta i prodajnog asortimana, te područja poslovnog

djelovanja, odnosno ostvarivanja ukupnog prihoda. Dakle, treba istaći da je svrha utvrđivanja mjerodavnog tržišta utvrđivanje tržišnog udjela, ocjena ekonomske snage te na temelju toga pozitivnih odnosno negativnih učinaka djelovanja nekog gospodarskog subjekta na tržišnu konkurenciju odnosno djelovanja na druge gospodarske subjekte koji djeluju na istom mjerodavnom tržištu, a posebno utjecajem na krajnje potrošače. Kada je riječ o utvrđivanju mjerodavnog zemljopisnog tržišta Konkurencijsko vijeće je uzelo u obzir da gospodarski subjekat „SPRIND“ D.D. Sarajevo ima vlastitu maloprodajnu mrežu i to 13 maloprodajnih objekata isključivo na području Kantona Sarajevo, te je njegovo poslovanje usmjereno u najvećem obimu na tržište kantona Sarajevo na kojem ostvaruje većinu ukupnog godišnjeg prihoda.

Konkurencijsko vijeće je pri utvrđivanju mjerodavnog tržišta u obzir uzelo kriterije zamjenjivosti potražnje za određenim proizvodom, zamjenjivosti ponude za određenim proizvodom, postojanje potencijalne tržišne konkurencije i zapreke pristupa mjerodavnom tržištu. Prema podacima o prihodu tržišnih konkurenata na mjerodavnom tržištu pekarskih proizvoda (kruha i peciva) utvrđeno je da gospodarski subjekat „KLAS“ D.D. Sarajevo i gospodarski subjekat „SPRIND“ D.D. Sarajevo nemaju značajniju konkurenciju za mjerodavnom tržištu. Konstatovano je da gospodarski subjekat „KLAS“ D.D. Sarajevo i gospodarski subjekat „SPRIND“ D.D. Sarajevo pored značajnog postojećeg tržišnog udjela, imaju i značajne neiskorištene proizvodne kapacitete, posebno gospodarski subjekat „KLAS“ D.D. Sarajevo kod kojeg je iskorištenost postojećeg kapaciteta do 60%, a što omogućava dugoročno trend rasta tj. daljnje značajno povećanje tržišnog udjela na tržištu Kantona Sarajevo. Kada je riječ o bitnim činjenicama u odnosu na Zakon o konkurenciji, treba istaći da je isti zakon uskladen sa zakonodavstvom Europske zajednice (posebno uredbe Vijeća EC broj 1/2003, 139/2004, 773/2004 i 802/2004), a koje se odnose na način i kriterije utvrđivanja mjerodavnog tržišta proizvoda i mjerodavnog zemljopisnog tržišta.

Kako proizilazi iz razloga pobijanog akta i stanja spisa broj 01-06-26-033-8-II/8 tužitelj je prijavu namjere koncentracije podnio dana 12.08.2008.godine. Vezano za prednje treba istaći da je saglasno odredbama člana 21. Zakona o konkurenciji Konkurencijsko vijeće samostalno tijelo koje osigurava dosljednu primjenu zakona o konkurenciji na cijelom teritoriju BiH i ima isključivu mjerodavnost u odlučivanju o postojanju zabranjenog konkurencijskog djelovanja na tržištu. Inače, Konkurencijsko vijeće ima 6 članova Konkurencijskog vijeća, a koji se u smislu člana 22. stav 2. Zakona biraju iz reda priznatih stručnjaka u odgovarajućoj oblasti. U svom radu Konkurencijsko vijeće u postupku ocjene koncentracije analizira pozitivne i negativne učinke na tržište i na krajnje potrošače, te ocjenjuje da li se takvom koncentracijom stvara ili jača vladajući položaj koji za posljedicu ima značajno narušavanje tržišne konkurencije u smislu člana 13. Zakona o konkurenciji. Naime, ovim članom su zabranjene koncentracije gospodarskih subjekata koje kao rezultat imaju značajno narušavanje učinkovite tržišne konkurencije, na cijelom tržištu BiH ili na njenom značajnijem dijelu, a posebno kada se stvara novi ili jača postojeći vladajući položaj. Pretpostavlja se da gospodarski subjekat u smislu odredaba člana 9. stav 2. Zakona može imati vladajući položaj na tržištu roba ili usluga, ako na mjerodavnom tržištu BiH ima veći udjel od 40%. Konkurencijsko vijeće je analiziralo podatke pribavljene u

toku postupka, te je utvrdilo da sudionici koncentracije na mjerodavnom tržištu imaju zajednički tržišni udjel u rasponu od 47,65 do 62,73% u ovisnosti od izvora podataka i načina izračunavanja tržišnog udjela, odnosno na mjerodavnom tržištu polugotovih jela na bazi tijesta gdje imaju zajednički tržišni udjel od 51,73%. U svojoj prijavi gospodarski subjekat „KLAS“ D.D. Sarajevo naveo je da ima namjeru koncentracije ukupno 48,99% vlasničkog udjela u gospodarskom subjektu „SPRIND“ D.D. Sarajevo i da namjerava preuzeti kontrolu, odnosno kupiti preko 50% plus jedna dionica gospodarskog subjekta „SPRIND“ D.D. Sarajevo, a što se smatra koncentracijom u smislu odredaba člana 12. Zakona o konkurenciji. Prema prijavi namjere koncentracije nakon provedene koncentracije gospodarski subjekt „SPRIND“ D.D. Sarajevo se pripaja gospodarskom subjektu „KLAD“ D.D. Sarajevo i time gospodarski subjekat „SPRIND“ D.D. Sarajevo pravno prestaje da postoji. Pravni temelj predmetne koncentracije jeste Odluka Nadzornog odbora gospodarskog subjekta „KLAS“ D.D. Sarajevo broj 6087/08 od 05.kolovoza 2008.g. i Odluka Nadzornog odbora gospodarskog subjekta „SPRIND“ D.D. Sarajevo broj 626/08 od 07.kolovoza 2008.g. o pripajanju gospodarskom subjektu „KLAS“ D.D. Sarajevo. Kako proizlazi iz odredaba člana 14. stav 1. tačka b) učesnici koncentracije su obavezni prijaviti namjeravanu koncentraciju privrednih subjekata, iz člana 12. stav 1. ovog Zakona kada su ispunjeni sljedeći uslovi, a to su da ukupan godišnji prihod učesnika koncentracije je ostvaren prodajom roba ili usluga na svjetskom tržištu u iznosu od 100.000.000 KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji, te da ukupan godišnji prihod svakog od najmanje dva privredna subjekta i učesnika koncentracije ima ostvaren prihod prodajom roba ili usluga na tržištu BiH najmanje 5.000.000 KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji ili ako je njihovo zajedničko učešće na relevantnom tržištu veće od 40%. Takodjer, treba naglasiti da su tržišni udjeli sudionika koncentracije na mjerodavnom tržištu proizvoda od 60,06% odnosno njihovoj ukupnoj potrošnji u 2007.g. a to je prema tablicama osporenog rješenja 14.617.227,00 kg a izračunato na temelju podataka u prijavi namjere koncentracije. Dakle, ukupna potrošnja pekarskih proizvoda od 34.072.167,36 KM u kantonu Sarajevo za 2007.g. izračunata je na temelju podataka dostavljenih u prijavi namjere koncentracije.

Da bi se utvrdilo stvarno činjenično stanje Konkurencijsko vijeće je provelo preliminarnu analizu učinaka namjeravane koncentracije u smislu člana 9. Zakona, te odredbi Odluke o definiranju kategorija vladajućeg položaja („Sl. glasnik BiH“ br. 18/06) na temelju podataka iz prijave, posebno tržišnog udjela na mjerodavnom tržištu i ekonomsku i finansijsku snagu sudionika koncentracije, djelovanje na tržišne konkurente i učinka na krajnje potrošače. Radi toga je Konkurencijsko vijeće moralo učiniti i dodatne provjere i iste uporedjivati sa podacima nadležnih institucija BiH, jer predmetna koncentracija se namjeravala provoditi u osjetljivoj gospodarskoj djelatnosti i njena realizacija može imati negativan utjecaj na slobodnu tržišnu konkurenciju, a posebno na krajnje potrošače, radi čega je Vijeće donijelo Zaključak o pokretanju postupka ocjene namjeravane konkurencije broj 01-06-26-033-46-II/07 od 13.01.2009.g. U postupku ocjene namjeravane konkurencije Konkurencijsko Vijeće je tražilo i dobilo dodatne statističke podatke i dokumentaciju za sudionike konkurencije i to Ministarstva poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva akt br. 01-06-26-033-33-II/08 od

19. studenog 2008.g. Udruženja pekarskih obrtnika Federacije BiH broj 01-06-026-033-4-II/08 od 29. rujna 2008.g., Federalnog zavoda za statistiku broj 01-06-26-033-39-II/08 od 02. prosinca 2008.g., Porezne uprave Federacije BiH br. 01-06-26-033-59-II/08 od 03. ožujka 2009.g. Utvrđeno je da gospodarski subjekt Klas d.d. Sarajevo ima vlastite proizvodne kapacitete za proizvodnju brašna, pekarskih proizvoda, polugotovih jela na bazi tijesta, kanditorskih proizvoda i drugih proizvoda u Sarajevu, Banja Luci, Lukavcu, Mostaru i Visokom. Distribuciju vlastitih proizvoda vrši i putem vlastite maloprodajne mreže od ukupno 115 maloprodajnih objekata lociranih na cjelokupnom teritoriju BiH, a gospodarski subjekt „SPRIND“ D.D. SARAJEVO ima vlastite proizvodne kapacitete za proizvodnju pekarskih proizvoda i polugotovih jela na bazi tijesta u Rajlovcu – Sarajevo. Distribuciju proizvoda ovaj subjekat vrši putem vlastite maloprodajne mreže od 13 objekata koji se nalaze na području Kantona Sarajevo. Takodjer Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da gospodarski subjekat KLAS D.D. SARAJEVO ima KM, a gospodarski subjekt SPRIND DD SARAJEVO KM ukupnog prihoda u 2007.g. pa da su ispunjeni uvjeti za obavezu prijave namjeravane koncentracije. Treba naglasiti da je Konkurencijsko vijeće na temelju zakona, odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, koristilo sudsku praksu Europskog suda i odluke Europske komisije kao i kriterije i standarde iz Uredbe Vijeća o kontroli koncentracije između gospodarskih subjekata. Prema Prijavi nakon provedene koncentracije subjekt „PRIND“ D.D. SARAJEVO se pripaja gospodarskom subjektu „KLAS“ D.D. SARAJEVO, koji postaje pravni sljedbenik, a gospodarski subjekt „SPRIND“ D.D. SARAJEVO prestaje da postoji. Nadalje, navedeno potvrđuje da gospodarski subjekt „KLAS“ D.D. SARAJEVO i gospodarski subjekt „SPRIND“ D.D. SARAJEVO nemaju značajniju konkurenciju na mjerodavnom tržištu i ovakva snažna pozicija sudionika konkurencije onemogućava ulazak novih konkurenata na mjerodavno tržište. Ukazano je da je veliki broj malih gospodarskih subjekata i sa neznatnim tržišnim udjelom, pa imajući u vidu da je mala vjerovatnost ulaska na tržište potencijalne tržišne konkurencije ovih malih gospodarskih subjekata (budući da su potrebna velika kapitalna ulaganja), pa je Vijeće utvrdilo visok stupanj koncentriranosti mjerodavnog tržišta nakon provedbe namjeravane konkurencije. Sudionici koncentracije time stvaraju i jačaju vladajući položaj i da će postojati značajna razlika u udjelima na mjerodavnom tržištu u odnosu na tržišne konkurente. Konkurentsko vijeće je uzelo u obzir i to da mali proizvođači - pekari ne mogu konkurirati u većem obimu sudionicima koncentracije u smislu dostupnosti njihovih proizvoda krajnjim potrošačima kroz distribuciju preko velikih prodajnih lanaca i radilo bi se o horizontalnoj koncentraciji i sudionici koncentracije na oba mjerodavna tržišta proizvoda u Kantonu Sarajevo imaju vladajući položaj, što za posljedicu ima spriječavanje, ograničavanje ili narušavanje tržišne konkurencije u smislu člana 18. stav 2. tačka b) Zakona. Takodjer treba naglasiti da je na temelju odredbi Zakona i Odluke o načinu podnošenja prijave i kriterijima za ocjenu koncentracije gospodarskih subjekata utvrdjena obaveza podnositelja prijave da dostavlja Konkurencijskom vijeću tačne i potpune podatke o svim aspektima namjeravane koncentracije u cilju analize njenih pozitivnih i negativnih učinaka na tržište. Utvrđeno je da je podnositelj prijave kontinuirano dostavljao pogrešne i netačne podatke o količini i vrijednosti proizvodnje i prodaje mjerodavnih proizvoda, te tržišnim udjelima sudionika koncentracije na mjerodavnom tržištu proizvoda. Između ostalog utvrdjeno je

da je podnositelj prijave dostavio u prijavi podatke pogrešno za gospodarski subjekat „KLAS“ D.D. Sarajevo u prodaji 10.844.000,00 kg pekarskih proizvoda odnosno 1.039.000,00 kg polugotovih jela na bazi tijesta u kantonu Sarajevo dok je u dopunama prijave dostavio sasvim druge podatke u iznosima kako je to navedeno u tabelama, pa je na temelju toga i promijenjen tržišni udio. Takodje podnositelj prijave je pogrešno i netačno izračunao ukupnu potrošnju mjerodavnih proizvoda u kantonu Sarajevo, uzimajući u obzir navedene podatke u prijavi o potrošnji mjerodavnih proizvoda u BiH u odnosu na potrošnju po stanovniku. Ocijenjeno je da je podnositelj prijave svjesno nastojao i na ovaj način da prikaže tržišne udjele sudionika koncentracije na mjerodavnom tržištu manjim od stvarnih i time mijenjao i dopune prijave od 27. listopada 2008.g. te 24. prosinca 2008.g. te 06. ožujka 2009.g. Kanatonačno vijeće je nekoliko puta upozoravalo podnositelja prijave o netačnim i kontradiktornim podacima, pa je radi toga i na osnovu člana 49. stav 1. tačka c) i stav 2. Zakona izreklo novčanu kaznu gospodarskom subjektu „KLAS“ D.D. Sarajevo.

U konkretnom slučaju, kako to proizlazi iz Ugovora i plana pripajanja zaključenog u kolovozu 2008.godine, radi se o koncentraciji u smislu člana 12. stav 1. tačka a) Zakona o konkurenciji, odnosno o spajanju ili pripajanju nezavisnih privrednih subjekata ili dijelova privrednih subjekata. Odredbom člana 12. stav 2. citiranog zakona propisano je da se stjecanje kontrole u smislu člana 1. ovog člana ostvaruje putem prava, zaključivanjem sporazuma ili drugim sredstvima kojima jedan ili više privrednih subjekata, bilo posebno, bilo zajednički, uzimajući u obzir sve pravne i činjenične okolnosti, stječu mogućnost ostvarivanja dominantnog utjecaja nad jednim ili više privrednih subjekata. Dakle, po zaključenju navedenog ugovora, tužitelj je bio dužan u smislu člana 16. stav 2. istog zakona da podnese prijavu namjere koncentracije u roku od osam dana. Prema odredbi člana 16. stav 1. citiranog zakona obaveza podnošenja prijave počinje od zaključenja ugovora, pa tužitelji neosnovano u tužbi navode da nije imao obavezu podnošenja prijave namjere koncentracije u zakonom propisanom roku. Ovaj prigovor nije osnovan iz razloga što se ocjena dopuštenosti koncentracije i provjera da li se radi o koncentraciji privrednih subjekata, koje kao rezultat imaju značajno narušavanje efikasne tržišne konkurencije (zabranjena koncentracija), mora se utvrditi odmah nakon zaključenja ugovora.

Prilikom odlučivanja o visini kazne tuženi je pravilno novčanu kaznu odredio prema ukupnim prihodima tužitelja u prethodnoj godini poslovanja (član 14. citiranog zakona), jer se u konkretnom slučaju radi o namjeravanoj koncentraciji privrednih subjekata iz člana 12. stav 1. tačka b) pod 3) i stav 2. istog člana citiranog zakona (sticanje kontrole). I po ocjeni ovog suda, određena novčana kazna je u skladu sa stepenom povrede zakona i u skladu je sa odredbom člana 49. stav 1. tačka b) Zakona o konkurenciji, te je ublažena primjenom olakšavajućih okolnosti. Naime, tužena je ovlaštena izreći privrednim subjektima novčanu kaznu koja ne prelazi 1% od ukupnog prihoda u prethodnoj godini poslovanja, ako ne ponese prijavu namjere koncentracije u smislu člana 16. citiranog zakona, a tužiteljima je izrečena novčana kazna u iznosu od 15.000,00 KM što predstavlja manje od 1% ukupno ostvarenog godišnjeg prihoda za 2008.godinu.

Tužitelj, kao gospodarski subjekt i subjekt koncentracije bio je dužan da poznaje i poštuje pozitivno zakonodavstvo BiH, a što je, inače i obaveza svih stranih investitora koji se pojavljuju kao gospodarski subjekti na području BiH. Osim toga, morao se ponašati prema standardima Evropske unije po kojima svi gospodarski subjekti, kao učesnici koncentracije, moraju prijaviti namjeru koncentracije i to odmah nakon zaključenja ugovora, a pod određenim okolnostima i prije zaključenja ugovora, kako bi se ocijenilo da li je plan predložene koncentracije dopušten i kako bi odgovarajuće tijelo utvrdilo da li se radi o zabranjenoj koncentraciji (Uredba Vijeća (EZ-a broj 139/04 od 20.siječnja 2004.godine).

Ostali prigovori tužitelja u tužbi nemaju značaja na pravilnost i zakonitost osporenog rješenja, pa iste sud nije posebno cijenio, jer je u osporenom rješenju tuženi detaljno obrazložio sve relevantne činjenice, koje se odnose i na ostale prigovore tužitelja u tužbi, a koje obrazloženje u cijelosti uvažava i ovaj sud.

Zbog svega izloženog slijedi da tužba tužitelja nije osnovana, pa je ovaj sud, primjenom člana 37. stav 1. i stav 2. Zakona o upravnim sporovima BiH, odlučio kao u dispozitivu presude.

ZAPISNIČAR
Žanka Bajić

PREDSJEDNIK VIJEĆA
SUDIJA
Ljiljana Lalović

