

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

MIŠLJENJE

**po Zahtjevu za mišljenje advokatskog društva dmb legal d.o.o. Kralja Tvrtka 6,
71000 Sarajevo o obavezi prijave koncentracije**

Sarajevo
maj, 2022. godine



Broj: 01-26-7-08-2/22
Sarajevo, 19.05.2022. godine

Na osnovu člana 25. stav (1) tačka f) Zakona o konkurenciji ("Službeni glasnik BiH", br. 48/05, 76/07 i 80/09), a po Zahtjevu Advokatskog društva dmb legal, društvo sa ograničenom odgovornošću Sarajevo, Kralja Tvrtka br. 6, 71000 Sarajevo, zaprimljenom dana 19.04.2022. godine pod brojem: 01-26-7-08-1/22, Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine na 105. (stotinupetoj) sjednici održanoj dana 19.05.2022. godine, donijelo je

MIŠLJENJE

Advokatsko društvo dmb legal, društvo sa ograničenom odgovornošću Sarajevo, Kralja Tvrtka 6, 71000 Sarajevo (u daljem tekstu: Podnosilac zahtjeva), podnijelo je Konkurencijskom vijeću Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Konkurencijsko vijeće) Zahtjev za izdavanje mišljenja, zaprimljen dana 19.04.2022. godine pod brojem: 01-26-7-08-1/22 (u daljem tekstu: Zahtjev).

Zahtjevom se traži mišljenje o obavezi prijave transakcije u hipotetički postavljenom slučaju, a vezano za postojanje koncentracije u smislu člana 12. stav (1) i člana 14. stav (1) Zakona o konkurenciji (u daljem tekstu: Zakon).

U Zahtjevu se u bitnom navodi sljedeće:

- Društvo A je društvo sa ograničenom odgovornošću koje se primarno bavi maloprodajom, te maloprodajni objekti društva A se nalaze u tržišnim centrima koji su u vlasništvu Društva A, u kojima pored maloprodajnih objekata Društva A postoje i drugi poslovni prostori koji iznajmljuju treća lica – zakupci;
- Društvo B je društvo sa ograničenom odgovornošću koje se također primarno bavi maloprodajom, međutim obavlja i druge privredne djelatnosti. Društvo B je također vlasnik tržišnih centara u kojima posluju maloprodajni objekti Društva B, ali također se iznajmljuju i poslovni prostori trećim licima – zakupcima;
- Društvo A ima namjeru da proda tržišne centre u svom vlasništvu, a Društvo B ima namjeru da kupi navedene tržišne centre pri čemu bi Društvo A nastavilo da posluje u predmetnim tržišnim centrima, odnosno maloprodajni objekti Društva A bi nastavili poslovati u tržišnim centrima čiji bi vlasnik postalo Društvo B (u daljem tekstu: Transakcija);
- Da drugim riječima Društvo B ne bi preuzelo maloprodajne objekte niti maloprodaju od Društva A, nego bi preuzimanjem tržišnih centara, preuzelo njegovu djelatnost iznajmljivanja poslovnih prostora u njima;
- Da smatraju da se u predmetnom slučaju radi o koncentraciji u smislu člana 12. Zakona, odnosno o sticanju kontrole jednog privrednog subjekta nad dijelom drugog i to na tržištu iznajmljivanja poslovnih prostora trećim licima – zakupcima;
- Da kada je riječ o ispunjenosti uslova za prijavu koncentracije u smislu člana 14. Zakona, ističu da je uslov iz člana 14. stav 1. tačka a) ispunjen, odnosno da ukupni godišnji prihod svih učesnika koncentracije ostvaren prodajom roba i/ili usluga na svjetskom tržištu prelazi 100.000.000 KM u godini koja je prethodila koncentraciji;
- Da kada je riječ o ispunjenosti uslova za prijavu koncentracije u smislu člana 14. Zakona, ističu da Društvo A ispunjava uslov iz člana 14. stav 1. tačka b) Zakona, odnosno da ukupni prihod Društva A na tržištu Bosne i Hercegovine prelazi iznos od 8.000.000 KM;

- Da u vezi sa prihodom Društva B na tržištu Bosne i Hercegovine smatraju da se treba primjeniti član 14. stav 3. Zakona, odnosno u obzir uzeti samo prihod dijela privrednog subjekta koji je predmet koncentracije, u konkretnom slučaju prihod koji su ostvarili tržišni centri koji su predmet Transakcije;
- Da s tim u vezi ističu da je prihod ostvaren od iznajmljivanja poslovnih prostora zakupcima u tržišnim društvima Društva A (koji su predmet Transakcije) manji od iznosa od 8.000.000 KM u godini koja prethodi Transakciji;
- Da napominju da se kao prihod tržišnih centara (koji su predmet Transakcije) računa prihod koji je ostvaren iznajmljivanjem poslovnih prostora trećim licima – zakupcima, odnosno da maloprodajni objekti Društva A u tržišnim centrima nisu plaćali zakupninu s obzirom da je Društvo A ujedno bilo i vlasnik objekta i nosilac maloprodaje, što bi nakon realizacije Transakcije bilo promjenjeno, odnosno maloprodajni objekti Društva A bi plaćali zakupninu Društvu B;
- Da također potvrđuju da i zajedničko učešće Društva A i Društva B na tržištu iznajmljivanja poslovnih prostora trećim licima – zakupcima nije veći od 40%;
- Da u skladu sa gore navedenim, smatraju da se u hipotetičkoj Transakciji ne bi ispunili uslovi za prijavu koncentracije, s obzirom da nije ispunjen uslov iz člana 14. stav 1. tačka b. Zakona.

Međutim, iz podnesenog zahtjeva vidljivo je, da podnosilac traži mišljenje, u kojem će se Konkurencijsko vijeće očitovati o postojanju obaveze prijave koncentracije, u skladu sa članom 14. Zakona o konkurenciji, odnosno, hipotetički opisani slučaj iz Zahtjeva, ocijeniti u smislu odredbi člana 14. stav 1. tačka b. Zakona, te da u tom smislu ne postoji obaveza prijave koncentracije.

Podnosilac zahtjeva traži od Konkurencijskog vijeća da potvrdi ovakav stav, odnosno da se izda mišljenje da li su se u opisanoj situaciji stekli uslovi za prijavu transakcije Konkurencijskom vijeću.

Prilikom izrade mišljenja Konkurencijsko vijeće se koristilo odredbama člana 12. stav 1. i člana 14. stav 1. Zakona, kao i odredbama člana 2. Odluke o načinu podnošenja prijave i kriterijumima za ocjenu koncentracija privrednih subjekata ("Službeni glasnik BiH", br. 34/10) (u daljem tekstu: Odluka).

Odredbe člana 12. stav 1. Zakona glase:

"(1) Koncentracijom, u smislu ovog zakona, smatra se:

- a) spajanje ili pripajanje nezavisnih privrednih subjekata ili dijelova privrednih subjekata;
- b) sticanje kontrole ili prevladavajućeg utjecaja jednog, odnosno više privrednih subjekata nad drugim, odnosno nad više drugih privrednih subjekata ili dijelom drugog privrednog subjekta, odnosno dijelovima drugih privrednih subjekata, i to:
 - 1) sticanjem kupovinom većine dionica ili udjela osnovnog kapitala; ili
 - 2) sticanjem većine prava glasa; ili 3) na drugi način, u skladu s odredbama zakona koji regulišu osnivanje privrednih subjekata i njihovo upravljanje;
- c) zajedničko ulaganje na dugoročnoj osnovi, dva ili više nezavisnih privrednih subjekata, koji djeluju kao nezavisan privredni subjekt."

Odredbe člana 14. stav 1. Zakona glase:

"(1) Namjeravanu koncentraciju privrednih subjekata, iz člana 12. stav (1) ovog zakona, učesnici koncentracije su obavezni prijaviti, i to kada su ispunjeni sljedeći uslovi:

- a) da ukupni godišnji prihod svih učesnika koncentracije ostvaren prodajom roba i /ili usluga na svjetskom tržištu iznosi 100.000.000 KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji; i
- b) da ukupni godišnji prihod svakog od najmanje dva privredna subjekta učesnika koncentracije ostvaren prodajom roba i /ili usluga na tržištu Bosne i Hercegovine iznosi najmanje 8.000.000 KM po završnom računu u godini koja je prethodila koncentraciji, ili ako je njihovo zajedničko učešće na relevantnom tržištu veće od 40%."

Odredbе člana 2. Odluke, kojima se pojašnjava član 14. stav 1. Zakona glase:

"Namjeravanu koncentraciju privrednih subjekata iz člana 12. Zakona, učesnici koncentracije su obavezni prijaviti i to: a) privredni subjekti sa sjedištem i prebivalištem u inostranstvu ukoliko su ispunjeni uslovi iz člana 14. tačke a) i b) Zakona, i b) privredni subjekti sa sjedištem i prebivalištem u Bosni i Hercegovini ukoliko su ispunjeni uslovi iz člana 14. tačka b) Zakona."

Postupajući po podnesenom Zahtjevu, analizom svih dostavljenih podataka i činjenica iz Zahtjeva, koji se odnosi na hipotetički opisan slučaj, a na osnovu Zakona o konkurenciji, Konkurencijsko vijeće daje sljedeće mišljenje:

Zakon o konkurenciji u članu 12. propisuje koja postupanja na tržištu od strane privrednih subjekata predstavljaju koncentraciju.

Član 14. istog zakona propisuje, koji se uslovi na tržištu trebaju ispuniti da bi postojala obaveza prijave koncentracije.

Članom 2. Odluke o utvrđivanju relevantnog tržišta ("Službeni glasnik BiH", br. 18/06 i 34/10) utvrđeno da je Konkurencijsko vijeće isključivo nadležno za utvrđivanje relevantnog tržišta za svaki pojedinačni slučaj namjeravane koncentracije.

Podnosilac zahtjeva navodi kako je nesporna činjenica da u navedenom hipotetičkom slučaju za koje se traži mišljenje o obavezi prijave koncentracije da se u navedenom slučaju radi o koncentraciji u smislu člana 12. Zakona, te da u tom smislu postoji obaveza prijave koncentracije.

Analizom hipotetički opisanog slučaja, Konkurencijsko vijeće je mišljenja kako bez konkretno dostavljene dokumentacije, bez mogućnosti raspolaganja sa stvarnim podacima, nije u mogućnosti utvrditi postoji li, ili nepostoji obaveza prijave koncentracije, odnosno da činjenice koje su navedene u Zahtjevu predstavljaju uslove iz člana 14. Zakona o konkurenciji.

Ovo mišljenje je dato isključivo na osnovu podataka navedenih u Zahtjevu, te ukoliko dati podaci odstupaju od stvarnog činjeničnog stanja ovo mišljenje se ne može primijeniti.

Predsjednik

Dr.sc Amir Karalić

