

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

MIŠLJENJE

**po Zahtjevu privrednog subjekta „Telekom Srbija“ a.d. Beograd, o obavezi
zaključenja ugovora**

**Sarajevo
decembar, 2020. godine**



Broj: 01-26-7-16-4/20
Sarajevo, 22.12. 2020. godine

Na osnovu člana 25. stav (1) tačka f) Zakona o konkurenciji (“Službeni glasnik BiH” 48/05, 76/07 i 80/09), a po Zahtjevu privrednog subjekta „Telekom Srbija“ akcionarsko društvo Beograd, Takovska 2 Beograd, kojeg zastupa Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina, zaprimljenom od strane Konkurencijskog vijeća dana 19.11.2020. godine, pod brojem 01-26-7-16-1/20, Konkurencijsko vijeće, na 77. (sedamdesetsedmoj) sjednici održanoj dana 22.12. 2020. godine, je donijelo

MIŠLJENJE

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je, dana 19.11.2020. godine pod brojem: 01-26-7-16-1/20, zaprimilo Zahtjev za izdavanje mišljenja (u daljem tekstu: Zahtjev) podnesen od privrednog subjekta „Telekom Srbija“ akcionarsko društvo Beograd, Takovska 2 Beograd (u daljem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili Telekom Srbija), kojeg zastupa Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina, a u skladu sa članom 25. tačka f) Zakona o konkurenciji (“Službeni glasnik BiH”, br. 48/05, 76/07 i 80/09 – u daljem tekstu: Zakon o konkurenciji).

Podnosilac zahtjeva traži mišljenje od Konkurencijskog vijeća u vezi sa mogućim ishodom pregovora između Podnositelja zahtjeva i društva Telemach BH, društva za pružanje usluga u oblasti telekomunikacija d.o.o. Sarajevo, oko poslovne saradnje za usluge distribucije kanala Radio-televizije Srbije (u daljem tekstu: RTS kanala) putem *Over the Top* platforme (u daljem tekstu: OTT platforma) na teritoriji Bosne i Hercegovine.

Podnositelj ističe kako je podnošenju ovog zahtjeva predhodila prepiska između Telekoma Srbije i društva Telemach BH, te navodi sljedeće:

- svojim dopisom od 25.08.2020.godine društvo Telemach BH se obratilo Podnositelju zahtjeva sa zahtjevom za dostavljanje zvanične ponude sa komercijalnim i drugim uslovima, te sa prijedlogom ugovora koji se odnose na

- distribuciju RTS kanala putem OTT platforme na teritoriji cijele Bosne i Hercegovine;
- u odgovoru na ovaj zahtjev Telekom Srbija je dana 08.10.2020.godine prije slanja bilo kakve ponude tražio od Telemacha da mu odgovori na određena pitanja koja su se ticala tržišnog udjela Telemach BH TV platforme EON (u daljem tekstu: EON), teritorijalne pokrivenosti EON-a, zaštite sadržaja sa ciljem spriječavanja ilegalne distribucije RTS kanala, kvalitet protoka, broja i strukture krajnjih korisnika itd.;
 - da je Telemach BH dao svoj odgovor u formi dopisa dana 16.10.2020. (dopis dostavljen Konkurencijskom vijeću)
 - dana 23.10.2020. godine Telekom je u odgovoru na dopis Telemacha pojasnio da posluje po najvišim standardima i uz najstrožije mjere, te da su pitanja koja su postavljena Telemachu standardna procedura prilikom provjere usklađenosti, pogotovo kada se za saradnju obrati dominantan tržišni učesnik. Telekom je također između ostalog naveo da osnovano sumnja da Telemach kao učesnik na tržištu ima značajnu snagu i dominantna položaj, kao i sposobnost da formira visoke cijene bez ikakvog uticaja od strane konkurencije kao i da odbacuje odgovore u pogledu zaštite sadržaja od strane Telemacha jer očito ne postoji nikakva zaštita od VPN servisa, gdje se generisanjem IP adrese u BiH, korisnici bilo gdje u svijetu bi mogli da piratski gledaju sadržaj Telekoma tj. RTS kanala;
 - da Telemach u svome odgovoru od 05.11.2020. godine i dalje insistira na zaključenju ugovora sa Telekomom i dalje ignorišući tražena pojašnjenja odnosno izbjegavajući da daju odgovore na postavljena pitanja, ali pri tome prijeteći pokretanjem odgovarajućih postupaka pred nadležnim tijelima ukoliko u roku od 3 (tri) dana ne zaprime odgovarajući potpisani primjerak ugovora;
 - podnositelj zahtjeva također ističe da u slučaju distribucije medijskog sadržaja putem OTT platforme ne postoji nijedna barijera za ulazak na ovo tržište, te u tom slučaju operater može odmah pružati usluge distribucije medijskog sadržaja putem OTT na teritoriji cijele Europe, bez ijedne dozvole, odnosno bez ikakvih barijera pri ulasku na tržište;
 - također, Podnositelj napominje da je Telekom društvo sa visokim standardima koje uvijek postupa na isti način prema svim učesnicima na tržištu, odnosno prema svim subjektima koji se jave radi uspostavljanja poslovne saradnje. Međutim, u ovom posebnom slučaju Telekom smatra da bilo kakvu poslovnu saradnju nije moguće uspostaviti jer suprotna strana nije spremna niti da odgovori na osnovna pitanja, a još manje je spremna da poštuje već uspostavljene standarde, a na koncu svega nastoji da putem prijetnji osigura usluge Telekoma i na taj način povoljniji položaj za sebe na tržištu;

U skladu sa naprijed navedenim Podnositelj zahtjeva traži od Konkurencijskog vijeća da izda mišljenje u vezi sa pitanjem: Da li je Telekom Srbija u skladu sa Zakonom o konkurenciji u obavezi da zaključi ugovor o distribuciji RTS kanala putem EON OTT platforme na teritoriji Bosne i Hercegovine sa društvom Telemach BH?

Konkurencijsko vijeće nadležno je da, u skladu sa članom 25. stav (1) pod f) daje mišljenja i preporuke o bilo kojem aspektu konkurencije, po službenoj dužnosti ili na zahtjev državnog organa, privrednog subjekta ili društva.

Postupajući po Zahtjevu, Konkurencijsko vijeće je analiziralo i procijenilo sve relevantne činjenice koje su u njemu navedene, kako one navedene od strane Podnosioca, tako i činjenice koje Podnositelj zahtjeva ne navodi eksplicitno u zahtjevu ali su vidljive iz dostavljenih priloga uz predmetni Zahtjev, odnosno iz dopisa i odgovora privrednog subjekta Telemach BH.

Analizirajući dostavljeni zahtjev Konkurencijsko vijeće je ocjenilo da se u predmetnom slučaju radi o pregovorima dva poslovna subjekta, Telekoma Srbije, kao Podnosioca zahtjeva i privrednog subjekta Telemach BH, u cilju uspostavljanja poslovne saradnje u vezi usluge distribucije RTS kanala putem OTT platforme na području Bosne i Hercegovine.

Ističemo da, shodno svojim zakonom dodijeljenim nadležnostima, Konkurencijsko vijeće ima isključivu ovlast u odlučivanju o postojanju zabranjenog konkurencijskog djelovanja na tržištu Bosne i Hercegovine i primjeni odredbi Zakona o konkurenciji u smislu ex post regulacije u postupcima zaštite tržišne konkurencije.

Zakon o konkurenciji ne propisuje komercijalne, tehničke niti bilo kakve uslove po kojima bi se zaključivali ugovori o poslovnoj saradnji između privrednih subjekata, niti na bilo koji način utiče na tok pregovora između poslovnih partnera u cilju sklapanja poslovnih sporazuma.

Međutim, članom 4. stav (1) Zakona o konkurenciji je utvrđeno da su zabranjeni sporazumi, ugovori, pojedine odredbe sporazuma ili ugovora, zajednička djelovanja i prešutni dogovori privrednih subjekata, kao i odluke i drugi akti privrednih subjekata koji za cilj i posljedicu imaju sprječavanje, ograničavanje ili narušavanje tržišne konkurencije na relevantnom tržištu, a koji se odnose na:

- a) direktno ili indirektno utvrđivanje kupovnih i prodajnih cijena ili bilo kojih drugih trgovačkih uslova;
- b) ograničavanje i kontrolu proizvodnje, tržišta, tehničkog razvoja ili ulaganja;
- c) primjenu različitih uslova za identične transakcije sa drugim privrednim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju
- d) primjena različitih uslova za identične transakcije sa drugim privrednim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju;
- e) zaključivanje takvih sporazuma kojima se druga strana uslovljava da prihvati dodatne obaveze koje po svojoj prirodi ili običajima u trgovini nisu u vezi sa predmetom sporazuma;

Sa aspekta Zakona o konkurenciji i prema dosadašnjoj praksi, kod uspostavljanja distributivnih odnosa, odnosno kod potpisivanja ugovora o distribuciji proizvoda i/ili usluga na području Bosne i Hercegovine potrebno je da su ti proizvodi i/ili usluge

dostupni svim privrednim subjektima koji se bave distribucijom na relevantnom tržištu pod istim uslovima.

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. Stjepo Pranjić

Dostavljeno:

- Advokatsko društvo sa ograničenom odgovornošću MARIĆ & Co., Mehmeda Spahe 26, 71000 Sarajevo, Bosna i Hercegovina

- u spis