

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

Рјешење

**по Захтјеву за појединачно изузеће споразума од стране привредног субјекта субјеката
„Coca-Cola HBC Србија“ д.о.о Земун, Република Србија**

**Сарајево
Мај, 2018. године**



Број: УП-06-26-4-023-13/17
Сарајево, 8.5.2018.године

На основу члана 25., члана 42. став (2), а у вези са чланом 4. став (1) и (3), чланом 5. и чланом 6. став (2) и (5) Закона о конкуренцији ("Службени гласник БиХ", бр. 48/05, 76/07 и 80/09) у поступку покренутом по Захтјеву за појединачно изузеће споразума од забране, запримљеном дана 14.07.2017. године под бројем: УП-06-26-4-023-1/17, од стране привредног субјекта „Coca-Cola HBC Србија“ д.о.о Земун, Батајнички друм 14-16, 11080 Београд, Република Србија, Конкуренијски савјет Босне и Херцеговине на 27. (двадесетседмој) сједници одржаној дана 8.05.2018. године, донио је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Утврђује се појединачно изузеће од забране Споразума о ограничењима продавца и акционара у вези са Споразумом о куповини робне марке између привредних субјеката „Coca-Cola HBC Србија“ д.о.о Београд, Република Србија и „МБ ИМПЕКС“ д.о.о Бања Лука, Босна и Херцеговина, у смислу члана 4. став (1) и (3) и члана 5. Закона о конкуренцији.
2. Појединачно изузеће од забране споразума из тачке (1) диспозитива овог Рјешења утврђује се на временски период од 3 (три) године и важи од дана његовог закључења, у складу са чланом 6. став (5) Закона о конкуренцији.
3. Ово Рјешење је коначно и биће објављено у Службеном гласнику Босне и Херцеговине, службеним гласницима ентитета и Брчко дистрикта Босне и Херцеговине.

Образложење

Конкуренијски савјет Босне и Херцеговине (даље у тексту: Конкуренијски савјет) је дана 14.07.2017. године под бројем: УП-06-26-4-023-1/17 запримио Захтјев за појединачно изузеће од забране (даље у тексту: Захтјев за појединачно изузеће) Споразума о ограничењима продавца и дионичара у вези са Споразумом о куповини робне марке склопљеног између привредних субјеката „Coca-Cola HBC Србија“ д.о.о Земун, Батајнички друм 14-16, 11080 Београд, Република Србија, (даље у тексту: *Coca Cola* Србија или Подносилац захтјева) и „МБ ИМПЕКС“ д.о.о Бања Лука, Јована Бијелића бб, 78000 Бања Лука, Босна и Херцеговина (даље у тексту: МБ Импекс) у смислу члана 5. став (1) Закона о конкуренцији ("Службени гласник БиХ", бр. 48/05, 76/07 и 80/09) (даље у тексту: Закон).

Захтјев за појединачно изузеће је Конкуренијском савјету у име Подносиоца захтјева, достављен од стране Адвокатског друштва Марић & Цо д.о.о., Мехмеда Спахе 26, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина и то адвоката Езмане Турковић и Цане Смаилагић-Хромић (даље у тексту: Пуномоћник подносиоца захтјева).

Увидом у достављену документацију утврђено је да предметни Захтјев за појединачно изузеће није потпун, па је Конкуренијски савјет у складу са одредбом члана 28. Закона, актима број: УП-06-26-4-023-2/17 од 15.9.2017. године и УП-06-26-4-023-4/17 од 1.10.2017.године, затражио допуну истог.

Подносилац Захтјева поднесцима број: УП-06-26-4-023-3/17 од 28.9.2017. године и УП-06-26-4-023-5/17 од 10.11.2017.године, Конкуренцијском савјету доставио је тражено.

Потврда о комплетном и уредном Захтјеву за појединачно изузеће, сходно члану 28. став (3), издата је од стране Конкуренцијског савјета дана 30.1.2018. године под бројем: УП-06-26-4-023-6/17.

Подносилац захтјева у Захтјеву за појединачно изузеће, у битном, наводи сљедеће:

- привредни субјекат *Coca Cola* Србија је дана 30.6.2017. године склопио „Уговор о куповини робне марке“, којим од привредног субјекта МБ Импекс купује право власништва и овлаштења за одређена имена домена и одређене жигове алкохолних пића, укључујући без ограничења ¹(..)**;
- Поред „Уговора о куповини робне марке“, привредни субјекти *Coca Cola* Србија и МБ Импекс су истог дана закључили и „Споразум о ограничењима продавца и дионичара у вези са Споразумом о куповини робне марке између привредних субјеката *Coca-Cola* ХБЦ Србија и МБ Импекс“ (даље у тексту: Споразум), којим су предвиђена одређена ограничења у односу на пословање продавца, тј. привредног субјекта МБ Импекс;
- ограничена пословна дјелатност представља или би могла представљати конкуренцију било ком дијелу пословне дјелатности која је предмет Споразума у облику у којем је она извођена на дан извршења, конкретно малопродаја или велепродаја и дистрибуција било ког производа, или било који вид развоја, производње, флаширања, организације догађаја, или продајне и маркетиншке активности у вези са производњом у категорији (..)**;
- да се у предметном Споразуму продавац, МБ Импекс и акционари, обавезују да, (..)**;
- да предметни Споразум није свеобухватан те предвиђа и изузетке и дозвољава привредном субјекту МБ Импекс обављање активности које може изводити било када у складу са фер и законитом тржишном праксом и то: (..)**;
- да ће привредни субјекат МБ Импекс након трансакције из „Уговора о куповини робне марке“, а којом ће доћи до преноса комплетног асортимана и права на производњу горе побројаних производа (воћних брендија и аперитива), наставити да врши производњу за Подносиоца захтјева, према брендovima/жигovima који су предмет трансакције;
- Подносилац захтјева, као стицатељ бренда, неће се бавити производњом предметних алкохолних пића на тржишту Босне и Херцеговине, тако да остаје иста конкуренција односно тржишно учешће као и прије ове трансакције;
- обавезу подношења предметног Захтјева за појединачно изузеће, Подносилац Захтјева налази у чињеници да Споразум не потпада под групно изузеће вертикалних споразума због прихода који учесници предметног Споразума остварују на тржишту Босне и Херцеговине, те је предметни Захтјев за појединачно изузеће, поднесен у смислу члана 5., а у вези с чланом 4. став (3) Закона;
- појединачно изузеће се тражи на период од 3 (три) године;
- Подносилац захтјева „Уговором о куповини робне марке“, купује (..)**;
- да се предвиђају погодности за потрошаче у погледу цијена, те увођења савремене технологије у процес производње;
- да Споразум за који се тражи појединачно изузеће није забрањен, јер доприноси унапређењу производње и дистрибуције роба (алкохолних пића и ликера) како на територији Босне и Херцеговине, тако и ван њених граница, при чему су у Споразуму наведена само она ограничења неопходна за постизање циљева услед којих не долази до искључивања конкуренције у битном дијелу предметних производа;
- да је основна дјелатност привредног субјекта *Coca Cola* Србија производња освјежавајућих пића, минералне воде и остале флаширане воде те да на територији Босне и Херцеговине има једно повезано друштво, а то је привредни субјекат *Coca-Cola HBC*

¹(..)** податак представља пословну тајну

B-H д.о.о Сарајево, чија је претежна дјелатност производња освјежавајућих пића и минералне воде и других флашираних вода;

- претежна регистрована дјелатност привредног субјекта МБ Импекс је дестиловање, пречишћавање и мјешање алкохолних пића, а на територији Босне и Херцеговине нема повезаних друштава;
- да на тржишту производње воћних ликера, брендија и аперитива у Републици Српској у 2016. години, привредни субјекат МБ Импекс има тржишно учешће од (..)***%, док подносилац захтјева није присутан на овом тржишту односно има тржишно учешће (..)***%.

На основу наведеног Подносилац захтјева тражи појединачно изузеће од забране споразума у смислу члана 5. став (1) Закона на период од 3 (три) године.

Конкурентски савјет је на основу навода из Захтјева и достављене документације, оцијенио да појединачно изузеће Споразума није могуће утврдити без провођења поступка, па је сходно томе дана 28.2.2018. године под бројем: УП-06-26-4-023-8/17 донио Закључак о покретању поступка (у даљем тексту: Закључак), који је у складу са чланом 33. став (1) Закона, достављен подносиоцу захтјева под бројем УП-06-26-4-023-12/17.

1. Странке у поступку

Учесници Споразума о ограничењима продавца и акционара у вези са Споразумом о куповини робне марке између привредних субјеката *Coca-Cola HBC* Србија и МБ Импекс су привредни субјекти *Coca-Cola HBC* Србија“ д.о.о Земун, Батајнички друм 14-16, 11080 Београд, Република Србија и „МБ ИМПЕКС“ д.о.о Бања Лука, Јована Бијелића бб, 78000 Бања Лука, Босна и Херцеговина

1.1 Привредни субјекат *Coca Cola* Србија (подносилац Захтјева за појединачно изузеће)

Привредни субјекат *Coca Cola* Србија је регистрован под пословним именом *Coca-Cola Hellenic Bottling Company*-Србија, индустрија безалкохолних пића д.о.о. Београд (Земун) код Агенције за привредне субјекте Републике Србије под регистарским бројем: 07462905. Оснивач и власник привредног субјекта *Coca Cola* Србија је привредни субјекат *CC Beverages Holdings II B.V.* Холандија са (..)***% власничког учешћа.

Претежна регистрована дјелатност привредног субјекта *Coca Cola* Србија је производња освјежавајућих пића, минералне воде и остале флаширане воде.

1.1.1 Повезано друштво привредног субјекта *Coca-Cola* Србија

Привредни субјекат *Coca Cola* Србија, не дјелује директно на тржишту Босне и Херцеговине, односно директно тржишно учешће овог привредног субјекта изоси (..)***% Сарајево, Хацићи, Босна и Херцеговина (у даљем тексту: *Coca-Cola B-H*).

Привредни субјекат *Coca-Cola B-H* је уписан у регистар пословних субјеката код Општинског суда у Сарајево под матичним бројем: 65-01-0806-09. Оснивач и власник привредног субјекта *Coca-Cola B-H* је привредни субјекат *CC Beverages Holdings II B.V.* Холандија са (..)***% власничког учешћа и уписаним капиталом у износу од (..)***КМ.

Претежна регистрована дјелатност привредног субјекта *Coca-Cola B-H* је производња освјежавајућих пића и минералне воде и других флашираних вода.

1.2 Привредни субјекат МБ Импекс (као продавац)

Привредни субјекат МБ Импекс д.о.о. Бања Лука друштво за трговину, производњу и експорт-импорт уписан је у регистар пословних субјеката код Окружног суда у Бања Луци, под матичним бројем 1-8242-00 и оснивачким капиталом у износу од (..) **КМ. Оснивач и (..) ** % власник овог привредног субјекта је физичко лице (..) **.

Претежна регистрована дјелатност привредног субјекта МБ Импекс је дестиловање, пречишћавање и мјешање алкохолних пића.

МБ Импекс нема повезаних друштава у Босни и Херцеговини.

2. Правни оквир предметног поступка

Конкурентијски савјет је у провођењу предметног поступка примијенио одредбе Закона, Одлуке о групном изузећу споразума између привредних субјеката који дјелују на различитим нивоима производње односно дистрибуције (вертикални споразуми) ("Службени гласник БиХ", број 18/06), Одлуке о групном изузећу споразума између привредних субјеката који дјелују на истом нивоу производње односно дистрибуције хоризонтални споразуми), а који се посебно односе на истраживање, развој и специјализацију ("Службени гласник БиХ", број 15/06), Одлуке о утврђивању релевантног тржишта ("Службени гласник БиХ", бр. 18/06 и 34/10) и одредбе Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ", бр. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), у смислу члана 26. Закона.

3. Релевантно тржиште и анализа

Како би утврдило да ли су испуњени услови за појединачно изузеће, Конкурентијски савјет је приликом оцјене предметног Уговора утврдио релевантно тржиште производа и релевантно географско тржиште, а у складу са чланом 3. Закона и одредбама Одлуке о утврђивању релевантног тржишта.

Релевантно тржиште, у смислу члана 3. Закона, те чл. 4. и 5. Одлуке о утврђивању релевантног тржишта, чини тржиште одређених производа које су предмет обављања дјелатности на одређеном географском тржишту.

Према одредби члана 4. Одлуке о утврђивању релевантног тржишта, релевантно тржиште производа обухвата све производе које потрошачи сматрају међусобно замјенивим, под прихватљивим условима, имајући у виду посебно њихове битне карактеристике, квалитет, уобичајену намјену, начин употребе, услове продаје и цијене.

Релевантно тржиште за оцјену предметног споразума одређено је према основној дјелатности и географском подручју на којем учесници у споразуму обављају дјелатност.

Самим одредбама предметног Споразума уско је дефинисано релевантно тржиште производа, као тржиште дестиловања, пречишћавања и мјешања алкохолних пића тј. воћних ликера, брендија и аперитива.

Узимајући у обзир чињеницу да привредни субјекат МБ Импекс производњу обавља само у Републици Српској, релевантно географско тржиште обухвата подручје Републике Српске у Босни и Херцеговини.

Слиједом наведеног, као предметно релевантно тржиште одређује се тржиште дестиловања, пречишћавања и мјешања алкохолних пића (воћних ликера, брендија и аперитива) на територији Републике Српске у Босни и Херцеговини.

Процјена тржишног учешћа учесника Споразума и њихових главних конкурената на утврђеном релевантном тржишту у 2016. години, је сљедећа:

Табела 1.

Редни бр.	Привредни субјекти	Процјена тржишног учешћа у Републици Српској
1.	МБ Импекс	(..)**
2.	<i>Coca-Cola B-H</i>	(..)**
3.	Агрогруп	(..)**
4.	Монограм	(..)**
5.	Бобита	(..)**
6.	Агродестил	(..)**
7.	Остали	(..)**
	Укупно	100%
	Укупно 1+2	(..)**

* Извор: подаци из захтјева подносиоца

Учесници предметног споразума, како се види из података табеле 1., као и података о регистрованим дјелатностима из тачке 1. Образложења овог рјешења, нису међусобни конкуренти јер послују и остварују тржишна учешћа на различитим нивоима односно различитим релевантним тржиштима.

Прије провођења предметног споразума привредни субјект *Coca Cola* Србија није био присутан (нити директно нити преко својих повезаних друштава) на релевантном тржишту производње воћних ликера, брендија и аперитива на територији Републике Српске у Босни и Херцеговини, док је привредни субјекат МБ Импекс имао (..)** % учешћа на утврђеном релевантном тржишту, што значи да би након провођења предметног споразума стање на релевантном тржишту остало непромјењено.

4. Природа, предмет и циљ споразума

Учесници предметног Споразума за који се тражи појединачно изузеће од забране, нису стварни ни потенцијални конкуренти, с обзиром да су активни на различитим релевантним тржиштима.

Привредни субјекат *Coca Cola* Србија је активан у производњи освјежавајућих пића, минералне воде и остале флаширане воде, као и његово повезано друштво на територији Босне и Херцеговине.

Привредни субјекат МБ Импех активан је на тржишту дестиловања, пречишћавања и мјешања алкохолних пића.

Након провођења предметног споразума, привредни субјекат МБ Импех наставити ће да врши производњу за Подносиоца захтјева, према брендovima/жигovima, који су предмет ове трансакције односно предметног споразума.

Подносилац захтјева, односно привредни субјекат *Coca Cola* Србија, као стицаоц бренда, неће се бавити производњом предметних алкохолних пића на тржишту Босне и Херцеговине.

Подносилац захтјева за појединачно изузеће сматра да предметни Споразум према одредбама члана 5. Одлуке о групном изузећу споразума између привредних субјеката који дјелују на различитим нивоима производње односно дистрибуције (вертикални споразуми) ("Службени гласник БиХ", број 18/06), не потпада под групно изузеће вертикалних споразума, због прихода који учесници предметног Споразума остварују на тржишту Босне и Херцеговине.

Укупно остварени приходи учесника Споразума и њихових повезаних друштава, према завршним финансијским извјештајима за 2016. годину, износе како слиједи:

Табела 2.

Ред.бр	Назив привредног субјекта	Приход у БиХ (КМ)	Приход у свијету (КМ)
01.	Coca Cola Србија	(..)**	(..)**
	<i>Coca Cola B-H</i>	(..)**	(..)**
02.	МБ Импекс	(..)**	(..)**

*Извор: подаци из захтјева

Стога, обавезу подношења Конкуренцијском савјету, Захтјева за појединачно изузеће предметног споразума од забране, Подносилац Захтјева налази у одредбама члана 5., а у вези с чланом 4. став (3) Закона о конкуренцији.

Споразум за који се тражи појединачно изузеће, потписан је дана 30.6.2017.године, на период од 3 (три) године и како је наведено у самом споразуму, остаје на снази и обавезујући је по стране до доношења коначног рјешења Конкуренцијског савјета о појединачном изузећу овог споразума од забране.

Предметним споразумом су предвиђена одређена ограничења у односу на пословање привредног субјекта МБ Импекс у смислу јасно одређених и побројаних активности у вези са производњом у категорији (..)** (воћних ликера, брендија и аперитива), али и предвиђени изузетци којим се дозвољава привредном субјекту МБ Импекс обављање активности које може изводити било када у складу са фер и законитом тржишном праксом, везано за исте производе, али испод (..)** категорије.

Циљ споразума, како наводи Подносилац захтјева, јесте куповина (..)**.

5. Ефекти који ће настати провођењем споразума

Споразумом за који се тражи појединачно изузеће од забране, предвиђају се погодности за потрошаче у погледу цијена.

Такођ се предвиђају погодности у смислу увођења савремене технологије у сам процес производње воћних ликера, брендија и аперитива на територији Босне и Херцеговине у сврху специјализације и проширења овог производног сегмента алкохолних пића, уз стварање шире и снажније основе за трговину и извоз истих.

Очекује се да ће предметни Споразум у том смислу допринијети унапређењу дистрибуције воћних ликера, брендија и аперитива, како на територији Босне и Херцеговине, тако и ван њених граница.

6. Утврђено чињенично стање и оцјена доказа

У складу са чланом 4. став (1) Закона, забрањени су споразуми, уговори, поједине одредбе споразума или уговора, заједничка дјеловања, изричити 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 директно или индиректно утврђивање куповних и продајних цијена или било којих других трговачких услова, ограничавање и контролу производње, тржишта, техничког развоја или улагања, подјелу тржишта или извора снабдијевања, примјену различитих услова за идентичне трансакције са другим привредним субјектима, доводећи их у неповољан положај у односу на конкуренцију, закључивање таквих споразума којима се друга страна условљава да

прихвати додатне обавезе које по својој природи или обичајима у трговини нису у свези са предметом споразума.

У смислу члана 4. став (3) Закона, предметни споразуми нису забрањени ако доприносе унапређењу производње или дистрибуције робе и/или услуга унутар Босне и Херцеговине, или промоцији економског и техничког развоја, при чему потрошачима омогућавају правичан удио користи која из њих произилази, а који намећу само ограничења неопходна за постизање циљева и не омогућавају искључивање конкуренције у битном дијелу предметних производа или услуга.

У складу с чланом 5. став (1) Закона, Конкурвенцијски савјет, на захтјев једне или више странака у споразуму може донијети рјешење о појединачном изузећу од забране споразума, из члана 4. став (1) Закона, ако споразум испуњава услове, из члана 4. став (3) Закона.

У конкретном случају ради се о споразуму о ограничењима продавца и дионичара у вези са Споразумом о куповини робне марке између привредних субјеката *Coca-Cola HBC Србија* и МБ Импекс“, којим су предвиђена одређена ограничења у односу на пословање продавца, тј. привредног субјекта МБ Импекс у смислу малопродаје или велепродаје и дистрибуције било ког производа, или било који вид развоја, производње, флаширања, организације догађаја, или продајне и маркетиншке активности у вези са производњом у категорији (..)** (воћних ликера, брендија и аперитива).

Предметним споразумом, сем прецизираних ограничења, предвиђени су и изузети гдје је привредном субјекту МБ Импекс дозвољено обављање активности које може изводити било када у складу са фер и законитом тржишном праксом и то: производња и дистрибуција производа из категорије (..)** испод (..)** категорије искључиво дефинисане од стране Подносиоца захтјева, производња и дистрибуција производа из категорије (..)** на дан извршења под робном марком (..)** и свих њених варијација, производња и дистрибуција производа из категорије (..)** на дан извршења под робном марком (..)** и свих њених варијација, те у току трајања Споразума, а на основу наратива који одобри Подносилац захтјева, себе представљати као ексклузивног добављача ових одређених производа (воћних ликера, брендија и аперитива), а који се производе и продају под заштићеним именом.

Конкурвенцијски савјет је извршио анализу предметног споразума, у смислу провјере услова за постојање групног изузећа, која су прописана у члану 7. став (1) тачка б) Закона, а везано за одредбе Одлуке о групном изузећу споразума између привредних субјеката који дјелују на различитим нивоима производње односно дистрибуције (вертикални споразуми). Утврђено је да се у предметном случају наведене одредбе о групним изузећима не могу примјенити, јер није испуњен услов из члана 5. ове Одлуке, предвиђен за групно изузеће споразума од забране.

Проведеном анализом, утврђено је да предметни споразум садржи одредбе које ограничавају конкуренцију, а које се односе на забрањене споразуме прописане у члану 4. став (1) Закона, али да је Подносилац захтјева у довољној мјери доказао испуњеност Законом прописаних услова за појединачно изузеће предметног споразума од забране, будући да ће исти допринијети увођења савремене технологије у сам процес производње воћних ликера, брендија и аперитива на територији Босне и Херцеговине у сврху специјализације и проширења овог производног сегмента алкохолних пића, уз стварање шире и снажније основе за трговину и извоз истих тј. допринијети унапређењу дистрибуције воћних ликера, брендија и аперитива унутар али и ван територије Босне и Херцеговине.

Потрошачима ће се такође омогућити правичан удјел користи која из њих произилази, јер се закључивањем и спровођењем предметног споразума, намећу само ограничења неопходна за постизање циљева и не искључује конкуренције у битном дијелу предметних производа и/или услуга, у смислу члана 4. став (3) Закона.

Конкурентијски савјет је такође узео у обзир и чињеницу да је рјешавајући у предмету по пријави концентрације привредног субјекта *Coca Cola HBC*-Србија д.о.о. Батајнички друм 14-16, 11 080 Београд, Република Србија, доношењем рјешења број: УП 03-26-1-022-50/17 од 15.03.2018. године, оцијенило допуштеном концентрацију на тржишту дестиловања, пречишћавања и мјешања алкохолних пића, насталу стицањем контроле над интелектуалном својином - жиговима за алкохолна пића (воћне ликере, брендије и аперитиве) и производњом тих алкохолних пића привредног субјекта МБ Импекс д.о.о., од стране привредног субјекта *Coca Cola HBC*-Србија д.о.о.

Сходно наведеном, Конкурентијски савјет је одлучио као у тачки 1. диспозитива овог Рјешења.

Како је одредбама члана 6. став (2) Закона прописано да појединачно изузеће не може трајати дуже од пет година, а ставом (5) истог члана да појединачно изузеће важи од дана закључивања споразума, Конкурентијски савјет је одлучио као у тачки 2. диспозитива овог Рјешења.

7. Административна такса

Подносилац захтјева на ово Рјешење, у складу са одредбом члана 2. став (1) тарифни број 107. тачка а) Одлуке о висини административних такси у вези са процесним радњама пред Конкурентијским савјетом ("Службени гласник БиХ", бр. 30/06 и 18/11) је дужан платити административну таксу у износу од 2.000,00 КМ у корист Буџета институција Босне и Херцеговине.

8. Поука о правном лијеку

Против овог Рјешења није допуштена жалба.

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

Предсједник

Иво Јеркић