

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренцијски савјет

Рјешење
по Захтјеву привредних субјеката „Teloptis“ д.о.о. Сарајево
и „МилкоС“ д.д. Сарајево против Владе Кантона Сарајево

Сарајево
април, 2013. године



Број: 05-26-2-013-36-II/12
Сарајево, 29.04.2013. године

На основу члана 25. став (1) тачка е) у вези са чланом 4. став (1) тачка д) Закона о конкуренцији («Службени гласник БиХ», бр. 48/05, 76/07 и 80/09) у поступку покренутом по Захтјеву за покретање поступка привредних субјеката „Teloptic“ д.о.о. Сарајево, Мостарско раскршће бб, 71240 Хаџићи, кога заступа Недим Чаушевић, директор друштва, односно, Муриса Макаревић, адвокат из Сарајева и „МилкоС“ д.д. Сарајево, Мостарско раскршће бб, 71240 Хаџићи, кога заступа Адин Факић, директор друштва, односно, Муриса Макаревић, адвокат из Сарајева, против Владе Кантона Сарајево, Реиса Џемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево, коју заступа Нурија Мемич, дипл.инг. маш., Кантон Сарајево, Министарство привреде, Реиса Џемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево, ради утврђивања постојања забрањеног споразума у смислу члана 4. став (1) тачка д) Закона о конкуренцији, Конкуренијски савјет, на 59. (педесетдеветој) сједници одржаној дана 29.04.2013. године, донио је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Одбија се заједнички захтјев привредних субјеката „Teloptic“ д.о.о. Сарајево, Мостарско раскршће бб, 71240 Хаџићи и „МилкоС“ д.д. Сарајево, Мостарско раскршће бб, 71240 Хаџићи, поднесен против Владе Кантона Сарајево, Реиса Џемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево, ради утврђивања постојања забрањеног споразума из члана 4. став (1) тачка д) Закона о конкуренцији, као неоснован.
2. Ово Рјешење је коначно и биће објављено у «Службеном гласнику БиХ», службеним гласилима ентитета и Брчко Дистрикта Босне и Херцеговине.

Образложење

Конкуренијски савјет је дана 14.09.2012. године, под бројем 05-26-2-013-II/12 запримио заједнички Захтјев за покретање поступка (у даљем тексту: Захтјев) у смислу члана 28. Закона о конкуренцији (у даљем тексту: Закон), поднесен од стране привредних субјеката „Teloptic“ д.о.о. Сарајево, Мостарско раскршће бб, 71240 Хаџићи, кога заступа Недим Чаушевић, директор друштва и Муриса Макаревић, адвокат из Сарајева (пуномоћ издата дана 04.02.2013. године) (у даљем тексту: Teloptic, Подносилац захтјева или Подносиоци захтјева) и „МилкоС“ д.д. Сарајево, Мостарско раскршће бб, Хаџићи, 71000 Сарајево, кога заступа Адин Факић, директор друштва и Муриса Макаревић, адвокат из Сарајева (пуномоћ издата дана 04.02.2013. године) (у даљем тексту: Милкос, Подносилац захтјева или Подносиоци захтјева), против Владе Кантона Сарајево, Реиса Џемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево, коју заступа Нурија Мемич, дипл. инг. маш. Кантон Сарајево, Министарство привреде, Реиса Џемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево, (у даљем тексту: Влада) због злоупотребе доминатног положаја из члана 10. став 2. тачка ц) Закона.

Увидом у Захтјев, Конкуренцијски савјет је утврдио да исти није јасан и комплетан у смислу члана 28. Закона, те је Подносиоцима захтјева дана 18.09.2012. године (актом број: 05-26-2-013-1-П/12) упућен захтјев за прецизирање и допуноу истог, као и за уплату административне таксе у износу од 1.000,00 КМ - утврђену чланом 2. тарифни број 106. став (1) тачка ф) Одлуке о висини административних такси у вези са процесним радњама пред Конкуренцијским савјетем („Службени гласник БиХ“, бр. 30/06, и 18/11).

Подносиоци захтјева су допунили Захтјев дана 27.09.2012. године поднеском број: 05-26-2-013-2-П/12 и доказом о уплати административне таксе.

Конкуренцијско савјете је дана 30.10.2012. године актом број: 05-26-2-013-3-П/12 Подносиоцима захтјева послало упит о измјени правне квалификације Захтјева, имајући у виду досадашњу праксу Конкуренцијског савјета у предметима гдје је једна од странака у поступку орган управе, а с обзиром да чињенице које су наведене у Захтјеву могу евентуално представљати забрањени споразум из члана 4. став (1) тачка д) Закона, прије него злоупотребу доминатног положаја из члана 10 став 2. тачка ц) Закона, како је наведено у првобитном Захтјеву.

Подносиоци захтјева су доставили сагласност за предложену измјену правне квалификације дана 01.11.2012. године поднеском за примљеним под бројем: 05-26-2-013-4-П/12.

Комплектирањем предметног Захтјева, Конкуренцијски савјет је на основу члана 28, став (3) Закона дана 06.11.2012. године издало Потврду о пријему комплетног и уредног Захтјева број: 05-26-2-013-5-П/12.

Анализирајући Захтјев и достављену документацију, Конкуренцијски савјет је оцијенио да није могуће безведеног поступка утврдити постојање повреда Закона на које Подносиоци захтјева указују, те је на 46. сједници одржаној дана 06.11.2012. године, у складу са чланом 32. став (2) Закона, донијело Закључак о покретању поступка број: 05-26-2-013-7-П/12 (у даљем тексту: Закључак).

У складу са чланом 33. Закона, Конкуренцијски савјет је Захтјев и Закључак доставио на одговор Влади дана 06.11.2012. године актом број: 05-26-2 013-11-П/12.

Влада је доставила одговор на Захтјев и Закључак Конкуренцијском савјету, дана 25.12.2012. године поднеском за примљеним под бројем: 05-26-2-013-13-П/12.

1. Странке у поступку

Странке у поступку су привредни субјекти „Teloptic“ д.о.о. Сарајево, Мостарско раскршће бб, Хацићи, 71000 Сарајево и „МилкоС“ д.д. Сарајево, Мостарско раскршће бб, Хацићи, 71000 Сарајево и Влада Кантона Сарајево, Реиса Цемалудина Чаушевића 1, 71000 Сарајево.

1.1. Привредни субјект Teloptic

Привредни субјект „Teloptic“ д.о.о. Сарајево, регистрован је код Општинског суда у Сарајеву под бројем МБС: 65-01-0167-11, са претежним регистрованим дјелатностима у области производње безалкохолних пића и сирупа за безалкохолна пића, производње сокова од воћа и поврћа, на бази полупроизвода: концентрата, воћних база и др. и производње минералне воде и других флашираних вода.

1.2. Привредни субјект Милкос

Привредни субјект „МилкоС“ д.д. Сарајево регистрован је код Општинског суда у Сарајеву под бројем МБС:65-02-0040-11, са претежним регистрованим дјелатностима у области производње безалкохолних пића и сирупа за безалкохолна пића, производње сокова од воћа и поврћа, на бази полупроизвода: концентрата, воћних база и др. и производње минералне воде и других флашираних вода.

1.3. Влада Кантона Сарајево

Влада Кантона Сарајево је тијело извршно политичке власти чије су надлежности утврђене уставом, законима и другим прописима, а на које се у складу са чланом 2. став (1) тачка б) Закона примјењују одредбе истога, јер иста својим дјеловањем може директно или индиректно утјецати на тржишну конкуренцију на подручју Кантона Сарајево.

2. Правни оквир предметног поступка

Конкуренијски савјет је у поступку примијенио одредбе Закона, Одлуке о утврђивању релевантног тржишта («Службени гласник БиХ», бр. 18/06 и 34/10) и Закона о управном поступку («Службени гласник БиХ», бр. 29/02, 12/04, 88/07 и 93/09).

Конкуренијски савјет је такођер узео у обзир и одредбе Закона о концесијама Кантона Сарајево («Службене новине Кантона Сарајево», бр. 27/11), Закона о водама Федерације БиХ („Службене новине ФБиХ“ бр. 70/06), одредбе Одлуке о накнади за експлоатацију вода на подручју Кантона Сарајево („Службене новине Кантона Сарајево”, број 29/12), одредбе Правилника о начину обрачунавања, поступку и роковима за обрачунавање и плаћање и контроли измиривања обавеза на темељу опће водне накнаде и посебних водних накнада („Службене новине ФБиХ“ бр. 92/07 и 46/09) и Одлуке о висини посебних водних накнада („Службене новине ФБиХ“ бр. 46/07),

3. Поступак пред Конкуренијским савјетом

Подносиоци захтјева су навели слиједеће чињенице као разлоге за подношење Захтјева:

- да Захтјев поднесе против Владе ради утврђивања постојања злоупотребе доминантног положаја из члана 10. став (2) тачка ц) Закона (накнадно измјењен у забрањени споразум из члана 4. став (1) тачка д) Закона, уз сагласност Подносилаца захтјева поднеском за примљеним под бројем: 05-26-2-013-4-П/12 дана 01.11.2012. године), проузрокованог примјеном „Одлуке о накнади за експлоатацију вода на подручју Кантона Сарајево” (у даљем тексту: Одлука), коју је Влада усвојила на 74. сједници одржаној 12.06.2012. године.
- да је Влада у поменутој Одлуци у тачки II навела привредне субјекте који су закључили уговоре о концесијама на воду и који плаћају концесионе накнаде од 0,05

КМ/м³ захваћене воде све док траје концесиони уговор, а ти привредни субјекти су директни конкуренти Подносиоцима захтјева у производњи сокова и флаширању природне изворске минералне воде, који би по истој Одлуци били обавезни плаћати накнаду за кориштење воде од 1,5 КМ/м³ захваћене воде, што је 30 пута више од конкуренције.

- да заједнички користе воду са изворишта „Виленац“, (Teloptic 160 м³ и Милкос 290 м³ дневно), те да су до сада за кориштење воде из поменутог изворишта плаћали посебну водну накнаду по цијени од 0,03 КМ/м³ за захваћену воду, што за Teloptic износи 4,8 КМ дневно, а за Милкос 8,7 КМ дневно. Примјеном ове Одлуке Teloptic би требао да плаћа 240,00 КМ дневно, а Милкос 435,00 КМ дневно или укупно 20.250,00 КМ мјесечно за захваћену воду.
- да су до сада плаћали посебну водну накнаду по цијени од 0,03 КМ/м³ за захваћену воду и накнаду за захваћање и флаширање воде и минералне воде по цијени од 2,00 КМ за сваки кубни метар воде која се користи за флаширање и посебну водну накнаду за заштиту вода по 1 ЕС и то 2,00 КМ/1 ЕС према „Правилнику о начину обрачунавања, поступку и роковима за обрачунавање и плаћање и контроли измиривања обавеза на темељу опће водне накнаде и посебних водних накнада“.
- да трошкови воде у цијени готових производа износе 0,5% те би примјеном ове Одлуке и плаћањем накнаде од 1,5 КМ/м³ захваћене воде довело до поскупљења производа Подносилаца захтјева за 5% што би их довело у неравноправан положај у односу на домаћу, а посебно на увозну конкуренцију.
- да је привредни субјект Teloptic, не својом кривицом доведен у положај да није закључио уговор о концесији, с обзиром на чињеницу да је својим дописом број 14918/10-3 од 22.11.2011. године поднио захтјев Министарству привреде Кантона Сарајево за додјелу концесије за извориште „Виленац“ и Самоиницијативну понуду за додјелу концесије за извориште „Виленац“ број:14971/10-4 од 23.05.2012. године, али да Министарство привреде и Влада нису одговорили на поменуте захтјеве, иако је постојала законска регулатива из те области.
- да сматрају да би Конкурenciјски савјет у складу са чланом 40. Закона требао донијети рјешење о привременој мјери и наложити обуставу поступања по Одлуци све док се не успоставе једнаки конкурenciјски услови привређивања.

Влада је у свом Одговору на Захтјев и Закључак, којим оспорава Захтјев, у битном навела слиједеће:

- да је систем управљања водама на територији Федерације Босне и Херцеговине, финансирање управљања водама, укључујући и обавезе плаћања опће водне накнаде и посебних водних накнада регулисано Законом о водама Федерације БиХ и подзаконским актима, те да су Подносиоци захтјева, приказујући начин на који реализују своје обавезе плаћања посебних водних накнада које су прописане Законом о водама Федерације БиХ, покушали да наведене посебне водне накнаде поистовјете са концесионом накнадом - што се види из њихове калкулације за случај примјене предметне Одлуке, те да због тога ови наводи Подносиоца захтјева нису релевантни за овај поступак.

- да на подручју Кантона Сарајево постоје правни субјекти који експлоатишу воду на основу закључених уговора о концесији и плаћају концесиону накнаду у складу са закљученим уговором, те постоје субјекти који такођер експлоатишу воду и не плаћају концесиону накнаду, а дужни су били, у складу са важећим законом о концесији, закључити уговор о концесији и плаћати уговорену концесиону накнаду.
- да је Влада, као одговорно тијело за успоставу система кориштења природних ресурса, гдје спада и вода, као и за утврђивање правила везаних за кориштење природних ресурса, у склопу својих надлежности, а у циљу да се постигне балансиран приступ према свим субјектима на тржишту који експлоатишу воду, донијела Одлуку. Тачком II ове Одлуке, за кориштење питке, минералне и термонинералне воде на подручју Кантона Сарајево одређена је минимална накнада од 0,05 КМ по m³ добивеног права на захватање воде, а тачком III ове Одлуке, накнаду за кориштење воде у износу од 1,5 КМ по m³ захваћене воде, или 1,5 % од укупног годишњег оствареног бруто оствареног експлоатацијом воде на подручју Кантона Сарајево, обавезни су плаћати сви правни субјекти (физичка и правна лица, домаћа и страна), који су носиоци права кориштења воде на подручју Кантона Сарајево, или ће то постати, а који немају закључене уговоре о концесији за кориштење воде.
- да Подносиоци захтјева не могу вршити поређења висине накнаде коју су обавезни плаћати у складу са тачком III ове Одлуке са висином концесионих накнада које плаћају субјекти који имају закључене уговоре о концесији, јер се не налазе у истом скупу са овим субјектима, односно њихова уговорена висина концесионе накнаде, у овом тренутку, није позната, јер немају закључен уговор о концесији, те да сви субјекти наведени у тачки III Одлуке, укључујући и субјекте из тачке II Одлуке (који имају закључен уговор о концесији у случају да га раскину), имају исти третман у погледу плаћања висине накнаде за кориштење воде, а самим тим и Подносиоци захтјева не могу бити третирани на другачији начин у односу на све остале субјекте.
- да се Законом о концесијама прописује транспарентан, недискриминаторан и јасан правни оквир за утврђивање услова под којим се правним или физичким, домаћим или страним лицима регистрованим за обављање привредне дјелатности, могу додјеливати концесије у Кантону Сарајево и стимулисање улагање домаћег и страног капитала у областима утврђеним овим Законом.
- да је актом број: 14918/10 од 07.10.2010. године привредно друштво „Teloptic” д.о.о. Сарајево, од Министарства привреде КС, затражило потписивање уговора о концесији за кориштење воде са изворишта „Виленац”, Блажуј, Општина Илиџа. Актом број:07-04-18 23737 од 09.03.2011. године Министарство привреде КС је од овог привредног друштва тражило да достави додатну документацију, да би се захтјев могао узети у разматрање. Уз акт број: 14918/10-1 од 16.03.2011. године, ово привредно друштво је доставило дио тражене документације за провођење поступка додјеле концесије. Актом број: 07-04-18-23737-1 од 24.05.2011. године, Министарство привреде КС је обавијестило ово привредно друштво, да његов захтјев може бити узет у разматрање тек када буде достављена комплетна документација. Ово привредно друштво је уз акт број: 14918/10-3 од 22.12.2011. године, доставило допуну документације везано за захтјев за додјелу концесије за извориште „Виленац”. Министарство привреде КС је актом број: 07-06-25-1556/12 од 26.01.2012. године упутило захтјев Агенцији за водно подручје ријеке Саве, за издавање претходне водне сагласности. Ова Агенција издала је претходну водну сагласност за захватајне питке подземне воде из бушотине на локалитету „Виленац”, Блажуј, Општина Илиџа, број: UP-I/25-1-40-059-4/12 од

21.02.2012. године. У тачки 5. Рјешења наведено је да се извориште већ користи. Актом број: 14971/10-4 од 23.05.2012. године привредно друштво „Teloptic” је обавијестило Министарство привреде КС, да по основу његовог захтјева, број:14918/10-3 од 23.12.2011. године, подноси Самоиницијативну понуду у складу са чланом 20. Закона о концесијама. Истим актом, наводи, да ће документа из тачке (2) члана 20. поменутог закона, а који се односе на извод из просторног планског документа и сагласност Општинског савјета Илица, доставити накнадно по рјешавању по захтјеву према Општини Илица. Привредни субјект Teloptic још увијек није доставио предметну сагласност Општинског савјета Илица.

- да је чланом 117. став (2) Закона о водама прописано да се право на кориштење или употребу воде или испуштање отпадних вода стечено на основу водне дозволе не може преносити на друго правно и физичко лице. У члану 1. Уговора о заједничком кориштењу воде из властитог бунара, број:3036/10 од 23.07.2010. године, Подносиоци захтјева су навели, да овим уговором регулишу међусобна права и обавезе везане за заједничко кориштење воде из властитог бунара, на којем је носилац права кориштења привредни субјект Teloptic. Обзиром да су Подносиоци захтјева потврдили да је привредни субјект Teloptic носилац права кориштења може се закључити, да је овај уговор о заједничком кориштењу воде из властитог бунара закључен супротно одредбама Закона о водама, те доводи у питање легитимност привредног друштва „МилкоС” да буде странка у заједничком Захтјеву за покретање поступка пред Конкурентијским савјетом.

На основу напријед наведених чињеница, Влада сматра да доношењем и примјеном Одлуке није учињена повреда из члана 4. став (1) тачка д) Закона о конкуренцији.

4. Усмена расправа

У даљем току поступка, обзиром да се ради о предмету са странкама са супротним интересима, Конкурентијско савјете је одржало усмену расправу, у складу са чланом 39. Закона. Усмена расправа је одржана дана 06.02.2013. године у просторијама Конкурентијског савјета, и испред Подносиоца захтјева истој су присуствовали Муриса Макаревић адвокат из Сарајева, Дервиш Турчиновић, Исмет Тица и Абид Шарић, а испред Владе Нурија Мемиф.

Током усмене расправе Подносиоци захтјева су се изјаснили да у цјелости остају код навода и чињеница из Захтјева и допуна које су раније достављене Конкурентијском савјету. Поред тога су у расправи у битном изјавили и слиједиће:

- што се тиче правног мишљења проф.др. Милића Симића, које је Влада прихватила као одговор на поднесени Захтјев привредних субјеката Teloptic и Милкос, истакнуто је да се наведено правно мишљење не може узети као основ за доношење коначне одлуке од стране Конкурентијског савјета, с обзиром да је проф.др. Милић Симић сам учествовао у доношењу и креирању Одлуке која је предмет расправе, па ће наравно својим правним ставом настојати да оправда доношење одлуке која је предмет усмене расправе.
- Влада је у моменту доношења Одлуке знала који су то привредни субјекти који се баве експлоатацијом питке минералне воде за даљу продају, што није случај са привредним субјектом Терме Илица које ту воду користе за базен, и који од њих имају закључен уговор и под којим условима, те да се ова Одлука односи само на Телеоптиц, јер остала

два привредна субјекта (Coca-Cola и Сарајевска пивара) имају закључен уговор о концесији.

- Пуномоћник Подносиоца захтјева је истакао и да привредни субјект МилкоС користи воду на основу уговора са Телеоптицом који има право на продају воде и привредни субјект МилкоС за то плаћа привредном субјекту Teleoptic, што значи да привредни субјект Teleoptic црпи воду, а не привредни субјект Милкос и исти плаћа накнаду.

Пуномоћник Владе Кантона Сарајево се изјаснио да у потпуности остаје код навода датих у одговору на Закључак, те је у току усмене расправе у битном истакао сlijедеће:

- кад је у питању мишљење проф.др. Милића Симића, оно је дато у моменту када је захтјев био поднесен у смислу члана 10. Закона, а пошто је накнадно дошло до промјене правне квалификације у члан 4. став (1) тачка д) Закона, пуномоћник Владе се сложио да исто не може бити узето у обзир, што је и наведено у датом одговору на захтјев. Везано за наводе о тиму који је учествовао у припреми приједлога спорне Одлуке, истакнуто је да г-дин Симић није учествовао у томе, те је као доказ приложена фотокопија рјешења о именовању Комисије за израду „Одлуке о накнади за експлоатацију вода на подручју Кантона Сарајево за привредна друштва која немају потписане уговоре о концесији“ број: 02-05-5265-12/12 од 08.03.2012. године.
- влада Кантона Сарајево, у моменту доношења Одлуке није знала на кога ће се иста односити и истражили смо да се односи на око 15 привредних субјеката, те да је неодрживо да неко користи воду и не плаћа накнаду у односу на друге који плаћају те се исти тако доводе у неравноправан положај, а циљ ове Одлуке је био уређење система, да се субјекти доведу у равноправан положај.
- што се тиче права привредног субјекта Милкос на кориштење воде из бунара, пуномоћник Владе сматра да је уговор о заједничком кориштењу воде из властитог бунара закључен супротно одредбама Закона о водама, и да се иста може користити само на основу водне дозволе, те се доводи у питање легитимност привредног друштва Милкос да буде странка у заједничком Захтјеву пред Конкуренијским савјетом.
- пуномоћник Владе је истакао да је Законом о водама регулисан начин добивања водне дозволе, након чега су фирме у обавези да плаћају накнаде у складу са Законом о водама, те да посједовање водне дозволе или претходне водне сагласности затражене од концесионара представља услов за добивање концесије у складу са Законом о концесијама. Процедура стицања права концесије прописана је Законом о концесијама Кантона Сарајево и једнака је за сва заинтересована лица.

Пуномоћник Владе је такођер у спис приложио фотокопију Рјешења о именовању Комисије за израду „Одлуке о накнади за експлоатацију вода на подручју Кантона Сарајево за привредна друштва која немају потписане уговоре о концесији“ број: 02-05-5265-12/12 од 08.03.2012. године, као и допис Агенције за водно подручје ријеке Саве број: 50-1062-4/12 од 24.-01.2013. године о издатим водним дозволама за привредне субјекте на подручју Кантона Сарајево.

Након проведене усмене расправе, Конкуренијски савјет је затражио додатне податке и документацију од Подносиоца захтјева дана 18.02.2013. године актом број: 05-26-2-013-29-П/12, као и од Владе дана 18.02.2013. године актом број: 05-26-2-013-30-П/12.

Подносиоци захтјева су дана 26.02.2013. године поднеском број: 05-26-2-013-31-II/12 и дана 05.03.2013. године поднеском број: 05-26-2-013-34-II/12 доставили додатне податке и документацију.

Влада је дана 27.02.2013. године поднеском број: 05-26-2-013-32-II/12 доставила тражене податке.

5. Релевантно тржиште

У складу са чланом 3. Закона, те чл. 4. и 5. Одлуке о утврђивању релевантног тржишта, релевантно тржиште се одређује као тржиште одређених производа који су предмет обављања дјелатности на одређеном географском тржишту.

Према одредби члана 4. Одлуке о утврђивању релевантног тржишта, релевантно тржиште производа обухвата све производе и/или услуге које потрошачи сматрају међусобно замјенивим обзиром на њихове битне карактеристике, квалитет, намјену, цијену или начин употребе.

Релевантно географско тржиште обухвата цјелокупну или значајан дио територије Босне и Херцеговине на којој привредни субјекти дјелују у продаји и/или куповини релевантног производа под једнаким или довољно уједначеним условима и који то тржиште битно разликују од услова конкуренције на сусједним географским тржиштима.

Обзиром на предмет и садржај спорне Одлуке, Конкурентијски савјет је утврдио да је релевантно тржиште у овом предмету тржиште експлоатације воде на подручју Кантона Сарајево.

6. Утврђено чињенично стање и оцјена доказа

Након сагледавања релевантних чињеница, доказа и документације достављене од странака у поступку, као и других релевантних података, Конкурентијски савјет је сходно Захтјеву утврдило сљедеће:

Увидом у Рјешење о регистрацији Општинског суда у Сарајеву број 065-0-Reg-11-002369 од 08.12.2011. године и Обавјештење о разврставању правног лица према дјелатности број 04-32.5-1-4200219930007/02 од 11.11.2002. године утврђено је да основна регистрована дјелатност привредног субјекта Teloptic производња сокова од воћа и поврћа, а увидом у Рјешење о регистрацији Општинског суда у Сарајеву број 065-0-Reg-11-002876 од 25.10.2011. године и Рјешење Федералног министарства пољопривреде, водопривреде и шумарства број UP-I 03-18-12/07 од 28.12.2007. године утврђено је да је основна регистрована дјелатност привредног субјекта Милкос производња минералне воде, производња безалкохолних пића и сирупа за безалкохолна пића.

Подносиоци захтјева за потребе своје производње користе воду из властитог бунара, изворишта „Виленац“, а међусобна права и обавезе везано за заједничко кориштење воде из властитог бунара, на којем је носилац права кориштења „Teloptic“, регулисали су „Уговором о заједничком кориштењу воде из властитог бунара“ број: 3036/10 од 23.07.2010. године. Према одредбама наведеног уговора све обавезе плаћања накнада надлежним институцијама за захваћену воду, укључујући и концесије, вршит ће привредни

субјект Teloptic, док ће привредни субјект Милкос вршити наканде за исто сразмјерно количини утрошене воде.

Према Правилнику о начину обрачунавања, поступку и роковима за обрачунавање и плаћање и контроли измиривања обавеза на темељу опће водне накнаде и посебних водних накнада, за кориштење воде плаћа се посебну водна накнада по цијени од 0,03 КМ/м³ за захваћену воду, накнада за захваћање и флаширање воде и минералне воде од 2,00 КМ за сваки кубни метар захваћене воде која се користи за флаширање и посебна водна накнада за заштиту вода од 2,00 КМ/1ЕС (еквивалентни становник).

Влада Кантона Сарајево, на 74. сједници одржаној дана 12.06.2012. године донијела „Одлуку о накнади за експлоатацију вода на подручју Кантона Сарајево“ којом је, између осталог, прописано да су сви правни субјекти (физичка и правна лица, домаћа и страна), који су носиоци права кориштења воде на подручју Кантона Сарајево, или ће то постати, а који немају закључене уговоре о концесији за кориштење воде, обавезни плаћати накнаду за кориштење воде у износу од 1,5 КМ по м³ захваћене воде, или 1,5% од укупног годишњег оствареног бруто прихода експлоатацијом воде на подручју Кантона Сарајево.

Увидом у допис „Агенције за водно подручје ријеке Саве“ Сарајево број: 50-1062-4/12 од 24.01.2013. године, утврђено је да на подручју Кантона Сарајево слиједећи привредни субјекти имају водну дозволу и/или водну сагласност: Терме Илица д.о.о. Базени Термална ривијера, Сарајевска пивара д.д. Сарајево, Соса-Солa НВС В-Н д.о.о. Сарајево, Телеоптиц д.о.о. Сарајево, Хидроградња д.д. Сигма Илица, ТБГ БХ д.о.о. Какањ Подружница Сарајево, Хидроградња д.д. Сигма СА/каменолом Хаџићи, Scheidel д.о.о. Илијаш, Брајловић д.о.о. Сарајево, House Милос д.о.о. Илица, Бреза –Дом д.о.о. Илијаш – Подлугови, Мујановић д.о.о. Вогошћа, Мујанић д.о.о. Блажуј – Сарајево, ОМВ БХ д.о.о. Сарајево (више водних дозвола – за сваку безнинску станицу), Илиџански дијамант д.о.о. Сарајево, БАГС Енерготехника д.д. Вогошћа, и ЗУ Љечилиште Бање Терме – Илица.

На основу поднеска Владе за примљеног дана 27.02.2013. године под бројем 06-26-2-013-32-П/12 утврђено је да су слиједећи привредни субјекти носиоци концесије за кориштење воде на подручју Кантона Сарајево: Соса-Солa НВС В-Н д.о.о. Сарајево, Терме Илица д.о.о. Сарајево и Сарајевска пивара д.д. Сарајево, те да су за наведене привредне субјекте уговорене концесионе накнаде у износу од (..)*¹ КМ/м³. На основу јавно доступних података утврђено је да је Влада дана 21.06.2004. године донијела „Одлуку о додјели концесије за кориштење питке подземне воде са бунара БС -1 (ранији назив „СС Well” у производном кругу Соса-Солa НВС В-Н д.о.о. Сарајево, у Бињежеву, Мостарско раскршће бб. Општина Хаџићи)” која је објављена у Службеним новинама Кантона Сарајево број 16/04 од 01.07.2004. године. Увидом у наведену одлуку утврђено је да иста ступа на снагу даном објављивања у Службеним новинама Кантона Сарајево, те да ће се уговор о концесији закључити у року од 15 дана од дана ступања на снагу ове одлуке. На основу јавно доступног акта Министарства привреде Кантона Сарајево број: 07-04-05-32878/08 од 03.02.2009. године (Одговор на посланичко питање госп. Нермина Пећанца) утврђено је да је уговор о концесји са привредним субјектима Соса-Солa НВС В-Н д.о.о. Сарајево и Терме Илица д.о.о. Сарајево закључен дана 06.07.2004. године. У погледу додјеле концесије за привредни субјект Сарајевска пивара д.д. Сарајево, на основу јавно доступних података утврђено је да је Влада дана 20.08.2010. године донијела „Одлуку о додјели концесије за експлоатацију питке подземне воде на налазишту „Сарајевска пивара” Сарајево, привредном друштву за производњу пива и освјежавајућих пића Сарајевска

¹ (..)*Подаци представљају пословну тајну, у смислу члана 38. Закона о конкуренцији

пивара д.д. Сарајево” која је објављена у Службеним новинама Кантона Сарајево број 21/10 дана 20.08.2010. године. Увидом у наведену одлуку утврђено је да иста ступа на снагу даном објављивања у Службеним новинама Кантона Сарајево, те да ће се уговор о концесији закључити у року од 15 дана од дана ступања на снагу ове одлуке. Према подацима из јавно доступног Извјештаја о ревизији финансијских извјештаја буџета Кантона Сарајево за 2010. годину број: 04-01/11 Уреда за ревизију институција у ФБиХ, уговор о концесији са привредним субјектом Сарајевска пивара д.д. Сарајево је закључен у току 2010. године.

У погледу приговора активне легитимације упућеног од Владе за привредни субјект Милкос, Конкурентијски савјет је утврдио да исти није основан и да привредни субјект Милкос има право бити странка у овом поступку. Иако привредни субјект Милкос није директно носилац права кориштења воде на подручју Кантона Сарајево, па се одредбе Одлуке самим тиме директно и не односе на њега, он ипак посредним путем, на основу Уговора о заједничком кориштењу воде из властитог бунара број: 3036/10 од 23.07.2010. године закљученог са привредним субјектом Telortic, плаћа накнаду прописану Одлуком. Дакле, висина накнаде утврђена Одлуком посредно утјече на привредни субјект Милкос и његово пословање, па је Конкурентијско савјете оцјенило да исти ради заштите својих правних интереса има право да учествује у поступку, па самим тим има и право да буде странка у поступку у смислу члана 41. Закона о управном поступку.

У погледу захтјева Подносиоца захтјева да се утврди да Одлука представља забрањени споразум из члана 4. став (1) тачка д) Закона о конкуренцији, Конкурентијски савјет је утврдио да одредбама предметне Одлуке није прекршен члан 4. став (1) тачка д) Закона, у смислу примјене различитих услова за идентичне трансакције са другим привредним субјектима, доводећи их у неповољан положај у односу на конкуренцију из сљедећих разлога:

Анализирајући одредбе Одлуке, Конкурентијски савјет је утврдио да се истом стварају двије категорије обвезника плаћања накнаде за кориштење воде. Једну категорију чине сви правни субјекти (физичка и правна лица, домаћа и страна лица) који су носиоци права кориштења воде на подручју Кантона Сарајево или ће то постати, а који немају закључене уговоре о концесијама за кориштење воде, а другу категорију чине субјекти који тренутно имају важећи уговор о концесији (и плаћају концесиону накнаду), и исти ће постати обвезници плаћања накнаде утврђене Одлуком по истеку или раскиду постојећих уговора о концесији.

Анализом одредби Закона о водама Федерације БиХ (Поглавље IX – Водни акти) утврђено је да се истим прописује начин остваривања права на воду издавањем водних аката, а све ради осигурања управљања водама и осигурања правичног приступа води свим правним и физичким лицима. На овај начин је осигурано да сва заинтересована лица под једнаким условима могу постати носиоци права кориштења воде. Такођер, Конкурентијски савјет је утврдио да је Влада ФБиХ на основу члана 171. Закона о водама ФБиХ донијела Одлуку о висини посебних водних накнада, а на основу члана 174. истог закона донијела Правилник о начину обрачунавања, поступку и роковима за обрачунавање и плаћање и контроли измиривања обавеза на темељу опће водне накнаде и посебних водних накнада. Обавезе плаћања опћих и посебних водних накнада које су прописане овим подзаконским актима односе се на сва физичка и правна лица која су регистрована за обављање дјелатности на основу рјешења издатог од надлежног органа.

Анализом одредби Закона о концесијама (Кантона Сарајево) утврђено је да се истим, између осталог, дефинишу и прописују припремне радње за додјелу концесије, оснивање и надлежности Комисије за концесије, поступак додјеле концесије, уговор о концесији, права и обавезе концесионара и сл. дакле прописује се јасан правни оквир за утврђивање услова под којим се правним или физичким лицима регистрованим за обављање привредне дјелатности, могу додјељивати концесије на подручју Кантона Сарајево.

Из наведеног неспорно произилази је да је законима и подзаконским актима уређена област тј. услови и начин под којим заинтересовани субјекти могу стећи право кориштења воде, односно, концесију за искориштавање природног богатства, добара у општој употреби или обављање дјелатности од опћег интереса. Посматрано с аспекта Одлуке, то значи да обје категорије/статуса субјеката на које се Одлука односи могу под једанким, унапријед прописаним условима, стећи право на искориштавање воде, односно, концесију.

Неспорно је и да субјекти који су носиоци права кориштења воде у смислу Закона о водама ФБиХ, немају никаквих правних или других сметњи да поднесу захтјев за додјелу концесије (путем јавног позива или самоиницијативне понуде). То потврђује и документација приложена уз Захтјев, из које је видљиво да је у току поступак за додјелу концесије за изворште Виленац привредном субјекту Teloptic (допис број 14918/10-3 од 22.12.2011. године, допис број 14971/10-4 од 23.05.2012. године).

У току поступка пред Конкурентијским савјетом, Влада је истакла да је у моменту доношења Одлуке било познато да ће се иста односити на око 15 привредних субјеката, али да није знала на које субјекте конкретно ће се односити, а да је неодрживо да неко користи воду и не плаћа накнаду у односу на друге који плаћају, јер се тако други доводе у неравноправан положај, а да је циљ Одлуке био уређење система, да се субјекти доведу у равноправан положај. Слиједом наведеног, Конкурентијски савјет је утврдио да су до доношења Одлуке субјекти који су носиоци права кориштења воде плаћали накнаде прописане федералним прописима, док су субјекти који су имали закључен уговор о концесији у Кантону Сарајево, плаћали накнаде прописане федералним прописима, али и концесиону накнаду.

Анализирајући релевантне чињенице, доказе и документацију прикупљене у поступку, Конкурентијско вијеће је неспорно утврдило да се Одлука подједнако односи на све правне субјекте који немају закључен уговор о концесији, без обзира на дјелатност којом се баве, да је начин стјецања права на искориштавање воде, односно концесију, уређен законима и подзаконским актима, и да је једнак за све, да ће субјекти који имају закључен уговор о концесији накнаду из Одлуке плаћати по истеку или раскиду тог уговора, а у међувремену плаћају накнаду за концесију, као и да нема препрека да субјекти носиоци права на искориштавање воде аплицирају и стекну концесију. На основу утврђених чињеница произилази да Влада предметном Одлуком не нарушава тржишну конкуренцију у смислу примјене различитих услова за идентичне трансакције са другим привредним субјектима, доводећи их у неповољан положај у односу на конкуренцију, па самим тиме ни Одлука не представља забрањени споразум у смислу члана 4. став (1) тачка д) Закона.

7. Поука о правном лијеку

Против овог Рјешења није дозвољена жалба.

Незадовољна страна може покренути управни спор пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема, односно објављивања овога Рјешења.

Предсједник

Гордана Живковић

Доставити:

- Подносиоцима захтјева
- Влади Кантона Сарајево, путем пуномоћника
- у спис
- а/а