

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

MIŠLJENJE

po zahtjevu privrednog subjekta „Ortho Life“ d.o.o. Bihać, ul. Sarajevska 8, 77 000 Bihać

Sarajevo
juni, 2015. godine



Broj: 01-26-7-09-2-I/15
Sarajevo, 25.06.2015. godine

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine, na osnovu člana 25.stav (1) tačka f) Zakona o konkurenciji ("Službeni glasnik BiH", br. 48/05, 76/07 i 80/09), a na Zahtjev za davanje mišljenja privrednog subjekta „Ortho Life“ d.o.o. Bihać, ul. Sarajevska 8, 77 000 Bihać, na 106. (stotinušestoj) sjednici održanoj dana 25.06.2015. godine, donijelo je

M I Š L J E N J E

Privredni subjekt „Ortho Life“ d.o.o. Bihać, ul. Sarajevska 8, 77 000 Bihać (u daljem tekstu: „Ortho Life“ ili Podnosilac zahtjeva), podnio je dana 02.06.2015. godine, Zahtjev Konkurencijskom vijeću Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Konkurencijsko vijeće), zaprimljen pod brojem: 01-26-7-09-I/15, za davanje mišljenja o postojanju zabranjenog sporazuma u smislu povrede iz člana 4. Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“, br. 48/05, 76/07 i 80/09) (u daljem tekstu: Zakon).

Podnosilac zahtjeva, u bitnom navodi sljedeće:

- da je osnovan u februaru 2014. godine i registrovan za proizvodnju, prodaju, servis i savjetovalište za ortopedska i higijensko – sanitarna pomagala,
- da se ortopedska pomagala izdaju osiguranicima po osnovu potvrde za nabavku ortopedskog pomagala – sanitarne isprave, a na teret sredstava Zavoda zdravstvenog osiguranja Unsko – sanskog kantona (u daljem tekstu: ZZO),
- da se prijavio na Javni poziv ZZO od dana 29.12.2014. godine za ugovaranje i isporuku ortopedskih i drugih pomagala,
- da je ispunio sve tražene uslove iz poziva i od ZZO dana 27.01.2015. godine, putem fax-a dobio Obavještenje – poziv za zaključenje ugovora za izradu i isporuku ortopedskih i drugih pomagala,
- da je Podnosiocu zahtjeva, dana 27.01.2015. godine Agencija za lijekove i medicinska sredstva Bosne i Hercegovine izdala privremenu zabranu proizvodnje i prometa na veliko medicinskim sredstvima,
- da je na dan zaključenja ugovora usmeno obaviješten da ZZO nije u mogućnosti da zaključi ugovor zbog izricanja naprijed navedene zabrane, o čemu se ZZO i pismeno izjasnio, te da se zaključenje ugovora odgađa najranije do prestanka važenja izrečene mjere,
- da je dana 27.04.2015. godine otklonio privremenu zabranu i u skladu s tim se u više navrata obraćao ZZO radi zaključenja ugovora,

- da je dobio odgovor ZZO kojim se Podnosilac zahtjeva obavještava da će po okončanju procedure oko revidiranja zaključenih ugovora o izradi i isporuci ortopedskih i drugih pomagala, ZZO izvršiti ponovljeni javni poziv za ugovaranje isporuke i izrade ortopedskih i drugih pomagala, a kako bi svi potencijalni kandidati za zaključenje ugovora potvrdili ispunjavanje svih zakonskih i podzakonskih propisa u pogledu prostora, opreme i kadra za obavljanje djelatnosti proizvodnje i prometa na veliko medicinskim sredstvima, te da će Podnosilac zahtjeva o objavljenom javnom pozivu biti blagovremeno obaviješten, a nakon čega će ZZO sa svim kandidatima koji budu ispunili uslove iz ponovljenog javnog poziva pristupiti zaključenju ugovora o izradi i isporuci ortopedskih i drugih pomagala,
- da je iz odgovora ZZO evidentno da nemaju namjeru sklopiti ugovor po javnom pozivu, te da Podnosilac zahtjeva treba čekati sljedeći javni poziv za 2015/2016 godinu, dok sve ostale ortopedske kuće rade neprekidno po javnim pozivima i po aneksima ugovora koji su istekli 31.12.2014. godine, dok su aktuelni tenderi nedovršeni na poručju Unsko – sanskog kantona,
- da su u periodu od 01.01.2015. godine do 28.02.2015. godine svi tenderi koji se odnose na ortopedska i higijensko – sanitetska pomagala, a koji su objavljeni od strane ZZO Podnosioca zahtjeva doveli u diskriminirajući položaj na način da se u svim lotovima tražio promet za protekle dvije godine (2013. i 2014.) odnosno od početka poslovanja, ako je dobavljač registrovan, odnosno počeo sa radom prije manje od dvije godine, tako da Podnosilac zahtjeva kao novoosnovana firma nije mogao niti učestvovati na tenderima, jer nije bio u mogućnosti da ostvari promet koji je tražen.

Na osnovu naprijed navedenih činjenica, Podnosilac zahtjeva smatra da je kao jedina firma koja nema zaključen ugovor stavljen u diskriminirajući položaj, te da u smislu člana 4. stav (1) tačke c) i d) Zakona ZZO sprečava i direktno utiče na njegovo poslovanje, te ograničava i narušava tržišnu konkurenciju na tržištu usluga izdavanja ortopedskih pomagala na osnovu potvrda za nabavku pomagala osiguranim licima na teret novčanih sredstava ZZO na području Unsko – sanskog kantona, te traži da Konkurencijsko vijeće utvrdi da je u konkretnom slučaju ZZO prekršio odredbe Zakona.

S obzirom da Konkurencijsko vijeće ne može bez provedenog postupka utvrditi da li se radi o postojanju zabranjenog sporazuma, iz člana 4. stav (1) Zakona, ovim putem upućujemo na relevantne odredbe Zakona, kako slijedi:

Članom 4. stav (1) Zakona, utvrđeno je, da se svaki ugovor, njegove pojedine odredbe ili prećutni dogovor, smatraju zabranjenim sporazumom, ukoliko se odnose na:

- a) direktno ili indirektno utvrđivanje kupovnih i prodajnih cijena ili bilo kojih drugih trgovačkih uslova;
- b) ograničavanje i kontrolu tržišta;
- c) podjelu tržišta;
- d) primjenu različitih uslova za identične transakcije sa drugim privrednim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju;
- e) uslovljavanje druge strane da prihvati dodatne obaveze koje po svojoj prirodi nisu u vezi sa predmetom sporazuma.

U skladu sa stavom (2) istog člana, sporazumi zabranjeni u skladu sa stavom (1) su ništavni.

Član 27. Zakona propisuje način pokretanja postupka pred Konkurencijskim vijećem, a Zahtjev za pokretanje postupka, u smislu člana 28. stav (1) Zakona mora da sadrži:

- a) naziv sjedišta pravnog lica, odnosno ime i prezime i prebivalište ovlaštenog fizičkog lica podnosioca zahtjeva;
- b) podatke iz kojih se može odrediti protiv koga se podnosi zahtjev;
- c) opis činjeničnog stanja, prakse ili okolnosti koje su razlog za podnošenje zahtjeva.

U skladu sa članom 28. stav (2) Zakona uz zahtjev za pokretanje postupka, Podnosilac zahtjeva može priložiti, naročito:

- a) isprave i druge dokaze kojima raspolaže, te kojima se potvrđuju navodi iz stava (1) tačka c) ovog člana,
- b) procjenu relevantnog tržišta,
- c) procjenu tržišnog udjela podnosioca zahtjeva te tržišnih udjela konkurenata na tržištu,
- d) izvod iz sudskog registra, dozvolu za rad ili druge odgovarajuće isprave o registraciji podnosioca zahtjeva,
- e) godišnji izvještaj, finansijski izvještaj ili druge računovodstvene dokumente podnosioca zahtjeva za finansijsku godinu koja prethodi podnošenju zahtjeva.

Ukoliko Konkurencijsko vijeće, nakon provedenog postupka, utvrdi da se radi o zabranjenom sporazumu, u skladu sa 48. stav (1) tačka a) Zakona, može kazniti ZZO novčanom kaznom u iznosu od najviše 10% vrijednosti ukupnog Budžeta iz godine koja je prethodila povredi Zakona.

Ovo mišljenje je dato isključivo na osnovu podataka / dokumentacije dostavljenih u Zahtjevu.

Predsjednica

Maida Čampara