

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

MIŠLJENJE

**po Zahtjevu gospodarskog subjekta „Telekom Srbija“ a.d. Beograd, o obvezi
zaključenja ugovora**

**Sarajevo
prosinac, 2020. godine**



Broj: 01-26-7-16-4/20
Sarajevo, 22.12. 2020. godine

Na temelju članka 25. stavak (1) točka f) Zakona o konkurenciji (“Službeni glasnik BiH” 48/05, 76/07 i 80/09), a po Zahtjevu gospodarskog subjekta „Telekom Srbija“ akcionarsko društvo Beograd, Takovska 2 Beograd, kojeg zastupa Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina, zaprimljenom od strane Konkurencijskog vijeća dana 19.11.2020. godine, pod brojem 01-26-7-16-1/20, Konkurencijsko vijeće, na 77. (sedamdesetsedmoj) sjednici održanoj dana 22.12. 2020. godine, je donijelo

MIŠLJENJE

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine (u daljnjem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je, dana 19.11.2020. godine pod brojem: 01-26-7-16-1/20, zaprimilo Zahtjev za izdavanje mišljenja (u daljnjem tekstu: Zahtjev) podnesen od gospodarskog subjekta „Telekom Srbija“ akcionarsko društvo Beograd, Takovska 2 Beograd (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili Telekom Srbija), kojeg zastupa Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina, a sukladno sa člankom 25. točka f) Zakona o konkurenciji (“Službeni glasnik BiH”, br. 48/05, 76/07 i 80/09 – u daljnjem tekstu: Zakon o konkurenciji).

Podnositelj zahtjeva traži mišljenje od Konkurencijskog vijeća u svezi sa mogućim ishodom pregovora između Podnositelja zahtjeva i društva Telemach BH, društva za pružanje usluga u oblasti telekomunikacija d.o.o. Sarajevo, oko poslovne suradnje za usluge distribucije kanala Radio-televizije Srbije (u daljnjem tekstu: RTS kanala) putem *Over the Top* platforme (u daljnjem tekstu: OTT platforma) na teritoriju Bosne i Hercegovine.

Podnositelj ističe kako je podnošenju ovog zahtjeva prethodila prepiska između Telekom Srbije i društva Telemach BH, te navodi slijedeće:

- svojim dopisom od 25.08.2020.godine društvo Telemach BH se obratilo Podnositelju zahtjeva sa zahtjevom za dostavljanje zvanične ponude sa komercijalnim i drugim uslovima, te sa prijedlogom ugovora koji se odnose na

- distribuciju RTS kanala putem OTT platforme na teritoriju cijele Bosne i Hercegovine;
- u odgovoru na ovaj zahtjev Telekom Srbija je dana 08.10.2020.godine prije slanja bilo kakve ponude tražio od Telemacha da mu odgovori na određena pitanja koja su se ticala tržišnog udjela Telemach BH TV platforme EON (u daljnjem tekstu: EON), teritorijalne pokrivenosti EON-a, zaštite sadržaja sa ciljem spriječavanja ilegalne distribucije RTS kanala, kvaliteta protoka, broja i strukture krajnjih korisnika itd.;
 - da je Telemach BH dao svoj odgovor u formi dopisa dana 16.10.2020. (dopis dostavljen Konkurencijskom vijeću)
 - dana 23.10.2020. godine Telekom je u odgovoru na dopis Telemacha pojasnio da posluje po najvišim standardima i uz najstrožije mjere, te da su pitanja koja su postavljena Telemachu standardna procedura prilikom provjere usklađenosti, pogotovo kada se za suradnju obrati vladajući tržišni sudionik. Telekom je također između ostalog naveo da outemeljeno sumnja da Telemach kao sudionik na tržištu ima značajnu snagu i vladajući položaj, kao i sposobnost da formira visoke cijene bez ikakvog utjecaja od strane konkurencije kao i da odbacuje odgovore u pogledu zaštite sadržaja od strane Telemacha jer očito ne postoji nikakva zaštita od VPN servisa, gdje se generiranjem IP adrese u BiH, korisnici bilo gdje u svijetu bi mogli da piratski gledaju sadržaj Telekoma tj. RTS kanala;
 - da Telemach u svome odgovoru od 05.11.2020. godine i dalje insistira na zaključenju ugovora sa Telekomom i dalje ignorišući tražena pojašnjenja odnosno izbjegavajući da daju odgovore na postavljena pitanja, ali pri tome prijeteći pokretanjem odgovarajućih postupaka pred nadležnim tijelima ukoliko u roku od 3 (tri) dana ne zaprime odgovarajući potpisani primjerak ugovora;
 - podnositelj zahtjeva također ističe da u slučaju distribucije medijskog sadržaja putem OTT platforme ne postoji nijedna barijera za ulazak na ovo tržište, te u tom slučaju operater može odmah pružati usluge distribucije medijskog sadržaja putem OTT na teritoriju cijele Europe, bez ijedne dozvole, odnosno bez ikakvih barijera pri ulasku na tržište;
 - također, Podnositelj napominje da je Telekom društvo sa visokim standardima koje uvijek postupa na isti način prema svim sudionicima na tržištu, odnosno prema svim subjektima koji se jave radi uspostavljanja poslovne suradnje. Međutim, u ovom posebnom slučaju Telekom smatra da bilo kakvu poslovnu suradnju nije moguće uspostaviti jer suprotna strana nije spremna niti da odgovori na osnovna pitanja, a još manje je spremna da poštuje već uspostavljene standarde, a na koncu svega nastoji da putem prijetnji osigura usluge Telekoma i na taj način povoljniji položaj za sebe na tržištu;

Sukladno sa naprijed navedenim Podnositelj zahtjeva traži od Konkurencijskog vijeća da izda mišljenje u svezi sa pitanjem: Da li je Telekom Srbija u skladu sa Zakonom o konkurenciji u obvezi da zaključi ugovor o distribuciji RTS kanala putem EON OTT platforme na teritoriju Bosne i Hercegovine sa društvom Telemach BH?

Konkurencijsko vijeće nadležno je da, sukladno sa člankom 25. stavak (1) pod f) daje mišljenja i preporuke o bilo kojem aspektu konkurencije, po službenoj dužnosti ili na zahtjev državnog organa, gospodarskog subjekta ili društva.

Postupajući po Zahtjevu, Konkurencijsko vijeće je analiziralo i procjenilo sve mjerodavne činjenice koje su u njemu navedene, kako one navedene od strane Podnositelja, tako i činjenice koje Podnositelj zahtjeva ne navodi eksplicitno u zahtjevu ali su vidljive iz dostavljenih priloga uz predmetni Zahtjev, odnosno iz dopisa i odgovora gospodarskog subjekta Telemach BH.

Analizirajući dostavljeni zahtjev Konkurencijsko vijeće je ocjenilo da se u predmetnom slučaju radi o pregovorima dva poslovna subjekta, Telekoma Srbije, kao Podnositelja zahtjeva i gospodarskog subjekta Telemach BH, u cilju uspostavljanja poslovne suradnje u svezi usluge distribucije RTS kanala putem OTT platforme na području Bosne i Hercegovine.

Ističemo da, shodno svojim zakonom dodijeljenim nadležnostima, Konkurencijsko vijeće ima isključivu ovlast u odlučivanju o postojanju zabranjenog konkurencijskog djelovanja na tržištu Bosne i Hercegovine i primjeni odredbi Zakona o konkurenciji u smislu ex post regulacije u postupcima zaštite tržišne konkurencije.

Zakon o konkurenciji ne propisuje komercijalne, tehničke niti bilo kakve uvjete po kojima bi se zaključivali ugovori o poslovnoj suradnji između gospodarskih subjekata, niti na bilo koji način utječe na tijek pregovora između poslovnih partnera u cilju sklapanja poslovnih sporazuma.

Međutim, člankom 4. stavak (1) Zakona o konkurenciji je utvrđeno da su zabranjeni sporazumi, ugovori, pojedine odredbe sporazuma ili ugovora, zajednička djelovanja i prešutni dogovori gospodarskih subjekata, kao i odluke i drugi akti gospodarskih subjekata koji za cilj i posljedicu imaju sprječavanje, ograničavanje ili narušavanje tržišne konkurencije na mjerodavnom tržištu, a koji se odnose na:

- a) izravno ili neizravno utvrđivanje kupovnih i prodajnih cijena ili bilo kojih drugih trgovačkih uvjeta;
- b) ograničavanje i kontrolu proizvodnje, tržišta, tehničkog razvitka ili ulaganja;
- c) primjenu različitih uvjeta za identične transakcije sa drugim gospodarskim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju
- d) primjena različitih uvjeta za identične transakcije sa drugim gospodarskim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju;
- e) zaključivanje takvih sporazuma kojima se druga strana uvjetuje da prihvati dodatne obveze koje po svojoj prirodi ili običajima u trgovini nisu u svezi sa predmetom sporazuma;

Sa aspekta Zakona o konkurenciji i prema dosadašnjoj praksi, kod uspostavljanja distributivnih odnosa, odnosno kod potpisivanja ugovora o distribuciji proizvoda i/ili usluga na području Bosne i Hercegovine potrebno je da su ti proizvodi i/ili usluge

dostupni svim gospodarskim subjektima koji se bave distribucijom na mjerodavnom tržištu pod istim uvjetima.

Ovo mišljenje je dato isključivo na temelju podataka navedenih u Zahtjevu, te ukoliko dani podatci odstupaju od stvarnog činjeničnog stanja ovo mišljenje se ne može primijeniti.

Predsjednik

dr. Stjepo Pranjić

Dostavljeno:

- Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina

- u spis