

R J E Š E N J E

po Zaključku o pokretanju postupka po službenoj dužnosti, protiv gospodarskih subjekta „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac i „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla

**Sarajevo
srpanj, 2012.godine**

Broj: 02-26-6-018-63-II/11
Sarajevo, 31.7.2012. godine

Na temelju članka 25. stavak (1), točka (e), članka 42. stavak (1) točka (a), i članka 54., a u svezi sa člankom 4. stavak (1) točka c) Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09) i članka 108. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07 i 93/09), u postupku pokrenutom po Zaključku o pokretanju postupka po službenoj dužnosti, broj: 02-26-6-018-9-II/11 od dana 8.2.2012. godine, protiv gospodarskih subjekta „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac, Dom kulture Lukavac, 75300 Lukavac i „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1 N, 75000 Tuzla, postupajući po Prijavi za oslobađanje od kazne podnesenoj od gospodarskog subjekta „BHB Cable TV“ d.o.o., radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma, Konkurencijsko vijeće na 39. (tridesetdevetoj) sjednici održanoj dana 31.7.2012. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da gospodarski subjekt „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac, Dom kulture Lukavac, 75300 Lukavac, i gospodarski subjekt „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1 N, 75000 Tuzla, zaključenim Ugovorom o zajedničkom upravljanju mrežom kabela televizije u gradu Lukavcu (broj: 003/05 od dana 19.8.2005. godine) ne sprječavaju, narušavaju i ograničavaju konkurenciju u smislu podjele tržišta ili izvora snabdjevanja u oblasti pružanja usluga kabela distribucije radio/televizijskog programa u gradu Lukavcu, iz članka 4. stavak (1) točka c) Zakona o konkurenciji.
2. Stavlja se van snage Odluka o uvjetnom oslobađanju od kazne Konkurencijskog vijeća, broj: 02-26-6-18-03-II/11 od dana 29.9.2012. godine.
3. Konkurencijsko vijeće o Zahtjevu za nadoknadom troškova postupka za zastupanje gospodarskog subjekta „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1 N, 75000 Tuzla, će donijeti poseban zaključak, u smislu članka 108. stavak (4) Zakona o upravnom postupku.
4. 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 (dalje u tekstu: Konkurencijsko vijeće) je, dana 25.8.2011. godine pod brojem: 02-26-6-018-II/11, sukladno članku 2. Odluke o proceduri oslobađanja odnosno ublažavanja od kazne („Službeni glasnik BiH“, broj 34/10) zaprimilo Prijavu za oslobađanje od kazne (dalje u tekstu: Prijava) zbog učestvovanja u zabranjenom sporazumu, podnesenu od gospodarskog subjekta „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac, Dom kulture Lukavac, 75300 Lukavac (dalje u tekstu: BHB Cable).

U Prijavi je gospodarski subjekt BHB Cable naveo da je učestvovao u zabranjenom sporazumu, iz članka 4. stavak (1) točka c) Zakona o konkurenciji (dalje u tekstu: Zakon), jer je sa drugim kablenskim operatorom zaključio ugovor o upravljanju mrežom kabela televizije kojim je predviđeno da se pretplatnici dijele po principu parni su pretplatnici jednog kablenskog operatora, a neparni pretplatnici drugog.

Nakon što je utvrđeno da su ispunjeni svi zakonom predviđeni uvjeti, Konkurencijsko vijeće, je na 17. sjednici dana 29.9.2011. godine donijelo Odluku o uvjetnom oslobađanju od kazne

broj: 02-26-6-018-3-II/11(dalje u tekstu: Odluka), kojom je gospodarski subjekt BHB Cable, uvjetno oslobođen kazne za povredu članka 4. stavak (1) Zakona.

Konkurencijsko vijeće je predmetnu Odluku dostavilo gospodarskom subjektu BHB Cable, te je, aktom broj: 02-26-6-018-4-II/11 od 29.9.2011. godine, zatražilo dostavljanje kompletne dokumentacije i podataka koje navode iz Prijave. Budući da gospodarski subjekt BHB Cable nije dostavio traženu dokumentaciju, Konkurencijsko vijeće je aktom broj: 02-26-6-018-5-II/11 od 10.11.2011. godine ponovilo zahtjev za dokumentacijom.

Gospodarski subjekt BHB Cable je, podneskom broj: 02-26-6-018-6-II/11 od 14.12.2011. godine do stavio dio tražene dokumentacije, te je Konkurencijsko vijeće, aktom: 02-26-6-018-7-II/11 od 14.11.2011. godine, zatražilo dostavljanje dodatnih podataka. Gospodarski subjekt BHB Cable je do stavio traženu dokumentaciju podneskom broj: 26-6-018-8-II/11 od dana 21.12.2011. godine.

Gospodarski subjekt BHB Cable je u dostavljenoj dokumentaciji, u bitnom naveo:

- da je sa gospodarskim subjektom „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1N, 75000 Tuzla (dalje u tekstu: ELTA-MT) izgradio zajedničku mrežu kabela televizije u gradu Lukavcu;
- da je sa gospodarskim subjektom ELTA-MT zaključio Ugovor o zajedničkom upravljanju mrežom kabela televizije u Lukavcu, broj: 003/05 od dana 19.8.2005. godine , (dalje u tekstu: Ugovor o zajedničkom upravljanju) ;
- da su Ugovorom o zajedničkom upravljanju podijelili pretplatnike po principu parni pretplatnici pripadaju jednoj strani, a neparni pretplatnici drugoj strani.

Konkurencijsko vijeće je nakon provedenih aktivnosti prikupljanja dokumentacije i podataka u svezi djelovanja ova dva gospodarska subjekta na tržištu pružanja usluga kabela distribucije televizijskog programa u gradu Lukavcu, te analizom Ugovora o zajedničkom upravljanju, ocijenilo da postoji utemeljena sumnja da pojedine odredbe istoga, sprječavaju, ograničavaju ili narušavaju tržišnu konkurenciju, u smislu članka 4. stavak (1) točka c) Zakona.

1. Stranke u postupku

Stranke u postupku su: gospodarski subjekt „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac, Dom kulture Lukavac, 75300 Lukavac, i gospodarski subjekt „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1 N, 75000 Tuzla.

1.1. Gospodarski subjekt BHB Cable

Gospodarski subjekt „BHB Cable TV“ d.o.o. Lukavac, Dom kulture Lukavac, 75300 Lukavac, upisan u sudski registar kod Općinskog suda u Tuzli pod matičnim brojem: 1-13276, sa upisanim kapitalom u iznosu od 389.529,00 KM, sa 56,0% vlasničkih udjela fizičke osobe Jurić Drago, ¹(..)**, sa 32,0% vlasničkih udjela fizičke osobe Tomičević Branko, (..)** i 12,0% vlasničkih udjela fizičke osobe Lučić Ilija, (..)**.

Pretežite registrirane djelatnosti gospodarskog subjekta BHB Cable su emitiranje televizijskog programa i druge aktivnosti iz okvira registrirane djelatnosti.

¹(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

Gospodarski subjekt BHB Cable je u 2010. godini ostvario ukupni godišnji prihod od ²(..)** KM, a u 2011. godini prihod od (..)** KM.

Gospodarski subjekt BHB Cable posjeduje važeću Opću dozvolu za javnog mrežnog operatora, broj: DMOR-TS/076/04, izdanu od strane Regulatorne agencije za komunikaciju (dalje u tekstu: RAK) dana 28.12.2004. godine.

Na području Bosne i Hercegovine gospodarski subjekt BHB Cable nema povezanih društava, niti udjela u drugim gospodarskim subjektima.

1.2. Gospodarski subjekt ELTA-MT

Gospodarski subjekt „ELTA-MT“ d.o.o. Tuzla, Fočanska 1 N, 75000 Tuzla, upisan u sudski registar kod Općinskog suda u Tuzli pod matičnim brojem 1-12616, sa upisanim kapitalom u iznosu od 2.000,00 KM, sa 100,0% vlasničkih udjela fizičke osobe Tokača Muhamed, (..)**.

Pretežite registrirane djelatnosti gospodarskog subjekata ELTA-MT su emitiranje televizijskog programa i druge aktivnosti iz okvira registrirane djelatnosti.

Ukupan prihod gospodarskog subjekta ELTA-MT u 2010. godini iznosi (..)** KM, a u 2011. godini (..)** KM.

Gospodarski subjekt ELTA-MT posjeduje važeću dozvolu, broj: 337-DP, za distribuciju RTV programa, izdanu od strane RAK-a dana 17.1.2011. godine.

Na području Bosne i Hercegovine gospodarski subjekt ELTA-MT nema povezanih društava, niti vlasničkih udjela u drugim gospodarskim subjektima.

2. Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće u postupku je primijenilo odredbe Zakona, Odluku o utvrđivanju mjerodavnog tržišta („Službeni glasnik BiH”, br. 18/06 i 30/10), Odluku o proceduri oslobađanja odnosno ublažavanja od kazne („Službeni glasnik BiH”, br. 34/10), Odluku o definiranju kategorija prevladavajućeg položaja („Službeni glasnik BiH”, br.18/06 i 34/10), kao i odredbe Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH”, br. 29/02, 12/04, 88/07 i 93/09), u smislu članka 26. Zakona.

Konkurencijsko vijeće je također primijenilo i odredbe Zakona o komunikacijama („Službeni glasnik BiH” broj 31/03, 75/06 i 32/10).

3. Postupak po Zaključku o pokretanju postupka po službenoj dužnosti

Konkurencijsko vijeće je dana 8.2.2012. godine, na temelju članka 32. stavak (1) Zakona, donijelo Zaključak o pokretanju postupka po službenoj dužnosti, broj: 02-26-6-018-9-II/11 (dalje u tekstu: Zaključak) protiv gospodarskog subjekta ELTA-MT i gospodarskog subjekta BHB Cable, radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma, iz članka 4. stavak (1) točka c) Zakona.

Sukladno članku 33. stavak (1) Zakona, Konkurencijsko vijeće je do stavilo strankama u postupku predmetni Zaključak na odgovor, te dana 9.2.2011. godine zatražilo dostavu mjerodavne dokumentacije, aktom broj: 02-26-6-018-13-II/11 i broj: 02-26-6-018-14-II/1.

²(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

Gospodarski subjekt BHB Cable, je putem svog punomoćnika, Odvjetničkog ureda Spahe, Mehmeda Spahe 8, 71000 Sarajevo (dalje u tekstu: punomoćnik BHB Cable) dana 20.2.2012. godine podneskom broj: 02-26-6-018-15-II/11, Konkurencijskom vijeću dostavio izjašnjenje na Zaključak, u kojem navodi slijedeće:

- Da, kao i gospodarski subjekt ELTA-MT, posjeduje Opću dozvolu za javnog mrežnog operatora za grad Lukavac, i da su ova dva operatora jedini pružaoci usluga kableske TV na području grada Lukavca;
- da su gospodarski subjekt BHB Cable i gospodarski subjekt ELTA-MT sklopili Ugovor o zajedničkom upravljanju mrežom kableske TV u gradu Lukavcu kojim su podijelili pretplatnike po principu da pretplatnik sa parnim brojem ugovora bude pretplatnik gospodarskog subjekta ELTA-MT-a, a pretplatnik sa neparnim brojem bude pretplatnik gospodarskog subjekta BHB Cable;
- da u vrijeme sklapanja Ugovora o zajedničkom upravljanju nije bio upoznat sa činjenicom da je isti u suprotnosti s odredbama Zakona;
- da gospodarski subjekt ELTA-MT nije pratio tempo razvitka mreže kableske televizije, te da je poduzimao radnje usmjerene protiv gospodarskog subjekta BHB Cable;
- da je po saznanju da je Ugovor o zajedničkom upravljanju u suprotnosti sa Zakonom, obustavio sva djelovanja, te pokrenuo proceduru pred Konkurencijskim vijećem i da će u potpunosti surađivati s Konkurencijskim vijećem tijekom ovoga postupka.

Gospodarski subjekt ELTA-MT putem svog punomoćnika, odvjetnika Mirze Telalovića, Maršala Tita 36, 75000 Tuzla (dalje u tekstu: punomoćnik ELTA-MT) je dostavio traženo izjašnjenje i dokumentaciju, dana 27.2.2012. godine podneskom broj: 02-26-6-018-18-II/11, kojem u potpunosti osporava Zaključak, te navodi slijedeće:

- da nema temelja za pokretanje postupka radi utvrđivanja postojanja zabranjenog sporazuma iz članka 4. stavak (1) točka c) Zakona, jer prema odredbama Ugovora o zajedničkom upravljanju, nema nikakve podjele tržišta niti izvora snabdijevanja, budući da potpisnici istoga imaju istu mrežu, istu dozvolu i pružaju jednu uslugu, odnosno vrše distribuciju istih programa u zajedničkom sustavu kableske televizije;
- da predmetni Ugovor o zajedničkom upravljanju predstavlja Ortački ugovor, te da unutar njihove zajedničke mreže nema konkurencije, jer svaki pretplatnik prima signal iz jedne centrale i prati istu šemu televizijskih programa iz jedne jedinstvene mreže, bez obzira da li je pretplatnik gospodarskog subjekta ELTA-MT ili gospodarskog subjekta BHB Cable;
- da Zakon o komunikacijama ne zabranjuje da umjesto jednog nosioca djelatnosti, budu dva ili više;
- da je mreža kableske televizije u gradu Lukavcu izgrađena 2002. godine, zajedničkim ulaganjem gospodarskog subjekta ELTA-MT i gospodarskog subjekta „Telefon komerc“ d.o.o. Tuzla, pri čemu su odobrenje za građenje i upotrebna dozvola izdani na oba investitora;
- da je gospodarski subjekt „Telefon komerc“ d.o.o. Tuzla svojih 50,0% vlasničkih udjela u mreži kableske televizije u gradu Lukavcu, prenio na gospodarski subjekt BHB Cable (Ugovorom od dana 15.12.2004. godine);

- da je cijena pretplate na kablisku televiziju u gradu Lukavcu niža nego u drugim gradovima Bosne i Hercegovine, te da se u tomu ogleda prednost i korist ovog ortačkog ugovora za krajnje potrošače;
- da pitanje (ne)postojanja konkurencije može postaviti samo neki treći kabliski operator;
- da u gradu Lukavcu postoje i funkcioniraju još tri mreže: BH Telecom mreža, odnosno „Moja TV“, zatim bežična kabliska - MMDS mreža (Multichannel Multipoint Distribution System) gospodarskog subjekta Elta-kabel d.o.o. Doboj, te DTH (direct-to-home) satelitska mreža - Total TV, koje predstavljaju stvarnu konkurenciju predmetnoj ortačkoj mreži;
- da se pred Općinskim sudom u Tuzli vodi 42 gospodarska spora protiv gospodarskog subjekta BHB Cable, radi duga prema gospodarskom subjektu ELTA-MT nastalog radi nepoštivanja predmetnog Ugovora o zajedničkom upravljanju;
- da gospodarski subjekt BHB Cable nastoji Ugovor o zajedničkom upravljanju predstaviti da je u suprotnosti sa Zakonom, da bi ortaka izbacio s mjerodavnog tržišta, te istovremeno izbjegao plaćanje nastalog duga;
- da je gospodarski subjekt BHB Cable pokrenuo tužbu protiv gospodarskog subjekta ELTA-MT za raskid Ugovora o zajedničkom upravljanju.

Gospodarski subjekt ELTA-MT je dostavio dopunu odgovora na Zaključak, podneskom broj: 02-26-6-018-19-II/11 od dana 27.2.2012. godine, u kome navodi slijedeće:

- da se radi isključivo o ortačkom ugovoru, gdje se radnici zajednički plaćaju za zajednički izveden posao, odnosno da je predmetni Ugovor o zajedničkom upravljanju nastao isključivo zbog financijske situacije, kako bi izgradili kablisku mrežu 40,0% jeftinije nego što bi to bila bez ortačkog ugovora;
- da nije postojala namjera da se dijeli tržište i da su krajnji korisnici dobili pravedan udjel koristi koja im pripada, kroz postignutu nisku cijenu pretplate (najniže u Bosni i Hercegovini), što je u cijelosti sukladno članku 4. stavak (3) Zakona;
- da je predmetni (ortački) ugovor sklopljen i dogovoren samo za kablisku distribuciju analogne programske šeme, a nije dogovoreno da se u istoj mreži radi internet i digitalna programska šema, koju je moguće distribuirati od više operatora u istoj mreži;
- da je s tehničkog aspekta nemoguće u istu mrežu uključiti dvije analogne šeme, što znači da bi i bez zaključenog predmetnog ugovora postojao samo jedan operator, a ne dva koja bi međusobno konkurirala;
- da predmetni Ugovor o zajedničkom upravljanju nije ništa promijenio glede konkurencije na tržištu, samo je donio ekonomsku uštedu partnerima u izgradnji kabliske mreže;
- da je podjela pretplatničke naplate uspostavljena po principu par-nepar iz razloga izbjegavanja duplog oporezivanja porezom na promet oba potpisnika predmetnoga ugovora.

Punomoćnik gospodarskog subjekta ELTA-MT je, podneskom broj: 02-26-6-018-20-II/11 dana 8.3.2012. godine, dostavio Zahtjev za uvid u spis predmeta, te zatražio preslik dokumenata istoga, što je sukladno članku 37. st. (2) i (3) Zakona, omogućeno dana 8.3.2012.

godine u prostorijama Konkurencijskog vijeća, u prisustvu službene osobe zadužene za vođenje predmetnog postupka.

Konkurencijsko vijeće je u daljnjem toku postupka od gospodarskog subjekta ELTA-MT i gospodarskog subjekta BHB Cable zatražilo dodatnu dokumentacije, aktom broj: 02-26-6-018-27-II/11 i broj: 02-26-6-018-28-II/11 od dana 3.4.2012. godine, koji su u ostavljenom roku dostavili, podnescima broj: 02-26-6-018-37-II/11 i broj: 02-26-6-018-38-II/11 od dana 16.4.2012. godine.

Gospodarski subjekt ELTA-MT je dana 22.2.2012 godine, podneskom broj: 02-26-6-018-16-II/11, zatražio izuzeće i pokretanje odgovornosti predsjednika Konkurencijskog vijeća, Ibrice Lakišića zbog pokretanja postupka pred Konkurencijskim vijećem. Predmetni zahtjev je, sukladno odredbama članka 38. stavak (3) Zakona o upravnom postupku koji propisuje da o zahtjevu za izuzeće rukovodioca institucije odlučuje Vijeće ministara BiH, proslijeđen na odlučivanje Vijeću ministara BiH. Nakon toga, gospodarski subjekt ELTA-MT, je povukao zahtjev za izuzećem predsjednika Konkurencijskog vijeća, a zatražio izuzeće člana Konkurencijskog vijeća, Stjepe Pranjića, podneskom broj: 02-26-6-018-46-II/11 dana 24.5.2012. godine. Sukladno propisanoj proceduri Konkurencijsko vijeće na 38. sjednici održanoj dana 14.6.2012. godine je donijelo Zaključak o odbijanju zahtjeva za izuzećem, broj: 02-26-6-018-53-II/11, koji je dostavljen strankama u postupku aktom broj: 02-26-6-018-54-II/11.

Budući da se radi o predmetu sa stranama sa suprotnim interesima Konkurencijsko vijeće, sukladno članku 39. Zakona, je zakazalo usmenu raspravu koja je održana dana 30.5.2012. godine u sjedištu Konkurencijskog vijeća i istoj su prisustvovali zakonski zastupnici i punomoćenici stranaka u postupku.

Tokom usmene rasprave sve stranke su se izjasnile da ostaju kod svojih dosadašnjih iskaza (Zapisnik broj: 02-26-6-018-48-II/11).

Zastupnik gospodarskog subjekta ELTA-MT, odvjetnik Mirza Telalović je dostavio, u smislu članka 105. Zakona o upravnom postupku, troškove odvjetničkih usluga u ukupnom iznosu od 8.586,50 KM, podneskom broj: 02-26-6-018-50-II/11 dana 5.6.2012. godine.

4. Prikupljanje podataka od trećih lica

U svrhu prikupljanja dodatnih informacija o predmetu postupka, Konkurencijsko vijeće je zahtjev za dokumentacijom uputilo RAK-u (o broju kablskih distributera na mjerodavnom tržištu, izdanim dozvolama za distribuciju kablске televizije, broju pretplatnika itd), koji je u ostavljenom roku dostavio tražene podatke, podneskom broj: 02-26-2-018-21-II/11 od dana 14.3.2012. godine.

Konkurencijsko vijeće je također, u cilju utvrđivanja broja distributera televizijskog programa koji djeluju na mjerodavnom tržištu grada Lukavca, uputilo zahtjev za dostavljanje podataka od 11 (od ukupno 16) kablskih operatora, koji posjeduju dozvolu za mrežnog operatora izdanu od strane RAK-a, i mogu pružati usluge, između ostaloga, i na području grada Lukavca.

Konkurencijsko vijeće se dopisom, broj: 02-26-6-018-30-II/11 od dana 3.4.2012. godine, obratilo i to: gospodarskom subjektu T3 d.o.o. Ilidža; gospodarskom subjektu Logosoft d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu M&H Company d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu Softnet d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu Elta Kabel d.o.o. Doboj; gospodarskom subjektu Artnet d.o.o. Kiseljak; gospodarskom subjektu Air Aba d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu Aneks d.o.o. Banja Luka; gospodarskom subjektu Telemach d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu Ak online d.o.o. Sarajevo; gospodarskom subjektu Dasto

Semtel d.o.o Bijeljina. Svi odgovori navedenih gospodarskih subjekta su dostavljeni u odobrenom roku (broj: 02-26-6-018-31-II/11 od dana 09.4.2012, broj: 02-26-6-018-32-II/11 od dana 9.4.2012, broj: 02-26-6-018-33-II/11 od dana 11.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-35-II/11 od dana 12.4.2012. godine, broj: 02-26-6-018-36-II/11 od dana 16.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-39-II/11 od dana 16.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-40-II/11 od 16.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-41-II/11 od dana 17.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-42-II/11 od dana 17.4.2012. godine; broj: 02-26-6-018-43-II/11 od dana 20.4.2012. godine, broj: 02-26-6-018-55-II/11 od dana 21.6.2012. godine i broj: 02-26-6-018-56-II/11 od dana 21.6.2012. godine).

5. Mjerodavno tržište

Sukladno članku 3. stavak (1) Zakona i čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta («Službeni glasnik BiH», br. 18/06 i 34/10) mjerodavno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda i/ili usluga koji su predmet obavljanja djelatnosti gospodarskih subjekta na određenom zemljopisnom području.

Mjerodavno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode i/ili usluge koje potrošači i/ili korisnici smatraju međusobno zamjenjivim, pod prihvatljivim uvjetima, imajući u vidu posebno njihove bitne značajke, kvalitetu, uobičajenu namjenu, način uporabe, uvjete prodaje i cijene.

Mjerodavno geografsko tržište obuhvata cjelokupan ili značajan dio teritorija Bosne i Hercegovine na kojem gospodarski subjekti djeluju u prodaji i/ili kupovini mjerodavnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uvjetima i koji to tržište bitno razlikuju od uvjeta konkurencije na susjednim zemljopisnim tržištima.

Mjerodavno tržište usluga predmetnog postupka je pružanje usluga na tržištu kabliske distribucije televizijskog programa.

Mjerodavno zemljopisno tržište predmetnog postupka je područje grada Lukavac budući da gospodarski subjekt „BHB Cable TV“ i gospodarski subjekt „ELTA-MT“ imaju izgrađenu zajedničku mrežu na području grada Lukavca i da je to predmet Ugovora o zajedničkom upravljanju.

Slijedom navedenoga, mjerodavno tržište predmetnog postupka je tržište pružanja usluga kabliske distribucije televizijskog programa na području grada Lukavac.

5.1. Analiza mjerodavnog tržišta

Gospodarski subjekti BHB Cable i ELTA-MT su zajedno i istovremeno prisutni na mjerodavnom tržištu pružanja usluga kabliske distribucije RTV programa na području grada Lukavca od 2005. godine, tj. od završetka izgradnje njihove zajedničke mreže, odnosno potpisivanjem Ugovora br. 003/05 o zajedničkom upravljanju tom istom mrežom.

Broj pretplatnika kabliskih operatora na mjerodavnom tržištu u periodu od 2005. do 2011. godine:

Tablica 1.

R.b.	Broj pretplatnika za period 2005.-2011. godina	BHB Cable	ELTA-MT	TXTV d.o.o. Tuzla
1.	2005.	³ (..)**	(..)**	(..)**
2.	2006.	(..)**	(..)**	(..)**
3.	2007.	(..)**	(..)**	(..)**

³(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

4.	2008.	⁴ (..)**	(..)**	(..)**
5.	2009.	(..)**	(..)**	(..)**
6.	2010.	(..)**	(..)**	(..)**
7.	2011.	(..)**	(..)**	(..)**

Izvor: podaci gospodarskih subjekta: BHB Cable, ELTA-MT i TXTV d.o.o. Tuzla

Konkurencijsko vijeće iz podataka dostavljenih od kablskih operatera (ukupno jedanaest) je utvrđeno da gospodarski subjekt TXTV d.o.o. Tuzla pruža usluge na mjerodavnom tržištu grada Lukavac preko vlastitog analognog i digitalnog signala, koji emituje preko optičke mreže iznajmljene od gospodarskog subjekta BH Telecom d.d. Sarajevo.

Konkurencijsko vijeće je u postupku analiziralo, odnosno uporedilo cijene pružanja usluga kablške televizije u nekim gradovima okruženja Lukavca u odnosu na cijene stranaka u postupku, te je utvrdilo da su cijene mjesečne pretplate na mjerodavnom tržištu manje od mjesečne pretplate za istu uslugu koju pružaju drugi kablški operateri na teritoriju Bosne i Hercegovine, npr. gospodarski subjekt Anex d.o.o. Banja Luka - iznosi 12,00 KM (izvor: www.aneks.com), gospodarski subjekt Telemach d.o.o. Sarajevo - iznosi 15,00 KM (izvor www.telemach.ba), gospodarski subjekt Art.Net d.o.o. Sarajevo - iznosi 15,00 KM (izvor www.art-net.ba), gospodarski subjekt Elta-kabel d.o.o. Doboj - iznosi 12,90 KM (izvor www.elta-kabel.com), gospodarski subjekt M&H Company d.o.o Sarajevo - iznosi 11,50 KM (izvor www.mh-company.ba);

U cilju potpunijeg sagledavanja tržišta u širem kontekstu, Konkurencijsko vijeće je u obzir uzelo i podatke koje se odnose na broj pretplatnika u drugim mrežama osim kablške i to: mreža BH Telecom-a, odnosno „Moja TV“, zatim bežična kablška - MMDS mreža (Multichannel Multipoint Distribution System) gospodarskog subjekta Elta-kabel d.o.o. Doboj, i DTH (direct-to-home) satelitska mreža - Total TV.

Broj pretplatnika navedenih mreža za period od 2008. - 2011. godine (nisu uključeni podaci za ranije godine jer isti nisu djelovali na teritoriju Općine Lukavac):

Tablica 2.

R.B.	Broj pretplatnika za period 2008.-2011. godina	Mreža BH Telecom-a	MMDS Mreža putem Elta -kabel d.o.o.	Total TV
1.	2008.	(..)**	(..)**	(..)**
2.	2009.	(..)**	(..)**	(..)**
3.	2010.	(..)**	(..)**	(..)**
4.	2011.	(..)**	(..)**	(..)**

Izvor: podaci gospodarskih subjekta: BH Telecom, Elta Kabel i Total TV

6. Utvrđeno činjenično stanje i ocjena dokaza

Nakon sagledavanja svih mjerodavnih činjenica i dokaza, kako stranaka u postupku, tako i drugih mjerodavnih gospodarskih subjekta, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo:

- da je dana 10.2.2003. godine između gospodarskog subjekta „Telefonkomerc Tuzla“ d.o.o. Krečanska 15, 75000 Tuzla (dalje u tekstu: Telefonkomerc) i ELTA-MT, potpisan Ugovor o zajedničkoj izgradnji glavne stanice i mreže kablške televizije Lukavac (općina Lukavac donijela rješenje o urbanističkoj suglasnosti broj: 02/6-03/1-23-2-986/03 od dana 14.7.2003. godine i donijela rješenje o građevinskoj dozvoli broj: 02/6-03/2-23-1-922/03 od dana 24.10.2003. godine, kojim je odobrila gospodarskom subjektu Telefonkomerc i gospodarskom subjektu ELTA-MT, da kao investitori mogu zajednički izgraditi podzemnu kablšku televizijsku mrežu na području grada Lukavca;

⁴(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

- da je gospodarski subjekt BHB Cable na temelju ugovora sa gospodarskim subjektom Telefonkomerc od dana 15.12.2004. godine, stekao pravo vlasništva na 50,0% kabelaške televizijske mreže u gradu Lukavcu, a da je gospodarski subjekt ELTA-MT ostao vlasnik drugih 50,0%;
- da su dana 14.9.2005. godine gospodarski subjekt BHB Cable i gospodarski subjekt ELTA-MT potpisali Ugovor o zajedničkom upravljanju (kao i Anexe ugovora broj: 01/07 od dana 8.6.2007. godine i broj: 02/07 od dana 1.2.2007. godine);
- da je dana 24.2.2007. godine, promijenjen investitor u građevinskoj dozvoli broj: 02/6-03/1-23-2-3602/04, te je gospodarski subjekt BHB Cable postao investitor umjesto gospodarskog subjekta Telefonkomerca uz suglasnost gospodarskog subjekta ELTA-MT-a;
- da je Općina Lukavac dana 29.10.2007. godine donijela Rješenje broj: 05/1-23-3-1667/06 o odobrenju uporabe kabelaške televizijske mreže na području grada Lukavca i postavljene glavne stanice sa antenskim sustavom investitora, za gospodarski subjekt BHB Cable i gospodarski subjekt ELTA-MT;
- da gospodarski subjekt BHB Cable i gospodarski subjekt ELTA-MT, koristeći navedenu zajedničku izgrađenu mrežu pružaju uslugu kabelaške distribucije televizijskog programa u gradu Lukavcu putem jedne zajedničke analogne programske šeme (nemoguće uključiti dvije analogne šeme), mogu ponuditi samo jednu uslugu, odnosno isti paket programa što su strane u postupku i potvrdile na usmenoj raspravi održanoj dana 30.5.2012. godine;
- da krajnji korisnik dobije istu programsku šemu, bez obzira da li je pretplatnik gospodarskog subjekta BHB Cable ili gospodarskog subjekta ELTA-MT te da iz tog razloga navedeni gospodarski subjekti nisu stvarni konkurenti jer koristeći zajedničku infrastrukturu nude jedan proizvod na tržištu te za krajnjeg potrošača ne postoji nikakva prednost jednog gospodarskog subjekta u odnosu na drugog;
- da ukupno 16 kabelaških operatora sa općom dozvolom za mrežnog operatora RAK-a mogu pružati usluge kabelaške distribucije radio/televizijskog programa na području grada Lukavca, ali da samo gospodarski subjekt TXTV d.o.o. Tuzla pruža usluge na mjerodavnom tržištu (posjeduje vlastiti analogni i digitalni signal, koji emituje preko optičke mreže iznajmljene od gospodarskog subjekta BH Telecom d.d. Sarajevo);
- da niti jedan gospodarski subjekt (od 11 koji su dostavili svoje odgovore) nije naveo postojanje bilo kakve pravne i administrativne barijere za eventualni ulazak na mjerodavno tržište grada Lukavac, nego su kao razloge naveli poslovnu politiku i neposjedovanje potrebne infrastrukture i slično;
- da se u predmetnom Ugovoru o zajedničkom upravljanju sklopljenom između gospodarskog subjekta BHB Cable i gospodarskog subjekta ELTA-MT, radi o ortačkom ugovoru kojim je regulirana uporaba mreže u zajedničkom vlasništvu;
- da je Ugovorom o zajedničkom upravljanju, koji je predmet ocjene u postupku pred Konkurencijskim vijećem, regulirana samo kabelaška distribucija programa dok distribucija ostale dvije usluge (telefonija i Internet) nije uključena, jer se za te dvije usluge ista mreža može koristiti za distribuciju dva signala.

Iz navedenoga proizilazi da sklapanje predmetnog Ugovora o zajedničkom upravljanju predstavlja zajedničku poslovnu politiku. Predmetni ugovor je vrsta ortačkog ugovora kojim je regulirano zajedničko vlasništvo i uporaba mreže s namjerom ravnopravnog upravljanja

mrežom i pružanjem usluga. S tim u svezi, potpisnici istoga ne predstavljaju stvarne konkurente na mjerodavnom tržištu, jer nude jednu uslugu potrošačima /pretplatnicima.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da gospodarski subjekt BHB Cable i gospodarski subjekt ELTA-MT na mjerodavnom tržištu imaju prevladavajući položaj, ali da taj prevladavajući položaj nije rezultirao nerealno visokom cijenom usluga, jer je analizom cijena drugih kablskih operatora u gradovima okruženja utvrđeno da je cijena na mjerodavnom tržištu grada Lukavca manja nego u drugim dijelovima Bosne i Hercegovine.

Također, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da na mjerodavnom tržištu nije isključena konkurencija, odnosno da ne postoji nikakva barijera za djelovanje drugih mrežnih operatora, koji posjeduju odgovarajuću dozvolu izdanu od RAK-a.

Imajuću u vidu gore navedeno, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da se Ugovor o zajedničkom upravljanju ne smatra zabranjenim sporazumom, budući da se ne sadrži odredbe o podjeli tržišta ili izvora snabdjevanja između gospodarskog subjekta BHB Cable i gospodarskog subjekta ELTA-MT iz članka 4. stavak (1) točka b) Zakona, koje za cilj i posljedicu ima sprječavanje, ograničavanje ili narušavanje tržišne konkurencije.

Konkurencijsko vijeće je Odluku kojom je gospodarski subjekt BHB Cable, uvjetno oslobođen kazne za povredu članka 4. stavak (1) Zakona stavio van snage, budući da Konkurencijsko vijeće u provedenom postupku nije utvrdilo postojanje zabranjenog sporazuma.

Konkurencijsko vijeće o Zahtjevu za nadoknadu troškova zastupanja gospodarskog subjekta ELTA-MT, će donijeti poseban zaključak, sukladno članku 108. stav (4) Zakona o upravnom postupku.

Slijedom navedenoga, Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točkama 1. 2. i 3. dispozitiva ovog Rješenja.

7. Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovoga Rješenja nije dozvoljen priziv.

Nezadovoljna strana može pokrenuti upravni spor pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana primitka, odnosno objave ovoga Rješenja.

Predsjednik

Ibrica Lakišić