

BOSNA I HERCEGOVINA

Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА

Конкуренцијски савјет

Zaključak
o odbacivanju Zahtjeva za pokretanje postupka gospodarskog subjekta „Arena Channels Group“
d.o.o., Vladimira Popovića 6, 11000 Beograd, Republika Srbija

Sarajevo
prosinac, 2021. godine



Broj: UP-03-26-2-041-9/21
Sarajevo, 16.12.2021. godine

Na temelju članka 25. stavak (1) točka e), članka 42. stavak (2) Zakona o konkurenciji („Službeni glasnik BiH“, br. 48/05, 76/07 i 80/09), a rješavajući po Zahtjevu za pokretanje postupka gospodarskog subjekta „Arena Channels Group“ d.o.o., Vladimira Popovića 6, 11000 Beograd, Republika Srbija protiv gospodarskog subjekta Telemach d.o.o. Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo, zaprimljenog dana 22.09.2021. godine, zaprimio pod brojem: UP-03-26-2-041-1/21, Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine, na 97. (devedesetsedmoj) sjednici održanoj dana 16.12.2021. godine, donijelo je

ZAKLJUČAK

1. Odbacuje se Zahtjev za pokretanje postupka gospodarskog subjekta „Arena Channels Group“ d.o.o., Vladimira Popovića 6, 11000 Beograd, Republika Srbija, protiv gospodarskog subjekta Telemach d.o.o. Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo, radi utvrđivanja postojanja zlouporabe vladajućeg položaja, zbog stvarne nenadležnosti.
2. Ovaj Zaključak će biti objavljen 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 22.09.2021. godine, zaprimilo pod brojem: UP-03-26-2-041-1/21 podnesak gospodarskog subjekta „Arena Channels Group“ d.o.o., Vladimira Popovića 6, 11000 Beograd, Republika Srbija (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili ACG) koji se odnosi na Protiv zahtjev za pokretanje postupka protiv gospodarskog subjekta Telemach d.o.o. Džemala Bijedića 216, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: Telemach) radi utvrđivanja i sankcioniranja zlouporabe vladajućeg položaja na tržištu distribucije audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija od strane gospodarskog subjekta Telemach, odbijanjem zaključenja ugovora o distribuciji Arena Sport kanala putem DTH, KDS i MMDS tehnologije što predstavlja radnju zlouporabe vladajućeg položaja u smislu članka 10. stavak 2. točke a), b) i c) Zakona o konkurenciji (u daljnjem tekstu: Zakon).

U svezi podnesenog Protivzahtjeva, Konkurencijsko vijeće je zatražilo podneskom broj: UP-03-26-2-041-2/21 od dana 07.10.2021. godine pojašnjenje termina protivzahtjev s obzirom da kao takav nije zakonski reguliran imajući u vidu odredbe članka 27. stavak 1. Zakona i odredbi članka 114. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16).

Podnositelj zahtjeva dopisom zaprimljenim pod brojem: UP-03-26-2-041-3/21 od dana 18.10.2021. godine navodi da navedeni Protivzahtjev jeste akt iz članka 27. i 28. Zakona, te da im nije bila namjera da unose

zabunu, već samo ukazati na vezu između zahtjeva broj: UP-05-26-2-010-1/21 od 22.02.2021. godine i predmetnog zahtjeva, budući da se oba akta zasnivaju na istom činjeničnom stanju, da je za oba nadležno Konkurencijsko vijeće, te da je predloženo spajanje postupaka.

Također navode, radi otkanjanja svake sumnje da navedeni Protivzahtjev jeste Zahtjev za pokretanje postupka.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da podneseni Zahtjev nije kompletan i uredan, u smislu članka 28. Zakona te zatražilo dana 25.10.2021. godine podneskom broj: UP-03-26-2-041-4/21 od Podnositelja zahtjeva da dostavi financijsko izvješće za 2020. godinu za gospodarski subjekt ACG, dokaz o uplaćenju administrativnoj pristojbi i punomoć za zastupanje, što je Podnositelj zahtjeva i dostavio aktom zaprimljenim pod brojem: UP-03-26-2-041-4/21 od dana 03.11.2021. godine.

Kompletiranjem Zahtjeva, Konkurencijsko vijeće je Podnositelju zahtjeva izdalo Potvrdu broj: UP-03-26-2-041-7/21 od dana 15.12.2021. godine, o prijemu kompletnog i urednog Zahtjeva, u smislu članka 28. stavak (3) Zakona.

U podnesenom zahtjevu gospodarski subjekt ACG navodi sljedeće:

- da su Podnositelj zahtjeva i Telemach (...)***¹ zaključili ugovor o ustupanju prava na distribuciju kanala („Ugovor“) kojim je Telemach stekao neekskluzivno pravo linearne distribucije Arena Sport kanala svojim korisnicima na teritoriju Bosne i Hercegovine („BiH). (...)***,
- da je Telemach (...)*** uputio ACG-u zahtjev za dostavu ponude i uvjeta za zaključenje novog ugovora;
- da je ACG (...)*** gospodarskom subjektu Telemach dostavio ponudu za zaključenje novog ugovora, (...)***;
- da se Telemach na ponudu za zaključenje ugovora izjasnio podneskom od (...)*** kojim je tražio dodatna pojašnjenja komercijalnih uvjeta ponude uz zahtjev da ACG popunjavanjem tabele objasni obračun mjesečne naknade na hipotetičkom primjeru;
- da je ACG (...)*** dostavio tražena pojašnjenja. Nakon toga, Telemach je (...)*** i uslovio nastavak suradnje (...)***;
- da je ACG zbog komercijalne važnosti suradnje sa vladajućim TV operaterom u BiH, Telemach-u uputio novu ponudu (...)***, Telemach je odustao od nastavka suradnje bez ikakvog obrazloženja (dokaz: prepiska Telemach-a i ACG-a (...)***);
- da sukladno članku 3. Zakona, te člancima 4. i 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta (u daljnjem tekstu: Odluka), mjerodavno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti na određenom zemljopisnom tržištu. Prema odredbi članka 4. Odluke, mjerodavno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode ili usluge koje potrošači smatraju međusobno zamjenjivim s obzirom na njihove bitne značajke, kvalitetu, namjenu, cijenu ili način uporabe;
- da je Telemach telekomunikaciona kompanija koja posluje kao operater digitalne i analogne kablanske televizije, kao pružatelj usluge širokopojsnog interneta i kao operater fiksne telefonije. Također, Telemach je samostalni nositelj dozvole za distribuciju audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija u Bosni i Hercegovini. Kao distributer audiovizualnih usluga, Telemach distribuira sportske, filmske, dečije i druge Pay TV kanale (dokaz: Izvod iz privrednog registra za Telemach)
- da je ACG gospodarski subjekt koji obavlja delatnost kablanskih telekomunikacija. Pod brendom Arena Sport, ACG emituje sportske TV kanale. Vlasnik udjela u ACG-u je poduzeće za

¹ podaci predstavljaju poslovnu tajnu

telekomunikacije Telekom Srbija akcionarsko društvo, Beograd (dokaz: izvodi Agencije za privredne registre za ACC, i Telekom Srbija);

- da imajući u vidu djelatnost koju obavljaju i usluge koje strane pružaju, Podnositelj smatra da mjerodavno tržište proizvoda treba definirati kao tržište distribucije audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija. Navedeni prijedlog je sukladan sa dosadašnjom praksom Konkurencijskog vijeća u kojoj je mjerodavno tržište određeno na sličan način i to kao tržište distribucije televizijskog programa/signala. (Rješenje o koncentraciji gospodarskog subjekta „Telemach d.o.o. Sarajevo i gospodarskog subjekta „ART-NET d.o.o. Kiseljak i gospodarskog subjekta „Telemach d.o.o. Sarajevo i gospodarskog subjekta „VI-NET” d.o.o. Visoko, broj. 01-26-1-037-145-11/13 Sarajevo, 7. svibanj 2014, godine);
- da prema odredbi članka 5. Odluke, mjerodavno zemljopisno tržište obuhvata cjelokupan ili značajan deo teritorija BiH na kojem gospodarski subjekti deluju u prodaji i/ili kupovini mjerodavnog proizvoda i/ili usluge pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uvjetima i koji to tržište bitno razlikuju od uvjeta konkurencije na susjednim zemljopisnim tržištima. Imajući u vidu da se distribucija audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija obavlja na teritoriju Bosne i Hercegovine, te da je ugovor o ustupanju prava na distribuciju Arena Sport kanala između Telemach-a i ACG-a bio zaključen za teritorij Bosne i Hercegovine, predlažu da mjerodavno zemljopisno tržište bude određeno kao tržište cjelokupnog teritorija Bosne i Hercegovine;
- da dakle, Podnositelj predlaže Konkurencijskom vijeću da relevantno tržište definira kao tržište distribucije audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija na teritoriju BiH;
- da člankom 9. stavak 1. Zakona je propisano da gospodarski subjekt ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu roba ili usluga, ako se zbog svoje tržišne snage može ponašati u značajnoj mjeri neovisno od stvarnih ili mogućih konkurenata, kupaca, potrošača ili dobavljača, uzimajući u obzir udjel tog gospodarskog subjekta na mjerodavnom tržištu, udjele koje na tom tržištu imaju njegovi konkurenti, kao i pravne i druge prepreke za ulazak drugih gospodarskih subjekata na tržište. Dalje, člankom 9. stavak 2. Zakona propisano je da se pretpostavlja da gospodarski subjekt ima vladajući položaj na tržištu roba ili usluga ako na mjerodavnom tržištu ima udjel veći od 40 %.
- da pema Godišnjem izvješću RAK-a za 2020 godinu najveći procentualni udjel na tržištu distribucije ima Telemach, te da sa svojim povezanim osobama na tržištu audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija na teritoriju BiH poseduje udjel od čak 40,4%;
- da štaviše, tržišni udjel Telemacha, računajući i njegova povezana društva, godinama unazad prema podacima RAK-a prelazi 40%, što je dovoljan temelj za pretpostavku da ovaj gospodarski subjekt uživa vladajući položaj na tržištu:

	2017.	2018.	2019.	2020.
Telemach grupa	44,90%	43,17%	41,09%	40,40%

Telemach grupa: Telemach + Total TV + M&H Company + HKB NET + KTV HS
 Napomena; Udjel u 2017 - procjena Podnositelja na temelju podataka RAK-a iz lipnja 2017; Udjel u 2018,2019 - podatci RAK-a; Udjel u 2020 - podatci RAK-a.

- da Telemach-ova baza korisnika, iz godine u godinu bilježi konstantan rast, te se može očekivati da će Telemach i ubuduće jačati svoj vladajući položaj.

Naziv CATV/DTH operatora	Broj pretplatnika	Tehnologija /napomena	Broj programa
--------------------------	-------------------	-----------------------	---------------

HKB net d.o.o. Sarajevo	26835	CATV	Analogni: 90 Digitalni: 230 Prošireni paket: 42 Radio programi: 29
HS d.o.o. Sarajevo	13727	CATV	Analogni:59 Digitalni: 229 Prošireni paket: 42 Radio programi: 29
M&H Company d.o.o. Sarajevo	2789	CATV	Analogni:59 Digitalni: 230 Prošireni paket: 42 Radio programi: 29
Telemach BH d.o.o. Sarajevo	CATV: 166144 DTH: 137813 Ukupno: 303957	CATV/DTH	Analogni:90 Digitalni: 260 Prošireni paket: 42 Radio programi: 30 TOTAL platforma Start: 44 Ekstra: 68 HBO: 3 Cinemax: 2 Cinestar: 2 Club X: 4 Film Box: 12 BN 3 PINK: 40
Ukupno pretplatnika	347308		

Izvor: Godišnje izvešće Regulatorne agencije za komunikacije za 2020, godinu

- da kao vladajući sudionik na tržištu distribucije audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija na teritoriju BiH, Telemach ima posebne odgovornosti prilikom postupanja sa svojim dobavljačima i kupcima. Kao što je poznato, uloga društva koje ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu je specifična, i kao takva je prepoznata i ustanovljena u praksi Europske komisije i sudova EU. Preciznije, ustanovljen je viši stepen odgovornosti za vladajuće sudionike

na tržištu, te je u istaknuto da: [] neovisno od razloga zbog kojih ima vladajući položaj, takvo gospodarsko društvo ima posebnu odgovornost da ne dozvoli da njegovo ponašanje naruši konkurenciju na unutrašnjem tržištu. " (Predmet NV Nederlandsche Banden Industrie Michelin v Commission of the European Communities, 9. studeni 1983, paragraf 577);

- da prema utvrđenoj praksi Europske unije, vladajuće gospodarsko društvo može biti obvezano da uspostavi suradnju sa trećom osobom, u cilju sprečavanja da postojeći konkurenti budu isključeni sa tržišta ili da potencijalnim konkurentima bude onemogućen ulaz na mjerodavno tržište;
- da u konkretnom slučaju, Telemach se ponašao suprotno ulozi i odgovornostima koje ima kao vladajući sudionik na tržištu. Naime, radnja zloporabe vladajućeg položaja sastoji se u neopravdanom odbijanju poslovanja sa ACG, u vidu odbijanja zaključenja ugovora o distribuciji Arena Sport kanala, putem DTH, KDS i MMDS tehnologije.
- Telemach je bez ikakvog obrazloženja odbio ponudu ACG-a za nastavak poslovne suradnje i time ostavio više od oko 350000 svojih korisnika bez alternativnog TV kanala koji prenosi sportske sadržaje visoke kvalitete.;
- da naime, Telemach je (...)** odbio ponudu ACG-a i uslovio nastavak suradnje uslovima (...)**);
- da imajući u vidu da je Telemach kao vladajući operater koji može uvjetovati saugovararača i nametati sopstvene uvjete suradnje, imao jaču pregovaračku poziciju, ACG je (...)** Telemach-u morao uputiti upravo onakvu ponudu za nastavak suradnje kakvu je Telemach i zahtjevao:,, (...)**":
- da iz citiranog slijedi da je Telemach nametnuo ACG-u (...)**. Međutim, Telemach je ipak odlučio da prekine suradnju, obrazlažući ovu odluku izostankom OTT usluge iz ponude. Postavlja se pitanje ekonomske opravdanosti ove odluke Telemacha, budući da je broj Telemach-ovih OTT korisnika, u odnosu na ukupan broj korisnika, zanemarljiv;
- da nakon izbacivanja Arena Sport iz Telemach-ove programske šeme, korisnici su upućivali prigovore ombudsmanu za zaštitu potrošača, međutim, kako Telemach uživa vladajući položaj na tržištu, te kako može samostalno nametati uvjete suradnje ostalim sudionicima na tržištu ali i korisnicima isti je odbio da zaključi ugovor o distribuciji sa ACG-om i tako ograničio tržište i razvitak na štetu potrošača;
- da odbijanjem poslovanja, Telemach je ACG-u nanio znatnu ekonomsku štetu, u vidu izgubljene dobiti, imajući u vidu da mu je uskratilo distribuciju za najveću bazu korisnika koju jedan operater posjeduje u BiH. Štaviše, ovim postupkom, Telemach je nanio štetu i svojim korisnicima koje je lišio alternativnog paketa kanala koji prenose sportske sadržaje;
- da je Telemach izravnim nametanjem nelojalnih kupovnih cena ograničio konkurenciju na tržištu i doveo ACG u neravnopravan i nepovoljan konkurentski položaj;
- da gore opisanim radnjama, Telemach je pored ograničavanja tržišta, učinio i povredu konkurencije iz članka 10. stavak 2. točka a) i c) Zakona;
- da naime, Telemach je zahtjevao (...)**, za ugovor koji bi bio na snazi počevši od siječnja 2021. godine, (...)** (dokaz: Cjenovnik ACG iz siječnja 2020. godine);
- da je jasno da odbijanje zaključenja ugovora o distribuciji putem KDS, DTH i MMDS tehnologije služi ekonomskim interesima Telemacha, te da usljed prekida suradnje posljedice trpe ACG i potrošači. Pozivajući se na to da u tijeku trajanja korisničkih ugovora može mjenjati programsku šemu, Telemach je svojim korisnicima ukinuo Arena Sport kanale, pri čemu je nastavio naplaćivati korisničku naknadu u onoj visini u kojoj je to činio i ranije. Navedenim postupkom, Telemach je isključio ACG sa dijela tržišta, nanio mu kako materijalnu tako i reputacionu štetu, a korisnike lišio prava na izbor između Sport Klub i Arena Sport kanala;
- da mole Konkurencijsko vijeće da utvrdi da li je Telemach nekom drugom sudioniku na tržištu, koji nudi uporedive usluge, plaća jednaku ili višu cijenu od (...)**. Ukoliko Telemach zahtjeva od

AC-a kupovnu cijenu u visini od (...)**, a pri tom nekom drugom sudioniku na tržištu plaća višu cijenu, jasno je da, osim što izravno nameće nelojalne cijene, Telemach dovodi ACG u nepovoljan i neravnopravan konkurentski položaj;

- da odustankom od zaključivanja novog ugovora, Telemach je iskoristio svoju vladajuću poziciju na tržištu distribucije audiovizualnih medijskih usluga i medijskih usluga radija na teritoriju BiH i time izravno nanio ekonomsku štetu ACG-u vidu izgubljene dobiti. Ako se uzme u obzir činjenica da se Telemach preko svojih povezanih osoba i ACG takmiče na tenderima da steknu pravo emitiranja sportskog sadržaja, jasna je namjera da se Podnositelju zahtjeva nanese ekonomska šteta kako ne bi mogao imati mogućnost da na tenderima sudjeluje sa kvalitetnim ponudama;
- da dodatno, Telemach je nanio reputacionu štetu ACG-u, jer svojim korisnicima nije obrazložio da ukidanje Arena Sport kanala nakon 30. prosinca 2020. godine nije rezultat jednostrane odluke ACG-a, već Telemach-ovog odbijanja da zaključi ugovor za oko 350 000 svojih korisnika, i to po cijeni koju je sam zahtjevao;
- da pored toga, posljedica zlorabe vladajućeg položaja se manifestuje na krajnje potrošače u vidu ograničavanja tržišta i proizvodnje na štetu potrošača, budući da su Telemach-ovi korisnici uskraćeni da prate sportske sadržaje koji se emitiraju na Arena Sport kanalima. Navedeni učinci na tržištu su povezani i sa poslovnom strategijom Telemach-a i njegovih povezanih osoba, koja podrazumjeva izbjegavanje zaključenja ugovora sa operaterima van sopstvene grupacije, a u cilju stvaranja konkurentске prednosti za operatere koji posluju u sustavu United Group;
- da Podnositelj zahtjeva na prvom mjestu ističe da mu je od izuzetne važnosti da uspostavi poslovnu suradnju sa TV operaterom koji posjeduje najveći broj pretplatnika na teritoriju BiH;
- da motiv za suradnju sa Telemachom se uklapa u poslovnu politiku Podnositelja zahtjeva da sportske sadržaje koje otkupljuje na međunarodnim tenderima učini dostupnim svim građanima BiH bez izuzetka. Dakle, Arena Sport kanali su u periodu od protekle skoro četiri godine bili zastupljeni na čitavom teritoriju BiH kod svih TV operatera uključujući i Telemach. Nažalost, kako su već i naveli, Telemach je odlučio da od 31. prosinca 2020. godine raskine suradnju i ostavi svoje korisnike bez sadržaja Arena Sport kanala. (...)**;
- da Podnositelj zahtjeva napominje da je u prethodnih 12 godina, koliko posluje na tržištu, nikada niti jedan operater nije raskinuo ugovor u navedenom periodu izuzev ako ga nije kupio Telemach odnosno neki od gospodarskih subjekata koji posluju u sastavu korporativne grupe United Group;
- da u takvim slučajevima, niti jednom poslovne suradnje nisu nastavljene nakon isteka ugovora i obično bi se takva praksa dešavala bez bilo kakvog objašnjenja. Tako, gospodarski subjekti koji nisu produljili suradnju sa ACG-om, nakon što su postali dio United Group, a sa kojima je ACG do tada surađivao bez ikakvih problema, bili su redom: Telekabel Zenica, Art Net Kiseljak, HS, HKB i M&H Sarajevo, Velnet Mostar, VKT Bugojno i BHB Cable Net Lukavac;
- da ovakvo postupanje ne iznenađuje, imajući u vidu vertikalnu integriranost unutar grupacije, kao i njihovu praksu izbjegavanja zaključenja ugovora sa operaterima van sopstvene grupacije, a sve u cilju stvaranja konkurentске prednosti za operatere koji posluju u sastavu United Group.
- da sukladno članku 118. Zakona o upravnom postupku BiH, predviđena je mogućnost jedinstvenog vođenja postupka odnosno spajanja postupaka, kako slijedi: „Ako se prava ili obveze stranaka zasnivaju na istom ili sličnom činjeničnom stanju i na istom pravnom temelju i ako je organ koji vodi postupak u pogledu svih predmeta stvarno nadležan, može se pokrenuti i voditi jedan postupak i onda kad je riječ o pravima i obvezama više stranaka;
- da shodno navedenom, Podnositelj zahtjeva predlaže Konkurencijskom vijeću da postupak po ovom Zahtjevu i postupak pokrenut Zaključkom br. UP-05-26-2-010-5-/21 od 8. travnja 2021, spoji u jedan upravni postupak, naročito imajući u vidu da su pomenuti zahtjevi zasnovani na gotovo

identičnom činjeničnom stanju i pravnom osnovu, kao i da je Konkurencijsko vijeće nadležno u pogledu pomenutih postupaka;

- da naime, Podnositelj zahtjeva smatra da je spajanje postupka sukladno načelima učinkovitosti i ekonomičnosti postupka, te da je isto od suštinske važnosti za uspješno i kvalitetno ostvarivanje i zaštitu prava i pravnih interesa stranaka kao i za smanjenje troškova i uštedu vremena;
- da imajući u vidu sve naprijed navedeno, ACG predlaže Konkurencijskom vijeću da, sukladno čl. 118. ZUP-a BiH donese Zaključak kojim će spojiti u jedan postupak pokrenut Zaključkom Konkurencijskog vijeća broj: UP-05-26-2-010-5-/21 od 8. travnja 2021. godine po Zahtjevu gospodarskog subjekta Telemach i postupak pokrenut po predmetnom zahtjevu;
- da ACG predlaže Konkurencijskom vijeću da nakon spajanja stvari u jedan postupak donese rešenje kojim će (i) odbiti kao neutemeljen zahtjev gospodarskog subjekta Telemach, podnesen protiv gospodarskog subjekta ACG zbog zlouporabe vladajućeg položaja u smislu članka 10. stavak 2. točke a), b) i c) Zakona o konkurenciji i (ii) utvrditi i sukladno sa zakonom sankcionirati zlouporabu vladajućeg položaja iz članka 10. stavak 2. a), b) i c) Zakona o konkurenciji, učinjenu od strane gospodarskog subjekta Telemach odbijanjem poslovanja radi zaključenja ugovora o distribuciji Arena Sport kanala preko DTH, KDS i MMDS tehnologije.

Konkurencijsko vijeće smatra da se opisano i prikazano činjenično stanje u dostavljenoj dokumentaciji ne može ni na koji način smatrati kršenjem Zakona, jer ne spada u nadležnosti Konkurencijskog vijeća utvrđene Zakonom.

Podneseni zahtjev za rješavanje konkretne situacije nema obilježje stvari za rješavanje po odredbama Zakona o konkurenciji.

Naime iz podnesenog Zahtjeva se može zaključiti da Podnositelj zahtjeva traži od Konkurencijskog vijeća da odbijanje poslovanja gospodarskog subjekta Telemach sa gospodarskim subjektom ACG-om, odnosno odbijanje zaključenja ugovora o distribuciji Arena Sport kanala preko DTH, KDS i MMDS tehnologije sankcionira jer predstavlja zlouporabu vladajućeg položaja iz članka 10. stavak 2. točka a), b) i c) Zakona o konkurenciji.

Sušтина Zahtjeva odnosi se na tvrdnje Podnositelja zahtjeva da je odbijanjem Telemach-a da kupi i distribuira Arena Sport kanale nanosena im je ekonomska šteta u vidu izgubljene dobiti kao i reputaciona šteta te da je Telemach nanio štetu i svojim korisnicima koje je lišio alternativnog paketa kanala koji prenose sportske sadržaje.

Uzimajući u obzir sve gore navedeno, Konkurencijsko vijeće smatra da se ovdje radi o ugovornom odnosu između ACG -a i Telemach-a odnosno da je riječ o Ponudi za zaključenje Ugovora o kupovini određenih kanala i prihvatanju/neprihvatanju iste koji je regulisan Zakonom o obligacionim odnosima, te da li će privredni subjekat Telemach stupiti u ugovorni odnos sa ACG-om koji se odnosi na kupovinu i distribuisanje Arena Sport kanala svojim korisnicima zavisi od njegove poslovne politike.

Naime, evidentno je da telekom/kablovski operateri iz nekog poslovnog razloga se odlučuju da više ne kupuju/distribuišu određene kanale (tako npr. Telemach-a više u svojoj ponudi nema Arena Sport kanala, Mtel-a u svojoj ponudi nema kanale Sport klub-a), odnosno odlučuju da postojeće ugovore ne produže, čime su istekom navedenih ugovora njihovi korisnici lišavaju određenog programskog tv sadržaja što bi predstavljalo nepoštenu poslovnu-trgovačku praksu.

Tako uvidom u Opće uvjete poslovanja gospodarskog subjekta Telemach koji je javno dostupan dokument na njihovoj zvaničnoj internetskoj stranici https://telemach.ba/wp-content/uploads/2020/08/Opci_uslovi_poslovanja_Telemach_oktobar_2021.pdf u odjeljku Programski paketi točka 12.9. se navodi da Telemach zadržava pravo izmjene sadržaja programskih paketa, kao i pravo izmjene naknada navedenih u Cjenovniku. O svakoj izmjeni Telemach će izvjestiti Pretplatnike na način i po proceduri predviđenoj Ugovorom i Uvjetima poslovanja.

Iz navedenog proizilazi činjenica da korisnik/potrošač potpisivanjem ugovora sa operaterom u suštini daje svoju suglasnost operateru na navedeno, te sam korisnik potpisivanjem ugovora stupa u obligacioni odnos, i jedina mogućnost je da traži raskidanje ugovora ili da putem Suda zatraži svoja prava.

Svaki gospodarski subjekt samostalno određuje politiku koju namjerava slijediti na mjerodavnom tržištu.

U odnosu na postupanje gospodarskog subjekta Telemach -a, uvidom u činjenice zaključuje se kako u konkretnom slučaju nije riječ o postupanju na štetu drugog gospodarskog subjekta tj. ACG -a te nije riječ o postupanjima koja predstavljaju indiciju o narušavanju tržišne konkurencije zlouporabom vladajućeg položaja gospodarskog subjekta na mjerodavnom tržištu u smislu članka 10. Zakona.

Slijedom navedenog, Konkurencijsko vijeće nema temelja za pokretanjem postupka, u smislu odredbi članka 10. stavak (1) točka a), b) i c) Zakona, na koje se poziva Podnositelj zahtjeva, niti bilo kojeg drugog članka istog Zakona.

Podnositelj zahtjeva se upućuje da ukoliko smatra povrijeđenim svoja prava i interese, iste ostvari putem drugih nadležnih institucija u Bosni i Hercegovini.

Imajući u vidu navedeno, Konkurencijsko vijeće je donijelo odluku kao u izreci.

Također, u predmetnom Zahtjevu gospodarskog subjekta ACG-a naveden je prijedlog za spajanjem postupka sa postupkom u predmetu broj: UP-05-26-2-010-1/21 koji su istakli i tijekom održavanja usmene rasprave po navedenom predmetu, međutim ovaj organ nije odlučivao o navedenom prijedlogu s obzirom da je predmet pod brojem: UP-05-26-2-010-1/21 okončan donošenjem Rješenja broj: UP-05-26-2-010-79/21 od 28.10.2021. godine.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Zaključka nije dozvoljen priziv.

Nezadovoljna strana može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana primitka ovog Zaključka.

**Predsjednik
dr.sc. Amir Karalić**