

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

MIŠLJENJE

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

Sarajevo
svibanj, 2022. godine



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

Na temelju članka 25. stavak (1) točka f) Zakona o konkurenciji ("Službeni glasnik BiH", br. 48/05, 76/07 i 80/09), a po Zahtjevu Odvjetničkog 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

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

Zahtjevom se traži mišljenje o obvezi prijave transakcije u hipotetički postavljenom slučaju, a vezano za postojanje koncentracije u smislu članka 12. stavak (1) i članka 14. stavak (1) Zakona o konkurenciji (u daljnjem 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 osoba – 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 osobama – 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 daljnjem 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 članka 12. Zakona, odnosno o sticanju kontrole jednog gospodarskog subjekta nad dijelom drugog i to na tržištu iznajmljivanja poslovnih prostora trećim osobama – zakupcima;
- Da kada je riječ o ispunjenosti uvjeta za prijavu koncentracije u smislu članka 14. Zakona, ističu da je uvjet iz članka 14. stavak 1. točka a) ispunjen, odnosno da ukupni godišnji prihod svih sudionika 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 članka 14. Zakona, ističu da Društvo A ispunjava uvjet iz članka 14. stavak 1. točka b) Zakona, odnosno da ukupni prihod Društva A na tržištu Bosne i Hercegovine prelazi iznos od 8.000.000 KM;

- Da u svezi sa prihodom Društva B na tržištu Bosne i Hercegovine smatraju da se treba primjeniti članak 14. stavak 3. Zakona, odnosno u obzir uzeti samo prihod dijela gospodarskog subjekta koji je predmet koncentracije, u konkretnom slučaju prihod koji su ostvarili tržišni centri koji su predmet Transakcije;
- Da s tim u svezi 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 osobama – 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 nositelj 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 osobama – zakupcima nije veći od 40%;
- Da sukladno sa gore navedenim, smatraju da se u hipotetičkoj Transakciji ne bi ispunili uvjet za prijavu koncentracije, s obzirom da nije ispunjen uvjet iz članka 14. stavak 1. točka b. Zakona.

Međutim, iz podnesenog zahtjeva vidljivo je, da podnositelj traži mišljenje, u kojem će se Konkurencijsko vijeće očitovati o postojanju obveze prijave koncentracije, sukladno sa člankom 14. Zakona o konkurenciji, odnosno, hipotetički opisani slučaj iz Zahtjeva, ocijeniti u smislu odredbi članka 14. stavak 1. točka b. Zakona, te da u tom smislu ne postoji obveza prijave koncentracije.

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

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

Odredbe članka 12. stavak 1. Zakona glase:

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

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

Odredbe članka 14. stavak 1. Zakona glase:

"(1) Namjeravanu koncentraciju gospodarskih subjekata, iz članka 12. stavak (1) ovog zakona, sudionici koncentracije su obvezni prijaviti, i to kada su ispunjeni sljedeći uvjeti:

- a) da ukupni godišnji prihod svih sudionika 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 gospodarska subjekta sudionika 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 njihov zajednički udjel na mjerodavnom tržištu veći od 40%."

Odredbe članka 2. Odluke, kojima se pojašnjava članak 14. stavak 1. Zakona glase:

"Namjeravanu koncentraciju gospodarskih subjekata iz članka 12. Zakona, sudionici koncentracije su obvezni prijaviti i to: a) gospodarski subjekti sa sjedištem i prebivalištem u inostranstvu ukoliko su ispunjeni uvjeti iz članka 14. točke a) i b) Zakona, i b) gospodarski subjekti sa sjedištem i prebivalištem u Bosni i Hercegovini ukoliko su ispunjeni uvjeti iz članka 14. točka b) Zakona."

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

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

Članak 14. istog zakona propisuje, koji se uvjeti na tržištu trebaju ispuniti da bi postojala obveza prijave koncentracije.

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

Podnositelj zahtjeva navodi kako je nesporna činjenica da u navedenom hipotetičkom slučaju za koje se traži mišljenje o obvezi prijave koncentracije da se u navedenom slučaju radi o koncentraciji u smislu članka 12. Zakona, te da u tom smislu postoji obveza 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 obveza prijave koncentracije, odnosno da činjenice koje su navedene u Zahtjevu predstavljaju uvjete iz članka 14. Zakona o konkurenciji.

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

Predsjednik

dr. sc Amir Karalić