

**BOSNA I HERCEGOVINA**  
*Konkurencijsko vijeće*



**БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА**  
*Конкуренијски савјет*

**ZAKLJUČAK**  
po prijedlogu za donošenje dopunskog rješenja gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o.  
Sarajevo

Sarajevo,  
prosinac, 2021. godine.



Broj: UP-02-26-3-037- 99/20  
Sarajevo, 16.12.2021. godine

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine, 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) i članka 206. stavak (1) Zakona o upravnom postupku Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), po prijedlogu za donošenje dopunskog rješenja gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o. Sarajevo, Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina, zastupanog po Neveni Tomić Lučić, odvjetniku iz Banja Luke, na 97. (devedesetsedmoj) sjednici održanoj dana 16.12.2021. godine, donijelo je

### **ZAKLJUČAK**

1. Odbija se prijedlog za donošenje dopunskog rješenja gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o. Sarajevo, kao neutemeljen.
2. Ovaj Zaključak bit će objavljen u „Službenom glasniku BiH“, službenim glasilima entiteta i Brčko Distrikta Bosne i Hercegovine.

### **Obrazloženje**

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine (u daljnjem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je dana 04.11.2021. godine, pod brojem: UP-02-26-3-037-92/20, zaprimilo Prijedlog za donošenje dopunskog rješenja (u daljnjem tekstu: Prijedlog) podnesen od strane gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o. Sarajevo, Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina (u daljnjem tekstu: Telemach BH ili Podnosilac prijedloga), putem odvjetnika Nevene Tomić Lučić, Ivana Frane Jukića 9, 78000 Banja Luka, Bosna i Hercegovina, kao punomoćnika, kojim se na osnovu članka 206. stavak (1) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16) – (u daljnjem tekstu: Zakon o upravnom postupku) predlaže donošenje dopunskog rješenja.

U zaprimljenom Prijedlogu se navodi da je Konkurencijsko vijeće, dana 11.10.2021.godine, donijelo rješenje broj: UP-02-26-3-037-86/20 (u daljnjem tekstu: Rješenje), kojim je djelimično riješeno po Zahtjevu za pokretanje postupka gospodarskog subjekta Telemach BH, zaprimljenom dana 07.12.2020. godine pod brojem: UP-02-26-3-037-1/20 (u daljnjem tekstu: Zahtjev), protiv gospodarskog subjekata Telekom Srbija a.d., Takovska 2, 11000 Beograd, Republika Srbija (u daljnjem tekstu: Telekom Srbija) i Javne medijske ustanove Radio Televizija Srbije, Takovska 10, 11000 Beograd, Republika Srbija (u daljnjem tekstu: RTS). Podnositelj prijedloga smatra da je Konkurencijsko vijeće naprijed navedenim Rješenjem propustio odlučiti o svim pitanjima koja su bila predmet Zahtjeva, odnosno Zaključka o pokretanju postupka, broj: UP-02-26-3-037-9/20 od 12.03.2021. godine (u daljnjem tekstu: Zaključak) u postupku utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma iz članka 4. stavak (1) točke b) i d) i zlouporabe vladajućeg položaja iz članka 10. stavak (2) toč. a), b), c) i d) Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“, br. 48/05, 76/07 i 80/09)-(u daljnjem tekstu: Zakon).

Podnositelj prijedloga, u bitnom, navodi da se čitanjem točke 8.1. i točke 8.2. Rješenja može zaključiti kako je Konkurencijsko vijeće do meritorne odluke došlo utvrđivanjem postojanja povreda odredbi Zakona u odnosu na subjekte protiv kojih je Zahtjev pokrenut, te različite distributivne platforme, te da je u točki 8.1.1. Rješenja utvrđivano da li distribucija medijskih sadržaja RTS kanala putem DTH

platforme predstavlja zlouporabu vladajućeg položaja Telekomu Srbije, dok je u točki 8.2.1. Rješenja utvrđivan isti oblik povrede Zakona u odnosu na RTS i distributivnu platformu OTT, kao i da Konkurencijsko vijeće prilikom donošenja Rješenja nije ispitivalo pojedinačne oblike zlouporabe na način kako je utvrđeno Zahtjevom i Zaključkom.

Podnositelj prijedloga navodi da u kontekstu odlučivanja o svim pitanjima koja su bila predmet postupka kako to nalaže članak 206. ZUP-a, ovakvo postupanje predstavlja povredu pravila postupka jer nije odlučeno o svim zahtjevima gospodarskog subjekta Telemach BH, kao podnosioca Zahtjeva, niti o svim mjerodavnim pitanjima za postupak, te da isključivo mjerodavna činjenica u ovom kontekstu jeste pitanje odlučivanja o svim pitanjima koja su predmet postupka.

Prema Podnositelju prijedloga, najbolji pokazatelj činjenice da Konkurencijsko vijeće nije odlučilo o svim pitanjima predstavlja sama argumentacija data u obrazloženju Rješenja, na način da odluku iz točke 2. izreke Rješenja, odnosno odluku koja obuhvata odbijanje zahtjeva gospodarskog subjekta Telemach BH po osnovama iz članka 10. stavak (2) toč. a), b), c) i d) Zakona u odnosu na OTT distributivnu platformu, zasniva na nalazima koji sadržajno ne odgovaraju na pitanja iz Zahtjeva, te da se u točki 8.1.2. istog uopće ne utvrđuje pitanje povrede članka 10. stavak (2) točka a) Zakona, prilikom čega se u istom dijelu Rješenja utvrđuje pravni temelj za odbijanje Zahtjeva po svim osnovama iz članka 10. Zakona, citirajući izvode iz predmetnog Rješenja koji se nalaze na str. 17., 56. i 57. istog.

Podnositelj prijedloga, citirajući navode iz Zahtjeva i Rješenja, dalje navodi da okolnost kako je gospodarski subjekt Telekom Srbije odbio dati gospodarskom subjektu Telemach BH distribuciju putem OTT platforme duže od godinu dana bila predmet postupka i da je istu Konkurencijsko vijeće neosporno utvrdilo, a da radnja odbijanja opskrbe neosporno predstavlja zlouporabu vladajućeg položaja, te je izreka Rješenja u ovom dijelu u kontradikciji sa obrazloženjem, iz kojeg je jasno da je Konkurencijsko vijeće ustvari utvrdilo zlouporabu vladajućeg položaja u vidu odbijanja opskrbe, te da je to propustilo utvrditi u izreci, te izreći odgovarajuće mjere i sankcije koje Zakon predviđa.

Podnositelj prijedloga nadalje navodi da je, odlučujući samo o određenim pitanjima iz Zahtjeva, Konkurencijsko vijeće propustilo uzeti u obzir sve navode ali i pravne osnove mogućih povreda na koje se referira Podnositelj. Dodatni dokaz na ovu prema Podnositelju prijedloga je sama izreka Rješenja prema kojem ne postoji pravna korelacija između Zahtjeva, Zaključka i Rješenja, i to jer je Konkurencijsko vijeće u izreci Rješenja pravni temelj u točkama 1., 2. i 3. limitirao na članak 10. stavak (2), izričito ne navodeći sve osnove iz navedene odredbe, te postupajući u suprotnosti sa pravnim okvirom definiranim ne samo Zahtjevom, već i Zaključkom.

Podnositelj prijedloga smatrajući da je došlo do propusta u odlučivanju o svim pitanjima koja su predmet postupka, prije svega utvrđenim Zaključkom, ukazuje Konkurencijskom vijeću na odredbu iz članka 206. stavak (1) ZUP-a, te imajući u vidu sve navedeno, kao i to da iz obrazloženja neosporno proizlazi da gospodarski subjekt Telekom Srbija ima vladajući položaj, te da je odbio opskrbu gospodarskog subjekta Telemach BH bez ikakvog razloga - iz čega slijedi da je Telekom Srbija ovakav položaj zloupotrijebio, Podnositelj prijedloga predlaže donošenje posebnog dopunskog rješenja o pitanjima koja nisu obuhvaćena donesenim Rješenjem. Na taj način bi Konkurencijsko vijeće otklonilo nepravilnosti u postupku okončanom Rješenjem, gdje je Zahtjevom i Zaključkom određen opseg oblika povreda pravila konkurencije koji će biti ispitan u postupku, da bi Konkurencijsko vijeće Rješenjem propustilo ispitati sva pitanja (sve osnove) koje je gospodarski subjekt Telemach BH u Zahtjevu predložio, a Konkurencijsko vijeće u Zaključku prihvatilo.

Dakle, prema Podnositelju zahtjeva Konkurencijsko vijeće je propustilo odlučiti u odnosu na cjelovit Zahtjev i Zaključak, te u cilju ispravljanja gore opisane nepravilnosti, Podnositelj predlaže Konkurencijskom vijeću postupanje prema članku 206. ZUP-a, bez odlaganja i uz uvažavanje svih pitanja istaknutih u Zahtjevu i Zaključku.

U odnosu na navode iz naprijed navedenog Prijedloga, a u odnosu na Zaključak broj: UP-02-26-3-037-9/20 od 12.03.2021. godine i Rješenje broj: UP-02-26-3-037-86/20 od 11.10.2021. godine, Konkurencijsko vijeće utvrđuje sljedeće:

Konkurencijsko vijeće je na 94. (devedesetčetvrtoj) sjednici održanoj dana 11.10.2021. godine donijelo Rješenje broj: UP-02-26-3-037-86/20, kojim se odbija Zahtjev gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o. podnesen protiv gospodarskog subjekta Telekom Srbija i RTS, u postupku utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma iz članka 4. stavak (1) točke b) i d) Zakona i zlouporabe vladajućeg položaja iz članka 10. stavak (2), kao neutemeljen. Zahtjev, odnosno zahtjevi gospodarskog subjekta Telemach BH, obuhvaćeni Zaključkom od 12.03.2021. godine, odbijeni su točkama 1., 2., 3. i 4. izreke naprijed navedenog rješenja.

Temeljem postavljenog Zahtjeva gospodarskog subjekta Telemach BH da se utvrdi postojanje zabranjenih konkurencijskih djelovanja, odnosno zabranjeni sporazum iz članka 4. stavak (1) toč. b) i d) i zlouporaba vladajućeg položaja iz članka 10. stavak (2) toč. a), b), c) i d) Zakona, a u odnosu na oba gospodarska subjekta, odnosno Telekom Srbije i RTS, Konkurencijsko vijeće je u predmetnom postupku utvrđivalo činjenično stanje po oba pravna osnova, i u odnosu na oba gospodarska subjekta. Nadalje, u Zahtjevu gospodarskog subjekta Telemach BH se insistiralo da se utvrdi povreda konkurencije sadržana u ponudi gospodarskog subjekta Telekom Srbija od 23.10.2018.godine, za distribuciju RTS kanala putem DTH tehnologije, a zatim i povrede konkurencije koje odnose na distribuciju kanala RTS kanala putem OTT tehnologije u razdoblju nakon 28.05.2020. godine, prilikom čega se postojanje iste utvrđivalo u odnosu na oba gospodarska subjekta kako je i označeno u Zahtjev gospodarskog subjekta Telemach BH. Također, predmetnim postupkom se utvrđivalo postojanje zabranjenog sporazuma iz članka 4. stavak (1) toč. b) i d) Zakona, u odnosu na Ugovor o distribuciji RTS kanala, zaključen između gospodarskih subjekata Telekom Srbija i RTS.

S tim u svezi, primjedba da je pojedinim točkama Rješenja utvrđivano da li distribucija medijskih sadržaja RTS kanala putem DTH platforme predstavlja zlouporabu vladajućeg položaja Telekoma Srbije, a da je isti oblik povrede Zakona utvrđivan u odnosu na gospodarski subjekt RTS i distributivnu platformu OTT, nije opravdana i osnovana. Konkurencijsko vijeće je u postupku utvrđivalo postojanje zlouporabe vladajućeg položaja i zabranjenog sporazuma, na pripadajućim mjerodavnim tržištima određenim u odnosu na postavljene zahtjeve za utvrđivanje zabranjenih konkurencijskih djelovanja gospodarskih subjekata Telekom Srbija i RTS u predmetnom postupku, odnosno gospodarski subjekt Telemach BH je Zahtjevom tražio da se utvrdi povreda gospodarskog subjekta Telekom Srbije u svezi odbijanja distribucije medijskog sadržaja putem DTH tehnologije, prilikom čega utvrđivanje iste povrede nije traženo u odnosu na gospodarski subjekt RTS. Nadalje, utvrđivanje kršenja Zakona u svezi distribucije medijskih sadržaja putem OTT platforme, traženo je u odnosu na oba naprijed navedena gospodarska subjekta.

Temeljem postavljenih zahtjeva, Konkurencijsko vijeće je u postupku utvrđivalo postojanje ukazanih povreda Zakona o konkurenciji, a koji je okončan donošenjem rješenja broj: UP-02-26-3-037-86/20 dana 11.10.2021. godine.

U odnosu na navod Podnositelja prijedloga da Konkurencijsko vijeće u Rješenju uopće ne utvrđuje pitanje povrede članka 10. stavak (2) točka a) Zakona, a prilikom čega se u istom dijelu Rješenja utvrđuje pravni temelj za odbijanje Zahtjeva po svim osnovama iz članka 10. Zakona, Konkurencijsko vijeće ističe da je gospodarski subjekt Telemach BH, u odnosu na ispitivanje iste povrede gospodarskog subjekta Telekom Srbija, u Zahtjevu naveo sljedeće: „(..)\*<sup>1</sup>“.

Slijedom navoda iz Zahtjeva, te pripadajućeg predmetnog Zaključka, Konkurencijsko vijeće u točki 8.1.2. rješenja, između ostalog, utvrđuje sljedeće: „*Konkurencijsko vijeće nije utvrdilo da privredni subjekt Telekom Srbija u periodu nakon 28.05.2020. godine, a koji je označen od strane Podnosioca zahtjeva, vrši cjenovnu diskriminaciju s obzirom da isti (..)\*<sup>1</sup>“*“, dakle Konkurencijsko vijeće utvrđuje da

---

<sup>1</sup> (..) – Podatak predstavlja poslovnu tajnu

nije došlo do nametanja nelojalnih kupovnih, odnosno prodajnih usluga za predmetnu uslugu. U istoj točki Rješenja Konkurencijsko vijeće utvrđuje da se, sukladno sa naprijed navedenim, Zahtjev koji se odnosi na povredu Zakona iz članka 10. stavak (2) tač. a), b), c) i d) odbija kao neutemeljen, odnosno Konkurencijsko vijeće utvrđuje da navedena povreda nije dokazana, te da se zahtjev odbija kao neosnovan.

U odnosu na navod Podnosioca prijedloga da je Konkurencijsko vijeće, odlučujući samo o određenim pitanjima iz Zahtjeva, propustilo uzeti u obzir sve navode ali i pravne temelje mogućih povreda na koje se referiše Podnositelj prijedloga, te da dodatni dokaz na ovu okolnost jeste sama izreka Rješenja prema kojem ne postoji pravna korelacija između Zahtjeva, Zaključka i Rješenja, i to jer je Konkurencijsko vijeće u izreci Rješenja pravni temelj u točkama 1., 2. i 3. limitirao na članak 10. stavak (2) Zakona, Konkurencijsko vijeće utvrđuje da je naprijed navedenim točkama izreke Rješenja, odbijen zahtjev gospodarskog subjekta Telemach BH, u smislu članka 10. stavak (2) Zakona, a koji korespondira sa svim propisanim oblicima zlouporabe vladajućeg položaja, odnosno članak 10. stavak (2) Zakona obuhvaća sve oblike zlouporabe vladajućeg položaja čije utvrđivanje postojanja je traženo Zahtjevom, te navedeno pripadajućim Zaključkom.

Konkurencijsko vijeće napominje da je gospodarski subjekt Telemach BH u međuvremenu, nakon podnošenja Prijedloga za donošenje dopunskog rješenja, pokrenuo upravni spor protiv konačnog rješenja Konkurencijskog vijeća broj: UP-02-26-3-037-86/20 od 11.10.2021. godine, temeljem tužbe zaprimljene dana 29.11.2021. godine, pod brojem: UP-02-26-3-037-96/20. Uvidom u tužbu, utvrđeno je da gospodarski subjekt Telemach BH pokreće upravni spor i traži poništenje naprijed navedenog rješenja, ne navodeći pritom navode iz podnesenog Prijedloga za donošenje dopunskog rješenja, kao ni činjenicu podnošenja samog Prijedloga, čime dodatno potvrđuje neosnovanost istog.

Na temelju naprijed navedenog, Prijedlog gospodarskog subjekta Telemach BH d.o.o, a u svezi sa člankom 206. stavak (1) Zakona o upravnom postupku, je neutemeljen.

*Imajući u vidu navedeno, Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točki 1. izreke ovoga Zaključka.*

### **Pouka o pravnom lijeku**

Protiv ovoga Zaključka nije dozvoljen priziv.

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

**Predsjednik**

**dr. sc. Amir Karalić**

### **Dostaviti:**

1. Podnositelj prijedloga, putem punomoćnika
2. Telekom Srbija a.d., putem punomoćnika
3. RTS, putem punomoćnika za prijem pismena
4. U spis.