

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренцијски савјет

Rješenje
po Zahtjevu gospodarskih subjekata „Teloptic“ d.o.o. Sarajevo i „MilkoS“ d.d. Sarajevo
protiv Vlade Kantona Sarajevo

Sarajevo
travanj, 2013. godine



Broj: 05-26-2-013-36-II/12
Sarajevo, 29.04.2013. godine

Na temelju članka 25. stavak (1) točka e) u vezi sa članom 4. stav (1) tačka d) Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09) u postupku pokrenutom po Zahtjevu za pokretanje postupka gospodarskih subjekata „Teloptic“ d.o.o. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, 71240 Hadžići, koga zastupa Nedim Čaušević, direktor društva, odnosno, Murisa Makarević, odvjetnica iz Sarajeva i „MilkoS“ d.d. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, 71240 Hadžići, koga zastupa Adin Fakić, direktor društva, odnosno, Murisa Makarević, odvjetnica iz Sarajeva, protiv Vlade Kantona Sarajevo, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo, koju zastupa Nuriya Memić, dipl.ing. maš., Kanton Sarajevo, Ministarstvo privrede, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo, radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma u smislu članka 4. stavak (1) točka d) Zakona o konkurenciji, Konkurencijsko vijeće, na 59. (pedesetdevetoj) sjednici održanoj dana 29.04.2013. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Odbija se zajednički zahtjev gospodarskih subjekata „Teloptic“ d.o.o. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, 71240 Hadžići i „MilkoS“ d.d. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, 71240 Hadžići, podnesen protiv Vlade Kantona Sarajevo, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo, radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma iz članka 4. stavak (1) točka d) Zakona o konkurenciji, kao neutemeljen.
2. Ovo Rješenje je konačno i bit će objavljeno u «Službenom glasniku BiH», službenim glasilima entiteta i Brčko Distrikta Bosne i Hercegovine.

O b r a z l o ž e n j e

Konkurencijsko vijeće je dana 14.09.2012. godine, pod brojem 05-26-2-013-II/12 zaprimilo zajednički Zahtjev za pokretanje postupka (dalje u tekstu: Zahtjev) u smislu članka 28. Zakona o konkurenciji (dalje u tekstu: Zakon), podnesen od strane gospodarskih subjekata „Teloptic“ d.o.o. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, 71240 Hadžići, koga zastupa Nedim Čaušević, direktor društva i Murisa Makarević, odvjetnica iz Sarajeva (punomoć izdata dana 04.02.2013. godine) (dalje u tekstu: Teloptic, Podnositelj zahtjeva ili Podnositelji zahtjeva) i „MilkoS“ d.d. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, Hadžići, 71000 Sarajevo, koga zastupa Adin Fakić, direktor društva i Murisa Makarević, odvjetnica iz Sarajeva (punomoć izdata dana 04.02.2013. godine) (dalje u tekstu: MilkoS, Podnositelj zahtjeva ili Podnositelji zahtjeva), protiv Vlade Kantona Sarajevo, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo, koju zastupa Nuriya Memić, dipl.ing. maš. Kanton Sarajevo, Ministarstvo privrede, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo, (dalje u tekstu: Vlada) zbog zlouporabe vladajućeg položaja iz članka 10. stavak 2. točka c) Zakona.

Uvidom u Zahtjev, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da isti nije jasan i kompletan u smislu članka 28. Zakona, te je Podnositeljima zahtjeva dana 18.09.2012. godine (aktom broj: 05-26-2-013-1-II/12) upućen zahtjev za preciziranje i dopunu istog, kao i za uplatu administrativne pristojbe u iznosu od 1.000,00 KM - utvrđenu člankom 2. tarifni broj 106. stavak (1) točka f) Odluke o visini administrativnih pristojbi u svezi s procesnim radnjama pred Konkurencijskim vijećem („Službeni glasnik BiH“, br. 30/06, i 18/11).

Podnositelji zahtjeva su dopunili Zahtjev dana 27.09.2012. godine podneskom broj: 05-26-2-013-2-II/12 i dokazom o uplati administrativne pristojbe.

Konkurencijsko vijeće je dana 30.10.2012. godine aktom broj: 05-26-2-013-3-II/12 Podnositeljima zahtjeva poslalo upit o izmjeni pravne kvalifikacije Zahtjeva, imajući u vidu dosadašnju praksu Konkurencijskog vijeća u predmetima gdje je jedna od stranaka u postupku organ uprave, a s obzirom da činjenice koje su navedene u Zahtjevu mogu eventualno predstavljati zabranjeni sporazum iz članka 4. stavak (1) točka d) Zakona, prije nego zlouporabu vladajućeg položaja iz članka 10. stavak 2. točka c) Zakona, kako je navedeno u prvobitnom Zahtjevu.

Podnositelji zahtjeva su dostavili suglasnost za predloženu izmjenu pravne kvalifikacije dana 01.11.2012. godine podneskom zaprimljenim pod brojem: 05-26-2-013-4-II/12.

Kompletiranjem predmetnog Zahtjeva, Konkurencijsko vijeće je na temelju članka 28, stavak (3) Zakona dana 06.11.2012. godine izdalo Potvrdu o prijemu kompletnog i urednog Zahtjeva broj: 05-26-2-013-5-II/12.

Analizirajući Zahtjev i dostavljenu dokumentaciju, Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da nije moguće bez provedenog postupka ustvrditi postojanje povreda Zakona na koje Podnositelji zahtjeva ukazuju, te je na 46. sjednici održanoj dana 06.11.2012. godine, sukladno članku 32. stavak (2) Zakona, donijelo Zaključak o pokretanju postupka broj: 05-26-2-013-7-II/12 (dalje u tekstu: Zaključak).

Sukladno članku 33. Zakona, Konkurencijsko vijeće je Zahtjev i Zaključak dostavilo na odgovor Vladi dana 06.11.2012. godine aktom broj: 05-26-2-013-11-II/12.

Vlada je dostavila odgovor na Zahtjev i Zaključak Konkurencijskom vijeću, dana 25.12.2012. godine podneskom zaprimljenim pod brojem: 05-26-2-013-13-II/12.

1. Stranke u postupku

Stranke u postupku su gospodarski subjekti „Teloptić“ d.o.o. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, Hadžići, 71000 Sarajevo i „MilkoS“ d.d. Sarajevo, Mostarsko raskršće bb, Hadžići, 71000 Sarajevo i Vlada Kantona Sarajevo, Reisa Džemaludina Čauševića 1, 71000 Sarajevo.

1.1. Gospodarski subjekt Teloptić

Gospodarski subjekt „Teloptić“ d.o.o. Sarajevo, registriran je kod Općinskog suda u Sarajevu pod brojem MBS: 65-01-0167-11, sa pretežitim registriranim djelatnostima u oblasti proizvodnje bezalkoholnih pića i sirupa za bezalkoholna pića, proizvodnje sokova od voća i povrća, na bazi

poluproizvoda: koncentrata, voćnih baza i dr. i proizvodnje mineralne vode i drugih flaširanih voda.

1.2. Gospodarski subjekt Milkos

Gospodarski subjekt „MilkoS“ d.d. Sarajevo registriran je kod Općinskog suda u Sarajevu pod brojem MBS:65-02-0040-11, sa pretežitim registriranim djelatnostima u oblasti proizvodnje bezalkoholnih pića i sirupa za bezalkoholna pića, proizvodnje sokova od voća i povrća, na bazi poluproizvoda: koncentrata, voćnih baza i dr. i proizvodnje mineralne vode i drugih flaširanih voda.

1.3. Vlada Kantona Sarajevo

Vlada Kantona Sarajevo je tijelo izvršno političke vlasti čije su nadležnosti utvrđene ustavom, zakonima i drugim propisima, a na koje se sukladno članku 2. stavak (1) točka b) Zakona primjenjuju odredbe istoga, jer ista svojim djelovanjem može neizravno ili izravno utjecati na tržišnu konkurenciju na području Kantona Sarajevo.

2. Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće je u postupku primijenilo odredbe Zakona, Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta («Službeni glasnik BiH», br. 18/06 i 34/10) i Zakona o upravnom postupku («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04, 88/07 i 93/09).

Konkurencijsko vijeće je također uzelo u obzir i odredbe Zakona o koncesijama Kantona Sarajevo («Službene novine Kantona Sarajevo», br. 27/11), Zakona o vodama Federacije BiH („Službene novine FBiH“ br. 70/06), odredbe Odluke o naknadi za eksploataciju voda na području Kantona Sarajevo („Službene novine Kantona Sarajevo”, broj 29/12), odredbe Pravilnika o načinu obračunavanja, postupku i rokovima za obračunavanje i plaćanje i kontroli izmirivanja obveza na temelju opće vodne naknade i posebnih vodnih naknada („Službene novine FBiH“ br. 92/07 i 46/09) i Odluke o visini posebnih vodnih naknada („Službene novine FBiH“ br. 46/07),

3. Postupak pred Konkurencijskim vijećem

Podnositelji zahtjeva su naveli slijedeće činjenice kao razloge za podnošenje Zahtjeva:

- da Zahtjev podnose protiv Vlade radi utvrđivanja postojanja zlouporabe vladajućeg položaja iz članka 10. stavak (2) točka c) Zakona (naknadno izmjenjen u zabranjeni sporazum iz članka 4. stavak (1) točka d) Zakona, uz saglasnost Podnositelja zahtjeva podneskom zaprimljenim pod brojem: 05-26-2-013-4-II/12 dana 01.11.2012. godine), prouzrokovanog primjenom „Odluke o naknadi za eksploataciju voda na području Kantona Sarajevo” (dalje u tekstu: Odluka), koju je Vlada usvojila na 74. sjednici održanoj 12.06.2012. godine.
- da je Vlada u pomenutoj Odluci u točki II navela gospodarske subjekte koji su zaključili ugovore o koncesijama na vodu i koji plaćaju koncesione naknade od 0,05 KM/m³ zahvaćene vode sve dok traje koncesioni ugovor, a ti gospodarski subjekti su izravni konkurenti Podnositeljima zahtjeva u proizvodnji sokova i flaširanju prirodne izvorske mineralne vode, koji bi po istoj Odluci bili obvezni plaćati naknadu za korištenje vode od 1,5 KM/m³ zahvaćene vode, što je 30 puta više od konkurencije.

- da zajednički koriste vodu sa izvorišta „Vilenac“, (Teloptić 160 m³ i Milkos 290 m³ dnevno), te da su do sada za korištenje vode iz pomenutog izvorišta plaćali posebnu vodnu naknadu po cijeni od 0,03 KM/m³ za zahvaćenu vodu, što za Teloptić iznosi 4,8 KM dnevno, a za Milkos 8,7 KM dnevno. Primjenom ove Odluke Teloptić bi trebao da plaća 240,00 KM dnevno, a Milkos 435,00 KM dnevno ili ukupno 20.250,00 KM mjesečno za zahvaćenu vodu.
- da su do sada plaćali posebnu vodnu naknadu po cijeni od 0,03 KM/m³ za zahvaćenu vodu i naknadu za zahvaćanje i flaširanje vode i mineralne vode po cijeni od 2,00 KM za svaki kubni metar vode koja se koristi za flaširanje i posebnu vodnu naknadu za zaštitu voda po 1 ES i to 2,00 KM/1 ES prema „Pravilniku o načinu obračunavanja, postupku i rokovima za obračunavanje i plaćanje i kontroli izmirivanja obveza na temelju opće vodne naknade i posebnih vodnih naknada“.
- da troškovi vode u cijeni gotovih proizvoda iznose 0,5% te bi primjenom ove Odluke i plaćanjem naknade od 1,5 KM/m³ zahvaćene vode dovelo do poskupljenja proizvoda Podnositelja zahtjeva za 5% što bi ih dovelo u neravnotežan položaj u odnosu na domaću, a posebno na uveznu konkurenciju.
- da je gospodarski subjekt Teloptić, ne svojom krivicom doveden u položaj da nije zaključio ugovor o koncesiji, obzirom na činjenicu da je svojim dopisom broj 14918/10-3 od 22.11.2011. godine podnio zahtjev Ministarstvu privrede Kantona Sarajevo za dodjelu koncesije za izvorište „Vilenac“ i Samoinicijativnu ponudu za dodjelu koncesije za izvorište „Vilenac“ broj:14971/10-4 od 23.05.2012. godine, ali da Ministarstvo privrede i Vlada nisu odgovorili na pomenute zahtjeve, iako je postojala zakonska regulativa iz te oblasti.
- da smatraju da bi Konkurencijsko vijeće sukladno članku 40. Zakona trebalo donijeti rješenje o privremenoj mjeri i naložiti obustavu postupanja po Odluci sve dok se ne uspostave jednaki konkurencijski uvjeti privređivanja.

Vlada je u svom Odgovoru na Zahtjev i Zaključak, kojim osporava Zahtjev, u bitnom navela sljedeće:

- da je sustav upravljanja vodama na teritoriji Federacije Bosne i Hercegovine, financiranje upravljanja vodama, uključujući i obveze plaćanja opće vodne naknade i posebnih vodnih naknada regulirano Zakonom o vodama Federacije BiH i podzakonskim aktima, te da su Podnositelji zahtjeva, prikazujući način na koji realiziraju svoje obveze plaćanja posebnih vodnih naknada koje su propisane Zakonom o vodama Federacije BiH, pokušali da navedene posebne vodne naknade poistovjete sa koncesionom naknadom - što se vidi iz njihove kalkulacije za slučaj primjene predmetne Odluke, te da zbog toga ovi navodi Podnositelja zahtjeva nisu mjerodavni za ovaj postupak.
- da na području Kantona Sarajevo postoje pravni subjekti koji eksploatišu vodu na temelju zaključenih ugovora o koncesiji i plaćaju koncesionu naknadu sukladno zaključenom ugovoru, te postoje subjekti koji također eksploatišu vodu i ne plaćaju koncesionu naknadu, a dužni su bili, sukladno važećim zakonom o koncesiji, zaključiti ugovor o koncesiji i plaćati ugovorenu koncesionu naknadu.
- da je Vlada, kao odgovorno tijelo za uspostavu sustava korištenja prirodnih resursa, gdje spada i voda, kao i za utvrđivanje pravila vezanih za korištenje prirodnih resursa, u sklopu svojih nadležnosti, a u cilju da se postigne uravnotežen pristup prema svim subjektima na tržištu koji eksploatišu vodu, donijela Odluku. Točkom I ove Odluke, za korištenje pitke,

mineralne i termonineralne vode na području Kantona Sarajevo određena je minimalna naknada od 0,05 KM po m³ dobivenog prava na zahvatanje vode, a točkom III ove Odluke, naknadu za korištenje vode u iznosu od 1,5 KM po m³ zahvaćene vode, ili 1,5 % od ukupnog godišnjeg ostvarenog bruto ostvarenog eksploatacijom vode na području Kantona Sarajevo, obavezni su plaćati svi pravni subjekti (fizičke i pravne osobe, domaće i inozemne), koji su nositelji prava korištenja vode na području Kantona Sarajevo, ili će to postati, a koji nemaju zaključene ugovore o koncesiji za korištenje vode.

- da Podnositelji zahtjeva ne mogu vršiti poređenja visine naknade koju su obavezni plaćati sukladno tački III ove Odluke sa visinom koncesionih naknada koje plaćaju subjekti koji imaju zaključene ugovore o koncesiji, jer se ne nalaze u istom skupu sa ovim subjektima, odnosno njihova ugovorena visina koncesione naknade, u ovom trenutku, nije poznata, jer nemaju zaključen ugovor o koncesiji, te da svi subjekti navedeni u tački III Odluke, uključujući i subjekte iz tačke II Odluke (koji imaju zaključen ugovor o koncesiji u slučaju da ga raskinu), imaju isti tretman u pogledu plaćanja visine naknade za korištenje vode, a samim tim i Podnositelji zahtjeva ne mogu biti tretirani na drugačiji način u odnosu na sve ostale subjekte.
- da se Zakonom o koncesijama propisuje transparentan, nediskriminatoran i jasan pravni okvir za utvrđivanje uvjeta pod kojim se pravnim ili fizičkim, domaćim ili inozemnim osobama registriranim za obavljanje gospodarske djelatnosti, mogu dodjeljivati koncesije u Kantonu Sarajevo i stimuliranje ulaganja domaćeg i stranog kapitala u oblastima utvrđenim ovim Zakonom.
- da je aktom broj: 14918/10 od 07.10.2010. godine gospodarsko društvo „Teloptic” d.o.o. Sarajevo, od Ministarstva privrede KS, zatražilo potpisivanje ugovora o koncesiji za korištenje vode sa izvorišta „Vilenac”, Blažuj, Općina Ilidža. Aktom broj:07-04-18 23737 od 09.03.2011. godine Ministarstvo privrede KS je od ovog gospodarskog društva tražilo da dostavi dodatnu dokumentaciju, da bi se zahtjev mogao uzeti u razmatranje. Uz akt broj: 14918/10-1 od 16.03.2011. godine, ovo gospodarsko društvo je dostavilo dio tražene dokumentacije za provođenje postupka dodjele koncesije. Aktom broj: 07-04-18-23737-1 od 24.05.2011. godine, Ministarstvo privrede KS je obavijestilo ovo gospodarsko društvo, da njegov zahtjev može biti uzet u razmatranje tek kada bude dostavljena kompletna dokumentacija. Ovo gospodarsko društvo je uz akt broj: 14918/10-3 od 22.12.2011. godine, dostavilo dopunu dokumentacije vezano za zahtjev za dodjelu koncesije za izvorište „Vilenac”. Ministarstvo privrede KS je aktom broj: 07-06-25-1556/12 od 26.01.2012. godine uputilo zahtjev Agenciji za vodno područje rijeke Save, za izdavanje prethodne vodne suglasnosti. Ova Agencija izdala je prethodnu vodnu saglasnost za zahvatajne pitke podzemne vode iz bušotine na lokalitetu „Vilenac”, Blažuj, Općina Ilidža, broj: UP-I/25-1-40-059-4/12 od 21.02.2012. godine. U tački 5. Rješenja navedeno je da se izvorište već koristi. Aktom broj: 14971/10-4 od 23.05.2012. godine gospodarsko društvo „Teloptic” je obavijestilo Ministarstvo privrede KS, da na temelju njegovog zahtjeva, broj:14918/10-3 od 23.12.2011. godine, podnosi Samoinicijativnu ponudu sukladno članku20. Zakona o koncesijama. Istim aktom, navodi, da će dokumenta iz tačke (2) članka 20. pomenutog zakona, a koji se odnose na izvod iz prostornog planskog dokumenta i suglasnost Općinskog vijeća Ilidža, dostaviti naknadno po rješavanju po zahtjevu prema Općini Ilidža. Gospodarski subjekt Teloptic još uvijek nije dostavio predmetnu suglasnost Općinskog vijeća Ilidža.
- da je člankom 117. stavak (2) Zakona o vodama propisano da se pravo na korištenje ili upotrebu vode ili ispuštanje otpadnih voda stečeno na temelju vodne dozvole ne može prenositi na drugu pravnu i fizičku osobu. U članku 1. Ugovora o zajedničkom korištenju

vode iz vlastitog bunara, broj:3036/10 od 23.07.2010. godine, Podnositelji zahtjeva su naveli, da ovim ugovorom reguliraju međusobna prava i obveze vezane za zajedničko korištenje vode iz vlastitog bunara, na kojem je nositelj prava korištenja gospodarski subjekt Teleoptic. Obzirom da su Podnositelji zahtjeva potvrdili da je gospodarski subjekt Teleoptic nositelj prava korištenja može se zaključiti, da je ovaj ugovor o zajedničkom korištenju vode iz vlastitog bunara zaključen suprotno odredbama Zakona o vodama, te dovodi u u pitanje legitimnost gospodarskog društva „MilkoS” da bude stranka u zajedničkom Zahtjevu za pokretanje postupka pred Konkurencijskim vijećem.

Na temelju naprijed navedenih činjenica, Vlada smatra da donošenjem i primjenom Odluke nije učinjena povreda iz članka 4. stavak (1) točka d) Zakona o konkurenciji.

4. Usmena rasprava

U daljem tijeku postupka, obzirom da se radi o predmetu sa strankama sa suprotnim interesima, Konkurencijsko vijeće je održalo usmenu raspravu, sukladno članku 39. Zakona. Usmena rasprava je održana dana 06.02.2013. godine u prostorijama Konkurencijskog vijeća, i ispred Podnosioca zahtjeva istoj su prisustvovali Murisa Makarević odvjetnica iz Sarajeva, Derviš Turčinović, Ismet Tica i Abid Šarić, a ispred Vlade Nurija Memić.

Tijekom usmene rasprave, Podnositelji zahtjeva su se izjasnili da u cjelosti ostaju kod navoda i činjenica iz Zahtjeva i dopuna koje su ranije dostavljene Konkurencijskom vijeću. Pored toga su u raspravi u bitnom izjavili i slijedeće:

- što se tiče pravnog mišljenja prof.dr. Milića Simića, koje je Vlada prihvatila kao odgovor na podneseni Zahtjev gospodarskih subjekata Teleoptic i Milkos, istaknuto je da se navedeno pravno mišljenje ne može uzeti kao temelj za donošenje konačne odluke od strane Konkurencijskog vijeća, obzirom da je prof.dr. Milić Simić sam učestvovao u donošenju i kreiranju Odluke koja je predmet rasprave, pa će naravno svojim pravnim stavom nastojati da opravda donošenje odluke koja je predmet usmene rasprave.
- Vlada je u momentu donošenja Odluke znala koji su to gospodarski subjekti koji se bave eksploatacijom pitke mineralne vode za dalju prodaju, što nije slučaj sa gospodarskim subjektom Terme Ilidža koje tu vodu koriste za bazen, i koji od njih imaju zaključen ugovor i pod kojim uvjetima, te da se ova Odluka odnosi samo na Teleoptic, jer ostala dva gospodarska subjekta (Coca-Cola i Sarajevska pivara) imaju zaključen ugovor o koncesiji.
- Punomoćnik Podnositelja zahtjeva je istakao i da gospodarski subjekt MilkoS koristi vodu na temelju ugovora sa Teleopicom koji ima pravo na prodaju vode i gospodarski subjekt MilkoS za to plaća gospodarskom subjektu Teleoptic, što znači da gospodarski subjekt Teleoptic crpi vodu, a ne gospodarski subjekt Milkos i isti plaća naknadu.

Punomoćnik Vlade Kantona Sarajevo se izjasnio da u potpunosti ostaje kod navoda datih u odgovoru na Zaključak, te je u tijeku usmene rasprave u bitnom istakao slijedeće:

- kad je u pitanju mišljenje prof.dr. Milića Simića, ono je dato u momentu kada je zahtjev bio podnesen u smislu članka 10. Zakona, a pošto je naknadno došlo do promjene pravne kvalifikacije u članku 4. stavak (1) točka d) Zakona, punomoćnik Vlade se složio da isto ne može biti uzeto u obzir, što je i navedeno u datom odgovoru na zahtjev. Vezano za navode o timu koji je učestvovao u pripremi prijedloga sporne Odluke, istaknuto je da g-din Simić nije učestvovao u tome, te je kao dokaz priložena preslika rješenja o imenovanju Komisije za

izradu „Odluke o naknadi za eksploataciju voda na području Kantona Sarajevo za gospodarska društva koja nemaju potpisane ugovore o koncesiji“ broj: 02-05-5265-12/12 od 08.03.2012. godine.

- vlada Kantona Sarajevo, u momentu donošenja Odluke nije znala na koga će se ista odnositi i istražili smo da se odnosi na oko 15 gospodarskih subjekata, te da je neodrživo da neko koristi vodu i ne plaća naknadu u odnosu na druge koji plaćaju te se isti tako dovode u neravnopravan položaj, a cilj ove Odluke je bio uređenje sustava da se subjekti dovedu u ravnopravan položaj.
- što se tiče prava gospodarskog subjekta Milkos na korištenje vode iz bunara, punomoćnik Vlade smatra da je ugovor o zajedničkom korištenju vode iz vlastitog bunara zaključen suprotno odredbama Zakona o vodama, i da se ista može koristiti samo na temelju vodne dozvole, te se dovodi u pitanje legitimnost gospodarskog društva Milkos da bude stranka u zajedničkom Zahtjevu pred Konkurencijskim vijećem.
- punomoćnik Vlade je istakao da je Zakonom o vodama reguliran način dobivanja vodne dozvole, nakon čega su firme u obvezi plaćati naknade sukladno Zakonu o vodama, te da posjedovanje vodne dozvole ili prethodne vodne saglasnosti zatražene od koncesionara predstavlja uvjet za dobijanje koncesije sukladno Zakonu o koncesijama. Procedura sticanja prava koncesije je propisana Zakonom o koncesijama Kantona Sarajevo i jednaka je za sva zainteresirane osobe.

Punomoćnik Vlade je također u spis priložio presliku Rješenja o imenovanju Komisije za izradu „Odluke o naknadi za eksploataciju voda na području Kantona Sarajevo za gospodarska društva koja nemaju potpisane ugovore o koncesiji“ broj: 02-05-5265-12/12 od 08.03.2012. godine, kao i dopis Agencije za vodno područje rijeke Save broj: 50-1062-4/12 od 24.-01.2013. godine o izdatim vodnim dozvolama za gospodarske subjekte na području Kantona Sarajevo.

Nakon provedene usmene rasprave, Konkurencijsko vijeće je zatražilo dodatne podatke i dokumentaciju od Podnositelja zahtjeva dana 18.02.2013. godine aktom broj: 05-26-2-013-29-II/12, kao i od Vlade dana 18.02.2013. godine aktom broj: 05-26-2-013-30-II/12.

Podnositelji zahtjeva su dana 26.02.2013. godine podneskom broj: 05-26-2-013-31-II/12 i dana 05.03.2013. godine podneskom broj: 05-26-2-013-34-II/12 dostavili dodatne podatke i dokumentaciju.

Vlada je dana 27.02.2013. godine podneskom broj: 05-26-2-013-32-II/12 dostavila tražene podatke.

5. Mjerodavno tržište

Sukladno članku 3. Zakona, te čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, mjerodavno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti na određenom zemljopisnom tržištu.

Prema odredbi članka 4. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, mjerodavno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode i/ili usluge koje potrošači smatraju međusobno zamjenjivim obzirom na njihove bitne značajke, kvalitetu, namjenu, cijenu ili način uporabe.

Mjerodavno zemljopisno tržište obuhvata cjelokupnu ili značajan dio teritorije Bosne i Hercegovine na kojoj gospodarski subjekti djeluju u prodaji i/ili kupovini mjerodavnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uvjetima i koji to tržište bitno razlikuju od uvjeta konkurencije na susjednim zemljopisnim tržištima.

Obzirom na predmet i sadržaj sporne Odluke, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da je mjerodavno tržište u ovom predmetu tržište eksploatacije vode na području Kantona Sarajevo.

6. Utvrđeno činjenično stanje i ocjena dokaza

Nakon sagledavanja mjerodavnih činjenica, dokaza i dokumentacije dostavljene od stranaka u postupku, kao i drugih mjerodavnih podataka, Konkurencijsko vijeće je shodno Zahtjevu utvrdilo sljedeće:

Uvidom u Rješenje o registraciji Općinskog suda u Sarajevu broj 065-0-Reg-11-002369 od 08.12.2011. godine i Obavijest o razvrstavanju pravne osobe prema djelatnosti broj 04-32.5-1-4200219930007/02 od 11.11.2002. godine utvrđeno je da temeljna registrirana djelatnost gospodarskog subjekta Teloptić proizvodnja sokova od voća i povrća, a uvidom u Rješenje o registraciji Općinskog suda u Sarajevu broj 065-0-Reg-11-002876 od 25.10.2011. godine i Rješenje Federalnog ministarstva poljoprivrede, vodoprivrede i šumarstva broj UP-I 03-18-12/07 od 28.12.2007. godine utvrđeno je da je temeljna registrirana djelatnost gospodarskog subjekta Milkos proizvodnja mineralne vode, proizvodnja bezalkoholnih pića i sirupa za bezalkoholna pića.

Podnositelji zahtjeva za potrebe svoje proizvodnje koriste vodu iz vlastitog bunara, izvorišta „Vilenac“, a međusobna prava i obveze vezano za zajedničko korištenje vode iz vlastitog bunara, na kojem je nositelj prava korištenja „Teloptić“, regulirali su „Ugovorom o zajedničkom korištenju vode iz vlastitog bunara“ broj: 3036/10 od 23.07.2010. godine. Prema odredbama navedenog ugovora sve obveze plaćanja naknada nadležnim institucijama za zahvaćenu vodu, uključujući i koncesije, vršit će gospodarski subjekt Teloptić, dok će gospodarski subjekt Milkos vršiti nakande za isto srazmjerno količini utrošene vode.

Prema Pravilniku o načinu obračunavanja, postupku i rokovima za obračunavanje i plaćanje i kontroli izmirivanja obveza na temelju opće vodne naknade i posebnih vodnih naknada, za korištenje vode plaća se posebna vodna naknada po cijeni od 0,03 KM/m³ za zahvaćenu vodu, naknada za zahvaćanje i flaširanje vode i mineralne vode od 2,00 KM za svaki kubni metar zahvaćene vode koja se koristi za flaširanje i posebna vodna naknada za zaštitu voda od 2,00 KM/IES (ekvivalentni stanovnik).

Vlada Kantona Sarajevo, na 74. sjednici održanoj dana 12.06.2012. godine donijela „Odluku o naknadi za eksploataciju voda na području Kantona Sarajevo“ kojom je, između ostalog, propisano da su svi pravni subjekti (fizičke i pravne osobe, domaće i strane), koji su nositelji prava korištenja vode na području Kantona Sarajevo, ili će to postati, a koji nemaju zaključene ugovore o koncesiji za korištenje vode, obvezni plaćati naknadu za korištenje vode u iznosu od 1,5 KM po m³ zahvaćene vode, ili 1,5% od ukupnog godišnjeg ostvarenog bruto prihoda eksploatacijom vode na području Kantona Sarajevo.

Uvidom u dopis „Agencije za vodno područje rijeke Save“ Sarajevo broj: 50-1062-4/12 od 24.01.2013. godine, utvrđeno je da na području Kantona Sarajevo sljedeći gospodarski subjekti imaju vodnu dozvolu i/ili vodnu suglasnost: Terme Ilidža d.o.o. Bazeni Termalna rivijera, Sarajevska pivara d.d. Sarajevo, Coca-Cola HBC B-H d.o.o. Sarajevo, Teleoptić d.o.o. Sarajevo,

Hidrogradnja d.d. Sigma Ilidža, TBG BH d.o.o. Kakanj Podružnica Sarajevo, Hidrogradnja d.d. Sigma SA/kamenolom Hadžići, Scheidel d.o.o. Ilijaš, Brajlović d.o.o. Sarajevo, House Milos d.o.o. Ilidža, Breza –Dom d.o.o. Ilijaš – Podlugovi, Mujanović d.o.o. Vogošća, Mujanić d.o.o. Blažuj – Sarajevo, OMV BH d.o.o. Sarajevo (više vodnih dozvola – za svaku bezninsku postaju), Ilidžanski dijamant d.o.o. Sarajevo, BAGS Energotehnika d.d. Vogošća, i ZU Lječilište Banje Terme – Ilidža.

Na temelju podneska Vlade zaprimljenog dana 27.02.2013. godine pod brojem 06-26-2-013-32-II/12 utvrđeno je da su slijedeći gospodarski subjekti nositelji koncesije za korištenje vode na području Kantona Sarajevo: Coca-Cola HBC B-H d.o.o. Sarajevo, Terme Ilidža d.o.o. Sarajevo i Sarajevska pivara d.d. Sarajevo, te da su za navedene gospodarske subjekte ugovorene koncesione naknade u iznosu od (..)*¹ KM/m³. Na temelju javno dostupnih podataka utvrđeno je da je Vlada dana 21.06.2004. godine donijela „Odluku o dodjeli koncesije za korištenje pitke podzemne vode sa bunara BS -1 (raniji naziv „CC Well” u proizvodnom krugu Coca-Cola HBC B-H d.o.o. Sarajevo, u Binježevu, Mostarsko raskršće bb. Općina Hadžići)” koja je objavljena u Službenim novinama Kantona Sarajevo broj 16/04 od 01.07.2004. godine. Uvidom u navedenu odluku utvrđeno je da ista stupa na snagu danom objavljivanja u Službenim novinama Kantona Sarajevo, te da će se ugovor o koncesiji zaključiti u roku od 15 dana od dana stupanja na snagu ove odluke. Na temelju javno dostupnog akta Ministarstva privrede Kantona Sarajevo broj: 07-04-05-32878/08 od 03.02.2009. godine (Odgovor na poslaničko pitanje gosp. Nermina Pećanca) utvrđeno je da je ugovor o koncesiji sa gospodarskim subjektima Coca-Cola HBC B-H d.o.o. Sarajevo i Terme Ilidža d.o.o. Sarajevo zaključen dana 06.07.2004. godine. U pogledu dodjele koncesije za gospodarski subjekt Sarajevska pivara d.d. Sarajevo, na temelju javno dostupnih podataka utvrđeno je da je Vlada dana 20.08.2010. godine donijela „Odluku o dodjeli koncesije za eksploataciju pitke podzemne vode na nalazištu „Sarajevska pivara” Sarajevo, gospodarskom društvu za proizvodnju piva i osvježavajućih pića Sarajevska pivara d.d. Sarajevo” koja je objavljena u Službenim novinama Kantona Sarajevo broj 21/10 dana 20.08.2010. godine. Uvidom u navedenu odluku utvrđeno je da ista stupa na snagu danom objavljivanja u Službenim novinama Kantona Sarajevo, te da će se ugovor o koncesiji zaključiti u roku od 15 dana od dana stupanja na snagu ove odluke. Prema podacima iz javno dostupnog Izvještaja o reviziji finansijskih izvještaja proračuna Kantona Sarajevo za 2010. godinu broj: 04-01/11 Ureda za reviziju institucija u FBiH, ugovor o koncesiji sa gospodarskim subjektom Sarajevska pivara d.d. Sarajevo je zaključen u tijeku 2010. godine.

U pogledu prigovora aktivne legitimacije upućenog od Vlade za gospodarski subjekt Milkos, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da isti nije utemeljen i da gospodarski subjekt Milkos ima pravo biti stranka u ovom postupku. Iako gospodarski subjekt Milkos nije izravno nositelj prava korištenja vode na području Kantona Sarajevo, pa se odredbe Odluke samim time izravno i ne odnose na njega, on ipak posrednim putem, na temelju Ugovora o zajedničkom korištenju vode iz vlastitog bunara broj: 3036/10 od 23.07.2010. godine zaključenog sa gospodarskim subjektom Teloptic, plaća naknadu propisanu Odlukom. Dakle, visina naknade utvrđena Odlukom posredno utječe na gospodarski subjekt Milkos i njegovo poslovanje, pa je Konkurencijsko vijeće ocijenilo da isti radi zaštite svojih pravnih interesa ima pravo da učestvuje u postupku, pa samim tim ima i pravo da bude stranka u postupku u smislu članka 41. Zakona o upravnom postupku.

U pogledu zahtjeva Podnositelja zahtjeva da se utvrdi da Odluka predstavlja zabranjeni sporazum iz članka 4. stavak (1) točka d) Zakona o konkurenciji, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da odredbama predmetne Odluke nije prekršen članak 4. stavak (1) točka d) Zakona, u smislu

¹ (..)*Podaci predstavljaju poslovnu tajnu, u smislu člana 38. Zakona o konkurenciji

primjene različitih uvjeta za istovjetne transakcije sa drugim gospodarskim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju iz slijedećih razloga:

Analizirajući odredbe Odluke, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da se istom stvaraju dvije kategorije obveznika plaćanja nakande za korištenje vode. Jednu kategoriju čine svi pravni subjekti (fizičke i pravne osobe, domaće i strane) koji su nositelji prava korištenja vode na području Kantona Sarajevo ili će to postati, a koji nemaju zaključene ugovore o koncesijama za korištenje vode, a drugu kategoriju čine subjekti koji trenutno imaju važeći ugovor o koncesiji (i plaćaju koncesionu naknadu), i isti će postati obveznici plaćanja nakande utvrđene Odlukom po isteku ili raskidu postojećih ugovora o koncesiji.

Analizom odredbi Zakona o vodama Federacije BiH (Poglavlje IX – Vodni akti) utvrđeno je da se istim propisuje način ostvarivanja prava na vodu izdavanjem vodnih akata, a sve radi osiguranja upravljanja vodama i osiguranja pravičnog pristupa vodi svim pravnim i fizičkim osobama. Na ovaj način je osigurano da sve zainteresirane osobe pod jednakim uvjetima mogu postati nositelji prava korištenja vode. Također, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da je Vlada FBiH na temelju članka 171. Zakona o vodama FBiH donijela Odluku o visini posebnih vodnih naknada, a na temelju članka 174. istog zakona donijela Pravilnik o načinu obračunavanja, postupku i rokovima za obračunavanje i plaćanje i kontroli izmirivanja obveza na temelju opće vodne naknade i posebnih vodnih naknada. Obveze plaćanja općih i posebnih vodnih naknada koje su propisane ovim podzakonskim aktima odnose se na sve fizičke i pravne osobe koja su registrirane za obavljanje djelatnosti na temelju rješenja izdatog od nadležnog organa.

Analizom odredbi Zakona o koncesijama (Kantona Sarajevo) utvrđeno je da se istim, između ostalog, definiraju i propisuje pripremne radnje za dodjelu koncesije, utemeljenje i nadležnosti Komisije za koncesije, postupak dodjele koncesije, ugovor o koncesiji, prava i obveze koncesionara i sl. dakle propisuje se jasan pravni okvir za utvrđivanje uvjeta pod kojim se pravnim ili fizičkim osobama registriranim za obavljanje gospodarske djelatnosti, mogu dodjeljivati koncesije na području Kantona Sarajevo.

Iz navedenog nesporno proizilazi je da je zakonima i podzakonskim aktima uređena oblast tj. uvjeti i način pod kojim zainteresirani subjekti mogu steći pravo korištenja vode, odnosno, koncesiju za iskorištavanje prirodnog bogatstva, dobara u općoj upotrebi ili obavljanje djelatnosti od općeg interesa. Posmatrano s aspekta Odluke, to znači da obje kategorije/statusa subjekata na koje se Odluka odnosi mogu pod jedankim, unaprijed propisanim uvjetima, steći pravo na iskorištavanje vode, odnosno, koncesiju.

Nesporno je i da subjekti koji su nositelji prava korištenja vode u smislu Zakona o vodama FBiH, nemaju nikakvih pravnih ili drugih smetnji da podnesu zahtjev za dodjelu koncesije (putem javnog poziva ili samoinicijativne ponude). To potvrđuje i dokumentacija priložena uz Zahtjev, iz koje je vidljivo da je u tijeku postupak za dodjelu koncesije za izvoršte Vilenac gospodarskom subjektu Teloptic (dopis broj 14918/10-3 od 22.12.2011. godine, dopis broj 14971/10-4 od 23.05.2012. godine).

U tijeku postupka pred Konkurencijskim vijećem, Vlada je istakla da je u momentu donošenja Odluke bilo poznato da će se ista odnositi na oko 15 gospodarskih subjekata, ali da nije znala na koje subjekte konkretno će se odnositi, a da je neodrživo da neko koristi vodu i ne plaća naknadu u odnosu na druge koji plaćaju, jer se tako drugi dovode u neravnopravan položaj, a da je cilj Odluke bio uređenje sustava, da se subjekti dovedu u ravnopravan položaj. Slijedom navedenog, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da su do donošenja Odluke subjekti koji su nositelji prava prava korištenja vode plaćali naknade propisane federalnim propisima, dok su subjekti koji su imali

zaključen ugovor o koncesiji u Kantonu Sarajevo, plaćali naknade propisane federalnim propisima, ali i koncesionu naknadu.

Analizirajući mjerodavne činjenice, dokaze i dokumentaciju prikupljene u postupku, Konkurencijsko vijeće je nesporno utvrdilo da se Odluka podjednako odnosi na sve pravne subjekte koji nemaju zaključen ugovor o koncesiji, bez obzira na djelatnost kojom se bave, da je način stjecanja prava na iskorištavanje vode, odnosno koncesiju, uređen zakonima i podzakonskim aktima, i da je jednak za sve, da će subjekti koji imaju zaključen ugovor o koncesiji naknadu iz Odluke plaćati po isteku ili raskidu tog ugovora, a u međuvremenu plaćaju naknadu za koncesiju, kao i da nema prepreka da subjekti nositelji prava na iskorištavanje vode apliciraju i steknu koncesiju. Na temelju utvrđenih činjenica proizilazi da Vlada predmetnom Odlukom ne narušava tržišnu konkurenciju u smislu primjene različitih uvjeta za identične transakcije sa drugim gospodarskim subjektima, dovodeći ih u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju, pa samim time ni Odluka ne predstavlja zabranjeni sporazum u smislu članka 4. stavak (1) točka d) Zakona.

7. Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Rješenja nije dozvoljen priziv.

Nezadovoljna strana može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana primitka, odnosno objave ovoga Rješenja.

Predsjednik

Gordana Živković

Dostaviti:

- Podnositeljima zahtjeva

- Vladi Kantona Sarajevo, putem punomoćnika
- u spis
- a/a