

ZAKLJUČAK

**o odbacivanju Zahtjeva za pokretanje postupka
gospodarskog subjekta „Telemach“ d.o.o. Sarajevo**

Sarajevo, studeni, 2013. godine

Broj: 03-26-3-016-13-II/13
Sarajevo, 28.11.2013.god.

Na temelju članka 25. stavak (1) točka e), članka 42. stavak (2) Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“, br. 48/05, 76/07 i 80/09), a rješavajući po Zahtjevu za pokretanjem postupka gospodarskog subjekta “Telemach” Društvo za pružanje usluga u oblasti telekomunikacija d.o.o. Sarajevo, Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo, protiv gospodarskog subjekta Društvo za telekomunikacije „HD-VIN“ d.o.o. Beograd, Visokog Stevana broj 38 10, 11000 Beograd, Republika Srbija, zaprimljenog dana 24.7.2013. godine pod brojem: 03-26-3-016-II/13, Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine, na 73. (sedamdesettrećoj) sjednici održanoj dana 28.11.2013. godine, donijelo je

ZAKLJUČAK

1. Odbacuje se Zahtjev za pokretanje postupka gospodarskog subjekta “Telemach” Društvo za pružanje usluga u oblasti telekomunikacija d.o.o. Sarajevo, Džemala Bijedića broj 216, 71000 Sarajevo, protiv gospodarskog subjekta Društvo za telekomunikacije „HD-VIN“ d.o.o. Beograd, Visokog Stevana broj 38 10, 11000 Beograd, Republika Srbija, radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma, zbog stvarne nenadležnosti.
2. Ovaj Zaključak će biti objavljen 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 Bosne i Hercegovine (u daljnjem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je zaprimilo dana 24.7.2013. godine, Zahtjev za pokretanje postupka (u daljnjem tekstu: Zahtjev) gospodarskog subjekta Društvo za pružanje usluga u oblasti telekomunikacija “Telemach” d.o.o. Sarajevo, zastupanog po odvjetnici Vasviji Vidović, Džemala Bijedića 40, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili Telemach) protiv gospodarskog subjekta Društvo za telekomunikacije „HD-VIN“ d.o.o. Beograd, Visokog Stevana broj 38 10, 11000 Beograd, Republika Srbija (u daljnjem tekstu: HD-VIN), radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma, iz članka 4. stavak (1) točka b) Zakona o konkurenciji (u daljnjem tekstu: Zakon).

Uvidom u podneseni Zahtjev, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da isti nije kompletan, u smislu članka 28. Zakona, te je zatražilo dopunu istog, u smislu članka 31. stavak (1) Zakona, aktom broj: 03-26-3-016-1-II/13, dana 29.7.2013. godine i aktom broj: 03-26-3-016-3-II/13 od 12.9.2013. godine.

Podnositelj zahtjeva je traženu dokumentaciju dostavio dana 30.9.2013. godine, podneskom broj: 03-26-3-016-5-II/13.

Kompletiranjem Zahtjeva, Konkurencijsko vijeće je Podnositelju zahtjeva izdalo Potvrdu broj: 03-26-3-016-8-II/13 dana 28.10.2013. godine, o primitku kompletnog i urednog Zahtjeva, u smislu članka 28. stavak (3) Zakona.

U Zahtjevu za pokretanjem postupka Podnositelj zahtjeva navodi slijedeće:

- da je između gospodarskog subjekta HD-VIN i gospodarskog subjekta „Sportfive“, internacionalne športske marketing agencije, u vlasništvu Media group Lagardère Unlimited, Republika Francuska, zaključen ugovor kojim je konstituirano ekskluzivno pravo prijenosa nogometnih utakmica Turska-Hrvatska i Hrvatska-Turska iz 2011. godine, te da isti predstavlja zabranjeni sporazum, radi ograničavanja tržišta športskih događaja;
- da je prijenos nogometnih utakmica pravno gledano, zasnovan na Europskoj konvenciji o ljudskim pravima i Europskoj revidiranoj konvenciji o prekograničnoj TV iz 2002. godine (daljnje u tekstu: Konvencija), koju je Bosna i Hercegovina potpisala 2003.godine, a ratificirala 2005. godine;
- da je stava da se u pravnom poretku Bosne i Hercegovine, moraju primijeniti odredbe Konvencije i Smjernice za implementaciju članka 9. a) Konvencije (daljnje u tekstu: Smjernice), jer iste predstavljaju komunitarno pravo;
- da se Bosna i Hercegovina potpisivanjem Sporazuma o stabilizaciji i pridruživanju (SSP) obvezala uskladiti svoje postojeće zakonodavstvo sa Europskom unijom;
- da članak 9. a) Konvencije propisuje da svaka ugovornica zadržava pravo da poduzme mjere kako bi osigurala da televizijska kuća unutar svoje nadležnosti ne vrši emitiranje na temelju ekskluzivnih prava onih događaja koje ta strana smatra događajima od većeg značaja za društvo, i na način da značajni dio javnosti, prijenosom uživo (direktnim prijenosom) ili naknadnim prijenosom na besplatnoj televiziji, liši mogućnosti praćenja takvih događaja, te u tom slučaju, strana koje se to tiče može pribjeći izradi liste predloženih događaja za koje smatra da su od većeg značaja za društvo;
- da članak 9. a) Konvencije također propisuje da će strane uz odgovarajuće načine, poštujući pravne garancije, sadržane u Konvenciji za zaštitu ljudskih prava i temeljnih sloboda i, tamo gdje je potrebno, nacionalnom ustavu, voditi računa da televizijska kuća unutar svoje nadležnosti ne ostvari svoje pravo na ekskluzivna prava koje je ista kupila nakon datuma stupanja na snagu Protokola o izmjenama i dopunama Europske konvencije o prekograničnoj televiziji, na način da je značajni dio javnosti druge strane lišen mogućnosti praćenja događaja koje je ta druga strana predvidjela za cjelokupan ili djelomičan izravni prijenos, cjelokupan ili djelomičan naknadni prijenos (snimku) na besplatnoj televiziji kako je ta druga strana odredila prema stavu (1) istog članka;
- da su Smjernicama određeni kriteriji za kvalifikaciju događaja izuzetno značajnih za društvo, gdje između ostalih spadaju i športski događaji nacionalnog tima, značajni međunarodni turniri, i td.;
- da se predmetna utakmica ima smatrati od izuzetnog značaja za društvo u Bosni i Hercegovini, jer je hrvatski narod jedan od konstitutivnih naroda u Bosni i Hercegovini, te da su predmetne utakmice, odigrane u okviru dodatnih kvalifikacija/baraža za Europsko prvenstvo u nogometu 2012, pratili ne samo pasionirani gledatelji športskih događaja, već i cjelokupno građanstvo hrvatske nacionalnosti koji imaju prebivalište/boravište na teritoriju Bosne i Hercegovine, te budući da je od ishoda iste ovisio plasman reprezentacije Republike Hrvatske na Europsko prvenstvo, a koje predstavlja značajan sportski događaj kako je navedeno u Smjernicama, ista se ima smatrati događajem od izuzetnog značaja za društvo u Bosni i Hercegovini;
- da gospodarski subjekt HD-VIN, ima mali tržišni udjel u Bosni i Hercegovini, ali da činjenica da ima ekskluzivno pravo na emitiranje događaja od izuzetne važnosti za građanstvo, samim tim predstavlja kršenje pozitivnog pravnog okvira u Bosni i Hercegovini.

Na temelju navedenog Podnositelj zahtjeva predlaže da Konkurencijsko vijeće predmetni ugovor ocijeni zabranjenim, u smislu članka 4. stavak (1) točka b) Zakona.

Temeljem zaprimljenog Zahtjeva, Konkurencijsko vijeće je u cilju ocjene utemeljenosti istog, zatražilo dana 7.10.2013. godine, aktom broj: 03-26-3-016-6-II/13, dostavu mjerodavne dokumentacije u svezi s predmetnim ugovorom i pojašnjenje o djelovanju i nadležnostima Regulatorne agencije za komunikacije Bosne i Hercegovine (daljnje u tekstu: RAK), u smislu provođenja Konvencije.

Zahtjev za dostavom dokumentacije mjerodavne za predmetni Zahtjev, Konkurencijsko vijeće uputilo je i Vijeću ministara Bosne i Hercegovine, aktom broj: 03-26-3-016-11-II/13 dana 31.10.2013. godina, te Ministarstvu komunikacija i prometa Bosne i Hercegovine aktom broj: 03-26-3-016-10-II/13 dana 30.10.2013.godine.

Dana 22.10.2013. godine, RAK je podneskom broj: 03-26-3-016-7-II/13, Konkurencijskom vijeću uz obrazloženje, dostavila i Odluku o ratifikaciji Europske konvencije o prekograničnoj televiziji sa protokolom o izmjenama („Službeni glasnik BiH“, broj: 10/04), te Odluku o određivanju tijela nadležnog za suradnju sa regulatornim tijelima iz oblasti audiovizualnih medijskih usluga i određivanju nadležnog tijela za utvrđivanje liste važnih događaja za emitiranje u Bosni i Hercegovini („Službeni glasnik BiH“, broj: 22/13) (daljnje u tekstu: Odluka), gdje se u članku 3. stavak (1) navodi da će Vijeće ministara Bosne i Hercegovine, na prijedlog Ministarstva komunikacija i prometa Bosne i Hercegovine (daljnje u tekstu: Ministarstvo), odlukom utvrditi listu važnih događaja koji se ne emitiraju na ekskluzivnoj bazi u Bosni i Hercegovini.

Ministarstvo komunikacija i prometa Bosne i Hercegovine je dana 19.11.2013.godine, podneskom zaprimljenin pod brojem: 03-26-3-016-12-II/13, Konkurencijskom vijeću dostavilo odgovor na Zahtjev za dostavom dokumentacije u kom navodi da je Odlukom definirano da je Vijeće ministara Bosne i Hercegovine, na prijedlog resornog Ministarstva, dužno utvrditi listu važnih događaja, te da su za realizaciju iste zaduženi Ministarstvo i RAK. Također, navedeno je da lista važnih događaja do danas nije izrađena, ali da se u narednom periodu planira izrada iste.

Konkurencijsko vijeće smatra da se opisano i prikazano činjenično stanje u dostavljenoj i prikupljenoj dokumentaciji ne može ni na koji način smatrati kršenjem Zakona, jer ne spada u nadležnosti Konkurencijskog vijeća utvrđene Zakonom. Zbog toga Konkurencijsko vijeće nije pravno niti tretiralo dostavljenu dokumentaciju.

Podneseni zahtjev za rješavanje konkretne situacije nema obilježje stvari za rješavanje po mjerodavnim odredbama Zakona o konkurenciji. Uvidom u podneseni Zahtjev, Konkurencijsko vijeće je također ocijenilo da se ugovor između gospodarskog subjekta HD-VIN i gospodarskog subjekta „Sportfive“, kojim je omogućeno ekskluzivno pravo prijenosa nogometnih utakmica Turska-Hrvatska i Hrvatska-Turska iz 2011. godine, *per se* ne može smatrati zabranjenim sporazumom iz članka 4. stavak (1) točka b) Zakona, obzirom da je takva vrsta ugovora o isključivoj distribuciji obuhvaćena i regulirana člankom 7. stavak (1) točka b) Zakona, te pobliže definirana Odlukom o skupnom izuzeću sporazuma između gospodarskih subjekta koji djeluju na različitim razinama proizvodnje odnosno distribucije (vertikalni sporazumi) („Službeni glasnik BiH“, broj: 18/06).

Slijedom navedenog, Konkurencijsko vijeće nema temelja za pokretanjem postupka, u smislu odredbi članka 4. stavak (1) točka b) Zakona, na koje se poziva Podnositelj zahtjeva, niti bilo kojeg drugog članka istog Zakona.

Podnositelj zahtjeva se upućuje da ukoliko smatra povrijeđenim svoja prava i interese, iste ostvari putem drugih nadležnih institucija u Bosni i Hercegovini.

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

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Zaključka nije dozvoljen priziv.

Nezadovoljna strana može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana primitka ovog Zaključka.

Predsjednik

Gordan Raspudić

Dostaviti:

- podnositelju zahtjeva
- u spis
- u arhiv Konkurencijskog vijeća