

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренцијски савјет

ЗАКЉУЧАК
о обустављању поступка

покренутог по захтјеву привредног субјекта *BH Telecom* д.д. Сарајево, Босна и Херцеговина, против привредних субјеката *United Media S.a.r.l.*, Луксембург, Велико Војводство Луксембург, Спорт Клуб д.о.о. Сарајево, Босна и Херцеговина, Нова БХ д.о.о. Сарајево, Босна и Херцеговина и *Telemach БХ* д.о.о. Сарајево, Босна и Херцеговина

Сарајево,
август 2021. године



Број: УП-06-26-2-028-48/20
Сарајево: 31.08.2021. године

Конкуренијски савјет Босне и Херцеговине, на основу члана 25. став (1) тачка е) и члана 42. став (2) Закона о конкуренцији ("Службени гласник БиХ", бр. 48/05, 76/07 и 80/09), те члана 122. став (2) Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ", бр. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), у поступку покренутом Закључком о покретању поступка број: УП-06-26-2-028-11/20 од дана 02.02.2021. године, по захтјеву привредног субјекта *ВН Telecom* д.д. Сарајево, Франца Лехара 7, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, поднесеном против привредних субјеката *United Media S.a.r.l.*, *Bulevard Pierre Frieden 43, L-1543*, Луксембург, Спорт Клуб д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 160 Г, Ламела Ц, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, Нова БХ д.о.о. Сарајево, Трг солидарности 10, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина и *Telemach БХ* д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 216, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, ради утврђивања постојања злоупотребе доминантног положаја из члана 10. став 2) тачке а), б) и ц) Закона о конкуренцији, на 91. (деведесетпрвој) сједници одржаној дана 31.08.2021. године, донио је

ЗАКЉУЧАК **о обустављању поступка**

- 1) Обуставља се поступак покренут Закључком о покретању поступка број: УП-06-26-2-028-11/20 од дана 02.02.2021. године, по захтјеву привредног субјекта *ВН Telecom* д.д. Сарајево, Франца Лехара 7, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, поднесеном против привредних субјеката *United Media S.a.r.l.*, *Bulevard Pierre Frieden 43, L-1543*, Луксембург, Спорт Клуб д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 160 Г, Ламела Ц, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, Нова БХ д.о.о. Сарајево, Трг солидарности 10, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина и *Telemach БХ* д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 216, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, ради утврђивања постојања злоупотребе доминантног положаја из члана 10. став 2) тачке а), б) и ц) Закона о конкуренцији, због одустајања подносиоца захтјева од захтјева и даљег вођења поступка.
- 2) Обавезује се привредни субјект *ВН Telecom* д.д. Сарајево, Франца Лехара 7, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина, да плати административну таксу на закључак у износу од 500,00 КМ (петсто конвертибилних марака), у корист Буџета институција Босне и Херцеговине.
- 3) Овај Закључак биће објављен у Службеном гласнику БиХ, службеним гласилима ентитета и Брчко дистрикта Босне и Херцеговине.

Образложење

Конкуренијски савјет Босне и Херцеговине (у даљем тексту: Конкуренијски савјет) запримио је дана 14.10.2020. године, под бројем: УП-06-26-2-028-3/20, Захтјев за покретање поступка и одређивање привремене мјере (у даљем тексту: Захтјев), поднесен од стране привредног субјекта *ВН Telecom* д.д. Сарајево, Франца Лехара 7, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина (у даљем тексту: *ВН Telecom* или Подносилац захтјева) против привредног субјекта *United Media S.a.r.l.*, *Boulevard Pierre Frieden 43, L-1543*, Луксембург, Велико Војводство Луксембург (у даљем тексту: *United Media*), а који је допунама Захтјева запримљеним дана 27.10.2020. године под бројем: УП-06-26-

2-028-5/20 и дана 04.12.2020. године под бројем: УП-06-26-2-028-8/20, проширен и на његова повезана друштва, привредне субјекте Спорт Клуб д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 160 Г, Ламела Ц, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина (у даљем тексту: Спорт Клуб), Нова БХ д.о.о. Сарајево, Трг солидарности 10, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина (у даљем тексту: Нова БХ) и *Telemach БХ* д.о.о. Сарајево, Џемала Бједића 216, 71000 Сарајево, Босна и Херцеговина (у даљем тексту: *Telemach БХ*).

Захтјев је поднесен због радњи привредног субјекта *United Media* на тржишту Босне и Херцеговине, за које Подносилац захтјева сматра да представљају кршење одредби члана 10. став (2) тачке а), б) и ц) Закона о конкуренцији ("Службени гласник" БиХ бр. 48/05, 76/07 и 80/09) (у даљем тексту: Закон), а односе се на ексклузивну дистрибуцију утакмица фудбалске репрезентације Босне и Херцеговине у оквиру квалификација за ЕУРО 2020 и такмичења Лига нације (у даљем тексту: Садржај).

Подносилац захтјева као спорне радње привредних субјеката *United Media*, Спорт Клуб, Нова БХ и *Telemach БХ* (у даљем тексту заједно наведени: Противна страна), у битном наводи слjedeће:

- Организатор такмичења *UEFA* организовала је продају ТВ права на емитовање утакмица такмичења под називом Лига нација, а ексклузивно право емитовања утакмица квалификација за *UEFA Euro 2020* и утакмица Лиге нација на територији Босне и Херцеговине стекао је ТВ канал Спортклуб. У међувремену Садржај није дистрибуиран путем ТВ канала Спортклуб, него је међусобним сублиценцирањем дистрибуиран од стране повезаног друштва ТВ канала Нова БХ, који су у заједничком власништву привредног субјекта *United Media* и под контролом привредног субјекта *United Group B.V.* из Холандије (у даљем тексту: групација *United Media*). На тај начин је ТВ канал Нова БХ, стекао ексклузивно право дистрибуције Садржаја.

- ТВ канал Нова БХ обратио се привредном субјекту *BH Telecom* дана 09.10.2019. године са информацијом о обавезној примјени комерцијалних услова од 01.11.2019. године, те тиме забранио даље емитовање ТВ канала Нова БХ без плаћања накнаде. Привредни субјект *BH Telecom*, одбио је сарадњу на комерцијалном основу са ТВ каналом Нова БХ, као носиоцем дозволе за телевизијско емитовање путем земаљске радиодифузије с територије Босне и Херцеговине. Осим разлога неповољне комерцијалне понуде, привредни субјект *BH Telecom* није ступио у овај пословни однос због могућег даљег сублиценцирања ексклузивних спортских садржаја са ТВ канала Нова БХ на неки нови канал у оквиру групације *United Media*.

- Према важећим законским прописима, ТВ канали у оквиру групације *United Media* могу ексклузивно емитовати спортске садржаје из члана 10. став (2) Закона о јавном радио-телевизијском сервису Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ", бр. 78/05, 35/09, 32/10, 51/15 и 25/16) само под условом доступности цијелокупном становништву Босне и Херцеговине.

- Иако у Босни и Херцеговини није усвојена листа важних садржаја, Закон о јавном радио-телевизијском сервису Босне и Херцеговине у члану 10. садржи *ratio* изузимања одређених догађаја као посебно значајних и нужно доступних цијелом становништву. Ипак, емитовање посљедњих утакмица фудбалске репрезентације у оквиру наведених такмичења није емитовано цијелокупном становништву Босне и Херцеговине, чиме је директно ограничено тржиште на штету потрошача, путем злоупотребе доминантног положаја од стране привредног субјекта *United Media*.

- На релевантном тржишту дистрибуције Садржаја на територији Босне и Херцеговине (у даљем тексту: релевантно тржиште), привредни субјект *United Media*, као искључиви носилац ексклузивних права на емитовање Садржаја има 100% тржишног удјела, чиме се у складу са чланом 9. став (2) Закона претпоставља постојање доминантног положаја.

- Активности злоупотребе доминантног положаја привредног субјекта *United Media* потребно је посматрати у односу на повезана друштва која послују у оквиру групе *United Media*. У конкретном случају ограничавање дистрибуције Садржаја директно погодује интересима привредног субјекта *Telemach*, који је једини бх. оператор који у својој понуди емитује ТВ канал Нова БХ и који на основу овакве пословне праксе остварује антитржишну предност над конкурентима. Други оператори, попут привредног субјекта *BH Telecom* фактички су спријечени у дистрибуцији ТВ канала Нова БХ, како због превисоке цијене самог канала, тако и због пословне праксе привредног субјекта *United Media*, по којој се ексклузивни садржаји издвајају из постојећих ТВ канала, формирају нови ТВ канали и по неповољним комерцијалним условима нуде *IPTV/CATV/DHT* операторима.

Након комплетирања Захтјева, Конкурентијски савјет је дана 02.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-9/20, Подносиоцу захтјева издао Потврду о пријему комплетног и уредног Захтјева, у смислу члана 28. став (3) Закона.

Конкурентијски савјет је оцијенио да повреде Закона на које Подносилац захтјева указује није могуће утврдити без провођења поступка, па је у складу са чланом 32. Закона, дана 02.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-11/20, донио Закључак о покретању поступка против привредних субјеката *United Media*, Спорт Клуб, Нова БХ и *Telemach БХ* (у даљем тексту: Закључак).

Захтјевом је од Конкурентијског савјета, поред покретања поступка, тражено и доношење рјешења о привременој мјери којим би се привредном субјекту *United Media* одредила обавеза да се свим заинтересованим операторима омогући преузимање терестријалног сигнала у времену директног емитавања Садржаја или алтернативно, уважавајући комерцијалне интересе привредног субјекта *United Media*, предлаже одређивање мјере којом би се наведени привредни субјект обавезао на емитавање Садржаја путем ТВ канала Спортклуб, који је доступан већем броју корисника.

Конкурентијски савјет је одмах по покретању поступка, дана 02.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-15/20, донио Рјешење о одбијању захтјева за одређивањем привремене мјере (у даљем тексту: Рјешење), којим се захтјев одбија као неоснован из разлога што Подносилац захтјева није доставио довољно релевантних доказа који би упућивали на постојање повреда конкуренције које је навео у том захтјеву, као и због тога што се исте нису могле утврдити прелиминарно без провођења поступка.

Након доношења Закључка и Рјешења, Конкурентијски савјет је исте доставио Подносиоцу захтјева (акт број: УП-06-26-2-028-16/20 од 10.02.2021. године), док је Противној страни упутио акте којима се обавјештавају о покретању поступка и тражи достава документације, достављају Захтјев и Закључак на одовор и доставља Рјешење (акт број: УП-06-26-2-028-17/20 од 10.02.2021. године за привредни субјект Спорт Клуб, акт број: УП-06-26-2-028-18/20 од 10.02.2021. године за привредни субјект Нова БХ, акт број: УП-06-26-2-028-19/20 од 10.02.2021. године за привредни субјект *Telemach БХ* и акт број: УП-06-26-2-02820/20 од 10.02.2021. године за привредни субјект *United Media*).

Привредни субјекти Спорт Клуб (поднеском за примљеним дана 17.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-21/20), *Telemach БХ* (поднеском за примљеним дана 18.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-22/20) и Нова БХ (поднеском за примљеним дана 19.02.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-23/20) доставили су Конкурентијском савјету пуномоћ за заступање у предметном поступку, која је дата адвокатима Нихаду Сијерчићу, Амини Ђугум, Лејли Попара и Алену Грачићу, са сједиштем канцеларије на адреси Фра Анђела Звиздовића 1/Б2, 71000 Сарајево.

Конкуренијски савјет је дана 22.03.2021. године запримио одговоре на Захтјев и Закључак, као и тражену документацију од стране привредних субјеката Спорт Клуб (поднесак број: УП-06-26-2-028-28/20), *Telemach БХ* (поднесак број: УП-06-26-2-028-29/20) и Нова БХ (поднесак број: УП-06-26-2-028-30/20).

Привредни субјекти Спорт Клуб и *Telemach БХ* су у својим одговорима на Захтјев и Закључак навели да немају пасивну легитимацију у поступку јер нису присутни на релевантном тржишту, па се у складу с тим и не могу сматрати странкама које посједују или злоупотребљавају доминантан положај.

Привредни субјект Нова БХ у свом одговору на Захтјев и Закључак у битном је навео сљедеће:

- Релевантним тржиштем предметног поступка се не може сматрати тржиште дистрибуције Садржаја на територији Босне и Херцеговине како је то наведено у Захтјеву, него то може бити само тржиште емитовања ТВ канала у Босни и Херцеговини, на којем привредни субјект Нова БХ има релативно низак удио на тржишту, који не може представљати основ за утврђивање доминантног положаја.

- Не постоје радње злоупотребе доминантног положаја на које указује привредни субјект *ВН Telecom*, нити је радњама привредног субјекта Нова БХ ограничено тржиште на штету потрошача. Као доказ за то наводи се:

- да су се утакмице репрезентације Босне и Херцеговине на каналу Нова БХ почеле емитовати знатно прије закључења уговора о дистрибуцији канала Спорт Клуб од стране привредног субјекта *ВН Telecom*;

- да није тачно да само повезана друштва привредног субјекта Нова БХ имају уговор о дистрибуцији канала, јер канал Нова БХ дистрибуирају сви значајнији оператери у Босни и Херцеговини изузев привредног субјекта *ВН Telecom* и оператора у саставу Телеком Србија Групе и неколико опаратера под контролом ранијег руководства удружења АКОП;

- да сви корисници у Босни и Херцеговини имају приступ Садржају без накнаде с обзиром да је канал Нова БХ доступан корисницима терестријалним путем, што представља основни усов власника програмских права за даљу дистрибуцију садржаја;

- да није тачно да оператери који су повезана друштва привредног субјекта Нова БХ не плаћају или мање плаћају права на дистрибуцију канала Нова БХ, за шта је као доказ достављен уговор о дистрибуцији између привредних субјеката Нова БХ и *Telemach БХ* од 25.10.2019. године;

- да је Подносилац захтјева изнио паушално и без икаквих доказа тврдње да је цијена за дистрибуцију канала Нова БХ прекомјерна, с обзиром да је иста у цијелости у складу са законом;

- да повреда конкуренције постоји на страни привредног субјекта *ВН Telecom* који је са другим привредним субјектима закључио забрањени споразум ради колективног бојкота привредног субјекта Нова БХ.

У међувремену, Конкуренијски савјет је дана 26.03.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-31/20, запримио Захтјев за изузеће Небојше Попића, поступајућег одговорног члана Конкуренијског савјета у предметном поступку, који су преко пуномоћника адвоката Нихада Сијерчића из Сарајева, поднијели привредни субјекти *Telemach БХ* и Нова БХ.

Привредни субјект *United Media* доставио је тражени одговор на Захтјев и Закључак, те пуномоћ за заступање у предметном поступку, поднеском запримљеним дана 01.04.2021. године под бројем: УП-06-26-2-028-32/20.

У свом одговору на Захтјев и Закључак привредни субјект *United Media* се није посебно изјашњавао, него је навео да је сагласан са свим закључцима из одговора привредног субјекта Нова БХ.

Пуномоћ за заступање привредног субјекта *United Media* у поступку дата је адвокатима Нихаду Сијерчићу, Амини Ђугум и Лејли Попара, са сједиштем канцеларије на адреси Фра Анђела Звиздовића 1/Б2, 71000 Сарајево.

Конкурентијски савјет је у току провођења поступка утврдио да се у предметном случају ради о осјетљивом тржишту и да је за утврђивање чињеничног стања и оцјену доказа потребно прибавити више релевантних података и извршити додатне анализе, што захтјева продужење рока за доношење коначног рјешења, у смислу члана 41. став (2) Закона, па је дана 31.05.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-35/20, донио Закључак о продужењу рока за доношење коначног рјешења, којим је рок продужен за додатна 3 (три) мјесеца.

Конкурентијски савјет је дана 14.07.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-39/20, донио Закључак којим се Захтјев за изузеће Небојше Попића, као поступајућег одговорног члана у предметном поступку одбија као неоснован.

С обзиром да се у предметном поступку ради о странкама које имају противне интересе, када се у складу са чланом 140. тачка 1) Закона о управном поступку мора одредити усмена расправа, Конкурентијски савјет је њено одржавање заказао за дан 05.08.2021. године.

Позиве на усмену расправу Конкурентијски савјет је упутио странкама дана 21.07.2021. године, (Противној страни актом број: УП-06-26-2-028-41/20, Подносиоцу захтјева актом број: УП-06-26-2-028-42/20), с тим да је Подносиоцу захтјева уз позив достављен и одговор Противне стране на Захтјев и Закључак.

Након заказивања усмене расправе, Конкурентијски савјет је дана 23.07.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-43/20, запримио поднесак пуномоћника привредног субјекта Нова БХ, адвоката Нихада Сијерчића из Сарајева, који обавјештава Конкурентијски савјет да је у предметном поступку дошло до промјене околности које су биле разлог за његово покретање, јер сматра да је привредни субјект *BH Telecom* поступак покренуо тражећи бесплатну дистрибуцију канала Нова БХ, до чега је сплетом околности у међувремену дошло.

Наиме, привредни субјект Нова БХ запримио је допис Регулаторне агенције за телекомуникације БиХ (у даљем тексту: РАК) број: 05-29-7-1302-8/21 од 15.06.2021. године, којим се обавјештава о плану гашења предајничких локација према измијењеном Плану намјене и кориштења радиофреквентног спектра у БиХ, након чега су убрзо издата и формална рјешења којима се емитерима одузимају поједине фреквенције за земаљско емитирање ТВ сигнала.

РАК је дао инструкцију емитерима да, као алтернативу за земаљско емитирање, на некомерцијалној основи приступе дистрибуцији програма путем лиценцираних телекомуникацијских мрежа, на коју емитери који су носиоци дозволе за телевизијско емитирање које се врши путем земаљске радиодифузије, имају право у складу са чланом 9. Правила 79/2016 о дозволама за дистрибуцију аудиовизуелних медијских услуга и медијских услуга радија (у даљем тексту: Правило 79/2016), уколико се сагласност за дистрибуцију даје без накнаде.

Привредни субјект Нова БХ је поступио по наведеној инструкцији захтијевајући од оператера да омогуће приступ сигнала Нова БХ њиховим мрежама без накнаде, након чега је дана 19.07.2021. године дао сагласност привредном субјекту *BH Telecom* за дистрибуцију канала Нова БХ.

Привредни субјект *BH Telecom* је обавјестио привредни субјект Нова БХ да ће почети са дистрибуцијом канала Нова БХ одмах након што од РАК-а заприми ажурирану програмску листу у складу са Правилем 79/2016.

Имају у виду наведене околности привредни субјект Нова БХ сматра да је даље вођење овог поступка беспредметно и противно начелу економичности управног поступка, те је предложио Конкурентијском савјету да се привредни субјект *BH Telecom* до одржавања заказане усмене расправе изјасни има ли правни интерес за наставак вођења поступка.

Истим поднеском, наведено је да Противна страна неће потраживати трошкове поступка уколико привредни субјект *BH Telecom* захтјев повуче одмах.

Конкурентијски савјет је актом број: УП-06-26-2-028-44/20 од 27.07.2021. године обавјестио Подносиоца захтјева о новим околностима у поступку и тражио да се изјасни на поднесак привредног субјекта Нова БХ, којим је он о томе обавјестио Конкурентијски савјет.

Подносилац захтјева доставио је Конкурентијском савјету поднесак запримљен дана 03.08.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-45/20, у којем се изјашњава да одустаје од Захтјева и даљег вођења поступка, под условом да Противна страна одустане од захтјева за надокнаду трошкова, како је то понуђено у поднеску Противне стране, запримљеном од стране Конкурентијског савјета дана 23.07.2021. године, под бројем: УП-06-26-2-028-43/20.

У складу са новонасталом ситуацијом у предметном поступку, Конкурентијски савјет је дана 03.08.2021. године обавјестио Подносиоца захтјева о отказивању усмене расправе (акт број: УП-06-26-2-028-46/20), док је Противну страну обавјестио о одустајању Подносиоца захтјева од Захтјева и даљег вођења поступка и отказивању усмене расправе (акт број: УП-06-26-2-028-47/20).

Чланом 122. став (1) Закона о управном поступку прописано је да странка може одустати од свог захтјева у току цијелог поступка, а ставом (2) истог члана да ће орган који води поступак који је покренут на захтјев странке, у случају да странка одустане од свог захтјева, донијети закључак којим се поступак обуставља.

С обзиром да је Подносилац захтјева одустао од Захтјева и да у предметном случају не постоји јавни интерес за даље вођење поступка, нити то тражи Противна страна, у смислу члана 122. став (3) Закона о управном поступку, Конкурентијски савјет је донио одлуку о обустављању поступка, како је то наведено у тачки (1) диспозитива овог Закључка.

Трошкови поступка

Чланом 105. став (1) Закона о управном поступку прописано је да свака странка, по правилу, сама сноси своје трошкове проузроковане поступком.

Странке у предметном поступку су се изјасниле да неће потраживати трошкове поступка, односно да одустају од захтјева за надокнаду трошкова поступка, због чега Конкурентијски савјет није ни одлучивао о трошковима поступка.

Административна такса

На овај Закључак Подносилац захтјева, у складу са чланом 2. Тарифни број 108. став (1) тачка б) Одлуке о висини административних такси у вези са процесним радњама пред Конкурентијским

савјетом ("Службени гласник БиХ", бр. 30/06, 18/11 и 75/18) је обавезан платити административну таксу у износу од 500,00 КМ у корист Буџета институција Босне и Херцеговине.

Поука о правном лијеку

Против овог Закључка 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 Закључка.

Предсједник

Др сц. Амир Каралић