

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

МИШЉЕЊЕ

**по Захтјеву привредног субјекта „Телеком Србија“ а.д. Београд, о обавези
закључења уговора**

Сарајево
децембар, 2020. године



Број: 01-26-7-16-4/20
Сарајево, 22.12. 2020. године

На основу члана 25. став (1) тачка ф) Закона о конкуренцији (“Службени гласник БиХ” 48/05, 76/07 и 80/09), а по Захтјеву привредног субјекта „Телеком Србија“ акционарско друштво Београд, Таковска 2 Београд, којег заступа Адвокатско друштво са ограниченом одговорношћу МАРИЋ & Цо., Мехмеда Спахе 26, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, запримљеном од стране Конкуренијског савјета дана 19.11.2020. године, под бројем 01-26-7-16-1/20, Конкуренијски савјет, на 77. (седамдесетседмој) сједници одржаној дана 22.12. 2020. године, је донио

МИШЛЈЕЊЕ

Конкуренијски савјет Босне и Херцеговине (у даљем тексту: Конкуренијски савјет) је, дана 19.11.2020. године под бројем: 01-26-7-16-1/20, запримио Захтјев за издавање мишљења (у даљем тексту: Захтјев) поднесен од привредног субјекта „Телеком Србија“ акционарско друштво Београд, Таковска 2 Београд (у даљем тексту: Подносилац захтјева или Телеком Србија), којег заступа Адвокатско друштво са ограниченом одговорношћу МАРИЋ & Цо., Мехмеда Спахе 26, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, а у складу са чланом 25. тачка ф) Закона о конкуренцији (“Службени гласник БиХ”, бр. 48/05, 76/07 и 80/09 – у даљем тексту: Закон о конкуренцији).

Подносилац захтјева тражи мишљење од Конкуренијског савјета у вези са могућим исходом преговора између Подносиоца захтјева и друштва *Telemach BH*, друштва за пружање услуга у области телекомуникација д.о.о. Сарајево, око пословне сарадње за услуге дистрибуције канала Радио-телевизије Србије (у даљем тексту: РТС канала) путем *Over the Top* платформе (у даљем тексту: ОТТ платформа) на територији Босне и Херцеговине.

Подносилац истиче како је подношењу овог захтјева претходила преписка између Телекома Србије и друштва *Telemach BH*, те наводи слjedeће:

- својим дописом од 25.08.2020.године друштво *Telemach BH* се обратило Подносиоцу захтјева са захтјевом за достављање званичне понуде са комерцијалним и другим условима, те са приједлогом уговора који се

- односе на дистрибуцију РТС канала путем ОТТ платформе на територији цијеле Босне и Херцеговине;
- у одговору на овај захтјев Телеком Србија је дана 08.10.2020. године прије слања било какве понуде тражио од *Telemacha* да му одговори на одређена питања која су се тичала тржишног учешћа *Telemach BH TV* платформе ЕОН (у даљем тексту: ЕОН), територијалне покривености ЕОН-а, заштите садржаја са циљем спријечавања илегалне дистрибуције РТС канала, квалитет протока, броја и структуре крајњих корисника итд.;
 - да је *Telemach BH* дао свој одговор у форми дописа дана 16.10.2020. (допис достављен Конкуренцијском савјету)
 - дана 23.10.2020. године Телеком је у одговору на допис *Telemacha* појаснио да послује по највишим стандардима и уз најстрожије мјере, те да су питања која су постављена *Telemachi* стандардна процедура приликом провјере усклађености, поготово када се за сарадњу обрати доминантан тржишни учесник. Телеком је такође између осталог навео да основано сумња да *Telemach* као учесник на тржишту има значајну снагу и доминантна положај, као и способност да формира високе цијене без икаквог утицаја од стране конкуренције као и да одбацује одговоре у погледу заштите садржаја од стране *Telemacha* јер очито не постоји никаква заштита од ВПН сервиса, гдје се генерисањем ИП адресе у БиХ, корисници било гдје у свијету би могли да пиратски гледају садржај Телекома тј. РТС канала;
 - да *Telemach* у своме одговору од 05.11.2020. године и даље инсистира на закључењу уговора са Телекомом и даље игноришући тражена појашњења односно избјегавајући да дају одговоре на постављена питања, али при томе пријетећи покретањем одговарајућих поступака пред надлежним органима уколико у року од 3 (три) дана не заприме одговарајући потписани примјерак уговора;
 - подносилац захтјева такође истиче да у случају дистрибуције медијског садржаја путем ОТТ платформе не постоји ниједна баријера за улазак на ово тржиште, те у том случају оператер може одмах пружати услуге дистрибуције медијског садржаја путем ОТТ на територији цијеле Европе, без иједне дозволе, односно без икаквих баријера при уласку на тржиште;
 - такође, Подносилац напомиње да је Телеком друштво са високим стандардима које увијек поступа на исти начин према свим учесницима на тржишту, односно према свим субјектима који се јаве ради успостављања пословне сарадње. Међутим, у овом посебном случају Телеком сматра да било какву пословну сарадњу није могуће успоставити јер супротна страна није спремна нити да одговори на основна питања, а још мање је спремна да поштује већ успостављене стандарде, а на концу свега настоји да путем пријетњи осигура услуге Телекома и на тај начин повољнији положај за себе на тржишту;

У складу са напријед наведеним Подносилац захтјева тражи од Конкуренцијског савјета да изда мишљење у вези са питањем: Да ли је Телеком Србија у складу са Законом о конкуренцији у обавези да закључи уговор о дистрибуцији РТС канала

путем ЕОН ОТТ платформе на територији Босне и Херцеговине са друштвом *Telemach BH*?

Конкуренцијски савјет надлежан је да, у складу са чланом 25. став (1) под ф) даје мишљења и препоруке о било којем аспекту конкуренције, по службеној дужности или на захтјев државног органа, привредног субјекта или друштва.

Поступајући по Захтјеву, Конкуренцијски савјет је анализирао и процјенило све релевантне чињенице које су у њему наведене, како оне наведене од стране Подносиоца, тако и чињенице које Подносилац захтјева не наводи експлицитно у захтјеву али су видљиве из достављених прилога уз предметни Захтјев, односно из дописа и одговора привредног субјекта *Telemach BH*.

Анализирајући достављени захтјев Конкуренцијски савјет је оцјенио да се у предметном случају ради о преговорима два пословна субјекта, Телекома Србије, као Подносиоца захтјева и привредног субјекта *Telemach BH*, у циљу успостављања пословне сарадње у вези услуге дистрибуције РТС канала путем ОТТ платформе на подручју Босне и Херцеговине.

Истичемо да, сходно својим законом додијељеним надлежностима, Конкуренцијски савјет има искључиво овлаштење у одлучивању о постојању забрањеног конкуренцијског дјеловања на тржишту Босне и Херцеговине и примјени одредби Закона о конкуренцији у смислу *ex post* регулације у поступцима заштите тржишне конкуренције.

Закон о конкуренцији не прописује комерцијалне, техничке нити било какве услове по којима би се закључивали уговори о пословној сарадњи између привредних субјеката, нити на било који начин утиче на ток преговора између пословних партнера у циљу склапања пословних споразума.

Међутим, чланом 4. став (1) Закона о конкуренцији је утврђено да су забрањени споразуми, уговори, поједине одредбе споразума или уговора, заједничка дјеловања и прешутни договори привредних субјеката, као и одлуке и други акти привредних субјеката који за циљ и посљедицу имају спрјечавање, ограничавање или нарушавање тржишне конкуренције на релевантном тржишту, а који се односе на:

- а) директно или индиректно утврђивање куповних и продајних цијена или било којих других трговачких услова;
- б) ограничавање и контролу производње, тржишта, техничког развоја или улагања;
- ц) примјену различитих услова за идентичне трансакције са другим привредним субјектима, доводећи их у неповољан положај у односу на конкуренцију
- д) примјена различитих услова за идентичне трансакције са другим привредним субјектима, доводећи их у неповољан положај у односу на конкуренцију;

е) закључивање таквих споразума којима се друга страна условљава да прихвати додатне обавезе које по својој природи или обичајима у трговини нису у вези са предметом споразума;

Са аспекта Закона о конкуренцији и према досадашњој пракси, код успостављања дистрибутивних односа, односно код потписивања уговора о дистрибуцији производа и/или услуга на подручју Босне и Херцеговине потребно је да су ти производи и/или услуге доступни свим привредним субјектима који се баве дистрибуцијом на релевантном тржишту под истим условима.

Ово мишљење је дато искључиво на основу података наведених у Захтјеву, те уколико дати подаци одступају од стварног чињеничног стања ово мишљење се не може примијенити.

Предсједник

Др Стјепо Прањић

Достављено:

- Адвокатско друштво са ограниченом одговорношћу МАРИЋ & Цо., Мехмеда Спахе 26, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина

- у спис