

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренцијски савјет

R J E Š E N j E

po Zahtjevu za pokretanje postupka privrednog subjekta „Elektrokontakt SA“ d.o.o. Sarajevo, protiv privrednog subjekta JP „Elektroprivreda BiH“ d.d., Sarajevo i privrednog subjekta JP „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo, radi utvrđivanja zloupotrebe dominantnog položaja

Sarajevo, februar, 2011. godine



Broj: 01-03-26-016-21-II/10
Sarajevo, 25.02.2011. godine

Na osnovu člana 42. stav (1) tačka c), a u vezi sa članom 10. stav (2) tačka a) i b) Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“, br. 48/05, 76/07 i 80/09) i člana 108. stav (4) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07 i 93/09) u postupku pokrenutom po Zahtjevu za pokretanje postupka privrednog subjekta „Elektrokontakt SA“ d.o.o., Paromlinska 68, 71000 Sarajevo, zaprimljenom dana 01.07.2010. godine pod brojem: 01-03-26-016-II/10, protiv privrednog subjekta Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d., Vilsonovo šetalište 15, 71000 Sarajevo, i privrednog subjekta Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo, Blažujski drum bb, Ilidža, 71000 Sarajevo, Konkurencijsko vijeće na 9. (devetoj) sjednici održanoj dana 25.02.2011. godine, je donijelo

R J E Š E N J E

1. Odbija se Zahtjev privrednog subjekta „Elektrokontakt SA“ d.o.o., Paromlinska 68, 71000 Sarajevo, protiv privrednog subjekta Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d., Vilsonovo šetalište 15, 71000 Sarajevo i privrednog subjekta Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo, Blažujski drum bb, Ilidža, 71000 Sarajevo, za utvrđivanje zloupotrebe dominantnog položaja, u smislu člana 10. stav (2) tačke a) i b) Zakona o konkurenciji, kao neosnovan.
2. Konkurencijsko vijeće o Zahtjevu za nadoknadom troškova postupka za zastupanje privrednog subjekta JP „Elektroprivreda BiH“, d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo, Blažujski drum bb, Ilidža, 71000 Sarajevo, će donijeti poseban zaključak, u smislu člana 108. stav (4) Zakona o upravnom postupku.
3. 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

Konkurencijsko vijeće je zaprimilo, dana 01.07.2010. godine pod brojem: 01-03-26-016-II/10, Zahtjev za pokretanje postupka (u daljem tekstu: Zahtjev) privrednog subjekta „Elektrokontakt SA“ d.o.o., Paromlinska 68, 71000 Sarajevo (u daljem tekstu: Podnosilac zahtjeva ili Elektrokontakt), putem advokata Nakić Alena, Sutjeska 18, 71000 Sarajevo, protiv privrednog subjekta Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo, Vilsonovo šetalište 15, 71000 Sarajevo (u daljem tekstu: Elektroprivreda BiH) i privrednog subjekta JP „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o., Blažujski drum bb, Ilidža, 71000 Sarajevo (u daljem tekstu: Eldis-tehnika), radi utvrđivanja zloupotrebe dominantnog položaja, u smislu člana 10. stav (2) tačke a) i b) Zakona o konkurenciji (u daljem tekstu: Zakon).

Uvidom u dostavljeni Zahtjev, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da je kompletan i uredan, u smislu člana 28. stav (1) Zakona, te je na osnovu stava (3) istog člana Zakona, Podnosiocu

zahtjeva, izdalo Potvrdu o prijemu kompletnog i urednog Zahtjeva, broj: 01-03-26-016-1-II/10 dana 12.10.2010. godine.

1. Stranke u postupku

Stranke u postupku su privredni subjekt „Elektrokontakt SA“ d.o.o., Sarajevo, privredni subjekti Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d., Sarajevo i JP „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo.

1.1. Privredni subjekt Elektrokontakt SA

Privredni subjekt „Elektrokontakt SA“ d.o.o. Paromlinska 68, 71000 Sarajevo, upisan u sudski registar kod Općinskog suda u Sarajevu pod matičnim brojem: 1-17474, registrovan je, između ostalog, za proizvodnju i postavljanje opreme za kontrolu i distribuciju električne energije, za trgovinu proizvodima iz okvira registrovane djelatnosti.

1.2. Privredni subjekt Elektroprivreda BiH

Privredni subjekat Javno preduzeće „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo, Vilsonovo šetalište 15, 71000 Sarajevo, upisan u sudski registar kod Općinskog suda u Sarajevu pod matičnim brojem 1-2758, registrovan je, između ostalog, za proizvodnju, distribuciju i prodaju električne energije, postavljanje električnih instalacija i opreme, uvoz i izvoz roba i usluga iz okvira registrovane djelatnosti.

1.3. Privredni subjekt Eldis-tehnika

Privredni subjekt JP „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis tehnika“ d.o.o. Sarajevo, Blažujski drum bb, Ilidža, 71000 Sarajevo, upisan u sudski registar kod Kantonalnog suda u Sarajevu dana 06.07.2002. godine pod matičnim brojem 1-23733, u 100,0% je vlasništvu privrednog subjekta JP „Elektroprivreda BiH“ d.d. Sarajevo i registrovan je, između ostalog, za proizvodnju opreme za distribuciju i kontrolu električne energije i ostale opreme, uvoz i izvoz roba i usluga iz okvira registrovane djelatnosti.

2. Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće u postupku je primijenilo odredbe Zakona, Odluku o otvrđivanju relevantnog tržišta („Službeni glasnik BiH”, br. 18/06 i 30/10), Zakon o upravnom postupku, („Službeni glasnik BiH”, br. 29/02, 12/04, 88/07 i 93/09), Zakon o električnoj energiji („Službene novine FBiH”, br. 41/02, 24/05 i 38/05), Opće uslove za isporuku električne energije Regulatorne komisije za električnu energiju u Federacije BiH (FERK) („Službene novine FBiH”, br. 35/08, 81/08, 32/10 i 37/10), Pravilnik o mjernom mjestu krajnjeg kupca donesen od privrednog subjekta Elektroprivreda BiH broj: NO-18-3640-7/09 od 26.02.2009. godine.

Konkurencijsko vijeće je koristilo, na osnovu člana 43. stav (7) Zakona, sudsku praksu Evropskog suda i odluke Evropske komisije, uključujući Direktivu 2004/17/EZ Evropskog parlamenta i vijeća, presude Evropskog suda pravde broj: 15-74 od 1974 godine, i broj: 48/69 ICI protiv Komisije (1972 Ecr 619), broj: T-68/89, broj: T-77/89 i broj: T-78/89 SIV i ostali protiv Komisije (1992) ECR II-1403., broj: T68/89, broj: T77/89 i broj: C-295/05.

3. Analiza zahtjeva za pokretanje postupka

U Zahtjevu Podnosilac zahtjeva opisuje činjenično stanje i okolnosti koje su razlog za podnošenje Zahtjeva, te navodi slijedeće:

- da je učestvovao u postupku javne nabavke za priključne mjerne ormare, raspisanom od strane privrednog subjekta Elektroprivreda BiH (Obavještenje o nabavci - LOT broj 24 - „Službeni glasnik BiH“ broj: 44/09 od dana 08.06.2009. godine), te da je privredni subjekt Eldis-tehnika, koji u to vrijeme djelovao kao nezavisan privredni subjekt, također učestvovao u postupku navedene javne nabavke;
- da privredni subjekt Elektroprivreda BiH nije prihvatio najpovoljniju ponudu Podnosioca zahtjeva i da je donio Odluku o otkazivanju postupka o nabavci ;
- da je podnio žalbu, koju uvažava Ured za razmatranje žalbi BiH i predmet vraća privrednom subjektu Elektroprivredi BiH na ponovni postupak;
- da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH u ponovljenom postupku ocjene dostavljenih ponuda donio Odluku o izboru privrednog subjekta Eldis-tehnika, kao najpovoljnijeg ponuđača, iako je njegova ponuda bilo veća za milion KM od ponude Podnosioca zahtjeva;
- da je ponovo podnio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH koju je isti uvažio te je poništeno Obavještenje o javnoj nabavci priključnih mjernih ormara objavljeno od privrednog subjekta Elektroprivreda BiH;
- da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH, i pored odluke Ureda za razmatranje žalbi, obavijesio Podnosioca zahtjeva da je priključne mjerne ormare nabavio od privrednog subjekta Eldis-tehnika;
- da je nakon poništenja postupka javne nabavke, od Ureda za razmatranje žalbi BiH, privredni subjekt Eldis-tehnika promijenio svoj status i da kao povezani subjekt posluje u sastavu privrednog subjekta Elektroprivreda BiH;
- da je zaključen Ugovor o vođenju poslova između privrednog subjekta Elektroprivreda BiH i privrednog subjekta Eldis-tehnika, kojim je između ostalog regulisana i obaveza da privredni subjekt Eldis-tehnika bude isključivi isporučilac priključnih mjernih ormara, iako uopće nije proizvođač istih, za razliku od Podnosioca zahtjeva i drugih proizvođača;
- da su potpisivanjem Ugovora o vođenju poslova privredni subjekt Elektroprivreda BiH i privredni subjekt Eldis-tehnika stvorili i zloupotrijebili dominantan položaj na tržištu prodaje priključnih mjernih ormara, tako što krajnji potrošači električne energije (koji kupuju električnu energiju od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH na osnovu Općih uslova za isporuku električne energije FERK-a i Pravilnika o mjernom mjestu, prinuđeni kupovati priključne ormare od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH;

Slijedom navedenoga Podnosilac zahtjeva tvrdi da se radi o zloupotrebi dominantnog položaja na relevantnom tržištu prodaje priključnih mjernih ormara, ograničavanjem tržišta i primjenom različitih uslova za iste vrste roba, u smislu člana 10. stav (2) tačke a) i b) Zakona.

Konkurencijsko vijeće analizom dostavljenog Zahtjeva je ocijenilo da nije moguće bez provedenog postupka utvrditi postojanje povreda Zakona na koje Podnosilac zahtjeva ukazuje, te je na sjednici održanoj dana 04.11.2010. godine donijelo Zaključak o pokretanju postupka broj: 01-03-26-016-3-II/10, u skladu sa članom 32. stav (2) Zakona.

U skladu sa članom 33. Zakona, Konkurencijsko vijeće je dostavilo Zaključak o pokretanju postupka i Zahtjeva, na odgovor privrednom subjektu Elektroprivreda BiH i privrednom subjektu Elektrokontakt, dana 05.11.2010. godine pod brojem: 01-03-26-016-8-II/10 i brojem: 01-03-26-016-9-II/10.

Privredni subjekat Eldis-tehnika je dostavio, dana 26.11.2010. godine pod brojem: 01-03-26-016-10-II/10, putem advokata Branka Marića, Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, odgovor u kome je u cjelosti osporena osnovanost Zahtjeva, navodeći:

- da Podnosilac zahtjeva nije definisao relevantno tržište, kao preduslov za utvrđivanje dominantnog položaja i njegove zloupotrebe;
- da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH potrošač priključnih mjernih ormara, dok je Eldis-tehnika proizvođač i ne djeluju na istom relevantnom tržištu, te nemaju zajednički udio na tržištu od 60%, što je pretpostavka za postojanje dominantnog položaja, prema Odluci o definisanju kategorija dominantnog položaja;
- da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH osnovao privredni subjekt Eldis-tehniku radi proizvodnje priključnih mjernih ormara i druge opreme neophodne za obavljanje djelatnosti privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, te bi bilo neosnovano i neopravdano nabavljati takvu robu van Koncerna od drugih dobavljača;
- da je Konkurencijsko vijeće Rješenjem broj: 01-06-26-024-5-II/09 od dana 30.09.2009. godine ocijenilo dopuštenom koncentraciju na tržištu uglja u Federaciji BiH, te na taj način prihvatilo formiranje Koncerna Elektroprivrede BiH i koji uključuje privredni subjekt Eldis-tehnika;
- da privredni subjekat Eldis-tehnika i privredni subjekt Elektroprivreda BiH protiv kojih je pokrenut postupak, u svom međusobnom odnosu uopće nisu na tržištu te da se radi isključivo o internom odnosu unutar Koncerna čije su članice;
- da se Zahtjev velikim dijelom odnosi na postupak i povrede Zakona o javnim nabavkama BiH, a koje ne mogu biti predmetom odlučivanja pred Konkurencijskim vijećem;
- da je nesporno učešće Podnosioca zahtjeva i privrednog subjekta Eldis-tehnike na tenderu za nabavku mjernih ormara raspisanom dana 08.06.2009. godine od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH;
- da nije nedvojbeno utvrđeno da je ekonomski najpovoljnija ponuda bila Podnosioca zahtjeva, kako isti tvrdi, a da se iz Odluke o otkazivanju postupka javne nabavke vidi da na kvalifikacionoj ocjeni ponuđača, Podnosilac zahtjeva nije zadovoljio te je isti eliminisan iz postupka javne nabavke, a sam postupak otkazan iz razloga nedostatka konkurencije;
- da je nesporno da je Odluka o otkazivanju postupka javne nabavke iz proceduralnih razloga od strane Ureda za razmatranje žalbi BiH poništena, te da je naloženo da se postupak ponovno provede;
- nesporno je da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH donio Odluku o izboru privrednog subjekta Eldis-tehnika, kao najpovoljnijeg ponuđača, a da je ista od Ureda za razmatranje žalbi BiH poništena zajedno sa Obavještenjem o javnoj nabavci od dana 08.06.2009. godine;
- da je promjena statusa privrednog subjekta Eldis-tehnika otpočela i dobrim dijelom već bila provedena nekoliko mjeseci prije nego je Ured za žalbe donio odluku o poništenju tendera, tako da je potpuno apsurdna tvrdnja Podnosioca zahtjeva da su statusne promjene započele nakon poništenja tendera, kako bi se izbjegla primjena odredaba Zakona o javnim nabavkama BiH;

- da su privredni subjekat Elektroprivreda BiH i privredni subjekat Eldis-tehnika u okviru Koncerna zaključili Ugovor o vođenju poslova na osnovu kojeg se privredni subjekat Elektroprivreda BiH obavezao da nabavlja proizvode iz proizvodnog asortimana Eldis-tehnike uključujući i priključne mjerne ormare;
- da je netačna tvrdnja Podnosioca zahtjeva da su sklapanjem Ugovora o vođenju poslova navedeni privredni subjekti stvorili dominantan položaj na tržištu te ga zloupotrebljavaju na način da su krajnji potrošači električne energije koju kupuju od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, na osnovu Općih uslova za isporuku električne energije i Pravilnika o mjernom mjestu donesenih od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, prinuđeni kupovati priključne mjerne ormare od privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, koji iste isključivo nabavlja od privrednog subjekta Eldis-tehnike, jer je Općim uslovima za isporuku električne energije donesenim od Regulatorne komisija za električnu energiju FBiH (FERK) propisano da opremu i uređaje za priključak na elektrodistributivnu mrežu stavlja na raspolaganje distributer električne energije, dok je potrošaču električne energije ostavljena mogućnost da bira samo distributere električne energije;
- da je činjenica da potrošači električne energije nisu krajnji kupci priključnih mjernih ormara, već je to privredni subjekat Elektroprivreda BiH, koja je trajni vlasnik navedenih ormara kao svojih osnovnih sredstava;

Također, privredni subjekat Elektroprivreda BiH je dostavio, dana 29.11.2010. godine pod brojem: 01-03-26-016-11-II/10, odgovor na Zahtjev u kome, kao i privredni subjekat Eldis – tehnika, ističe da u cjelosti osporava osnovanost istog i navodi, između ostalog:

- da se kompletan Zahtjev temelji na eventualnim nepravilnostima provedenih postupaka javnih nabavki od strane privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, što spada u nadležnost Ureda za razmatranje žalbi BiH, a ne nadležnost Konkurencijskog vijeća;
- da je neosnovano dovođenje predmetnog Zahtjeva u vezu sa krajnjim kupcima (potrošačima električne energije) jer se ne radi o tržištu električne energije već o tržištu priključnih mjernih ormara;
- da su neosnovani navodi Podnosioca zahtjeva da se ovakvim ponašanjem privrednog subjekta Elektroprivrede BiH i privrednog subjekta Eldis-tehnika, ograničava proizvodnja, tržište i tehnički razvoj na način da se krajnjim potrošačima nanosi šteta jer isti nemaju mogućnost izbora između više proizvođača;
- da Opći uslovi za isporuku električne energije FERK-a propisuju, između ostalog, da je distributer (privredni subjekat Elektroprivreda BiH) obavezan izgraditi priključak, opremiti mjerno mjesto krajnjeg kupca, održavati priključak o svom trošku, po potrebi zamijeniti mjerni uređaj i priključak o svom trošku, da je distributer investitor i vlasnik svih novih priključaka i priključaka koji su krajnji kupci prenijeli u vlasništvo privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, te da s toga, krajnji kupci (potrošači električne energije) ne mogu biti vlasnici priključnih mjernih ormara;
- da je neosnovana tvrdnja Podnosioca zahtjeva da je statusna promjena privrednog subjekta Eldis-tehnike izvršena u cilju izbjegavanja obaveza po Zakonu o javnim nabavkama BiH;
- da je privredni subjekat Eldis-tehnika u 100% vlasništvu privrednog subjekta Elektroprivrede BiH, osnovan dana 10.05.2002. godine čime je privredni subjekat Elektroprivreda BiH organizaciono izdvojila svoju djelatnost - proizvodnja opreme za distribuciju i kontrolu električne opreme;

- da je privredni subjekt Elektroprivreda BiH dana 17.07.2008. godine usvojio Elaborat „Koncept buduće organizacije JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo“, kojim se transformiše u Elektroprivreda BiH Grupu, gdje bi privredni subjekt Elektroprivreda BiH bila vladajuće društvo, a sve ostale djelatnosti bi se organizirale u zavisnim društvima u 100% vlasništvu privrednog subjekta Elektroprivrede BiH;
- da je Ugovor o vođenju poslova zaključen između strana protiv kojih je postupak pokrenut, i da ovim ugovorom vladajuće društvo vodi poslove zavisnog društva, koje gubi slobodu samostalnog nastupa na tržištu bez obzira što i dalje zadržava svoj pravni subjektivitet, i da je privredni subjekt Eldis-tehnika preuzeo obavezu prvenstvene isporuke proizvoda iz svog proizvodnog programa za potrebe vladajućeg društva i ostalih njegovih zavisnih društava (članica Koncerna);
- da je sudska praksa Europskog suda pravde uspostavila striktna pravila koncepta internih ugovora gdje se primjenjuju dva kriterija: da „ugovorno tijelo“ vrši kontrolu nad datim zavisnim subjektom na sličan način kao i što kontroliše svoja odjeljenja i drugi - da kontroliše suštinski dio aktivnosti koji izvršava dati zavisni subjekt;
- da su od dana 28.12.2009. godine privredni subjekt Elektroprivreda BiH i privredni subjekt Eldis-tehnika jedinstven ekonomski subjekt što potvrđuje činjenica da se na nivou Koncerna donosi jedinstven plan poslovanja i sačinjava jedinstven izvještaj o poslovanju (sedma Direktiva Vijeća 83/349/EEZ);
- da prema mišljenju Agencije za javne nabavke broj: 04-02-1-139/09 od dana 22.04.2009. godine, Zakon o javnim nabavkama BiH ne regulira pitanje nabavki u okviru istog povezanog društva (koncern, holding), te se ono treba posmatrati u kontekstu propisa Europske unije, direktiva i presuda Europskog suda pravde;
- da je Europski sud pravde potvrdio kako se privredna društva koncerna smatraju jednim poduzetnikom, ukoliko čine ekonomsku jedinicu unutar koje zavisno društvo nema pravu slobodu odlučivanja o načinu postupanja na tržištu (slučaj broj: 15-74, presuda suda ECR 1974);
- da poslovanje unutar takvog jedinstvenog ekonomskog subjekta nije poslovanje u smislu pravila tržišnog natjecanja i samim time se ne ograničava konkurencija (slučaj T-102/92, presuda suda ECR 1995);
- da Direktiva 2004/17/EZ Europskog Parlamenta i Vijeća od dana 31.03.2004. godine usklađuje postupke nabavki subjekata koji sudjeluju u sektorima energetike, a tačkom 32. Preambule navedene direktive propisano je da je potrebno isključiti određene ugovore o uslugama, robama i radovima koji se dodjeljuju povezanom preduzeću čija je glavna djelatnost pružanje takvih usluga, isporuka takve robe ili pružanje takvih radova skupini u čijem je sastavu, a ne njihovo nuđenje na tržištu.

Budući da se radi o predmetu sa stranama sa suprotnim interesima Konkurencijsko vijeće, u skladu s članom 39. Zakona, je zakazalo usmenu raspravu koja je održana dana 26.01.2011. godine u sjedištu Konkurencijskog vijeća i istoj su prisustvovali zakonski zastupnici i opunomoćenici stranaka u postupku. Tokom usmene rasprave stranke su se u suštini izjasnile da ostaju kod svojih dosadašnjih iskaza.

Zastupnik privrednog subjekta Eldis tehnika advokat Branko Marić je dostavio, u smislu člana 105. Zakona o upravnom postupku, troškove advokatskih usluga u ukupnom iznosu od 1.886,04 KM, podneskom broj: 01-03-26-016-18-II/10 dana 04.02.2011. godine.

U daljem toku postupka, odgovorni član Konkurencijskog vijeća i službena osoba zadužena za vođenje postupka su izvršili neposredan uvid u sve poslovne prostorije privrednog subjekta Eldis-tehnika, kao i u finansijsku i drugu relevantnu dokumentaciju, o čemu je sastavljena službena zabilješka dana 10.02.2011. godine broj: 01-03-26-016-19-II/10, te je izvršen uvid u proizvodni pogon ovog privrednog subjekta i utvrđeno da se obavlja proizvodnja i montaža predmetnih mjernih ormara.

4. Relevantno tržište

U skladu s članom 3. Zakona i čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju relevantnog tržišta ("Službeni glasnik BiH", br. 18/06 i 30/10) relevantno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti privrednih subjekata na određenom geografskom području.

Relevantno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode koje potrošači i/ili korisnici smatraju međusobno zamjenjivim, pod prihvatljivim uslovima, imajući u vidu posebno njihova bitna obilježja, kvalitet, uobičajenu namjenu, način upotrebe, uslove prodaje i cijene.

Relevantno geografsko tržište obuhvata cjelokupan ili značajan dio teritorije Bosne i Hercegovine na kojem privredni subjekti djeluju u prodaji i/ili kupovini relevantnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uslovima i koji to tržište bitno razlikuju od uslova konkurencije na susjednim geografskim tržištima.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da je relevantno tržište u ovom predmetu tržište proizvodnje i prodaje priključnih mjernih ormara na području Federacije Bosne i Hercegovine, jer najveći dio proizvodnje (iznad 99,5%) privrednog subjekta Eldis-tehnika kupuje privredni subjekt Elektroprivreda BiH, dok je preostali dio proizvodnje privrednog subjekta Eldis-tehnika (ispod 0,5%) isporučen drugim kupcima iz Federacije Bosne i Hercegovine.

5. Ocjena dokaza

Na osnovu uvida u dokumentaciju iz spisa predmeta, javne rasprave i izvedenih dokaza, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo slijedeće činjenice:

- Upravni odbor privrednog subjekta Elektroprivreda BiH, je donio, dana 10.05.2002. godine, Odluku o osnivanju društva sa ograničenom odgovornošću Eldis tehnika d.o.o. Sarajevo, i Rješenjem broj: UF/I-1200/02 od dana 06.07.2002. godine je upisan u sudski registar Kantonalnog suda u Sarajevu sa osnovnim djelatnostima, između ostalih projektovanje, proizvodnja i montaža mjernih ormara;
- privredni subjekat Elektroprivreda BiH je objavio, dana 08.06.2009. godine, Obavještenje broj: 031-21-27/09 - LOT 24 o nabavci priključnih mjernih ormara putem otvorenog međunarodnog postupka – „Službenom glasniku BiH“ broj: 44/09;
- privredni subjekat Elektroprivreda BiH je donio, dana 05.08.2009. godine Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke broj: 05-3-18508.09., uz obrazloženje da ponuđač privredni subjekt Elektrokontakt nije zadovoljio na kvalifikacionoj ocjeni, te je isti eliminisan iz postupka javne nabavke, a zbog nedostatka konkurencije predloženo poništenje postupka nabavke mjernih ormara;
- privredni subjekat Elektrokontakt je uložio, dana 09.08.2009. godine, Prigovor na navedenu Odluku o poništenju privrednom subjektu Elektroprivreda BiH, koju je odbio i donio Odluku o obustavi otvorenog međunarodnog postupka javne nabavke po predmetnom tenderu;

- privredni subjekt Elektrokontakt je podnio, dana 19.08.2009. godine, Žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, koji donosi Rješenje (broj:U-901/09 dana 09.09.2009. godine) o usvajanju žalbe te vraćanju predmeta na ponovni postupak;
- privredni subjekt Elektroprivreda BiH je rješavajući u ponovnom postupku ocjene ponuda po predmetnom tenderu donio Odluku (broj: 05-24160/09 dana 14.10.2009. godine) o izboru privrednog subjekta Eldis-tehnika, kao najpovoljnijeg ponuđača za nabavku mjernih ormara, a privredni subjekt Elektrokontakt je uložio, dana 20.10.2009. godine, Prigovor na navedenu Odluku, koji je odbijen od privrednog subjekta Elektroprivreda BiH;
- Skupština privrednog subjekta Elektroprivreda BiH je odobrila, dana 22.10.2009. godine, Statut zavisnih društava koja su u njegovom 100% vlasništvu, odnosno Statut društva pod nazivom „JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo Zavisno društvo „Eldis-tehnika“ d.o.o. Sarajevo“, koji je nakon toga pod tim imenom registrovan na Općinskom sudu u Sarajevu dana 24.12.2009. godine;
- privredni subjekt Elektrokontakt je podnio, dana 01.11.2009. godine, Žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, koja je usvojena dana 18.11.2009. godine;
- Općim uslovima za isporuku električne energije FERK („Službene novine FBiH“, br. 35/08, 81/08, 32/10 i 37/10), je propisano, između ostalog, u čl. 47. i 95. da je nadležni distributer (privredni subjekt Elektroprivreda BiH) investitor i vlasnik svih novih priključaka na niskom naponu i priključaka koje su krajnji kupci prenijeli u vlasništvo privrednog subjekta Elektroprivreda BiH, koji je dužan izgraditi priključak potreban za priključenje krajnjeg kupca električne energije. Sastavni dio priključka, kako je i propisano Pravilnikom o mjernom mjestu, čini pored ostalih uređaja i obračunsko mjerno mjesto sa priključnim mjernim ormarom u kom su smješteni mjerni uređaji. Iz navedenog proizilazi da je krajnji kupac predmetnih mjernih ormara uglavnom privredni subjekt Elektroprivreda BiH;
- da je zaključen Ugovor o vođenju poslova između privrednog subjekta Elektroprivreda BiH i privrednog subjekta Eldis tehnika d.o.o. Sarajevo, dana 18.12.2009. godine, i da je članom 4. Ugovora utvrđeno da zavisno društvo ima prvenstveno obavezu isporuke proizvoda iz svog proizvodnog programa, odnosno pružanje usluga / radova za potrebe vladajućeg društva privrednog subjekta Elektroprivreda BiH, što uključuje i projektovanje, proizvodnju i ugradnju mjernih ormara i priključenje na elektrodistributivnu mrežu;
- neposrednim uvidom u poslovne prostorije, finansijsku i drugu dokumentaciju privrednog subjekta Eldis-tehnika, je utvrđeno da je isti izradio tehničku ideju projekta, osnovni izgled i dizajn predmetnih mjernih ormara, na čijim se vratima nalazi zaštitni znak logo privrednog subjekta Eldis-tehnike i privrednog subjekta Elektroprivreda BiH. Na osnovu knjiga izlaznih faktura zaključeno je da se u 2009. godini 99,93% (2.246.724,00 KM) ukupne prodaje mjernih ormara odnosi na privredni subjekt Elektroprivreda BiH, a u 2010. godini 99,79% (5.406.981,00 KM), što je u skladu sa odredbama Statuta i Ugovora o vođenju poslova.

Imajući u vidu činjenicu da je Ugovor o vođenju poslova zaključen između povezanih privrednih subjekata (privredni subjekt Eldis-tehnika je zavisno društvo u 100% vlasništvu privrednog subjekta Elektroprivreda BiH), Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da se radi o odnosima unutar jedne ekonomske jedinice i da privredni subjekt Eldis-tehnika nema stvarnu autonomiju i samostalnost upravljanja poslovanjem na tržištu i shodno tome ugovori između takvih privrednih subjekata ne spadaju u zabranjena konkurencijska djelovanja te samim tim ne zloupotrebljavaju dominantni položaj, u smislu člana 10. Zakona.

Navode Podnosioca zahtjeva vezane za postupak javnih nabavki Konkurencijsko vijeće nije razmatralo jer nisu relevantni za ovaj predmet.

Nakon sagledavanja svih relevantnih činjenica i dokaza stranaka u postupku, pojedinačno i zajedno, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da privredni subjekt Elektroprivreda BiH i privredni subjekt Eldis-tehnika Ugovorom o vođenju poslova nisu prekršili član 10. stav (2) Zakona, u smislu da:

- a) direktno ili indirektno nameću nelojalne kupovne i prodajne cijene ili druge trgovinske uslove kojima se ograničava konkurencija;
- b) ograničavaju proizvodnju, tržište ili tehnički razvoj na štetu potrošača.

Slijedom navedenog Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Konkurencijsko vijeće o Zahtjevu za nadoknadu troškova zastupanja privrednog subjekta Eldis tehnika, će donijeti poseban zaključak, u skladu sa članom 108. stav (4) Zakona o upravnom postupku.

Pouka o pravnom lijeku

Ovo Rješenje je konačno i protiv istoga nije dozvoljena žalba.

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

Predsjednik

dr. Stjepo Pranjić