

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијси савјет

МИШЉЕЊЕ
на Нацрт Правила о уступању података правним и физичким лицима и начину
њиховог кориштења, по захтјеву Агенције за финансијске, информатичке и
посредничке услуге д.д. Сарајево

Сарајево, фебруар, 2014. године



Број: 02-26-2-05-70-II/13
Сарајево, 6.2.2014. године

На основу члана 25. став (2) Закона о конкуренцији („Службени гласник БиХ“ бр. 48/05, 76/07 и 80/09), а на захтјев Агенције за финансијске, информатичке и посредничке услуге д.д. Сарајево, Ложионичка 3, 71000 Сарајево, Конкurenceнциски савјет на 80. (осамдесетој) сједници одржаној дана 6.2.2014. године, даје

МИШЉЕЊЕ

Нацрт Правила о уступању података правним и физичким лицима и начину њиховог кориштења, усаглашен је са Законом о конкуренцији.

Образложење

Конкurenceнциском савјету Босне и Херцеговине (даље у тексту: Конкurenceнциски савјет) је дана 3.4.2013. године под бројем: 02-26-2-05-II/13, од стране привредног субјекта “ЛРЦ Инжењеринг” д.о.о. Сарајево, др. Силве Ризванбеговић А, 71000 Сарајево (у даљем тексту: “ЛРЦ Инжењеринг”) поднесен Захтјев за покретање поступка (у даљем тексту: Захтјев), у смислу члана 27. Закона о конкуренцији („Службени гласник БиХ“, бр. 48/05, 76/07 и 80/09) (даље у тексту: Закон), против Агенције за финансијске, информатичке и посредничке услуге д.д. Сарајево, Ложионичка 3, 71000 Сарајево (у даљем тексту: АФИП) ради утврђивања злоупотребе доминантног положаја, из члана 10. став (2) тачке ц) и д) Закона, а којим Захтјевом су, између осталог, обухваћене и одредбе Правила о уступању података правним и физичким лицима и начину њиховог кориштења (даље у тексту: Правила), усвојена од стране Надзорног одбора АФИП-а, те је, у складу са чланом 32. став (2) Закона, дана 16.5.2013. године, донесен Закључак о покретању поступка број: 02-26-2-05-6-II/13.

Конкurenceнциски савјет у складу са чланом 25. став (2) Закона), на нацрте и приједлоге закона и других прописа из области које имају утицаја на тржишну конкуренцију, а које су обавезни доставити предлагачи, даје мишљење о њиховој усаглашености са Законом.

Обзиром да је привредни субјекат АФИП, Конкurenceнциском савјету дана 10.4.2013. године под бројем: 01-26-7-06-I/13, доставио на мишљење већ усвојена Правила (Надзорни одбор АФИП-а усвојио је правила 22.3.2013.године) и то након поднесеног Захтјева за покретање поступка ради утврђивања злоупотребе доминантног положаја овог привредног субјекта, у ком Захтјеву је обухваћен и приговор Подносиоца на сама Правила, Конкurenceнциски савјет је дана 11.6.2013. године, привредном субјекту АФИП доставио Мишљење број: 01-26-7-065-5-I/13 у коме је наведено да безведеног поступка не може утврдити усклађеност Правила са одредбама Закона, те ће се о истим одлучити у оквиру покренутог поступка.

У складу с датим мишљењем, Конкurenceнциски савјет је дана 16.12.2013. године, наконведеног поступка, донио Рјешење број: 02-26-2-05-52-II/13, којим је, између осталог, утврђено да поједине одредбе Правила нису у складу са Законом, те је истим у тачки 2.

диспозитива, наложено да АФИП усклади одредбе Правила у временском року од 30 дана од дана пријема предметног Рјешења и достави на увид доказе о извршењу.

Поступајући по налогу из предметног Рјешења, АФИП је дана 17.1.2014. године, под бројем: 02-26-2-05-61-П/13, доставио КонкурENCIЈском савјету нацрт измјењених Правила (даље у тексту: Нацрт Правила) на мишљење.

Анализом достављеног Нацрта Правила, КонкурENCIЈски савјет је установио да су кориговане спорне одредбе на које су у предметном Рјешењу дате примједбе и то:

- да чланом 9. став (1) Правила, нису били прописани јасни и транспарентни критеријуми, идентични за све клијенте, јер су наводи „*може према својој процјени уговорити и примјену неке друге уговорне казне*“, остављали отворену могућност АФИП-у наметања различите казне једном привредном субјекту у односу на други привредни субјекат за исту врсту дјеловања што је омогућавало различит третман клијената, и представљало повреду у смислу члана 10. став (2) тачка ц) Закона. Спорна одредба коригована је чланом 8. Нацрта Правила, гдје је дефинисано да је у случају непоштивања уговорних одредби око кориштења података, предвиђена клаузула о једнократној одштети у висини износа накнаде за уступање података, фактурисаних након закључења уговора о пословној сарадњи;

- да су се чланом 8. став (1) Правила, због наметања додатних услова да се подаци из финансијских извјештаја могу користити само за властите потребе и не смију уступити трећим лицима, кршиле одредбе Закона, из члана 10. став (2) тачка д), као и Закона о рачуноводству и ревизији у Федерацији Босне и Херцеговине («Службени гласник ФБиХ», број 83/09), који прописује да је овлаштена институција (привредни субјекат АФИП) дужна своје податке достављати свим правним и физичким лицима без наметања ограничења, односно додатних услова. Спорна одредба коригована је чланом 7. Нацрта Правила, гдје је прописано да кориштење података у комерцијалне сврхе није забрањено под условом да је наручилац претходно склопио уговор са АФИП-ом за кориштење података у те сврхе, при чему се подаци не могу дистрибуисати у изворној, већ у властитој извјештајној форми, која ће бити претходно достављена АФИП-у на одобрење, а ради контроле вјеродостојности презентираних података;

- да у одредби члана 4. Правила, којим се регулисало авансно плаћање (плаћање унапријед) за пружање релевантне услуге, као предуслов за достављање наручених података, као и у одредбама члана 9. став (2) Правила, нису били утврђени јавни и транспарентни критеријуми, идентични за све клијенте, јер наводи „*ако посумња на кршење Правила и одредаба уговора о пословној сарадњи*“ приликом приступања склапању уговора, односно процјене основаности сумње на кршење Правила, гдје је привредни субјекат АФИП самостално одлучивао о могућности протестирања саме гаранције, могао изазвати ситуацију да ускрати неком привредном субјекту пружање релевантне услуге или закључивање самог Уговора о пословној сарадњи, чиме привредне субјекте – клијенте, може довести у неравноправан и неповољан конкурентски положај, што представља кршење одредби Закона, из члана 10. став (2) тачка д). Спорне одредбе члана 9. став (2) Правила, такође су кориговане чланом 8. Нацрта Правила.

- да су одредбе члана 18. Правила, гдје је била остављена могућност привредном субјекту АФИП да „*под повољнијим условима од одредаба Правила, закључи Уговор о пословној сарадњи са одабраним привредним субјектом*“ доводиле у неповољан и дискриминирајући положај велики број привредних субјеката – потенцијалних клијената привредног субјекта АФИП, који се не баве дјелатностима набројаним у члану 18., и самим тим не могу испунити додатне постављене услове те остварити повољније услове за склапање Уговора о пословној сарадњи са привредним субјектом

АФИП, што није у складу с чланом 10. став (2) тачке ц) и д) Закона. Одредбе члана 18. Правила су такође биле у супротности са одредбама Закона о рачуноводству и ревизији у Федерацији Босне и Херцеговине, који прописује да је овлаштена институција (привредни субјекат АФИП) дужна своје податке достављати свим правним и физичким лицима без наметања ограничења, односно додатних услова. Овај спорни члан је брисан у потпуности.

У складу са напријед изложеним, Конкурентијски савјет сматра да се одредбама Нацрта Правила, не спрјечава, ограничава или нарушава тржишна конкуренција на релевантном тржишту, те је одлучио као у диспозитиву овог мишљења.

Предсједник

Гордан Расудић