

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

ZAKLJUČAK

o odbacivanju Prijave koncentracije privrednih subjekata ERRS Trebinje, Trebinje, Bosna i Hercegovina i EFT London, London, Ujedinjeno Kraljevstvo

Sarajevo,
septembar, 2017. godine



Broj: UP-04-26-1-015-6/17
Sarajevo, 20. septembar 2017. godine

Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine, u skladu sa članom 25. stav (1) tačka e), a na osnovu člana 42. stav (2), u vezi s članom 12. Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09), a rješavajući po Prijavi koncentracije privrednih subjekata Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“ matično preduzeće a.d. Trebinje, ul. Stepe Stepanovića b.b. Trebinje, Bosna i Hercegovina i „EFT International investments holdings limited“, Bury Street 31, London EC3A 5AR, Ujedinjeno Kraljevstvo, koje zastupa na osnovu punomoći advokat Jugoslav Milanović, Luke Petkovića 1., 89 101 Trebinje., zaprimljenoj dana 23. juna 2017. godine pod brojem: UP-04-26-1-015-1/17, na 10. (desetoj) sjednici održanoj dana 20. septembra 2017. godine, donijelo je:

Z A K L J U Č A K

1. Odbacuje se Prijava koncentracije privrednih subjekata Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“ matično preduzeće a.d. Trebinje, ul. Stepe Stepanovića b.b. Trebinje, Bosna i Hercegovina i „EFT International investments holdings limited“, Bury Street 31, London EC3A 5AR, Ujedinjeno Kraljevstvo, radi nepostojanja koncentracije, u smislu člana 12. Zakona o konkurenciji.
2. Ovaj Zaključak bit će 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 23. juna 2017. godine zaprimilo pod brojem: 04-26-1-015-I/17 Prijavu koncentracije (u daljem tekstu: Prijava) od strane privrednih subjekata Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“ matično preduzeće a.d. Trebinje, ul. Stepe Stepanovića b.b. Trebinje, Bosna i Hercegovina (u daljem tekstu: EPRS Trebinje) i „EFT International investments holdings limited“, Bury Street 31, London EC3A 5AR, Ujedinjeno Kraljevstvo, (u daljem tekstu: EFT London), koje zastupa na osnovu punomoći advokat Jugoslav Milanović, Luke Petkovića 1., 89 101 Trebinje.

Prijava je podnesena nakon zaključivanja Sporazuma o poslovno – tehničkoj saradnji, kojom je iskazana namjera privrednih subjekata učesnika sporazuma da stvore pravni osnov u uslovima otvorenog tržišta električne energije u Bosni i Hercegovini za unaprjeđenje saradnje po načelu „Win-Win“, odnosno zajedničkim nastupom od obostrane koristi.

Uvidom u podnesenu Prijavu Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da ista nije kompletna, u smislu člana 30. Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09) (u daljem tekstu: Zakon) i čl. 9. i 11. Odluke o načinu podnošenja prijave i kriterijima za ocjenu koncentracije privrednih subjekata („Službeni glasnik BiH“, broj 30/10), te je Podnosiocu prijave dana 5. jula 2017. godine uputilo zahtjev za dopunu prijave broj: 04-26-1-015-2-I/17.

Podnosilac Prijave je u ostavljenom roku dostavio Dopunu Prijave dana 18. jula 2017. godine podneskom broj: 04-26-1-015-3-I/17.

Konkurencijsko vijeće je Podnosiocu prijave izdalo Potvrdu o prijemu uredne i kompletne Prijave, u smislu člana 30. stav (3) Zakona, dana 18. septembra 2017. godine broj: 04-26-1-015-4-I/17.

Konkurencijsko vijeće je iz Prijave utvrdilo slijedeće činjenice:

1. Učesnici u postupku

Učesnici koncentracije su privredni subjekt Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“ matično preduzeće a.d. Trebinje, ul. Stepe Stepanovića b.b. Trebinje, Bosna i Hercegovina i „EFT International investments holdings limited“, Bury Street 31, London EC3A 5AR, Ujedinjeno Kraljevstvo.

1.1. Privredni subjekt Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“ matično preduzeće a.d. Trebinje

Mješoviti holding „Elektroprivreda“ Republike Srpske Trebinje – matično preduzeće a.d. Trebinje, registrovano je u sudskom registru Okružnog suda u Trebinju, pod brojem: MBS 62-05-0026-11 (MBS: 1756192), kojeg zastupa vršilac dužnosti generalnog direktora dr. Željko Kovačević, sa osnovnim predmetom poslovanja snabdijevanja i trgovina električnom energijom.

Privredni subjekt EP RS Trebinje je Odlukom Vlade RS br. 04/1-012-2000/06 od 7.9.2006. godine organizovana kao Mješoviti holding koji se sastoji od Matičnog poduzeća a.d. Trebinje i 11 ovisnih poduzeća (5 proizvodnih i 5 distributivnih poduzeća i Istraživačko razvojni centar IRCE Istočno Sarajevo). Matično poduzeće a.d. Trebinje je osnovano kao jednočlano dioničko društvo sa 100% državnim kapitalom, sa sjedištem u Trebinju, ul. Stepe Stepanovića b.b. Funkciju Skupštine dioničara Matičnog poduzeća a.d. Trebinje vrši Vlada Republike Srpske.

Skraćeno ime Matičnog poduzeća je MP a.d. Trebinje. Matično poduzeće a.d. Trebinje je većinski vlasnik kapitala u 10 ovisnih proizvodnih i distributivnih poduzeća sa 65% i 51% kapitala u IRCE.

Matično poduzeće upravljačku funkciju u ovisnim preduzećima vrši preko svoja 3 člana u Nadzornim odborima ovisnih poduzeća (od 5 članova koji čine te Nadzorne odbore).

Udio Matičnog poduzeća u kapitalu pojedinih ovisnih poduzeća EP RS Trebinje:

65,005590 % u Elektrokrajina a.d. Banja Luka, distribucija el. Energije,

65,008247 % u RiTe Ugljevik a.d. Ugljevik, rudnik i termoelektrana,

65,000002 % u RiTe Gacko a.d. Gacko, rudnik i termoelektrana,

64,998217% u He na Trebišnici a.d. Trebinje, hidroelektrana,

65,000396 % u HE na Drini a.d. Višegrad, hidroelektrana,

64,999415 % u He na Vrbasu a.d. Mrkonjić Grad, hidroelektrana,

65,002816 % u ElektroDoboj a.d. Doboj, distribucija električne energije,

65,002600 % u ElektroBijeljina a.d. Bijeljina, distribucija električne energije,

65,008247 % u Elektrodistribucija Pale a.d. Pale, distribucija električne energije,

64,998217% Elektrohercegovina a.d. Trebinje, distribucija električne energije,

51,000000 % u IRCE: Istraživački razvojni centar energetike a.d. Istočno Sarajevo.

Ugovorom o osnivanju broj: 1.1/01-699-14/11 od 19.4.2011. godine, zaključenim između MH ERS – Matičnog poduzeća a.d. Trebinje i Ovisnog poduzeća „Hidroelektrane na Trebišnici“ a.d. Trebinje, osnovano je društvo „Hidroelektrana Dabar“ kao dvočlano društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju i prodaju električne energije, Trebinje.

Skraćeno ime društva je „He Dabar“ d.o.o. Trebinje, sa sjedištem u Trebinju, ul. Obala Luke Vukalovića br. 2. Osnivači, odnosno članovi društva He Dabar d.o.o. su dakle, Matično poduzeće a.d. Trebinje sa 30 % udjela i ovisno preduzeće „He na Trebišnici“ a.d. Trebinje sa 70% udjela.

Ugovorom o prenosu udjela od 19. januara 2016. godine Matično poduzeće EP RS Trebinje je svoj udio od 30% prenio na ovisno preduzeće „He na Trebišnici“ a.d. Trebinje, koje je stekao 100% u osnovnom kapitalu HE Dabar d.o.o. Trebinje.

1.2. Privredni subjekt EFT International Investments Holdings Limited (EFT London)

„EFT International investments holdings limited“, Bury Street 31, London EC3A 5AR, Ujedinjeno Kraljevstvo, registrovano u Agenciji za registraciju privrednih društava za Englesku i Vels, dana 1.

novembra 2010. godine, u Ujedinjenom Kraljevstvu, u skladu sa Zakonom o privrednim društvima iz 2006. godine, pod matičnim brojem: 7425887, koje zastupa direktor (..)**¹.
Osnovni predmet poslovanja je snabdijevanje i trgovina električnom energijom.

EFT London je osnovan sa namjerom da bude operativna matična kompanija EFT Grupe u realizaciji trgovine električnom energijom i investicija u elektro-energetske objekte na području središnje i jugoistočne Evrope. U tu svrhu, EFT London, kao holding kompanija, (..)** je vlasnik (..)** zavisnih društava, od kojih (..)** ima u vlasništvu (..)** koja je operativna, (..)** gradi hidroelektranu (..)** , dok se ostala zavisna društva bave trgovinom na veliko električnom energijom (manje i snabdijevanjem potrošača). U (..)**zavisnom društvu (..)**,(..)**ima (..)** vlasničkih udjela.

EFT London ima vlasničke udjele kako slijedi:

- (..)**%, djelatnost proizvodnja i trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost izgradanja (..)**;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom, posjeduje dozvole za trgovinu u Mađarskoj, Rumunjskoj, Slovačkoj, Češkoj Republici, Kosovu i Srbiji;
- (..)**, djelatnost trgovina i snabdijevanje električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina i snabdijevanje električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, ima (..)** udjela u zavisnom društvu (..)**;
- (..)**, djelatnost trgovina električnom energijom;
- (..)**, djelatnost trgovina i snabdijevanje električnom energijom;

2. Ocjena predmetne Prijave

Dana 7. juna 2017. godine u Trebinju je Potpisan sporazum o poslovno – tehničkoj saradnji, kojim je iskazana namjera dvije kompanije EPRS Trebinje i EFT London, da stvore pravni osnov u uslovima otvorenog tržišta električne energije u Bosni i Hercegovini za unaprjeđenje saradnje po načelu „Win-Win“ (zajednički nastup od obostrane koristi). Zaključeni Sporazum o poslovno tehničkoj saradnji je izraz namjere ovih kompanija da odrede moguće pravce buduće saradnje koja treba da na najbolji način odrazi težnje svih strana da se njihovi međusobni poslovni odnosi razvijaju na partnerskim osnovama u cilju zadovoljavanja potreba otvorenog tržišta električne energije i radi ostvarivanja maksimalnog profita strana u Sporazumu.

Prema Sporazumu, saradnja bi se odnosila na:

- a) Zajednički nastup na veleprodajnom i maloprodajnom tržištu električne energije u BiH i u regiji, odnosno na djelatnost trgovine i snabdjevanja električnom energijom;
- b) Dogovor o pružanju pomoćnih usluga u BiH;
- c) Zajedničku balansnu grupu u skladu sa Tržišnim pravilima,
- d) Pristup regionalnim organizovanim tržištima električne energije (burzama),
- e) Načelo deponovanja električne energije i sl.

Prema Sporazumu, Zajednička saradnja se ne ograničava na prethodno navedene oblike. U okviru saradnje, EFT London je kvalifikovan i potpuno tehnički i stručno osposobljen, spreman da, pod uvsvlovima koji se zajednički dogovore:

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

- a) Zaključi sa EPRS Trebinje dugoročni ugovor po kojem bi EFT London u slučaju ispada proizvodne jedinice EPRS Trebinje koje bi zahtijevale otkaz isporuke ugovorene električne energije od strane EPRS Trebinje, bio spreman da EPRS Trebinje isporuči nedostajuću energiju,
- b) Kao posrednik EPRS Trebinje osigura pristup berzama električne energije za prodaju viškova električne energije i za prodaju električne energije na satnom nivou kada je cijena najbolja, kako za kratkoročne tako i za dugoročne proizvode,
- c) Realizuje sa EPRS Trebinje deponovanje energije, odnosno kupnju i prodaju energije čiji je krajnji efekt „nulta“ bilanca energije, a čiji detalji i implementacija će biti detaljno utvrđeni i razrađeni pojedinačnim ugovorima i dogovorima.

Navedeni Sporazum o poslovno tehničkoj saradnji je neobavezujućeg karaktera i ne može proizvoditi prava i obaveze ili štetne pravne posljedice niti za jednu stranu sporazuma, niti biti osnova za eventualne zahtjeve, tužbe ili za uzajamna potraživanja, bilo koje vrste ili pravne osnove. Svaka Strana može ovaj sporazum jednostrano pismenim putem raskinuti bez otkaznog roka i bez potrebe navođenja razloga za raskid. Implementacija predmetnog sporazuma i pojedinačnih ugovora, između ostalog, biti će uslovljena ispunjenjem prethodnih uslova određenih od regulatornih tijela ako to bude nužno.

Predmetnim Sporazumom strane se obavezuju samo na zajednički rad, saradnju i pregovore u dobroj vjeri radi definisanja uslova i okvira buduće suradnje i na zajedničkom razvoju njihove poslovne uspješnosti, kao i razvoju cjelokupnog elektroenergetskog sektora u BiH, ali se njime Strane ne obavezuju nit garantuju da će takva saradnja i zajednički razvoj biti realizovana, te je za svaki pojedinačni poslovni aranžman potrebno zaključiti konkretan ugovor koji bi obavezivao ugovorne strane.

Zakon o konkurenciji je članom 12. propisao što se sve smatra koncentracijom, dok je članom 14. propisao pod kojim uslovima su učesnici koncentracije obavezni podnijeti prijavu koncentracije Konkurencijskom vijeću.

Da bi se predmetni Sporazum o poslovno-tehničkoj saradnji smatrao koncentracijom u smislu odredbi Zakona, a u skladu sa članom 12. potrebno je da isti predstavlja jednu od slijedećih slučajeva:

- a) Spajanje ili pripajanje nezavisnih privrednih subjekata ili dijelova privrednih subjekata;
- b) Sticanje kontrole ili dominantnog uticaja jednog, odnosno više privrednih subjekata nad drugim, odnosno nad više drugih privrednih subjekata ili dijelom drugog privrednih subjekta, odnosno dijelovima drugih privrednih subjekata, i to:
 - 1) Sticanjem kupovinom većine dionica ili udjela osnovnog kapitala, ili
 - 2) Sticanjem većine prava glasa, ili
 - 3) Na drugi način, u skladu sa odredbama zakona koji regulišu osnivanje privrednih subjekata i njihovo upravljanje;
- c) Zajedničko ulaganje na dugoročnoj osnovi, dva ili više nezavisnih privrednih subjekata, koji djeluju kao nezavisan privredni subjekt.

Analizom dostavljene Prijave koncentracije, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo kako predmetni Sporazum ne predstavlja niti jedan od oblika saradnje da bi se smatrao koncentracijom u smislu Zakona.

Naime, da bi zajedničko ulaganje predstavljalo, oblik koncentracije iz člana 12. stav (1) tačka c) Zakona potrebno je da se istim stvarama *dugoročna povezanost* između dva nezavisna privredna subjekta, te da isti u cilju ostvarivanja planova osnuju novi nezavisni privredni subjekt.

U tu svrhu zajednički pothvat mora imati upravu koja je posvećena tekućem poslovanju i koja ima pristup dostatnim sredstvima uključujući finansiranje, osoblje, materijalnu i nematerijalnu imovinu kako bi na području utvrđenom sporazumom o zajedničkom pothvatu trajno vodila njegovo poslovanje (čl. 12. *Obavijesti o pojmu zajedničkog pothvata sa značenjem koncentracije prema Uredbi Vijeća (EEZ) br. 4064/89 o kontroli koncentracija među preduzetnicima – “Službeni list Evropske unije” C 66/1 od 2.3.1998.*

Nakon što se gore navedeni Sporazum realizuje neće doći do koncentracije u smislu Zakona o konkurenciji, jer isti ne predstavlja ni jedan oblik koncentracije propisan članom 12. Zakona.

Također, Konkurencijsko vijeće naglašava, kako u slučaju da između Podnosioca prijave na osnovu predmetnog Sporazuma, dođe do bilo kojeg oblika saradnje, koji bi prema Zakonu o konkurenciji predstavljao koncentraciju u smislu člana 12. Zakona, ovaj Zaključak ne isključuje od obaveze podnošenja nove Prijave, sa novim činjenicama.

Slijedom navedenog, Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u dispozitivu ovog Zaključka.

3. Administrativna taksa

Podnosilac prijave na ovaj Zaključak, u skladu članu 2. tarifni broj 108. tačka d) Odluke o administrativnim taksama u vezi procesnih radnji pred Konkurencijskim vijećem («Službeni glasnik BiH», br. 30/06 i 18/11) je dužan platiti administrativnu taksu u ukupnom iznosu od 1.000,00 KM, u korist Budžeta institucija Bosne i Hercegovine.

4. Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog Zaključka nije dozvoljena žalba. Nezadovoljna strana može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema, odnosno objave ovog Zaključka.

Predsjednik

Ivo Jerkić

Dostaviti:

- **Podnosiocu prijave, putem punomoćnika advokata Jugoslava Milanovića, Luke Petkovića 1., 89 101 Trebinje;**
- **u spis predmeta;**