

**BOSNA I HERCEGOVINA**  
*Konkurencijsko vijeće*



**BOSNA I HERCEGOVINA**  
*Конкуренијски савјет*

**RJEŠENJE**

**U ponovnom postupku, po presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: Uvl-80/10 od 23.03.2011. godine**

**Sarajevo  
april, 2011. godine**



Broj: 01-05-26-033- 36-II/09  
Sarajevo, 07.04.2011. godine

Na osnovu člana 25. stav (1) tačka e), člana 42. stav (2), člana 16., 18. i 49. stav (1) tačka c) Zakona o konkurenciji ("Službeni glasnik BiH", br. 48/05, 76/07 i 80/09), postupajući po presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: Uvl-80/10 od 23.03.2011. godine kojom je poništen stav 2. rješenja Konkurencijskog vijeća broj 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine, Konkurencijsko vijeće na 12. (dvanaestoj) sjednici održanoj dana 07.04.2011. godine, je u ponovnom postupku donijelo

### **R J E Š E N J E**

1. Izriče se novčana kazna privrednom subjektu "OPTIMA Grupa" društvo sa ograničenom odgovornošću za trgovinu naftom i naftnim derivatima Banja Luka, Kralja Alfonsa XIII broj 9, 78000 Banja Luka, u visini od 200.000,00 KM zbog nepodnošenja Prijave koncentracije u smislu člana 16. Zakona o konkurenciji i provođenja koncentracije bez donošenja rješenja Konkurencijskog vijeća u smislu člana 18. stav (9) istog Zakona, koju je dužan platiti u roku od 8 dana od dana prijema ovog rješenja. Ukoliko izrečena novčana kazna ne bude plaćena u ostavljenom roku, ista će biti naplaćena prinudno u izvršnom postupku, sa pripadajućim zateznim kamatama.
2. Novčana kazna iz stava 1. ovog rješenja smatrat će se plaćenom ukoliko se do isteka paricionog roka ne izvrši povrat novčanih sredstava u iznosu od 200.000,00 KM uplaćenih na osnovu rješenja Konkurencijskog vijeća broj 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine.
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 u predmetu ocjene koncentracije privrednog subjekta "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka i privrednih subjekta "ZOVKO" d.o.o. Žepče proizvodno, trgovinsko i transportno društvo i Proizvodno, transportno i trgovinsko društvo "ZOVKO OIL" d.o.o. Žepče, dana 23.03.2010. godine donijelo rješenje po službenoj dužnosti broj 01-05-26-033-22-II/09 (u daljem tekstu: Rješenje), kojim se: 1) ocjenjuje dopuštenom koncentracija na tržištu trgovine na malo motornim gorivima i mazivima u Bosni i Hercegovini, koja je nastala sticanjem kontrole privrednog subjekta "OPTIMA Grupa" društvo sa ograničenom odgovornošću za trgovinu naftom i naftnim derivatima Banja Luka, Kralja Alfonsa XIII broj 9, 78000 Banja Luka, nad dijelom privrednog subjekta "ZOVKO" d.o.o. Žepče i dijelom privrednog subjekta "ZOVKO OIL" d.o.o. Žepče i 2) izriče novčana kazna privrednom subjektu "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka u visini od 200.000,00 KM zbog nepodnošenja Prijave koncentracije, u smislu člana 16. Zakona o konkurenciji (u daljem tekstu: Zakon) i provođenja koncentracije bez donošenja rješenja Konkurencijskog vijeća, u smislu člana 18. stav (9) istog Zakona.

Privredni subjekt "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka (u daljem tekstu: "OPTIMA Grupa") je pred Sudom Bosne i Hercegovine pokrenuo upravni spor protiv predmetnog Rješenja u kojem je dana 26.11.2010. godine donesena presuda broj U-270/10, kojom se tužba odbija. Nakon toga, privredni subjekt "OPTIMA Grupa" je Sudu Bosne i Hercegovine podnio Zahtjev za preispitivanje sudske odluke pod brojem Uvl-80/10.

Apelaciono upravno vijeće Suda Bosne i Hercegovine je, odlučujući po Zahtjevu za preispitivanje sudske odluke, dana 23.03.2010. godine donijelo presudu broj: Uvl-80/10 kojom je isti djelimično uvažen, te je presuda Suda Bosne i Hercegovine broj U-270/10 od 26.11.2010. godine preinačena tako da se poništava stav 2. dispozitiva rješenja Konkurencijskog vijeća br. 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine, te se predmet vraća Konkurencijskom vijeću na ponovno rješavanje u dijelu koji je ukinut presudom.

U skladu sa navedenim Konkurencijsko vijeće je postupajući po presudi Suda Bosne i Hercegovine broj Uvl-80/10 od 23.03.2010. godine (ispravljenoj rješenjem o ispravci broj Uvl-80/10 od 04.04.2011. godine), donijelo odluku kao u dispozitivu iz slijedećih razloga:

Konkurencijsko vijeće je u toku postupka pokrenutog po Zaključku o pokretanju postupka po službenoj dužnosti broj: 01-05-26-033-1-II/09 od 21.10.2009. godine utvrdilo, a Sud Bosne i Hercegovine je svojim odlukama broj: U-270/10 od 26.11.2010. godine i Uvl-80/10 od 23.03.2010. godine potvrdio, da sticanje kontrole privrednog subjekta "OPTIMA Grupa" nad dijelovima privrednih subjekta ZOVKO d.o.o. Žepče i ZOVKO OIL d.o.o. Žepče, predstavlja koncentraciju u smislu člana 12. stav (1) tačka b) pod 3) i stav (2) Zakona, i da su ispunjeni uslovi ukupnog godišnjeg prihoda učesnika koncentracije u smislu člana 14. stava (1) tačka b) Zakona, te da je privredni subjekt "OPTIMA Grupa" nakon zaključivanja Ugovora sa privrednim subjektima ZOVKO d.o.o. Žepče i ZOVKO OIL d.o.o. Žepče, bio dužan podnijeti prijavu koncentracije u smislu člana 16. stav (1) istog Zakona.

U skladu sa članom 49. stav (1) tačka b) Zakona, Konkurencijsko vijeće može izreći novčanu kaznu do 1,0% od ukupnog prihoda ostvarenog u godini koja je prethodila koncentraciji, privrednom subjektu koji ne podnese prijavu koncentracije u smislu člana 16. Zakona.

U smislu člana 52. Zakona, Konkurencijsko vijeće prilikom određivanja visine novčane kazne uzima u obzir namjeru i trajanje povrede Zakona.

Na osnovu navedenoga Konkurencijsko vijeće je privrednom subjektu "OPTIMA Grupa" izreklo novčanu kaznu u iznosu od 200.000,00 KM, što predstavlja oko 0,796% ukupnog ostvarenog prihoda iz 2008. godine.

Polazeći od nesporne činjenice da se u konkretnom slučaju radi o koncentraciji u smislu odredbi Zakona, koju su učesnici koncentracije bili dužni prijaviti Konkurencijskom vijeću, u toku postupka je utvrđeno da su prvi ugovori o kupoprodaji zaključeni dana 15.04.2009. godine od kada je počeo teći rok za podnošenje Prijave koncentracije, te da je isti rok i istekao bez da je "OPTIMA Grupa", kao učesnik predmetne koncentracije koji je bio obavezan podnijeti Prijavu koncentracije Konkurencijskom vijeću istu podnio, iako navedeni ugovori predstavljaju pravni osnov koncentracije u smislu člana 30. stav (1) Zakona i člana 8. Odluke o načinu podnošenja prijave i kriterijima za ocjenu koncentracije privrednih subjekta ("Službeni glasnik BiH" broj 95/06). Kako privredni subjekt "OPTIMA Grupa" nije podnio Prijavu koncentracije ni šest mjeseci nakon isteka roka za podnošenje prijave, Konkurencijsko vijeće je donijelo Zaključak o pokretanju postupka po službenoj dužnosti broj: 01-05-26-033-1-II/09 za ocjenu predmetne koncentracije.

Imajući u vidu navedeno, Konkurencijsko vijeće je prilikom određivanja visine novčane kazne ocijenilo da privredni subjekt "OPTIMA Grupa" zapravo nije imao namjeru da prijavi predmetnu koncentraciju, a

što potvrđuje i Odgovor na Zaključak o pokretanju postupka po službenoj dužnosti (akt broj: 01-05-26-033-7-II/09 od 30.11.2009. godine) u kojem privredni subjekt "OPTIMA Grupa" navodi da prijavu koncentracije nije podnio jer smatra da kupoprodaja nepokretnosti ne podliježe odredbama Zakona u smislu definicije koncentracije i pravnog osnova koncentracije, te da na osnovu toga nije došlo do koncentracije.

Član 25. stav (1) tačka f) Zakona pruža mogućnost zainteresovanim licima da Konkurencijskom vijeću podnesu zahtjev za mišljenje o bilo kom aspektu konkurencije, što se u praksi ogleda značajnim brojem zahtjeva za mišljenje stranaka koje nisu sigurne postoji li obaveza podnošenja prijave koncentracije ili ne. Privredni subjekt "OPTIMA Grupa" nije iskoristio ovu zakonsku mogućnost, a kako se u konkretnom slučaju ne radi o nekoj stranci, već o stranci koja je već sudjelovala u postupcima ocjene koncentracije pred Konkurencijskim vijećem posredno, putem svog osnivača i vlasnika - privrednog subjekta NeftegazInKor, Kalančevskaja broj 11, Korpus 2. Moskva, Ruska Federacija (zaključci Konkurencijskog vijeća broj: 01-04-26-008-9-II/07 od 23.05.2007. godine, broj: 01-02-26-009-7-II/07 od 23.05.2007. godine i broj: 01-01-26-007-26-II/07 od 23.05.2007. godine), Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da je privredni subjekt "OPTIMA Grupa" svjesno i namjerno prekršio odredbe Zakona u pogledu prijave koncentracije, te je isto cijeno kao otežavajuću okolnost prilikom utvrđivanja visine novčane kazne. Ova činjenica je ocijenjena kao otežavajuća okolnost i iz razloga što je Konkurencijsko vijeće u svojoj dosadašnjoj praksi određivanja visine kazne uvijek pravilo značajnu razliku između kašnjenja u podnošenju prijave koncentracije i nepodnošenja prijave uopšte, te je istu praksu slijedilo u konkretnom slučaju.

U pogledu trajanja povrede Zakona, bitno je istaći da je članom 16. Zakona propisan rok u kom su učesnici koncentracije obavezni podnijeti prijavu koncentracije, a da je članom 18. stav (9) Zakona propisano da se koncentracija neće moći provesti prije donošenja rješenja kojim se potvrđuje usklađenost predmetne koncentracije. Dakle, u konkretnom slučaju trajanje povrede Zakona se odnosi na period od isteka roka za podnošenje prijave koncentracije do momenta donošenja konačne odluke Konkurencijskog vijeća o dopuštenosti koncentracije (Rješenje Konkurencijskog vijeća broj 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine), što znači da je povreda Zakona trajala oko 11 mjeseci. U skladu sa svojom dosadašnjom praksom, Konkurencijsko vijeće je kao dodatno otežavajuću okolnost cijeno i činjenicu da je predmetna koncentracije odobrena odlukom donesenoj po službenoj dužnosti, a ne po zahtjevu stranke, jer bi prepuštena volji stranke povreda Zakona mogla trajati i do danas.

U dosadašnjoj praksi, tačnije u početku primjene Zakona, Konkurencijsko vijeće je privrednim subjektima izricalo blaže novčane kazne u odnosu na zapriječenu kaznu, dok razvojem prakse iz oblasti konkurencijskog prava u Bosni i Hercegovini, odnosno dužine primjene Zakona, izrečene novčane kazne imaju tendenciju povećanja, te je u konkretnom slučaju Konkurencijsko vijeće utvrdilo da je u vrijeme kršenja Zakona od strane privrednog subjekta "OPTIMA Grupa" Zakon u primjeni već četiri godine, što je dovoljan period za upoznavanje sa odredbama istog.

Prilikom određivanja visine novčane kazne, Konkurencijsko vijeće je kao olakšavajuću okolnost na strani privrednog subjekta "OPTIMA Grupa" cijeno spremnost na saradnju nakon što je pokrenut postupak po službenoj dužnosti za ocjenu predmetne koncentracije.

Obzirom da je privredni subjekt "OPTIMA Grupa" na osnovu Rješenja Konkurencijskog vijeća broj 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine uplatio novčanu kaznu u iznosu od 200.000,00 KM dana 09.04.2010. godine, a imajući u vidu kratkoću roka iz člana 62. Zakona o upravnim sporovima BiH ("Službeni glasnik BiH" br. 19/02, 88/07, 83/08 i 74/10), te činjenicu da u momentu donošenja ovog rješenja nije izvršen povrat navedenih novčanih sredstava, stavom 2. dispozitiva ovog rješenja privrednom subjektu "OPTIMA Grupa" je ostavljena mogućnost izbora u pogledu načina plaćanja kazne.

Imajući u vidu navedeno, Konkurencijsko vijeće je donijelo odluku kao u dispozitivu. U preostalom dijelu osporeno rješenje Konkurencijskog vijeća broj 01-05-26-033-22-II/09 od 23.03.2010. godine, ostaje neizmjenjeno, u smislu presude broj Uvl-80/10 od 23.03.2010. godine.

**Pouka o pravnom lijeku**

Protiv ovog Rješenja nije dozvoljena žalba.

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

**Predsjednik**

**dr. Stjepo Pranjić**