

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкyрeнцијски савјет

R J E Š E N J E

o odbijanju Zahtjeva za odgađanje izvršenja konačnog Rješenja Konkurencijskog vijeća broj: 02-26-3-18-157-II/12 od dana 20.11.2013. godine (predmet Apatinska pivara d.o.o. Apatin i Dejan komerc d.o.o. Doboj)

**Sarajevo,
decembar 2013. godine**



Broj: 02-26-3-18-166-II/12
Sarajevo, 9.12.2013. godine

Na osnovu člana 25. stav (1) tačka e), člana 42. tačka 2) Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09), člana 18. st. 2. i 3. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine («Službeni glasnik BiH», br. 19/02, 88/07, 83/08 i 74/10), a rješavajući po Zahtjevu za odgađanje izvršenja konačnog Rješenja Konkurencijskog vijeća broj: 02-26-3-18-157-II/12 od 20.11.2013. godine privrednog subjekta Apatinska pivara Apatin d.o.o., Trg oslobođenja 5., 25260 Apatin, Republika Srbija, kojeg zastupaju advokatica Dina Duraković Morankić, Zmaja od Bosne 7, 71000 Sarajevo i advokat Sead Miljković, Zmaja od Bosne 7, 71000 Sarajevo, u tužbi podnesenoj Sudu Bosne i Hercegovine (upravni spor broj: S1 3 U 14508 13 Fp) od dana 6.12.2013. godine), zaprimljenoj pod brojem: 02-26-3-018-164-II/12 dana 6.12.2013. godine, Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine na 75. (sedamdesetpetoj) sjednici održanoj dana 9.12. 2013. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Odbija se Zahtjev za odgađanje izvršenja konačnog Rješenja Konkurencijskog vijeća broj: 02-26-3-18-157-II/12 od dana 20.11.2013. godine, podnesen od privrednog subjekta Apatinska pivara Apatin d.o.o., Trg oslobođenja 5., 25260 Apatin, Republika Srbija, kao neosnovan.
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 Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je zaprimilo, pod brojem: 02-26-3-018-164-II/12 dana 6.12.2013. godine, od Suda Bosne i Hercegovine Tužbu (upravni spor broj: S1 3 U 14508 13 Fp) podnesenu od strane privrednog subjekta Apatinska pivara Apatin d.o.o., Trg oslobođenja 5., 25260 Apatin, Republika Srbija (u daljem tekstu: Tužilac ili Apatinska pivara) kojeg zastupaju advokatica Dina Duraković Morankić, Zmaja od Bosne 7, 71000 Sarajevo i advokat Sead Miljković, Zmaja od Bosne 7, 71000 Sarajevo, kojom je pokrenut upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Tužba) protiv konačnog Rješenja Konkurencijskog vijeća broj: 02-26-3-18-157-II/12 od 20.11.2013. godine (u daljem tekstu: Rješenje).

Tužilac u predmetnoj Tužbi traži poništenje Rješenja, te je u skladu sa članom 18. stav 4. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine (u daljem tekstu: Zakon o upravnim sporovima) podnio Zahtjev za odgađanje izvršenja pobijanog konačnog Rješenja (u daljem tekstu: Zahtjev) do konačne sudske odluke.

Sud Bosne i Hercegovine je dostavio predmetni Zahtjev Konkurencijskom vijeću na odlučivanje u roku od 3 dana, u skladu sa članom 18. Zakona o upravnom postupku, te dostavljanje konačne odluke.

Konkurencijsko vijeće je konačno Rješenje donijelo u postupku na osnovu podnesenog Zahtjeva za pokretanje postupka broj: 02-26-3-18-5-II/12 radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma, u smislu člana 4. stav (1) tačke a), b) i d) Zakona o konkurenciji i

Zahtjeva za proširenje postupka broj: 02-26-3-18-71-II/12 radi utvrđivanja postojanja zloupotrebe dominantnog položaja, u smislu člana 10. tačke a), b) i c) Zakona o konkurenciji (u daljem tekstu: Zakon).

Tužilac u Zahtjevu u bitnom navodi:

- da je isti pravno lice registrovano u Republici Srbiji pa bi u slučaju uspjeha Tužbe obaveza povrata iznosa od 430.000,00 KM Tužiocu predstavljala niz operacija koje se odnose na platni promet između dvije zemlje, a što je povezano sa nesrazmjernim teškoćama i značajnim gubicima, te je pitanje na koji način bi navedeno bilo izvodivo;
- da bi, ukoliko Tužilac iz bilo kojeg razloga ne plati navedenu kaznu u predviđenom roku, izvršenje bilo sprovedeno na imovini društva Molson Coors d.o.o. Banja Luka, a koje prihode ostvaruje samo od pružanja uluga povezanim licima. Izvršenjem naplate bi se dovelo u pitanje poslovanje ovog društva, imajući u vidu činjenicu da je u 2012. godini ovo društvo ostvarilo dobit od (..) ¹ KM pa bi naplata kazne dovela u pitanje ispunjavanje njegovih redovnih obaveza i ugrozila njegovo poslovanje;
- da je Konkurencijsko vijeće obavezalo Tužioca da zaključi Kupoprodajni ugovor sa privrednim subjektom Dejan komerc d.o.o., Ozrenskih srpskih brigada 38A, 74000 Doboj (u daljem tekstu: Dejan komerc) u roku od 30 dana od prijema Rješenja te obavezalo Tužioca da istom privrednom subjektu isplati iznos od 3.059,65 KM na ime naknade troškova predmetnog postupka;

Tužilac smatra da bi potpisivanje Kupoprodajnog ugovora sa privrednim subjektom Dejan komerc prouzrokovalo značajnu štetu i gubitke za Tužioca obzirom na finansijsku situaciju privrednog subjekta Dejan komerc, a za koju bi bilo neizvjesno kako bi bila nadoknađena.

U postupku ocjene zahtjeva za odgađanje izvršenja konačnog Rješenja, Konkurencijsko vijeće, uzimajući u obzir odredbe predmetnog Rješenja, i navode iznesene u zahtjevu za odgodom, u bitnom ističe:

- da je Konkurencijsko vijeće u ocjeni predmetnoga Zahtjeva uzelo u obzir činjenicu da maksimalna novčana kazna propisana članom 48. stav (1) tačka b) Zakona može da iznosi do 10% od ukupnog prihoda privrednog subjekta iz godine koja je prethodila godini povrede Zakona. Novčana kazna od 430.000,00 KM koju je izreklo Konkurencijsko vijeće u konačnom Rješenju iznosi (..) % ukupnog prihoda kojeg je Tužilac ostvario u 2011. godini, u iznosu od (..) KM, te izrečena novčana kazna ne može imati negativne posljedice na poslovanje Tužioca, budući da je 70-80 puta manja od maksimalno dopuštene 10,0% za kršenje odredbi člana 10. Zakona.

Konkurencijsko vijeće je pri utvrđivanju novčane kazne imalo u vidu ranije Rješenje broj: 02-26-2-028-145-II/11 od dana 4.9.2012. godine kojim je izreklo novčanu kaznu u iznosu od 265.000,00 KM Tužiocu, radi kršenja Zakona.

Također, na Zahtjev za odgodom izvršenja ovog Rješenja privrednom subjektu Apatinska pivara Konkurencijsko vijeće je donijelo Rješenje, broj: 02-26-2-028-160-II/11 od dana 20.9.2012.godine, kojim se odobrava odgađanje izvršenja.

- da Tužilac iako hipotetički ukazuje na mogućnost nastanka teškoće i gubitaka ukoliko bi presuda Suda Bosne i Hercegovine bila u korist Tužioca, smatramo je neosnovanom budući da je članom 37. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine propisano

¹ (..) Podaci predstavljaju poslovnu tajnu

da presudom kojom se konačni upravni akt poništava Sud Bosne i Hercegovine odlučuje i o zahtjevu Tužioca o povratu stvari, odnosno za naknadu štete ako podaci postupka pružaju za to pouzdan osnov. Konkurencijsko vijeće je i u ranijim predmetima nakon presuda Suda Bosne i Hercegovine, kojom je rješenje vraćeno na ponovno odlučivanje postupalo po odredbama važećih propisa i izvršilo povrat novčanih sredstava (uplaćene novčane kazne) relevantnom privrednom subjektu, u veoma kratkom roku.

- da je Konkurencijsko vijeće tačkom 4. dispozitiva Rješenja izreklo novčanu kaznu privrednom subjektu Apatinska pivara, a ne privrednom subjektu Molson Coors d.o.o. Banja Luka, Braće Potkonjaka 10., 78000 Banja Luka. Slijedom toga, Konkurencijsko vijeće će provesti postupak naplate novčane kazne od privrednog subjekta Molson Coors d.o.o. Banja Luka jedino i isključivo ukoliko privredni subjekt Apatinska pivara ne izvrši uplatu izrečene novčane kazne i u roku utvrđenom u predmetnom Rješenju, te su neosnovani i nejasni navodi Tužioca oko finansijskih problema za privredni subjekt Molson Coors d.o.o. Banja Luka jer se mogu smatrati najavom privrednog subjekta Apatinska pivara da isti neće izvršiti svoje obaveze oko plaćanja novčane kazne utvrđene u predmetnom Rješenju.

Konkurencijsko vijeće u odredbama Zakona ima mogućnost naplate kazne od povezanih društava (u suštini člana 2. stav (2), člana 14. stav (1), člana 53. Zakona itd.), isključivo kada istu ne može naplatiti od privrednog subjekta kome je novčana kazna izrečena. U predmetnom postupku Konkurencijsko vijeće je neosporno utvrdilo da su privredni subjekt Apatinska pivara i privredni subjekt Molson Coors d.o.o. Banja Luka povezana društva u vlasništvu privrednog subjekta Molson Coors Netherlands B.V.

- da je Konkurencijsko vijeće u predmetnom postupku utvrdilo da privredni subjekt Apatinska pivara nije imao osnovan razlog za prestanak poslovne saradnje sa privrednim subjektom Dejan komerc, odnosno nije imao opravdan razlog za nezaključivanje Kupoprodajnog ugovora za 2012. godinu sa istim, te slijedom navedenog, tačkom 5. dispozitiva Rješenja je naložilo privrednom subjektu Apatinska pivara zaključivanje Kupoprodajnog ugovora sa privrednim subjektom Dejan komerc pod jednakim uslovima kao i sa drugim distibuterima na teritoriji Republike Srpske, u vremenskom roku od 30 dana od prijema Rješenja. Radi toga, zahtjev za produženje roka privrednog subjekta Apatinska pivara za zaključivanje Kupoprodajnog ugovora Konkurencijsko vijeće smatra neosnovanim, budući da bi produženjem roka za zaključivanje Kupoprodajnog ugovora Tužilac nastavio kršenje odredbi Zakona. Kao razlog za neodobrenje navedenog zahtjeva bitno je još jednom istaknuti da je Konkurencijsko vijeće utvrdilo, u dva navedena rješenja, da je privredni subjekt Apatinska pivara prekršio odredbe člana 4. stav (1) zaključivanjem zabranjenog sporazuma i odredbe člana 10. stav (2) Zakona zloupotrebom dominantnog položaja na relevantnom tržištu.

Prema članu 18. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine nadležna institucija može odložiti izvršenje pobijenog konačnoga upravnoga akta (konačnog Rješenja) kada utvrdi da su ispunjeni kumulativni uslovi propisani članom 18. stav 2. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine, a prema stavu 3. istog Zakona nije obavezna odložiti izvršenje ukoliko ne nađe da za odlaganje postoje drugi razlozi osim onih navedenih u stavu 2. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine.

U postupku odlučivanja po Zahtjevu je utvrđeno da Tužilac nije naveo niti jednu relevantnu činjenicu niti je dostavio relevantan dokaz koji bi Konkurencijsko vijeće smatralo opravdanim i odlučujućim za donošenje odluke o odgađanju izvršenja osporenog Rješenja, u smislu člana 18. stav 2. Zakona o upravnim sporovima Bosne i Hercegovine, te je odlučilo kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Rješenja nije dopuštena žalba.

Nezadovoljna stranka može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema, odnosno objave ovog Rješenja.

Predsjednik

Gordan Raspudić