

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренцијски савјет

MIŠLJENJE

**Po Zahtjevu za davanje mišljenja o obvezi podnošenja prijave koncentracije
gospodarskog subjekta Fresenius Medical Care BH d.o.o. Sarajevo**

**Sarajevo,
srpanj 2013. godine**



Broj: 01-26-7-11-1- I/13
Sarajevo, 8. srpnja 2013. godine

Na temelju članka 25. stavak (1) točka f) Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“ br. 48/05, 76/07 i 80/09), a na Zahtjev za davanje mišljenja gospodarskog subjekta Fresenius Medical Care BH d.o.o. Sarajevo, društvo za promet i usluge, Zmaja od Bosne 7-7a, 71000 Sarajevo, Konkurencijsko vijeće na 63. (šezdesetretoj) sjednici održanoj 8. srpnja 2013. godine, daje

MIŠLJENJE

Konkurencijsko vijeće je zaprimilo, pod brojem: 01-26-7-11-I/13 dana 6. lipnja 2013. godine, Zahtjev za davanje mišljenja o obvezi podnošenja prijave koncentracije (u daljnjem tekstu: Zahtjev) gospodarskog subjekta Fresenius Medical Care BH d.o.o. Sarajevo, društvo za promet i usluge, Zmaja od Bosne 7-7a, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili FMC).

U Zahtjevu u bitnom je izneseno:

- da se gospodarski subjekt FMC i njegova povezana društva primarno bave (na svjetskom tržištu) ulaganjem u farmaceutsku industriju, proizvodnjom medicinske opreme i potrošnih materijala, trgovinom medicinskih i farmaceutskih proizvoda, pružanjem usluga dijalize i slično;
- da se gospodarski subjekt FMC i njegova povezana društva primarno bave trgovinom medicinskih i farmaceutskih proizvoda, pružanjem usluga dijalize na teritoriju Republike Srpske i Brčko distrikta Bosne i Hercegovine;
- da je Konkurencijsko vijeće donijelo Rješenje broj: 06-26-1- 003-19-II/11 od dana 23. ožujka 2011. godine, kojim je ocjenjena dopuštenom koncentracija, stjecanjem kontrole nad gospodarskim subjektom International Dialysis Centers Euromedic International Group B.V., Fred. Roeskestraat 123, 1076EE Amsterdam, Kraljevina Nizozemska;
- da je predmetnim Rješenjem utvrđeno mjerodavno tržište pružanje usluga dijalize na teritoriju Bosne i Hercegovine, te da tržišni udjel sudionika koncentracije nakon provođenja iste iznosi 30,0- 40,0%;
- da su u 2012. godini gospodarski subjekt FMC i njegova povezana društva na svjetskom tržištu ostvarili preko 100 milijuna KM, a na tržištu Bosne i Hercegovine i preko 8 milijuna KM;
- da je u postupku proces reorganizacije zdravstvenog sustava u Federaciji Bosne i Hercegovine, a unutar kojega je predviđena privatizacija u oblasti pružanja usluga dijalize (odnosno privatizacija dijaliznih odjela zdravstvenih ustanova u Federaciji Bosne i Hercegovine);
- da je gospodarski subjekt FMC zainteresiran za sudjelovanje u navedenim procesima privatizacije dijaliznih odjela zdravstvenih ustanova u Federaciji Bosne i Hercegovine;

- da li se dijelovni odjeli zdravstvenih ustanova smatraju gospodarskim subjektima koji podliježu prijavi koncentracije u slučaju kupovine istih;
- da li se i na koji način mjeri promet tržišnih udjela dijelovnih odjela zdravstvenih ustanova;
- da li proces privatizacije odjela zdravstvenih ustanova predstavlja „stjecanje kontrole nad gospodarskim subjektima regulirano drugim propisima“, u smislu članka 8. stavak (10) Zakona o konkurenciji.

Na temelju iznesenih podataka Podnositelja zahtjeva, Konkurencijsko vijeće ističe:

Članak 9. (Vladajući položaj) Zakona o konkurenciji, glasi:

- (1) *Gospodarski subjekt ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu roba ili usluga, kada se zbog svoje tržišne snage može ponašati u značajnoj mjeri neovisno o stvarnim ili mogućim konkurentima, kupcima, potrošačima ili dobavljačima, također, uzimajući u obzir udjel tog gospodarskog subjekta na mjerodavnom tržištu, udjele koje na tom tržištu imaju njegovi konkurenti, kao i pravne i druge zapreke za ulazak drugih gospodarskih subjekta na tržište.*
- (2) *Pretpostavlja se da gospodarski subjekt može imati vladajući položaj na tržištu roba ili usluga ako na mjerodavnom tržištu Bosne i Hercegovine ima udjel veći od 40%.*
- (3) *Pretpostavlja se da više gospodarskih subjekta mogu imati vladajući položaj na tržištu roba ili usluga ako na mjerodavnom tržištu Bosne i Hercegovine dva ili više gospodarska subjekta imaju zajednički tržišni udjel veći od 60%.*
- (4) *Konkurencijsko vijeće podzakonskim će aktom bliže definirati kategoriju vladajućeg položaja.*

Članak 12. Zakona o konkurenciji (koncentracija) glasi:

» (1) *Koncentracijom, u smislu ovoga Zakona, smatra se:*

- a) *spajanje ili pripajanje neovisnih gospodarskih subjekta ili dijelova gospodarskih subjekta;*
- b) *stjecanje kontrole ili prevladavajućeg utjecaja jednog, odnosno više gospodarskih subjekta nad drugim, odnosno nad više drugih gospodarskih subjekta ili dijelom drugog gospodarskog subjekta, odnosno dijelovima drugih gospodarskih subjekta i to:*
 - 1) *stjecanjem kupovinom većine dionica ili udjela temeljnog kapitala; ili*
 - 2) *stjecanjem većine prava glasa; ili*
 - 3) *na drugi način sukladno odredbama zakona koji reguliraju utemeljenje gospodarskih subjekta i njihovo upravljanje.*
- c) *zajedničko ulaganje na dugoročnoj osnovi, dva ili više neovisnih gospodarskih subjekta, koje djeluje kao neovisan gospodarski subjekt.*

(2) *Stjecanje kontrole u smislu stavka (1) ovoga članka ostvaruje se putem prava, zaključivanjem sporazuma ili drugim sredstvima kojima jedan ili više gospodarskih subjekta, bilo posebno, bilo zajednički, uzimajući u obzir sve pravne i činjenične okolnosti, stječe mogućnost ostvarivanja preovladavajućeg utjecaja nad jednim ili više gospodarskih subjekta. »*

Članak 14. stavak (1) (Ukupni prihod za kontrolu koncentracije) Zakona o konkurenciji glasi:

» (1) *Namjeravanu koncentraciju gospodarskih subjekta iz članka 12 stavak (1) ovog Zakona, sudionici koncentracije su obvezni prijaviti, i to kada su ispunjeni slijedeći uvjeti:*

- a) *da ukupni godišnji prihod svih sudionika koncentracije ostvaren prodajom roba i/ili usluga na svjetskom tržištu iznosi 100 milijuna KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji; i*
 - b) *da ukupni godišnji prihod svakog od najmanje dva gospodarska subjekta sudionika koncentracije ostvaren prodajom roba i/ili usluga na tržištu Bosne i Hercegovine iznosi najmanje 8 milijuna KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji, ili ako je njihov zajednički tržišni udjel veći od 40%.*
- (2) *U ukupni godišnji prihod iz stavka (1) ovoga članka neće se računati prihod koji ti gospodarski subjekti ostvare u međusobnoj razmjeni.*
- (3) *U slučaju kada se koncentracija iz članka 12. stavka (1) ovoga Zakona odnosi na spajanje ili pripajanje dijela ili dijelova jednog ili više gospodarskih subjekta, bez obzira imaju li ti dijelovi status pravne osobe, pri obračunu prihoda iz stavka (1) ovoga članka, obračunavat će se samo prihod onih dijelova gospodarskog subjekta koji su predmetom nadzora koncentracije.*»

Članak 18. (Rješenje o koncentraciji) Zakona o konkurenciji, glasi:

- » (1) *Ako Konkurencijsko vijeće utvrdi kako bi provedba koncentracije iz čl. 12. i 14. ovoga Zakona za posljedicu mogla imati negativne učinke koji mogu značajno narušavati konkurenciju na mjerodavnom tržištu, donijet će zaključak o pokretanju postupka.*
- (2) *Konkurencijsko vijeće nakon završetka postupka, u rokovima iz članka 41. ovoga Zakona, donijet će rješenje kojim se:*
- a) *koncentracija ocjenjuje dopuštenom;*
 - b) *koncentracija ocjenjuje nedopuštenom;*
 - c) *koncentracija ocjenjuje uvjetno dopuštenom.*
- (9) *Koncentracija se neće moći provesti prije donošenja rješenja kojim se potvrđuje usklađenost predmetne koncentracije iz čl. 12. i 14. ovoga Zakona.*
- (10) *Odredba stavka (9) ovoga članka ne sprječava provedbu javne ponude dionica koja je prijavljena mjerodavnim organima sukladno važećoj legislativi, kao i aktivnosti stjecanja nadzora nad gospodarskim subjektima regulirane drugim propisima.«*

Iz navedenih odredbi Zakona o konkurenciji proizilazi da je Podnositelj zahtjeva dužan prijaviti namjeravanu koncentraciju ukoliko sudionici koncentracije ispunjavaju uvjete iz članka 14. stavak (1) točke a) i b) Zakona o konkurenciji, uz uvjet da ista ispunjava uvjete iz članka 12. Zakona o konkurenciji. Članak 18. stavak (10) Zakona o konkurenciji omogućava provođenje postupka javne ponude dionica, ali pri konačnoj ocjeni koncentracije primjenjuju se isključivo gore navedene odredbe Zakona o konkurenciji.

Predsjednica

Gordana Živković