

**BOSNA I HERCEGOVINA**  
*Konkurencijsko vijeće*



**BOSNA I HERCEGOVINA**  
*Конкурентијски савјет*

**RJEŠENJE**

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

**Sarajevo**  
**travanj, 2011. godine**



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

Na temelju članka 25. stavak (1) točka e), članka 42. stavak (2), članka 16., 18. i 49. stavak (1) točka 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 gospodarskom 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 članka 16. Zakona o konkurenciji i provođenja koncentracije bez donošenja rješenja Konkurencijskog vijeća u smislu članka 18. stavak (9) istog Zakona, koju je dužan platiti u roku od 8 dana od dana primitka 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 stavka 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 gospodarskog subjekta "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka i gospodarskih 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 daljnjem tekstu: Rješenje), kojim se: 1) ocjenjuje dopuštenom koncentracija na tržištu trgovine na malo motornim gorivima i mazivima u Bosni i Hercegovini, koja je nastala stjecanjem kontrole gospodarskog 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 gospodarskog subjekta "ZOVKO" d.o.o. Žepče i dijelom gospodarskog subjekta "ZOVKO OIL" d.o.o. Žepče i 2) izriče novčana kazna gospodarskom subjektu "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka u visini od 200.000,00 KM zbog nepodnošenja Prijave koncentracije, u smislu članka 16. Zakona o konkurenciji (u daljnjem tekstu: Zakon) i provođenja koncentracije bez donošenja rješenja Konkurencijskog vijeća, u smislu članka 18. stavak (9) istog Zakona.

Gospodarski subjekt "OPTIMA Grupa" d.o.o. Banja Luka (u daljnjem 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, gospodarski 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. izreke 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.

Sukladno navedenom 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 izreci iz sljedećih 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 stjecanje kontrole gospodarskog subjekta "OPTIMA Grupa" nad dijelovima gospodarskih subjekta ZOVKO d.o.o. Žepče i ZOVKO OIL d.o.o. Žepče, predstavlja koncentraciju u smislu članka 12. stavak (1) točka b) pod 3) i stavak (2) Zakona, i da su ispunjeni uvjeti ukupnog godišnjeg prihoda sudionika koncentracije u smislu članka 14. stavak (1) točka b) Zakona, te da je gospodarski subjekt "OPTIMA Grupa" nakon zaključivanja Ugovora sa gospodarskim subjektima ZOVKO d.o.o. Žepče i ZOVKO OIL d.o.o. Žepče, bio dužan podnijeti prijavu koncentracije u smislu članka 16. stavak (1) istog Zakona.

Sukladno članku 49. stavak (1) točka b) Zakona, Konkurencijsko vijeće može izreći novčanu kaznu do 1,0% od ukupnog prihoda ostvarenog u godini koja je prethodila koncentraciji, gospodarskom subjektu koji ne podnese prijavu koncentracije u smislu članka 16. Zakona.

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

Na temelju navedenoga Konkurencijsko vijeće je gospodarskom 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 sudionik predmetne koncentracije koji je bio obvezan podnijeti Prijavu koncentracije Konkurencijskom vijeću istu podnio, iako navedeni ugovori predstavljaju pravni temelj koncentracije u smislu članka 30. stavak (1) Zakona i članka 8. Odluke o načinu podnošenja prijave i kriterijima za ocjenu koncentracije gospodarskih subjekta ("Službeni glasnik BiH" broj 95/06). Kako gospodarski 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 gospodarski 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 gospodarski subjekt "OPTIMA Grupa" navodi da prijavu koncentracije nije podnio jer smatra da kupoprodaja nepokretnosti ne podliježe odredbama Zakona u smislu definicije koncentracije i pravnog temelja koncentracije, te da na temelju toga nije došlo do koncentracije.

Članak 25. stavak (1) točka f) Zakona pruža mogućnost zainteresiranim 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 obveza podnošenja prijave koncentracije ili ne. Gospodarski subjekt "OPTIMA Grupa" nije iskoristio ovu zakonsku mogućnost, a kako se u konkretnom slučaju ne radi o neukoju stranci, već o stranci koja je već sudjelovala u postupcima ocjene koncentracije pred Konkurencijskim vijećem posredno, putem svog utemeljivača i vlasnika - gospodarskog subjekta NeftgazInKor, 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 gospodarski 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 uopće, te je istu praksu slijedilo u konkretnom slučaju.

U pogledu trajanja povrede Zakona, bitno je istaći da je člankom 16. Zakona propisan rok u kom su sudionici koncentracije obvezni podnijeti prijavu koncentracije, a da je člankom 18. stavak (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. Sukladno svojoj dosadašnjoj praksi, Konkurencijsko vijeće je kao dodatno otežavajuću okolnost cijeno i činjenicu da je predmetna koncentracija 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, točnije u početku primjene Zakona, Konkurencijsko vijeće je gospodarskim 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 gospodarskog subjekta "OPTIMA Grupa" Zakon u primjeni već četiri godine, što je dovoljan period za upoznavanje s odredbama istog.

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

Obzirom da je gospodarski subjekt "OPTIMA Grupa" na temelju 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 članka 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, stavkom 2. izreke ovog rješenja gospodarskom subjektu "OPTIMA Grupa" je ostavljena mogućnost izbora u pogledu načina plaćanja kazne.

Imajući u vidu navedeno, Konkurencijsko vijeće je donijelo odluku kao u izreci. 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 dozvoljen priziv.

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

**Predsjednik**

**dr. Stjepo Pranjić**