

RJEŠENJE

po Zahtjevu za pokretanje postupka, podnesenom od gospodarskog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, protiv gospodarskog subjekta ASA AUTO d.o.o. Sarajevo

**Sarajevo,
srpanj 2009. godine**

Broj: 01-06-26-027-140-II/08
Sarajevo, 21. srpnja 2009. godine

Na temelju članka 42. točka c), članka 11., a u svezi s člankom 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05 i 76/07), članka 193. Stavak (1) Zakona o upravnom postupku («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04 i 88/07) u postupku pokrenutom na temelju Zahtjeva za pokretanjem postupka podnesenom od gospodarskog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, putem punomoćenika Zajedničkog odvjetničkog uredu PALAMETA & PALAMETA, Kralja Zvonimira 15., 88000 Mostar, protiv gospodarskog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, postupajući po Presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: U-41/09 od dana 7. svibnja 2009. godine, Konkurencijsko vijeće, na 91. (devedesetprvoj) sjednici održanoj dana 21. srpnja 2009. godine, je donijelo

RJEŠENJE

- I. Utvrđuje se da je gospodarski subjekt Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, zloupotrijebio vladajući položaj na tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, ograničavanjem tržišta i primjenom različitih uvjeta prema gospodarskom subjektu M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale ovlaštene trgovce koji vrše prodaju i servisiranje proizvoda marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, sukladno članku 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona o konkurenciji.
- II. Nalaže se gospodarskom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, u vremenskom roku od 30 (trideset) dana od primitka ovoga Rješenja, zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (gospodarski i putnički program) sa gospodarskim subjektom M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, na vremensko razdoblje od najmanje 5 (pet) godina, odnosno pod jednakim uvjetima utvrđenim u zaljučenim ugovorima o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen s ostalim ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, te dostavljanje dokaza o istome Konkurencijskom vijeću, u vremenskom roku od 8 (osam) dana od dana zaključivanja predmetnog Ugovora.
- III. Izriče se novčana kazna gospodarskom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, u visini od 150.000,00 KM (stopedesettisuća), radi zloupotrebe vladajućeg položaja, sukladno članku 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona o konkurenciji, koju je dužan platiti u vremenskom roku od 8 dana, od dana primitka ovoga Rješenja.
- IV. Odbija se Zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški za donošenje rješenja o privremenoj mjeri, kao neutemeljen.

- V. Usvaja se dio zahtjeva za plaćanje troškova postupka podnesen od gospodarskog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, u iznosu od 10.436,40 KM.
- VI. Nalaže se gospodarskom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, da u roku od 15 (petnaest) dana od dostavljanja ovoga Rješenja izvrši uplatu troškova postupka, iz točke V. izreke ovoga Rješenja, gospodarskom subjektu M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški.
- VII. Odbija se zahtjev gospodarskog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo za plaćanje troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM, kao neutemeljen
- VIII. Ovo Rješenje je konačno i bit će objavljeno u «Službenom glasniku BiH», službenim glasilima entiteta i Brčko Distrikta Bosne i Hercegovine.

O b r a z l o ž e n j e

Ovim Rješenjem izvršava se Presuda Suda Bosne i Hercegovine, broj: U-41/09 (u daljnjem tekstu: Presuda) od dana 7. svibnja 2009. godine, kojom je Sud Bosne i Hercegovine uvažio Tužbu gospodarskog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: ASA AUTO) i poništio Rješenje Konkurencijskog vijeća, broj: 01-06-26-027-29-II/08 od dana 13. siječnja 2009. godine (u daljnjem tekstu: poništeno Rješenje), te naložio Konkurencijskom vijeću da po ovom predmetu donese novo rješenje, u smislu pravnog shvatanja i primjedbi u pogledu postupka navedenih u Presudi.

Konkurencijsko vijeće Presudu Suda Bosne i Hercegovine je zaprimilo dana 26. svibnja 2009. godine pod brojem: 01-06-26-027-80-II/08.

Prema članku 62. Zakona o upravnim sporovima («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04 i 88/07) kada sud poništi akt protiv kojega je bio pokrenut upravni spor, predmet se vraća u stanje u kojemu se nalazio prije nego što je poništen akt donesen, te je pri donošenju novog rješenja tijelo vezano pravnim shvatanjima suda i primjedbama suda u svezi s postupkom.

Gospodarski subjekt ASA AUTO je dana 28. svibnja 2009. godine podneskom zaprimljenim pod brojem: 01-06-26-027-85-II/08, dostavio zahtjev Konkurencijskom vijeću za poduzimanje radnji u smislu Presude, a u svezi obveze povrata plaćene novčane kazne od 150.000,00 KM, i zahtjev za davanje naloga Podnosiocu zahtjeva gospodarskom subjektu M.R.M. za povrat uplaćenih troškova postupka u novčanom iznosu od 7.698,00 KM.

Konkurencijsko vijeće na 90. (devedesetoj) sjednici održanoj dana 16. lipnja 2009. godine, donijelo je Rješenje o povratu novčanih sredstava gospodarskom subjektu ASA AUTO u iznosu od 150.000,00 KM, broj: 01-06-26-027-115-II/08, i Rješenje o odbijanju zahtjeva gospodarskog subjekta ASA AUTO za nalaganje gospodarskom subjektu M.R.M. povrat troškova postupka u iznosu od 7.698,00 KM, broj: 01-06-027-117-II/08, budući da je gospodarski subjekt M.R.M. izvršio povrat navedenog novčanog iznosa u propisanom roku, dana 5. lipnja 2009. godine (podnesak o potvrdi uplate dostavljen je Konkurencijskom vijeću dana 6. lipnja 2009. godine broj: 01-06-26-027-93-II/08).

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da gospodarski subjekt ASA AUTO nije izvršio obvezu točke II. izreke poništenog Rješenja, odnosno nije zaključio Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (gospodarski i putnički program) s gospodarskim subjektom

M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški (u daljnjem tekstu: M.R.M.).

Presudom Suda Bosne i Hercegovine je potvrđeno da je Konkurencijsko vijeće u poništenom Rješenju pravilno utvrdilo mjerodavno tržište i da gospodarski subjekt ASA AUTO ima vladajući položaj na tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini.

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO na usmenoj raspravi održanoj dana 11. lipnja 2009. godine je priložio Zahtjev za izuzeće odgovornog člana Konkurencijskog vijeća u ovom predmetu (privitak Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-56-II/08), u smislu članka 37. Zakona o upravnom postupku, kao razlog navodeći druge okolnosti koje dovode u sumnju nepristrasnost službene osobe, a koje nisu utvrđene u članku 35. istoga Zakona.

Konkurencijsko vijeće, sukladno odredbama Zakona o konkurenciji i Zakona o upravnom postupku je donijelo, dana 16. lipnja 2009. godine broj: 01-06-26-027-120-II/08), Zaključak o odbijanju Zahtjeva gospodarskog subjekta ASA AUTO za izuzeće odgovornog člana Konkurencijskog vijeće (u daljnjem tekstu: Odgovorni član), podnesenog na usmenoj raspravi dana 11. lipnja 2009. godine, kao neutemeljen jer Konkurencijsko vijeće nije utvrdilo nepravilnosti Odgovornog člana u procesnim radnjama predmetnog postupka, kako to navodi Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, budući da je isti postupao i djelovao na prikupljanju podataka od stranaka u postupku i drugih pravnih osoba, sukladno članku 35. Zakona, te da je prema čuvanju poslovne tajne dostavljene od stranaka u postupku, postupao sukladno članku 38. Zakona.

Pokretanje postupka

Konkurencijskom vijeću podnesen je Zahtjev za pokretanje postupka (u daljnjem tekstu: Zahtjev), dana 9. srpnja 2008. godine broj: 01-06-26-027-II/08, od gospodarskog subjekta M.R.M., putem punomoćenika (punomoć izdana od gospodarskog subjekta M.R.M. dana 11. travnja 2008. godine) Zajedničkog odvjetničkog ureda PALAMETA & PALAMETA, Kralja Zvonimira 15., 88000 Mostar (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M.) protiv gospodarskog subjekta ASA AUTO, zastupanog po punomoćeniku Mehmedu Spaho, Odvjetnički ured Spaho, Muhameda Kantardžića 3, 71000 Sarajevo (punomoć izdana dana 25. rujna 2008. godine od gospodarskog subjekta ASA AUTO) (u daljnjem tekstu: Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO).

Konkurencijsko vijeće uvidom u Zahtjev i priloženu dokumentaciju je utvrdilo da isti nije kompletan i uredan, sukladno članku 28. stavak (1) Zakona o konkurenciji (u daljnjem tekstu: Zakon), te je zatražilo dopunu Zahtjeva, sukladno članku 31. Zakona, aktom broj: 01-06-26-027-1-II/08 od dana 14. srpnja 2008. godine, koju je Podnositelj zahtjeva dostavio, dana 18. srpnja 2008. godine broj: 01-06-26-027-2-II/08.

Konkurencijsko vijeće nakon kompletiranja Zahtjeva, sukladno članku 28. stavak (3) Zakona, Podnositelju zahtjeva izdalo je Potvrdu o prijemu kompletnog i urednog Zahtjeva, dana 16. rujna 2008. godine broj: 01-06-26-027-3-II/08.

Stranke u postupku

Gospodarski subjekt M.R.M.

Gospodarski subjekt M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, upisan u registar Općinskog suda u Širokom Brijegu pod matičnim brojem: 1-2101 dana 3. studenoga 1994. godine, s temeljnim kapitalom od 1.592.500,00 KM, s vlasničkom strukturom: fizička osoba Manuela Leko, Ljubuški sa

17,74% vlasničkog udjela, fizička osoba Blago Rupčić, Ljubuški sa 19,46%, fizička osoba Emilija Bilić, Ljubuški sa 31,4% i gospodarski subjekt Andrea Giovanni d.o.o. Čitluk sa 31,4% vlasničkog udjela.

Pretežite registrirane djelatnosti gospodarskog subjekta M.R.M. su trgovina na malo motornim vozilima i rezervnim dijelovima, održavanje, popravak i servisiranje motornih vozila.

Gospodarski subjekt ASA AUTO

Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 15, 71000 Sarajevo, upisano u registar Općinskog suda Sarajevo pod matičnim brojem 1-15750, dana 30. prosinca 1995. godine, s temeljnim kapitalom od 50.000,00 KM, i s vlasničkom strukturom: gospodarski subjekt ASA HOLDING d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 15, 71000 Sarajevo sa 90,0% vlasničkog udjela i fizička osoba Nihad Imamović, Husrefa Redžića 21/III, 71000 Sarajevo, sa 10,0% vlasničkog udjela.

Pretežite registrirane djelatnosti gospodarskog subjekta ASA AUTO su trgovina na veliko i malo motornim vozilima i rezervnim dijelovima, posredovanje u trgovini motornim vozilima, održavanje i popravak motornih vozila, proizvodnja motornih vozila.

Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće u predmetnom postupku je primijenilo odredbe Zakona, Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta («Službeni glasnik BiH», broj 18/06), Odluke o definiranju kategorije vladajućeg položaja («Službeni glasnik BiH», broj 18/06), Odluke o skupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila («Službeni glasnik BiH», broj 16/06).

U provedenu postupka utvrđivanja činjeničnog stanja Konkurencijsko vijeće je primijenilo odredbe Zakona, koji je *lex specialis*, te odredbe Zakona o upravnom postupku, koji se kao *lex generalis* primjenjuje u pojedinim pitanjima koja nisu obuhvaćena Zakonom.

Konkurencijsko vijeće, na temelju članka 43. stavak (7) Zakona, koristilo je sudsku praksu Europskog suda i odluke Europske komisije, i to: Uredbu Europske komisije (EZ) broj: 2790/1999 o primjeni članka 81(3) Ugovora o osnivanju Europske zajednice, na kategorije vertikalnih sporazuma i usklađeno djelovanje, Smjernice za vertikalna ograničenja Europske komisije (Službeni list C 291, 13/10/2000), Priopćenje Europske komisije o definiranju mjerodavnog tržišta (97/ C 372/03), Uredbu Komisije (EZ) broj: 1400/2002 o primjeni članka 81(3) Ugovora na kategorije vertikalnih sporazuma i usklađenu praksu u sektoru motornih vozila.

Zahtjev za pokretanje postupka

Zahtjev je podnesen od gospodarskog subjekta M.R.M., sukladno članku 28. Zakona, radi utvrđivanja sprječavanja, ograničavanja ili narušavanja slobodne tržišne konkurencije zlouporabom vladajućeg položaja od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO, sukladno članku 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona.

Podnositelj zahtjeva u bitnom je naveo sljedeće:

- da je gospodarski subjekt M.R.M. dostavio gospodarskom subjektu ASA AUTO, dana 15. ožujka 2007. godine, prijedlog za proširenje poslovne suradnje na prodaju i servisiranje vozila marke Volkswagen, navodeći da je poslovna suradnja započela na temelju dugoročnog Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaključenog između

gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta M.R.M dana 23. prosinca 2003. godine;

- da je gospodarski subjekt ASA AUTO prihvatio proširenje poslovne suradnje, te je potpisano Pismo namjere broj: 01/EK-79/07 (u daljnjem tekstu: Pismo namjere), dana 16. svibnja 2007. godine u Sarajevu, između gospodarskog subjekta ASA AUTO, zastupanog po direktoru g-dinu Harisu Avdić, i gospodarskog subjekta M.R.M. zastupanog po direktoru g-dinu Robertu Grubišić (dokaz – dokumentacija dostavljena uz Zahtjev);
- da je Pismom namjere gospodarski subjekt M.R.M., kao kandidat za ovlaštenog trgovca, bio obvezan, u smislu točke 8. Pisma namjere, izgraditi prodajno-servisni salon i skladište za originalne dijelove vozila marke Volkswagen na lokaciji Hrašljani bb Ljubuški do dana 1. svibnja 2008. godine (Privitak C Pisma namjere), prema Projektu odobrenom od nadležnih osoba Koncerna Volkswagen AG (dokazi dostavljani uz Zahtjev – projektna dokumentacija, skice i smjernice od dana 8. svibnja 2007. godine potpisane od strane g-đe Sprisch, arhitektice Koncerna Volkswagen AG);
- da je gospodarski subjekt M.R.M. u 2007. godini i početkom 2008. godine ispunjavao preuzete obveze utvrđene u Pismu namjere, što potvrđuju i materijalni dokazi, koji se odnose na:
 - isporuku primarnih Volkswagen CI elemenata (oznaka) za identifikaciju prodajno-servisnog salona, u smislu točke 15. alineja 6. Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. od dana 20. rujna 2007. godine dostavljen gospodarskom subjektu ASA AUTO za isporuku primarnih Volkswagen CI elemenata (oznaka); ponuda gospodarskog subjekta Volkswagen AG broj: 307537 za isporuku CI elemenata od dana 2. listopada 2007. godine dostavljena gospodarskom subjektu ASA AUTO; ponuda gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 5. listopada 2007. godine za isporuku CI elemente dostavljena gospodarskom subjektu M.R.M.; međunarodni tovarni list od dana 30. studenoga 2007. godine broj: 554969 kojim je izvršena isporuka CI elemenata za gospodarski subjekt ASA AUTO; otpremnica gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 30. studenoga 2007. godine broj: 049-AB/07-03 kojom je izvršena isporuka CI elemenata za gospodarski subjekt M.R.M.; račun gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 7. prosinca 2007. godine broj: 35014744 za isporuku CI elemenata dostavljen gospodarskom subjektu M.R.M.);
 - isporuku uređaja VAS 5051X od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO gospodarskom subjektu M.R.M., u smislu točke 9. Pisma namjere (dokazi – dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. od dana 29. studenoga 2007. godine gospodarskom subjektu ASA AUTO za isporuku uređaja i specijalnih alata za marku vozila Volkswagen; potvrda narudžbenice od strane gospodarskog subjekta M.R.M. dana 6. prosinca 2007. godine za uređaj VAS 5051 gospodarskom subjektu ASA AUTO);
 - dostavljen Sustav bonusa i plan prodaje vozila marke Volkswagen za 2008. godinu (minimalni i ambiciozni) gospodarskog subjekta ASA AUTO za gospodarski subjekt M.R.M. (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 11. prosinca 2007. godine za gospodarski subjekt M.R.M. i dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO s planom prodaje dijelova i opreme za vozila marke Volkswagen i vozila marke Seat za 2008. godinu dostavljen gospodarskom subjektu M.R.M.);
 - dostavljenje od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO Plana treninga djelatnika (mehaničara) svih ovlaštenih trgovcima vozila marke Volkswagen, uključujući i

mehaničare gospodarskog subjektu M.R.M., u smislu točki 6. i 12. Pisma namjere, (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 16. siječnja 2008. godine sa rasporedom treninga za gospodarski subjekt M.R.M.);

- posjeta predstavnika gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta Volkswagen AG gospodarskom subjektu M.R.M. dana 5. prosinca 2007. godine (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 4. prosinca 2007. godine gospodarskom subjektu M.R.M.).
- da je gospodarski subjekt M.R.M. dana 14. travnja 2008. godine, izgradio prodajno-servisni salon, u smislu točke 7. Pisma namjere i Termin plana Privitak C Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - Rješenje o izdavanju uporabne dozvole doneseno od službe za prostorno uređenje i imovinsko pravne poslove općine Ljubuški broj: 04/1-23-124/08), te da je temeljem točke 13. Privitak A Pisma stekao pravo na zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen;
- da je punomoćnik gospodarskog subjekta ASA AUTO, četrnaest dana nakon izgradnje prodajno-servisnog salona, aktom broj: 18/17 od dana 28. travnja 2008. godine, obavijestio gospodarski subjekt M.R.M. o odustajanju gospodarskog subjekta ASA AUTO od Pisma namjere, odnosno daljnje poslovne suradnje navodeći da je prekršio odredbe točke 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere (dokaz dostavljen uz Zahtjev);
- da su navedeni razlozi gospodarskog subjekta ASA AUTO za raskidanje Pisma namjere neutemeljeni, jer gospodarski subjekt M.R.M. smatra da je u potpunosti ispunio obveze, instrukcije i smjerenice utvrđene u Pismu namjere, što pored dostavljenih materialnih dokaza potvrđuje i Izjava, dana pod punom moralnom i krivičnom odgovornošću, od dana 26. svibnja 2008. godine g-dina Harisa Avdić, direktora gospodarskog subjekta ASA AUTO u razdoblju od dana 1. lipnja 2005. godine do dana 31. prosinca 2007. godine (u vrijeme zaključivanja i implementacije obveza iz Pisma namjere), da je gospodarski subjekt M.R.M. ispunio odredbe Pisma namjere (dokaz dostavljen uz Zahtjev);
- da gospodarski subjekt ASA AUTO od potpisivanja Pisma namjere dana 16. svibnja 2007. godine do dana 28. travnja 2008. godine, nije u pisanom obliku obavijestio niti upozorio gospodarski subjekt M.R.M. na kršenje odredbi točke 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere;
- da je gospodarski subjekt ASA AUTO odustajanjem od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen zlorabio vladajući položaj, sukladno članku 10. st. (1) i (2) točke b) i c) Zakona, jer je ograničio proizvodnju, tržište ili tehnički razvoj na štetu potrošača, odnosno primijenio različite uvjete za iste ili slične poslove i na taj način doveo gospodarski subjekt M.R.M. u neravnopravan i nepovoljan položaj u odnosu na ostale kandidate za ovlaštenog trgovca na mjerodavnom tržištu prodaje vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO ima vladajući položaj na tržištu prodaje vozila marke Volkswagen, jer je zaključivanjem ekskluzivnog ugovora s gospodarskim subjektom Volkswagen AG (Savezna Republika Njemačka) postao jedini ovlašten (ekskluzivni) Importer proizvoda marke Volkswagen za područje Bosne i Hercegovine;
- da je gospodarski subjekt ASA AUTO prekršio odredbe članka 4. stavak (2) Odluke o definiranju kategorija vladajućeg položaja na način da je svojim postupkom zatvorio tržište i odbio pristup drugim gospodarskim subjektima na mjerodavno tržište, te narušio efikasnu tržišnu konkurenciju i prekršio članak 9. stavak (1) točku h) iste Odluke.

Slijedom navedenoga gospodarski subjekt M.R.M. je tražio od Konkurencijskog vijeća donošenje rješenja o zlouporabi vladajućeg položaja sprječavanjem, ograničavanjem ili narušavanjem slobodne konkurencije od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO na tržištu prodaje vozila marke Volkswagen, u smislu članka 10. st. (1) i (2) točke b) i c) Zakona, donošenje privremene mjere kojom se gospodarski subjekt ASA AUTO obvezuje na isporuku svih naručenih vozila, rezervnih dijelova i dodatne opreme marke Volkswagen, te nadoknadu troškova postupka od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO.

Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da bez provođenja postupka nije moguće utvrditi postojanje povrede Zakona od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO, navedeno u Zahtjevu, te je na 72. (sedamdestdrugoj) sjednici, održanoj dana 18. rujna 2008. godine, donijelo Zaključak o pokretanju postupka, broj: 01-06-26-027-5-II/08 (u daljnjem tekstu: Zaključak), u smislu članka 32. stavak (2) Zakona.

Konkurencijsko vijeće je dostavilo, sukladno članku 33. stavak (1) Zakona, gospodarskom subjektu ASA AUTO Zahtjev i Zaključak, na pisano očitovanje, dana 19. rujna 2008. godine broj: 01-06-26-027-6-II/08, sa zahtjevom za dostavljanje dokumentacije u svezi predmetnog postupka.

Punomoćnik gospodarskog subjekta ASA AUTO je dostavio, u smislu članka 33. st. (2) i (3) Zakona, pisano očitovanje sa traženom dokumentacijom u ostavljenom vremenskom roku, dana 3. listopada 2008. godine broj: 01-06-26-027-7-II/08, navodeći u bitnom sljedeće:

- da su gospodarski subjekt Volkswagen AG (Isporučitelj) i gospodarski subjekt ASA AUTO (Importer) zaključili Ugovor za Importera za putnički program, dana 30. lipnja 2004. godine i Ugovor za Importera za gospodarski program, dana 1. travnja 2008. godine (u daljnjem tekstu: Ugovori za Importera), te da je gospodarski subjekt ASA AUTO na temelju predmetnih Ugovora za Importera, kao i na temelju ranijih ugovora zaključenih 1999. godine, jedini ovlašten (ekskluzivni) uvoznik proizvoda marke Volkswagen za područje Bosne i Hercegovine;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO u prodajno servisnoj mreži je zaključio Ugovore o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen s 11 (jedanaest) ovlaštenih trgovaca u Bosni i Hercegovini (Tablica 1.);
- da je gospodarski subjekt ASA AUTO, sukladno točki 14. Pravitak A Pisma namjere, odustao od Pisma namjere, dana 28. travnja 2008. godine, odnosno od zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen s gospodarskim subjektom M.R.M., navodeći da je gospodarski subjekt M.R.M. prekršio točku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pravitak A Pisma namjere neovlaštenim uvozom i prodajom novih vozila marke Volkswagen, neovlaštenim oglašavanjem kao distributer vozila marke Volkswagen, neovlaštenim korištenjem zaštitnog znaka Volkswagen i neovlaštenim sudjelovanjem na javnim tenderima nudeći vozila marke Volkswagen;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO u ovom predmetu smatra mjerodavnim tržištem prodaju svih novih vozila u Bosni i Hercegovini, i da se ne može izdvajati proizvod, odnosno određena marka vozila, jer za svako vozilo marke Volkswagen postoji odgovarajući supstitut /zamjensko vozilo neke druge marke na tržištu Bosne i Hercegovine u okviru Koncerna Volkswagen AG, kao što su: Škoda, Audi, Seat ili kod drugih proizvođača vozila Renault, Ford, General Motors, Hyundai & KIA;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO nema vladajući položaj niti je zloupotrijebio isti, budući da je njegov tržišni udjel ispod 40,0% na mjerodavnom tržištu prodaje svih novih vozila u Bosni i Hercegovini (vozila marke Škoda, Volkswagen, Seat itd), i da poslovno djelovanje istoga ne krši Zakon, te da je usklađeno sa Odlukom o skupnom izuzeću

sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila;

- da je Zahtjev u cjelosti zasnovan na netočnim informacijama i pogrešnom tumačenju Zakona i drugih propisa o zaštiti konkurencije (Odluka o definiranju kategorije vladajućeg položaja, Odluka o skupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila), te da je kao takav neutemeljen.

Slijedom navedenoga gospodarski subjekt ASA AUTO je tražio od Konkurencijskog vijeća donošenje rješenja kojim se odbija Zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. kao neutemeljen, odbijanje prijedloga za donošenje privremene mjere, izricanje novčane kazne Podnositelju zahtjeva radi davanja netočnih informacija u Zahtjevu i nalaganje plaćanja troškova postupka gospodarskom subjektu M.R.M..

Budući da se u predmetnom postupku radi o strankama sa oprečnim interesima, u smislu članka 39. Zakona, a radi ostvarivanja načela materijalne istine, u smislu članka 9. Zakona o upravnom postupku, i u svrhu utvrđivanja pravnog stanja stvari, Konkurencijsko vijeće je zakazalo usmenu raspravu.

Usmena rasprava zakazana za dan 4. studenoga 2008. godine odgođena je na zahtjev stranaka u postupku, te je održana dana 17. studenoga 2008. godine, u prostorijama Konkurencijskog vijeća, uz prisustvo odvjetnika Zorana Palamete, punomoćenika gospodarskog subjekta M.R.M. i odvjetnika Mehmeda Spahe, punomoćenika gospodarskog subjekta ASA AUTO.

Stranke u postupku tijekom usmene rasprave su ostale pri svojim navodima iznijetim u Zahtjevu, odnosno u pisanom očitovanju na Zahtjev i Zaključak.

Na usmenoj raspravi, temeljem članka 105. stavak (4) Zakona o upravnom postupku, stranke su upozorene na podnošenje zahtjeva za naknadu troškova postupka. Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. u Zapisnik (broj: 01-06-26-027-18-II/08) s usmene rasprave je naveo vrijednost predmetnog spora od 6.500.000,00 KM.

Budući da tijekom usmene rasprave, stranke u postupku nisu međusobno dobile tražene podatke i odgovore, te radi utvrđivanja dodatnih činjenica i okolnosti koje nisu raspravljene, a koje stranke smatraju bitnim za postupak, kao i razloga da je gospodarski subjekt ASA AUTO zatražio uvid u spis predmeta, zakazna je nova usmena raspravu za dan 1. prosinca 2008. godine.

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 17. studenoga 2008. godine, je podnio zahtjev za uvid u spis predmeta, u smislu članka 37. stavak (3) Zakona, koji je Konkurencijsko vijeće odobrilo, dana 18. studenoga 2008. godine (akt broj: 01-06-26-027-20/08 i broj: 01-06-26-027-21/08), te je isti dan izvršen uvid u spis predmeta od Punomoćenika gospodarskog subjekta ASA AUTO.

Nadalje, Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 17. studenoga 2008. godine, u odgovoru na upit Podnositelja zahtjeva u svezi pojašnjenja razloga za odustajanje od Pisma namjere, ponovio je navode iznesene u pisanom očitovanju na Zahtjev, navodeći da je gospodarski subjekt M.R.M. neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen na svome memorandumu i davao ponude za vozila marke Volkswagen (dokaz dostavljen uz podnesak broj: 01-06-26-027-22/08 od dana 20. studenoga 2008. godine – ponuda gospodarskog subjekta M.R.M. za fizičku osobu iz Tomislavgrada od dana 21. kolovoza 2008. godine.).

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi, održanoj dana 1. prosinca 2008. godine, se očitovao na dokumentaciju dostavljenu od gospodarskog subjekta ASA AUTO (podnesak broj: 01-06-26-027-22/08 od dana 20. studenoga 2008. godine), u svezi

ponude za vozilo marke Volkswagen na memorandumu gospodarskog subjekta M.R.M., sa znakom Volkswagen, navodeći da je gospodarski subjekt M.R.M. sudjelovao na nekoliko javnih tendera za ponudu vozila marke Volkswagen uz suglasnost gospodarskog subjekta ASA AUTO, što potvrđuje i Izjava, od dana 26. svibnja 2008. godine g-dina Harisa Avdić, direktora gospodarskog subjekta ASA AUTO u vrijeme navedenih aktivnosti, odnosno implementacije obveza iz Pisma namjere (u daljnjem tekstu: Izjava).

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, tijekom usmene rasprave, održane dana 1. prosinca 2008. godine, sukladno članku 105. Zakona o upravnom postupku u spis predmeta, je priložio zahtjev za naknadom troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM (privitak uz Zapisnik broj: 01-06-26-027-25-II/08).

Konkurencijsko vijeće, na usmenoj raspravi održanoj dana 1. prosinca 2008. godine, je zatražilo od gospodarskog subjekta ASA AUTO dodatne podatke o svim ovlaštenim trgovcima i ukupnoj prodaji novih vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, radi utvrđivanja mjerodavnog tržišta, te dostavljanje kompletnog Ugovora o Importeru (zaključenog između gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta Volkswagen AG, dana 30. lipnja 2004. godine), a od gospodarskog subjekta M.R.M. je zatraženo dostavljanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat (zaključen između gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta M.R.M.), kojim je gospodarski subjekt M.R.M. postao jedan od ovlaštenih trgovaca za vozila marke Seat za Bosnu i Hercegovinu.

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 1. prosinca 2008. godine, podneskom od dana 3. prosinca 2008. godine broj: 01-06-26-027-27/08, je dostavio Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat, te specifikaciju o ukupnoj vrijednosti spora od 6.438.600,00 KM, kao i zahtjev za naknadom troškova postupka od 49.303,80 KM.

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave od dana 1. prosinca 2008. godine, je podneskom dana 9. prosinca 2008. godine broj: 01-06-26-027-28/08, dostavio privitke na Ugovor o Importeru, zaključen između gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta Volkswagen AG, dana 30. lipnja 2004. godine kojima su precizno određene ovlasti i obveze gospodarskog subjekta ASA AUTO kao jedinog ovlaštenog (ekskluzivnog) uvoznika vozila marke Volkswagen za Bosnu i Hercegovinu.

Nastavak postupka sukladno pravnom shvatanju i primjedbama iz Presude Suda Bosne i Hercegovine

Konkurencijsko vijeće je dostavilo Presudu Podnositelju zahtjeva gospodarskom subjektu M.R.M., dana 27. svibnja 2009. godine broj: 01-06-027-84-II/08, sa zahtjevom za dostavljanje dodatne dokumentacije, sukladno članku 38. Zakona, i u smislu pravnog shvatanja i primjedbama iz Presude, koja potvrđuje da je gospodarski subjekt ASA AUTO odustajanjem od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, zloupotrijebio vladajući položaj na mjerodavnom tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, sukladno članku 10. st. (1) i (2) točke b) i c) Zakona, kako je navedeno u Zahtjevu.

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M., u odgovoru na zahtjev Konkurencijskog vijeća je dostavio, podneskom dana 1. lipnja 2009. godine broj: 01-06-027-92-II/08, dodatnu dokumentaciju koja potvrđuje da su neutemeljene i netočne tvrdnje gospodarskog subjekta ASA AUTO da se neovlašteno reklamirao kao ovlašten trgovac vozila marke Volkswagen, navodeći da je Autoportal.ba dana 27. kolovoza 2007. godine na svojoj web stranici greškom, i bez odobrenja gospodarskog subjekta M.R.M., objavio informaciju „da je gospodarski

subjekt M.R.M. dobio licencu za Volkswagen“ (dokazi – dopis od dana 28. kolovoza 2007. godine gospodarskog subjekta ASA AUTO prema info-službi Autoportal.ba kojim se traži uklanjanje netočne informacije, dopis gospodarskog subjekta M.R.M. od dana 28. kolovoza 2007. godine prema gospodarskom subjektu ASA AUTO kojim informiraju da je netočna informacija objavljena na Autoportal.ba, dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 28. kolovoza 2007. godine prema gospodarskom subjektu M.R.M. potvrdi korekcije netočne informacije i dopis nadležne osobe Autoportal.ba od dana 28. kolovoza 2007. godine gospodarskom subjektu M.R.M. kojim potvrđuje da je informacija objavljena greškom).

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO, u podnesku od dana 8. lipnja 2009. godine zaprimljenom pod brojem: 01-06-26-027-105-II/08, je ponovio da je gospodarski subjekt M.R.M. neovlašteno na svom memorandumu koristio zaštitni znak Volkswagen, i da je nelegalno uvezio i prodavao vozila Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu u 2007. godini, budući da gospodarski subjekt ASA AUTO, kao jedini ovlašten uvoznik nije isporučivao niti prodavao vozila marke Volkswagen gospodarskom subjektu M.R.M..

Konkurencijsko vijeće je radi omogućavanja strankama u postupku izvođenja novih materijalnih dokaza u smislu pravnog shvatanja i primjedaba iz Presude Suda Bosne i Hercegovine, održalo usmenu raspravu dana 11. lipnja 2009. godine.

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. je ponovio da u cijelosti ostaje kod predmetnog Zahtjeva, tražeći da Konkurencijsko vijeće naloži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (gospodarski i putnički program) pod jednakim uvjetima utvrđenim u zaključenom Ugovoru o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen, odnosno prema planovima prodaje dogovorenim s ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu, jer su općine Široki Brijeg i Ljubuški u istoj Županiji Federacije Bosne i Hercegovine i imaju slične uvjete (broj stanovnika), te će na taj način ovlašteni trgovci imati iste tržišne uvjete prodaje i servisiranja vozila marke Volkswagen.

Nadalje, Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. je naveo da je netočna tvrdnja da gospodarski subjekt ASA AUTO nije isporučivao vozila marke Volkswagen gospodarskom subjektu M.R.M., tijekom implementacije Pisma namjere, te je priložio veliki broj dokumenata između ovlaštenih osoba gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta M.R.M., koji potvrđuju međusobnu poslovnu suradnju u svezi nabave i isporuke raznih vrsta vozila marke Volkswagen (dokazi dostavljeni na usmernoj raspravi - privitak Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-II/08 od dana 11. lipnja 2009. godine - ponuda gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 14. veljače 2007. godine broj: VW-NFZ-064/07 gospodarskom subjektu M.R.M. u svezi nabave vozila marke Caddy Furgon 2.0; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 7. kolovoza 2007. godine gospodarskom subjektu M.R.M. u svezi nabavke vozila marke Passat 1,9 TDI; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 7. kolovoza 2007. godine za gospodarski subjekt M.R.M. kojim je u privitku dostavljen račun – otpremnica broj: 35006048 za putničko vozilo Golf 2.0 TDI; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 24. rujna 2007. godine za gospodarski subjekt M.R.M. kojim je u privitku dostavljena ponuda broj: 5087/07 za putničko vozilo Touareg; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 6. prosinca 2007. godine gospodarskom subjektu M.R.M. za nabavku vozila marke Passat 1,9 TDI; narudžbenica gospodarskog subjekta M.R.M. od dana 12. prosinca 2007. godine za vozilo marke Golf 5 TDI dostavljena gospodarskom subjektu ASA AUTO).

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi, je priložio dokumentaciju koja potvrđuje da je gospodarski subjekt M.R.M. sudjelovao na nekoliko javnih tendera za ponudu vozila marke Volkswagen (Passat 1,9 TDI za fizičku osobu iz Tomislavgrada i Golf 2,0 TDI za fizičku osobu Dragu Petkovića, Ljubuški) uz suglasnost gospodarskog subjekta ASA AUTO, i isporuku vozila Volkswagen od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO što je potvrdio dostavljanjem korespondencije između ovlaštenih predstavnika gospodarskog

subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta M.R.M. koja potvrđuje dogovor o cijenama, vrsti i način isporuke vozila marke Volkswagen (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev i privitak Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-II/08 sa usmene rasprave od dana 11. lipnja 2009. godine - dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 7. kolovoza 2007. godine gospodarskom subjektu M.R.M. u svezi nabavke vozila marke Passat 1,9 TDI; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 7. kolovoza 2007. godine za gospodarski subjekt M.R.M. kojim je u privitku dostavljen račun – otpremnica broj: 35006048 za putničko vozilo Golf 2.0 TDI; dopis gospodarskog subjekta ASA AUTO od dana 24. rujna 2007. godine za gospodarski subjekt M.R.M. kojim je u privitku dostavljena ponuda broj: 5087/07 za putničko vozilo marke Volkswagen - Touareg);

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi je ponovio da su navodi gospodarskog subjekta ASA AUTO da je nelegalno uvezio i prodavao vozila marke Volkswagen u Hercegovini neutemeljeni, što je potvrdio i dostavljanjem Izvještaja sudske pisarnice Općinskog suda Ljubuški broj: 063-0-Kr-09-000381 od dana 26. svibnja 2009. godine i Izvještaj Županijskog suda u Širokom Brijegu broj:063-0-Kr-09-000683 od dana 27. svibnja 2009. godine, da se ne vode postupci za gospodarski prijestup u zadnjih pet godina protiv gospodarskog subjekta M.R.M. (dokaz – privitak uz Zapisnik sa usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-1-II/08).

Nadalje, Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M., navode gospodarskog subjekta ASA AUTO da je prekršio točku 15. alineja 7. Pisma namjere, odnosno da je prodavao vozila druge marke u Bosni i Hercegovini bez pisane suglasnosti gospodarskog subjekta ASA AUTO, smatra neutemeljenim, budući da nije prodavao vozila druge marke, što potvrđuje i predmetna Izjava direktora Harisa Avdića, ali je kao ovlašten trgovac u Bosni i Hercegovini vršio prodaju vozila marke Seat, prema Ugovoru o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaključenim s gospodarskim subjektom ASA AUTO (dana 23. prosinca 2003. godine), koji je važio do dana 31. prosinca 2007. godine.

Punomoćenik gospodarskog subjekt ASA AUTO je ostao pri ranijem stavu navedenom u pisanom očitovanju na Zahtjev i ponovio da je gospodarski subjekt M.R.M. nakon potpisivanja Pisma namjere nelegalno uvezio i prodavao vozila marke Volkswagen i druga vozila u Bosni i Hercegovini, te da će se očitovati na materijalne dokaze koja je priložio Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. tijekom usmene rasprave (da je gospodarski subjekt ASA AUTO tijekom implementacije Pisma namjere isporučivao vozila marke Volkswagen gospodarskom subjektu M.R.M.; da se gospodarski subjekt M.R.M. nije neovlašteno reklamirao kao ovlašten trgovac za vozila marke Volkswagen; da gospodarski subjekt M.R.M. nije neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen), kao i na zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. kojim traži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen pod jednakim uvjetima kako je to utvrđeno između gospodarskog subjekta ASA AUTO i ovlaštenog trgovca sa sjedištem u Širokom Brijegu, naknadno u odobrenom roku, sukladno zaključku sa usmene rasprave.

Konkurencijsko vijeće na usmenoj raspravi je zatražilo, u smislu pravnih shvatanja i primjedaba Suda Bosne i Hercegovine navedenih u Presudi i u cilju utvrđivanja materijalne istine, sukladno članku 9. Zakona o upravnom postupku, dostavljanje od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO materijalnih dokaze koji potvrđuju da je gospodarski subjekt M.R.M. prekršio točku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere (odnosno da je nelegalno uvezio vozila marke Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu, da je nelegalno plasirao na tržište Bosne i Hercegovine druge marke vozila, da se neovlašteno reklamirao kao ovlašten trgovac za vozila marke Volkswagen, da je neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen, da je neovlašteno sudjelovao na javnim tenderima za ponudu vozila marke Volkswagen, da se nije pridržavao identifikacije i standarda ugradnje primarnih CI Volkswagen elemenata u prodajno-servisnom salona), te dostavljanje svih pisanih smjernica i instrukcija, koje su predviđene točkom 5. i točkom 15. alineje 9. i 10. Pisma namjere i koje je gospodarski subjekt

ASA AUTO dostavio gospodarskom subjektu M.R.M. tijekom izvršavanja obveza iz Pisma namjere, koje nisu precizno utvrđene Pismom namjere.

U pisanom očitovanju gospodarski subjekt ASA AUTO, dana 19. lipnja 2009. godine broj: 01-06-26-027-129-II/08, na navode gospodarskog subjekta M.R.M. sa usmene rasprave održane dana 11. lipnja 2009. godine je naveo da se protivi preciziranju zahtjeva kojim gospodarski subjekt M.R.M. od Konkurencijskog vijeća traži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen pod jednakim uvjetima kako je to utvrđeno s ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu.

Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO podnesenu dokumentaciju od gospodarskog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi održanoj dana 11. lipnja 2009. godine, smatra nerelevantnom za utvrđivanje činjeničnog stanja predmetnog postupka, te naglašava da dokumentacija koja se odnosi na aktivnosti oko isporuke vozila marke Volkswagen gospodarskom subjektu M.R.M. od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO samo potvrđuje da su stranke razmjenjivale podatke o pojedinim vozilima marke Volkswagen, koji će biti predmet kasnijeg Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, te da nema dokumenata o isporuci vozilu marke Volkswagen gospodarskom subjektu M.R.M. od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO.

Nadalje, Punomoćenik gospodarskog subjekta ASA AUTO je ponovio navedene u pisanom očitovanju na Zahtjev, glede odustajanja od Pisma namjere, da je gospodarski subjekt M.R.M. nezakonito uvezio vozila marke Volkswagen, što je potvrdio dokumentom - neovjereni preslik Aneksa Ugovora o financijskom leasingu Hypo Alpe Adria Leasing Sarajevo u kojem se gospodarski subjekt M.R.M. pojavljuje kao isporučitelj vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće u smislu pravnih shvatanja i primjedaba utvrđenih u Presudi, a u cilju utvrđivanja materijalne istine zatražilo dokumentaciju od svih ovlaštenih trgovaca za prodaju i servisiranje vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini (Tablica 1.) o provedenim procedurama u postupku prije zaključivanja Ugovora o prodaji servisiranju vozila marke Volkswagen s gospodarskim subjektom ASA AUTO, a posebice obvezama kandidata za ovlaštenog trgovca iz zaključenih pisama namjere.

Konkurencijsko vijeće je analiziralo odredbe nekoliko pisama namjere zaljučenih između gospodarskog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštene trgovce - gospodarskog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać, gospodarskog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka, gospodarskog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj i gospodarskog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla

- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka (zaključeno dana 24. prosinca 2004. godine - za razdoblje primjene 1. siječanj 2005. godine - 31. prosinac 2005. godine):
 - točka 9. Kandidat za ovlaštenog trgovca dužan je Importeru (ASA AUTO) dostavljati mjesečne izvješća o prodaji automobila Volkswagen (gospodarski i putnički program);
 - točka 14. Kandidat za ovlaštenog trgovca (ICM Trade) dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodanih vozila iz priloženog biznis plana;
 - točka 15. Importer (ASA AUTO) u principu isporučuje Volkswagen proizvode (gospodarski i putnički program) kandidatu za ovlaštenog trgovca;
 - točka 18. Importer ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanom obliku u roku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza;

- točka 19. alineja 5. Impotrer ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere ako kandidat za ovlaštenog trgovca uprkos opomenama u znatnoj mjeri ne postiže dogovorene ciljeve u svezi plasmana i učešća na tržištu sukladno točki 16. ovoga Pisma namjere.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj (zaključeno dana 13. prosinca 2002. godine - za razdoblje primjene 1. siječnja 2003. godine - 31. prosinca 2003. godine, sadrži:
- točka 9. Kandidat za ovlaštenog trgovca (ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj) dužan je dostavljati mjesečna izvješća o prodaji vozila Volkswagen (gospodarski i putnički program) gospodarskom subjektu ASA AUTO;
 - točka 14. Kandidat za ovlaštenog trgovca dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodanih vozila iz priloženog biznis plana Volkswagen (gospodarski i putnički program);
 - točka 15. Direktni trgovac (ASA AUTO) u principu isporučuje Volkswagen proizvode (gospodarski i putnički program) (kandidatu za ovlaštenog trgovca ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj);
 - točka 18. Direktni kupac (ASA AUTO) ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanom obliku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać (zaključeno 19. prosinca 2001. godine - razdoblje primjene 1. siječnja 2002. godine – 31. prosinca 2002. godine) sadrži:
- točka 10. Kandidat za ovlaštenog trgovca (BERLINA d.o.o. Bihać) dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodanih vozila iz priloženog biznis plana Volkswagen (gospodarski i putnički program);
 - točka 14. Tvrtka ASA AUTO d.o.o. Sarajevo isporučuje Volkswagen proizvode (privredni i putnički program), samo uz plaćanje unaprijed (kandidatu za ovlaštenog trgovca BERLINA d.o.o. Bihać);
 - točka 18. Tvrtka ASA AUTO d.o.o. Sarajevo ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanoj formi u otkaznom roku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla (zaključeno dana 23. ožujka 1999. godine - za razdoblje primjene 23. ožujka 1999. godine – 31. prosinca 1999. godine) sadrži:
- točka 10. Tvrtki NIPEX se dozvoljava da za vrijeme trajanja dogovora koristi zaštitni znak marke Volkswagen u formi koju odobri Direktni trgovac (ASA AUTO);
 - točka 12. Trgovac (Tvrtka NIPEX) se obvezuje da će Direktnom trgovcu dostaviti plan prodaje proizvoda i te da će isti u potpunosti ispuniti;
 - točka 13. Direktni trgovac (ASA AUTO) isporučuje Trgovcu (NIPEX) proizvode Volkswagen (putnički i gospodarski program) u principu samo uz plaćanje unaprijed.

Mjerodavno tržište

Sukladno članku 3. Zakona i čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta («Službeni glasnik BiH», broj 18/06) mjerodavno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti gospodarskih subjekata na određenom zemljopisnom području.

Mjerodavno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode koje potrošači i/ili korisnici smatraju međusobno zamjenjivim, pod prihvatljivim uvjetima, imajući u vidu osobito njihove bitne značajke, kvalitetu, uobičajnu namjenu, način uporabe, uvjeta prodaje i cijene.

Mjerodavno zemljopisno tržište obuhvata cjelokupan ili značajan dio teritorija Bosne i Hercegovine na kojem gospodarski subjekti djeluju u prodaji i/ili kupovini mjerodavnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uvjetima i koji to tržište bitno razlikuju od uvjeta konkurencije na susjednim zemljopisnim tržištima.

Mjerodavno tržište proizvoda predmetnog postupka je tržište veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima.

Mjerodavno zemljopisno tržište predmetnog postupka je tržište Bosne i Hercegovine, budući da gospodarski subjekt djeluje na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine.

U smislu navedenoga Konkurencijsko vijeće za mjerodavno tržište predmetnog postupka je utvrdilo tržište veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine.

Konkurencijsko vijeće pojam «proizvod marke Volkswagen» preuzelo iz Privitka 3. (ugovorni proizvodi) Ugovora za Importere, u kojem je navedeno da se to odnosi na rezervne dijelove, dodatnu opremu i nova vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće prilikom utvrđivanja mjerodavnog proizvoda, u sektoru ekskluzivne distribucije, uzelo u obzir da svaka marka vozila (uključujući rezervne dijelove i dodatnu opremu) ima međusobno značajne razlike i ne može se smatrati zamjenskim proizvodom, te svaka marka vozila ima posebno mjerodavno tržište, na kojem se trebaju primjenjivati mjere zaštite slobodne tržišne konkurencije.

Također, Konkurencijsko vijeće u postupku utvrđivanja mjerodavnog tržišta je analiziralo i kriterije iz članka 6. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, u smislu zamjenjivosti potražnje i ponude, postojanje potencijalnih tržišnih konkurenata i zapreka posebice prvih i administrativnih za pristup tržištu.

Konkurencijskog vijeća je u postupku utvrđivanja mjerodavnog tržišta koristilo i propise i praksu Europske komisije iz oblasti tržišne konkurencije u auto-industriji (propisi navedeni gore u Pravnom okviru predmetnog postupka).

Gospodarski subjekt ASA AUTO je zaključio Ugovore o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (za gospodarski i putnički program) u Bosni i Hercegovini, sa:

Tablica 1.

R.b.	Ovlašteni trgovac	Adresa
1.	ASA PVC	Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo
2.	AC Quattro	Put života, 71000 Sarajevo
3.	Auto kuća Jelić	Alojza Stepinca 4, 88220 Široki Brijeg
4.	Jelić auto	Rodoč bb, 88000 Mostar
5.	Nipex	Ljepunica bb, 72000 Tuzla
6.	Berlina	Zagrebačka 57, 75000 Bihać

7.	Brčko gas	Banjalučka 8, 76100 Brčko
8.	Servis Vidović	Prote Nikole Kostića 1, 78000 Banja Luka
9.	I.C.M. Trade	Glamočani bb, 78250 Laktaši
10.	ACŠ Auto centar Školjić	Marin Han bb, 74260 Tešanj
11.	MIRAKIS	Nikole Bojovića 13,73309 Brod kod Foče

Izvor: podaci gospodarskog subjekta ASA AUTO

Prodaja novih vozila (gospodarski i putnički program) marke Volkswagen od strane ovlaštenih trgovaca, odnosno gospodarskih subjekta s kojima je gospodarski subjekt ASA AUTO zaključio Ugovor o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, je iznosila 2.175 vozila u 2007. godini. Pored prodaje vozila marke Volkswagen gospodarski subjekt ASA AUTO distribuira u Bosni i Hercegovini i vozila marke Škoda, Seat i druga, te pokriva oko 37,0-40,0% tržišta svih novih vozila u Bosni i Hercegovini u 2007. godini.

Odlučne činjenice predmetnog postupka

Prema članku 36. Zakona za primjenu važećih odredbi o konkurenciji propisano je da u postupku zaštite tržišne konkurencije teret dokazivanja je na stranci koja je koja je podnijela zahtjev za pokretanje postupka, te je u konkretnom slučaju gospodarski subjekt M.R.M. dokazao zlouporabu vladajućeg položaja gospodarskog subjekta ASA AUTO, u smislu članka 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona.

Konkurencijsko vijeće je subsidijarno prijenjivalo načelo materijalne istine, u smislu članka 9. Zakona o upravnom postupku, te pravna shvatanje i primjedbe iz Presude Suda Bosne i Hercegovine, kada je teret dokazivanja na stranci koja je u postupku iznosila određene tvrdnje, koje se ne odnose na članak 36. Zakona, odnosno ne odnose na odredbe o konkurenciji.

Konkurencijsko vijeće za dokazivanje pravno relevantnih činjenica u predmetnom postupku je koristilo različite pisane isprave stranaka u postupku (pisanu korespondenciju - pisma, dopise, e-mailove, izjave svjedoka, različite ugovore, tehničku dokumentaciju i slično), vještačenja urađena od nadležnih institucija, te dokumentaciju pribavljenu od drugih pravnih osoba koja je sadržajem i oblikom u smislu odredbi Zakona o upravnom postupku.

Konkurencijsko vijeće u postupku uzelo u obzir sljedeće odlučne činjenice:

- da je gospodarski subjekt ASA AUTO (Importer) na temelju Ugovor za Importera za putnički program sa gospodarskim subjektom Volkswagen AG, Savezna Republika Njemačka (Isporučitelj), zaključenog u 1999. godini, odnosno dana 30. lipnja 2004. godine i Ugovor za Importera za gospodarski program, od dana 1. travnja 2008. godine, jedini ovlaštenu (ekskluzivni) Importer (uvoznik) proizvoda marke Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu (za gospodarski i putnički program);
- da je obveza Importera na temelju Ugovora za Importera izvršavanje plana prodajno servisne mreže prema standardima propisanim od Isporučitelja (Volkswagen AG) na način da osigura učinkovite usluge u sektoru prodaje vozila i servisnih službi, te osiguranje konkurentnog prisustva proizvoda marke Volkswagen na cijelom području Bosne i Hercegovine;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO na temelju Ugovora za Importera ima vladajući položaj jer nema konkurenata na tržištu veleprodaje vozila marke Volkswagen, budući da se ista isključivo mogu nabaviti od gospodarskog subjekta ASA AUTO, odnosno da drugi gospodarski subjekti iz Bosne i Hercegovine ne mogu uvoziti i prodavati vozila marke Volkswagen iz neke druge zemlje Europe, jer proizvođač vozila (Volkswagen AG) ne

dozvoljava uvoz za daljnju prodaju vozila osim preko Importera, u ovom slučaju gospodarskog subjekta ASA AUTO;

- da su gospodarski subjekt M.R.M. i gospodarski subjekt ASA AUTO zaključili Pismo namjere, dana 16. svibnja 2007. godine, kojim su utvrđene temeljne obveze i prava ugovornih strana (Privitci A i C Pisma namjere);
- da su gospodarski subjekt ASA AUTO i gospodarski subjekt M.R.M. tijekom 2007. godine izvršavali sve preuzete obveze iz Pisma namjere, te da nije bilo pisanih primjedbi od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO, odnosno g-dina Harisa Avdića, direktora gospodarskog subjekta ASA AUTO na provođenje obveza iz Pisma namjere od strane gospodarskog subjekta M.R.M.;
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. izgradio prodajno-servisni salon u roku prema Tremin planu Privitak C Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev, navedena na stranici 6. stavak 7. ovoga Rješenja) i prema Projektu odobrenom od ovlaštenih osoba gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta Volkswagen AG;
- da je gospodarski subjekt ASA AUTO četrnaest dana nakon izgradnje prodajno-servisnog salona, dopisom dana 28. travnja 2008. godine, odustao od Pisma namjere, odnosno od obveze zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen sa gospodarskim subjektom M.R.M. navodeći da je gospodarski subjekt M.R.M. prekršio točku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere;
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio točku 15. alineja 6. Pisma namjere, odnosno da se pridržavao principa i standarda identifikacije prodajno-servisnog salona sa primarnim CI Volkswagen elementima, te nisu utemeljeni navodi gospodarskog subjekta ASA AUTO (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev, navedena na stranici 6. stavak 3. ovoga Rješenja);

Elaborat o procjeni vrijednosti objekta prodajno-servisnog salona urađen od strane sudskog vještaka građevinske i financijske struke, dana 16. lipnja 2008. godine, potvrđuje da su u predmetni objekat ugrađeni primarni Volkswagen CI elementima (oznake) prema utvrđenim standardima za marku Volkswagen (dokumentacija dostavljena uz Zahtjev).

- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio točku 15. alineja 7. Pisma namjere, odnosno da je na temelju suglasnosti Importera provodio aktivnosti plasmana na tržištu Bosne i Hercegovine vozila druge marke, te nisu utemeljene tvrdnje gospodarskog subjekta ASA AUTO o nezakonitom uvozu drugih vozila od strane gospodarskog subjekta M.R.M.;

Gospodarski subjekt M.R.M. na temelju Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaljučenog s gospodarskim subjektom ASA AUTO, dana 23. prosinca 2003. godine, je dokazao da je kao ovlaštenu trgovca uvezio i prodavao samo vozila marke Seat u Bosnu i Hercegovinu u 2007. godini, odnosno u vrijeme implementacije Pisma namjere (dokaz – podnesak gospodarskog subjekta M.R.M. dana 9. prosinca 2008. godine broj: 01-06-26-027-28/08).

Također, Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. je dostavio Izvještaj sudske pisarnice Općinskog suda Ljubuški broj: 063-0-Kr-09-000381 od dana 26. svibnja 2009. godine, i Izvještaj Županijskog suda u Širokom Brijegu broj: 063-0-Kr-09-000683 od dana 27. svibnja 2009. godine, koji potvrđuje da se protiv gospodarskog subjekta M.R.M. ne vodi postupak za gospodarski prijestup u zadnjih pet godina, što potvrđuje da su netočni navodi gospodarskog subjekta ASA AUTO o nezakonitom uvozu vozila marke

Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu (dokumentacija uz Zapisnik s usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-II/08 od dana 11. lipnja 2009. godine).

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da dokumentacija dostavljena od Punomoćenika gospodarskog subjekta ASA AUTO podneskom dana 19. lipnja 2009. godine broj: 01-06-26-027-137-II/08, a koja se odnosi na preslik Aneksa Ugovora o leasingu Hypo Alpe Adria Leasing Sarajevo, od dana 3. siječnja 2007. godine, dopunjen dana 7. siječnja 2009. godine, i e-mail korespondenciju od dana 16. lipnja 2009. godine između ovlaštenih osoba gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta Volkswagen, Republika Slovenija u svezi isporuke jednog vozila marke Volkswagen (Passat) iz Republike Slovenije u Bosnu i Hercegovinu, nije relevantan dokaz, jer se predmetni Aneks Ugovora o leasingu odnosi na razdoblje prije potpisivanja Pisma namjere (prije dana 16. svibnja 2007. godine) i razdoblje za 2009. godinu, odnosno nakon raskidanja Pisma namjere (poslije dana 28. travnja 2008. godine), te da navedena e-mail korespondencija potvrđuje da se ne radi o uvozu i porodaji novih vozila Volkswagen, odnosno da se radi o prodaji polovnih vozila u Bosnu i Hercegovinu, koji nisu predmetom ovoga postupka, što je utvrđeno Pismom namjere i Ugovorom za Importera;

- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio sve smjernice i instrukcija iz točke 15. alineja 9. i 10. Pisma namjere, odnosno da je izvršio identifikaciju prodajno-servisnog salona s primarnim CI Volkswagen elementima, izvršio nabavu alata i uređaja VAS 5051X od gospodarskog subjekta ASA AUTO, sudjelovao u pripremanju Plana servisnih treninga za 2008. godinu, sudjelovao u pripremanju instrukcije oko plana prodaje i sustava bonusa (minimalni i ambiciozni) za 2008. godinu (dokumentacija dostavljena uz Zahtjev i uz Zaključak s usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-II/08), te nisu tačni navodi da se gospodarski subjekt nije pridržavao obveza i smjernica iz Pisma namjere (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 od dana 9. srpnja 2008. godine, navedena na stranici 6. stavak 3., 4., 5. i 6. ovoga Rješenja);
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. dokazao da je sudjelovao na javnim tenderima za vozila iz programa Volkswagen, na temelju odobrenja gospodarskog subjekta ASA AUTA (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 dana 9. srpnja 2008. godine, uz privitak Zapisniku s usmene rasprave od dana 11. lipnja 2009. godine broj: 01-06-26-027-118-II/08 i navedena na stranici 11. stavak 5. ovoga Rješenja), što potvrđuje i Izjava g-dina Haris Avdića, direktora gospodarskog subjekta ASA AUTO, u vrijeme realizacije obveza iz Pisma namjere (dokumentacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 od dana 9. srpnja 2008. godine);
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M., koristio zaštitni znak Volkswagen na svome memorandumu u nekoliko slučajeva, isključivo u svrhu reklamiranja u namjeri povećanja prodaje vozila marke Volkswagen na području Hercegovine, sukladno pažnji dobrog gospodarstvenika i da takvo njegovo postupanje i djelovanje nema štetnih posljedica za gospodarski subjekt ASA AUTO;

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da gospodarski subjekt ASA AUTO nije identično utvrdio način korištenje zaštitnog znaka Volkswagen u pismima namjere prema drugim kandidatima za ovlaštenog trgovca, što potvrđuje i točka 10. Pisma namjere zaključenog s gospodarskim subjektom NIPEX d.o.o. Tuzla (podnesak broj: 01-06-26-027-110-II/08 od dana 15. lipnja 2009. godine), kojom je omogućeno korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, kandidatu za ovlaštenog trgovca gospodarskim subjektom NIPEX d.o.o. Tuzla, dok je korištenje zaštitnog znaka Volkswagen od gospodarskog subjekta M.R.M. smatrao razlogom za odustajanje od Pisma namjere. Gospodarski subjekt ASA AUTO svojim postupanjem i djelovanjem u ovom slučaju je primjenio različite uvjete za istu

vrstu poslova u odnosu na ostale, te je doveo gospodarski subjekt M.R.M. u neravnopravan, nepovoljan i diskriminirajući položaj u odnosu ostale kandidate za ovlaštenog trgovca, u smislu članka 10. stavak (2) točka c) Zakona;

Nadalje, Konkurencijsko vijeće u ocjeni korištenja zaštitnog znaka Volkswagen Od strane gospodarskog subjekta M.R.M. uzelo u obzir da primarni Volkswagen CI elementi sa zaštitnim znakom Volkswagen, ugrađeni u prodajno-servisni salon gospodarskog subjekta M.R.M. (nakon isporuke od strane gospodarskog ASA AUTA) imaju istu namjenu, odnosno reklamiranje znaka i vozila marke Volkswagen, kao što je bila i namjera gospodarskog subjekta M.R.M. korištenjem toga znaka na vlastitom memorandumu.

- da se kandidat za ovlaštenog trgovca gospodarski subjekt M.R.M. nije neovlašteno reklamirao kao ovlašten trgovac budući da je Autoportal.ba greškom objavio tu informaciju, bez odobrenja i provjere s gospodarskim subjektom M.R.M. (dokaz dokumentacija dostavljena podneskom dana 1. lipnja 2009. godine broj: 01-06-027-92-II/08, navedena na stranici 11. stavak 5. ovoga Rješenja);
- da gospodarski subjekt ASA AUTO, na zahtjev Konkurencijskog vijeća (sa usmene rasprave održane dana 11. lipnja 2009. godine - Zapisnik broj: 01-06-26-027-118-II/08) nije dostavio niti jednu pisanu instrukciju i smjernicu iz točke 5. i točke 15. alineja 9. i 10. Pisma namjere, koje se odnose na preciziranje obveza kandidata za ovlaštenog trgovca gospodarskog subjekta M.R.M. koje nisu utvrđene u Pismu namjere (npr. način korištenja zaštitnog znaka Volkswagen, način sudjelovanja na javnim tenderima za vozila marke Volkswagen, upozorenje na sankcije u slučaju kršenje instrukcija i smjernica itd), te je Konkurencijsko vijeće utvrdilo da iste ne postoje;
- da pisma namjere zaključena između gospodarskog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka (podnesak broj: 01-06-26-027-111-II/08 od dana 15. lipnja 2009. godine), gospodarskog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj (podnesak broj: 01-06-26-027-112-II/08 od dana 15. lipnja 2009. godine), gospodarskog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać (podnesak broj: 01-06-26-027-109-II/08 od dana 15. lipnja 2009. godine) i gospodarskog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla (podnesak broj: 01-06-26-027-110-II/08 od dana 15. lipnja 2009. godine), se suštinski razlikuju od Pisma namjere zaključenog s gospodarskim subjektom M.R.M., i to:
 - da su sva četiri kandidata za ovlaštenog trgovca imala odredbu u svome Pismu namjere koja je istima omogućavala prodaju vozila marke Volkswagen izravno isporučenih od gospodarskog subjekta ASA AUTO, što je istima omogućavalo sudjelovanje na javnim tenderima za vozila marke Volkswagen, dok u Pismu namjere zaključenim s gospodarskim subjektom M.R.M. takva odredba nije postojala;
 - da je gospodarskom subjektu NIPEX d.o.o. Tuzla, kao kandidatu za ovlaštenog trgovca, u točki 10. Pisma namjere omogućeno korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, dok u Pismu namjere zaključenim s gospodarskim subjektom M.R.M. takva odredba nije postojala;
 - da obveze utvrđene u točki 15. alineje 6. i 7. Pisma namjere gospodarskog subjekta M.R.M. (kao kandidata za ovlaštenog trgovca) koje se odnose na principe identifikacije objekta standardima za marku Volkswagen, odnosno da kandidat bez pisane suglasnosti Importera ne može provoditi aktivnosti u svezi plasmana na tržište Bosne i Hercegovine druge marke vozila, nisu nikako utvrđene u pismima namjere za navedena četiri kandidata za ovlaštenog trgovca;

- da se Pismo namjere zaključeno s gospodarskim subjektom M.R.M. razlikuje- ima otkazni rok 7 dana, dok je u pismima namjere za gore navedene kandidate za ovlaštenog trgovca otkazni rok bio 3 mjeseca.

Konkurencijsko vijeće analizom svih odlučnih činjenice stranaka u postupku, i prikupljenih relevantnih dokaza od ostalih ovlaštenih trgovaca u Bosni i Hercegovini, te savjesne i brižljive ocjene svakog dokaza posebno i svih dokaza zajedno je utvrdilo:

- da gospodarski subjekt ASA AUTO svojim postupanjem i djelovanjem, neutemeljeno odustao od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen s gospodarskim subjektom M.R.M., iako je isti ispunio sve obveze iz Pisma namjere, u pažnji dobrog gospodarstvenika, kao i standardima propisanim pravilima, što je potvrđeno materijalnim dokazima dostavljenih od gospodarskog subjekta M.R.M.;
- da je gospodarski subjekt ASA AUTO nametanjem dodatnih obveza gospodarskom subjektu M.R.M., kandidatu za ovlaštenog trgovca, koje se odnose na ograničavanja isporuke vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovinu od gospodarskog subjekta ASA AUTO, sudjelovanje na tenderima za punude vozila marke Volkswagen, identifikaciju prodajno-servisnog salona sa primarnim CI Volkswagen elementima i korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, a posebno imajući u vidu da ista ograničenja nisu utvrđene smjernicama i instrukcijama u Pismu namjere, posebice da nisu utvrđena niti u pismima namjere zaključenim sa ostalim kandidatima za ovlaštenog trgovca za prodaju vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, narušio slobodnu tržišnu konkurenciju i zloupotrijebio svoj vladajući položaj na mjerodavnom tržištu primjenom različitih uvjeta za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale, čime je doveo gospodarski subjekt M.R.M. u neravnotežan i nepovoljan konkurencijski položaj, sukladno članku 10. stavak (2) točka c) Zakona;
- da Pismo namjere zaključeno između gospodarskog subjekta ASA AUTO i gospodarskog subjekta M.R.M. se suštinski razlikuje od pisama namjere zaključenih između gospodarskog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštenog trgovca - gospodarskog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać, gospodarskog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka, gospodarskog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj i gospodarskog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla, što potvrđuje da je gospodarski subjekt ASA AUTO postupao selektivno i da nije primjenjivao identične standarde i kriteriji za sve gospodarske subjekte kandidate za ovlaštenog trgovca, i da je gospodarski subjekt ASA AUTO nakandno iste mijenjao i selektivno primjenjivao prema novim kandidatima za ovlaštenog trgovca, u ovom slučaju prema gospodarskom subjektu M.R.M, a isto nije dozvoljeno za ekskluzivne uvoznike, kakav status ima gospodarski subjekt ASA AUTO za prodaju vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, na taj nije je prekršio Odluku o skupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila odnosno povrijedio odredbe članka 10. stavak (2) točka c) Zakona.
- da gospodarski subjekt ASA AUTO nije primjenjivao identične proceduru za sve gospodarske subjekte, budući da nije sa svim ovlaštenim trgovcima zaključio prvo Pismo namjere (npr. gospodarski subjekt Jelić Auto d.o.o. Mostar – podnesak broj: 01-06-26-027-125-II/08 od dana 19. lipnja 2009. godine, gospodarski subjekt Auto kuća Jelić d.o.o. Široki Brijeg – podnesak broj: 01-06-26-027-122-II/08 od dana 19. lipnja 2009. godine, gospodarski subjekt Servis Vidović d.o.o. Banja Luka – podnesak broj: 01-06-26-027-136-II/08 od dana 29. lipnja 2009. godine, gospodarski subjekt Brčko gas d.o.o. Brčko – podnesak broj: 01-06-26-027-123-II/08 od dana 18. lipnja 2009. godine, itd), prije zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, te je primjenom različitih uvjeta za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale, povrijedio odredbe članka 10. stavak (2) točka c) Zakona;

- da je gospodarski subjekt ASA AUTO zloruporabio vladajući položaj ograničavanjem tržišta, jer je pravnom zaprekom, odnosno odustajanjem od zaključivanja Ugovora o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen onemogućio ulazak gospodarskom subjektu M.R.M na mjerodavno tržište prodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima, te je gospodarski subjekt ASA AUTO ograničavanjem broja ovlaštenih trgovaca na mjerodavnom tržištu prodaje i servisiranja vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, ograničio tržište i tehnički razvoj tržišta na štetu potrošača, sukladno članku 10. stavak (2) točka b) Zakona, budući da je ograničio broj ovlaštenih trgovaca i na taj način slobodnu konkurenciju u smislu mogućnosti izbora za krajnje kupce kupovine vozila marke Volkswagen od više ovlaštenih trgovaca;
- da gospodarski subjekt ASA AUTO je svojim djelovanjem i postupanjem zloruporabio vladajući položaj i omogućio monopolsku poziciju gospodarskom subjektu Jelić Auto d.o.o. Mostar i gospodarskom subjektu Auto kuća Jelić d.o.o. Široki Brijeg, kao ovlaštenim trgovcima za prodaju vozila marke Volkswagen, odnosno omogućio samo jednom neovisnom gospodarskom subjektu, jer se radi o povezanim društvima, sukladno članka 2. Zakona, budući da imaju istu vlasničku strukturu, odnosno da su u 100,0% vlasništvu g-dina Željka Jelića, isključivo djelovanje na cijelom području Hercegovine.

Konkurencijsko vijeće je uzelo u obzir da je gospodarski subjekt M.R.M. uložio značajna novčana sredstva za ispunjavanje obveza iz Pisma namjere - ukupna investicija 6.218.600,00 KM – procjena sudskog vještaka za graditeljstvo i procjenu nekretnina g-dina Nenad Krčuma, Ante Starčevića bb, 88000 Mostar, od dana 16. lipnja 2008. godine (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev) da su Ugovori o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen potpisani od strane gospodarskog subjekta ASA AUTO s drugim ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini (npr. sa gospodarskim subjektom ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj, gospodarskim subjektom AC Quattro d.o.o. Sarajevo, gospodarskim subjektom Brčko-gas d.o.o. Brčko) potpisani u prosincu 2003. godine na neodređeno vrijeme, te da su na snazi već 5 (pet) godina, te u cilju primjene istih uvjeta na sve ovlaštene trgovce za prodaju i servisiranje proizvoda marke Volkswagen gospodarski subjekt ASA AUTO treba zaključiti i sa gospodarskim subjektom M.R.M. Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen u trajanju od najmanje 5 (pet) godina.

Također, sklapanje predmetnog ugovora na razdoblje od najmanje pet godina je s obvezom da će svaka stranka u ugovoru obavijestiti drugu stranku najmanje šest mjeseci unaprijed o svojoj namjeri da neće obnoviti ugovor, je sukladno članku 8. stavak (1) točka a) Odluka o skupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila.

Konkurencijsko vijeće u utvrđivanju trajanja roka predmetnog Ugovora, sukladno članku 43. stavak (7) Zakona, u obzir je uzelo i ugovore o poslovnoj suradnji utemeljene na komparativnom pravu tržišne konkurencije Europske unije (Uredba Komisije /EZ broj 1400/2002) kojima je propisano da se ugovori između distributera i ovlaštenog trgovaca trebaju zaključiti na vremensko razdoblje ne kraće od 5 (pet) godina.

Konkurencijsko vijeće smatra da gospodarski subjekt ASA AUTO treba da zaključi Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (gospodarski i putnički program) sa gospodarskim subjektom M.R.M. pod istim uvjetima kako je zaključen predmetni Ugovor sa ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu, jer su općine Široki Brijeg i Ljubuški u istoj Županiji, imaju približan broj stanovnika i ekonomski razvoj, i na taj način će se osigurati da prodaja i servisiranja vozila marke Volkswagen bude pod jednakim uvjetima tržišne konkurencije.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u točkama I. i II. izreke ovoga Rješenja

Budući da je, u točki I. izreke ovoga Rješenja, utvrđeno da je gospodarski subjekt ASA AUTO zloupotrijebio vladajući položaja na mjerodavnom tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, u smislu članka 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona, Konkurencijsko vijeće može izreći, u smislu članka 48. stavak (1) točka b) Zakona, novčanu kaznu gospodarskom subjektu do 10,0% (deset) vrijednosti ukupnog godišnjeg prihoda, iz godine koja je prethodila godini u kojoj je nastupila povreda Zakona, radi zloupotrebe vladajućeg položaja, prema odredbama članka 10. Zakona.

Konkurencijsko vijeće, u smislu članka 48. stavak (1) točka b) Zakona, gospodarskom subjektu ASA AUTO izriče novčanu kaznu u iznosu od 150.000,00 KM (što predstavlja 0,072% ukupnog prihoda gospodarskog subjekta ASA AUTO u 2007. godini), jer je utvrđeno da je prekršio odredbe članka 10. stavak (2) točke b) i c) Zakona.

Prilikom određivanja visine novčane kazne Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da narušavanje slobodne tržišne konkurencije na mjerodavnom tržištu od gospodarskog subjekta ASA AUTO zloupotrijebom vladajućeg položaja imalo negativan učinak na poslovanje gospodarskog subjekta M.R.M. u 2008. godini, te da je isti ograničio tehnički razvoj mjerodavnog tržišta na štetu krajnjih potrošača.

Visinom izrečene novčane kazne Konkurencijsko vijeće je imalo prvenstveno za cilj sankcionirati gospodarski subjekt ASA AUTO radi kršenja Zakona, te upozoriti na obvezu poštivanja pravila tržišne konkurencije utvrđenih Zakonom.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u točki III. izreke ovoga Rješenja

Podnositelj zahtjeva je tražio donošenje rješenja o privremenoj mjeri, u smislu članka 40. Zakona, kojim se gospodarski subjekt ASA AUTO obvezuje isporučiti rezervne dijelove, dodatnu opremu i sva naručena vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće je odbilo zahtjev za donošenjem rješenja o privremenoj mjeri kao neutemeljen, jer nisu dostavljeni relevantni dokazi koja bi potvrdili navode o izravnom štetnim učincima za gospodarski subjekt M.R.M., u smislu članka 40. Zakona.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u točki IV. izreke ovoga Rješenja

Konkurencijsko vijeće prilikom izračuna ukupnih troškova postupka, uzelo u obzir odredbe Zakona o upravnom postupku, Zakona o odvjetništvu (Službene novine Federacije BiH, br. 40/02 i 18/05), i Tarifu o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika (Službene novine Federacije BiH, br. 22/04 i 24/04) (u daljnjem tekstu: Tarifa).

Prema članku 105. stavak (2) Zakona o upravnom postupku kada u postupku sudjeluju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali sudjelovanjem u postupku.

Prema članku 105. stavak (3) Zakona o upravnom postupku troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju se samo u slučajevima kad je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano.

Sukladno članku 105. Zakona o upravnom postupku, punomoćnik gospodarskog subjekta M.R.M. je dana 3. prosinca 2008. godine podneskom zaprimljenim pod brojem 01-06-26-027-27-II708 dostavio specifikaciju o vrijednosti spora od 6.438.600,00 KM (građevinskog zemljišta u vrijednosti od 1.502.700,00 KM; prodajno-servisni salon u vrijednosti objekta od 4.715.900,00 KM; izgubljena dobit za 2008. godinu od 220.000,00 KM) i zahtjev za nadoknadu troškova postupka od 49.303,80 KM.

Konkurencijsko vijeće nije prihvatilo navedenu vrijednost spora utvrđenu u iznosu 6.438.600,00 KM, budući da vrijednost predmetnog spora mora isključivo biti u svezi sa štetom koja je nastala kršenjem članka 10. stavak (2) točka b) i c) Zakona.

Sukladno navedenom Konkurencijsko vijeće je utvrdilo vrijednost spora od 220.000,00 KM, odnosno u vrijednosti izgubljene dobiti gospodarskog subjekta M.R.M. u 2008. godini, što predstavlja jednu osminu ukupnog prihoda ostvarenog u 2007. godini (ukupan prihod u 2007. godini iznosi 1.620.797,00 KM). Također, pri utvrđivanju vrijednosti spora u obzir je uzeto i vremensko razdoblje od dana sticanja uvjeta za zaključenje ugovora od strane gospodarskog subjekta M.R.M. iz Pisma namjere (dana 1. svibnja 2008. godine) do dana podnešenja Zahtjeva, dana 9. srpnja 2008. godine.

Punomoćenik gospodarskog subjekta M.R.M. je na usmenoj raspravi održanoj dana 11. lipnja 2009. godine, dostavio novu specifikaciju troškova postupka u iznosu od 28.782,00 KM.

Konkurencijsko vijeće je djelimično prihvatilo zahtjev gospodarskog subjekta M.R.M. za naknadu troškova, uzimajući u obzir sljedeće:

- troškove postupka odobrene Zaključkom Konkurencijskog vijeća u iznosu od 7.698,60 KM, povećalo za troškove koji su nastali u ponovnom rješavanju po predmetnom postupku u smislu Presude Suda Bosne i Hercegovine, u iznosu od 2.340,00 KM, odnosno 2.737,80 KM s porezom na dodanu vrijednost, i to za:
 - novčani iznos od 780,00 KM za usmenu raspravu održanu dana 11. lipnja 2009. godine, utvrđen je na temelju članka 13. Tarife, te odredbe članka 1. Zakona o izmjeni i dopuni Zakona o odvjetništvu u Federaciji Bosne i Hercegovine, prema kojem pojedinačne radnje u postupku ne mogu prelaziti jednomjesečni prosječni osobni dohodak u Federaciji Bosne i Hercegovine;
 - novčani iznos od 1.560,00 KM za dostavljene podneske, utvrđen je na temelju članka 13. Tarife, te odredbe članka 1. Zakona o izmjenam Zakona o odvjetništvu u Federaciji Bosne i Hercegovine.

Budući da se radi o nužnim i opravdanim troškovima, u smislu članka 105. Zakona o upravnom postupku, gospodarski subjekt ASA AUTO kao stranka na čiju štetu je isti okončan dužan je Podnositelju zahtjeva naknaditi troškove nastale sudjelovanjem u postupku u iznosu od 10.436,40 KM.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u točki V.i VI. izerke ovoga Rješenja

Gospodarski subjekt ASA AUTO nije dostavio novu specifikaciju troškova postupka, te je Konkurencijsko vijeće ranije dostavljenu specifikaciju troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM utvrdilo kao važećom.

Konkurencijsko vijeće je odbilo zahtjev gospodarskog subjekta ASA AUTO za naknadu troškova postupka u novčanom iznosu od 43.824,00 KM, budući da je navedeni postupak gospodarski subjekt ASA AUTO izazvao svojim postupanjem i djelovanjem i da je završen na njegovu štetu, te nema pravo na naknadu troškova postupka, u smislu Zakona o upravnom postupku.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u točki VII. izreke ovoga Rješenja

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovoga Rješenja nije dopušten priziv.

Nezadovoljna stranka može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema, odnosno objave ovoga Rješenja.

Predsjednik

dr. Stjepo Pranjić