

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

R J E Š E N J E

po Zahtjevu za pokretanje postupka podnesenom od strane gospodarskog subjekta “LRC Inženjering” d.o.o. Sarajevo, protiv Agencije za finansijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo

Sarajevo
prosinac, 2013. godine



Broj: 02-26-2-05-52 -II/13
Sarajevo, 16.12.2013. godine

Na temelju članka 25. stavak (1) točka e), članka 41. stavak (1) točka c), članka 42. stavak (1) točka c), članka 48. stavak (1) točka b), a u svezi s člankom 10. stavak (2) točke c) i d) i članka 11. Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05, 76/07 i 80/09) i čl. 105. i 108. Zakona o upravnom postupku («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04 88/07, 93/09 i 41/13), u postupku pokrenutom na temelju Zahtjeva za pokretanje postupka gospodarskog subjekta “LRC Inženjering” d.o.o. Sarajevo, dr. Silve Rizvanbegović A, 71000 Sarajevo, zastupanog po odvjetniku Sanelu Nezirić, Obala Kulina bana 6, 71000 Sarajevo, protiv Agencije za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, radi utvrđivanja zlouporabe vladajućeg položaja, Konkurencijsko vijeće Bosne i Hercegovine na 76. (sedamdesetšestoj) sjednici održanoj dana 16.12.2013. godine, donijelo je

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da je Agencija za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, odredbama članka 8. stavak (1), članka 9. stavak (1) i članka 18. Pravila o ustupanju podataka pravnim i fizičkim osobama i načinu njihovog korištenja“, usvojenim od strane Nadzornog odbora dana 22.3.2013. godine, i nezaključivanjem Ugovora o poslovnoj suradnji s gospodarskim subjektom “LRC Inženjering” d.o.o. Sarajevo, zlouporabila svoj vladajući položaj na mjerodavnom tržištu pružanja financijskih, informatičkih i posredničkih usluga na području Federacije Bosne i Hercegovine, primjenom različitih uvjeta za istu ili sličnu vrstu poslova, iz članka 10. stavak (2) točka (c) Zakona o konkurenciji, i zaključivanjem ugovora kojima se uvjetuje da druga strana prihvati dodatne obveze koje po svojoj prirodi ili prema trgovačkom običaju nemaju veze s predmetom takvog ugovora, iz članka 10. stavak (2) točka (d) Zakona o konkurenciji.
2. Nalaže se Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo Ložionička 3, 71000 Sarajevo, da uskladi odredbe Pravila o ustupanju podataka pravnim i fizičkim osobama i načinu njihovog korištenja“, donesena i usvojena od strane Nadzornog odbora dana 22.3.2013. godine, u vremenskom roku od 30 dana od dana primitka ovoga Rješenja i dostavi na uvid dokaze o izvršenju.
3. Nalaže se Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, da zaključi Ugovor o poslovnoj suradnji sa gospodarskim subjektom “LRC Inženjering” d.o.o. Sarajevo, pod uvjetima jednakim za sve gospodarske subjekte na mjerodavnom tržištu, u vremenskom roku od 30 dana od dana primitka ovog Rješenja i dostavi na uvid dokaze o izvršenju.
4. Zabranjuje se Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, svako buduće postupanje iz točke 1. izreke ovoga Rješenja, kao i svako drugo postupanje na mjerodavnom tržištu koje bi gospodarske subjekte ili fizičke osobe, dovelo u nepovoljan položaj na mjerodavnom tržištu, u smislu članka 11. stavak (2) točka b) Zakona o konkurenciji.
5. Izriče se novčana kazna Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo u iznosu od 19.000,00 KM (devetnaesttisuća KM),

u smislu članka 48. stavak (1) točka b) Zakona o konkurenciji, koju su dužni platiti u roku od 8 (osam) dana od dana primitka ovog Rješenja, i dostavi na uvid dokaze o izvršenju.

U slučaju da se izrečena novčana kazna ne uplati u navedenom roku, ista će se naplatiti prisilnim putem, u smislu odredbi članka 47. Zakona o konkurenciji, uz obračunavanje zatezne kamate za vrijeme prekoračenja roka, prema važećim propisima Bosne i Hercegovine.

6. Nalaže se Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo da isplati novčani iznos od 912,60 KM (devestodvanaest i 60/100 KM), gospodarskom subjektu LRC Inženjering d.o.o. Sarajevo, dr. Silve Rizvanbegović A, 71000 Sarajevo, na ime troškova postupka u roku od 8 dana od primitka ovoga Rješenja.
7. Odbija se zahtjev Agencije za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo za nadoknadom troškova, kao neutemljen.
8. Ovo Rješenje je konačno i bit će objavljeno u Službenom glasniku Bosne i Hercegovine, 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 daljnjem tekstu: Konkurencijsko vijeće) je dana 3.4.2013. godine pod brojem: 02-26-2-05-II/13, zaprimilo Zahtjev za pokretanje postupka (u daljnjem tekstu: Zahtjev), u smislu članka 27. Zakona o konkurenciji (u daljnjem tekstu: Zakon), protiv Agencije za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: AFIP) radi utvrđivanja zlorabe vladajućeg položaja, iz članka 10. stavak (2) točke c) i d) Zakona, podnesen od gospodarskog subjekta "LRC Inženjering" d.o.o. Sarajevo, dr. Silve Rizvanbegović A, 71000 Sarajevo (u daljnjem tekstu: Podnositelj zahtjeva ili "LRC Inženjering"), zastupanog po odvjetniku Sanelu Nezirić, Obala Kulina bana 6, 71000 Sarajevo.

Uvidom u dostavljeni Zahtjev i priloženu dokumentaciju, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da Zahtjev nije kompletan, u smislu članka 28. stavak (1) Zakona, te je dana 17.4.2013. godine aktom broj: 02-26-2-05-2-II/13, od Podnositelja zahtjeva zatražena dopuna i kompletiranje istog.

Podnositelj zahtjeva je dostavio traženu dokumentaciju, dana 22.4.2013. godine podneskom broj: 02-26-2-05-3-II/13, te je Konkurencijsko vijeće izdalo Potvrdu o primitku kompletnog i urednog Zahtjeva, u smislu članka 28. stavak (3) Zakona, dana 24.4.2013. godine aktom broj: 02-26-2-05-4-II/13.

1. Stranke u postupku

Stranke u postupku su gospodarski subjekt "LRC Inženjering" d.o.o. Sarajevo, dr. Silve Rizvanbegović A, 71000 Sarajevo i Agencija za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo.

1.1. Gospodarski subjekt "LRC Inženjering"

Gospodarski subjekt "LRC Inženjering" d.o.o. Sarajevo, dr. Silve Rizvanbegović A, 71000 Sarajevo, je upisan u sudski registar Općinskog suda u Sarajevu pod matičnim brojem: 65-01-0983-12, u većinskom vlasništvu fizičke osobe Hrenovica Adnana, Josipa Vancaša 15, 71000 Sarajevo.

Pretežite registrirane djelatnosti gospodarskog subjekta "LRC Inženjering" su izrada i upravljanje bazama podataka. Ukupan ostvareni prihod gospodarskog subjekta "LRC Inženjering" u 2012. godini je iznosio ¹(..)**KM.

1.2. Gospodarski subjekt AFIP

Agencija za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, upisana je u sudski registar Općinskog suda u Sarajevu pod matičnim brojem: 65-02-0024-11, sa 100,0% vlasničkih udjela Federacije Bosne i Hercegovine.

Sukladno Zakonu o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine («Službeni glasnik FBiH», broj 83/09) gospodarski subjekt AFIP je registriran za prikupljanje računovodstvenih iskaza o poslovanju pravnih osoba, za izradu i upravljanje bazama podataka, kontrolu i upravljanje Jedinstvenim registrom financijskih izvještaja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine. Ukupan ostvareni prihod gospodarskog subjekta AFIP u 2012. godini je iznosio (..)** KM.

2. Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće je tijekom postupka primjenilo odredbe Zakona, Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta («Službeni glasnik BiH», br. 18/06 i 34/10), Odluke o definiranju kategorija vladajućeg položaja («Službeni glasnik BiH», br. 18/06 i 34/10), te odredbe Zakona o upravnom postupku («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), u smislu odredbi članka 26. Zakona.

Također, Konkurencijsko vijeće je uzelo u obzir i odredbe Odluke o načinu predaje i obrade računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji BiH, broj: 567/04 od dana 16.12.2004. godine («Službene novine Federacije BiH», broj 74/04), Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine («Službene novine Federacije BiH», broj 83/09), te Zakona o financijsko-informatičkoj agenciji («Službene novine Federacije BiH», broj 80/11).

3. Postupak po Zahtjevu za pokretanje postupka

Podnositelj zahtjeva, kao razlog za podnošenje Zahtjeva navodi:

- da je Vlada Federacije BiH Odlukom o načinu predaje i obrade računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine (u daljnjem tekstu: Odluka) ovlastila samo gospodarski subjekt AFIP i Agenciju za pružanje informatičkih i posredničkih usluga d.d. Mostar (u daljnjem tekstu: FIP) za vršenje prijema, obradu i analizu računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine;
- da je čl. 5. i 6. navedene Odluke propisano da su gospodarski subjekti AFIP i FIP obavezni da ustupe podatke iz računovodstvenih iskaza nadležnim organima i drugim korisnicima na njihov zahtjev i uz plaćenu naknadu;
- da je Konkurencijsko vijeće Rješenjem broj: 01-04-26-009-36-II/08 od dana 11.9.2008. godine utvrdilo da je gospodarski subjekt AFIP zloupotrijebio vladajući položaj i time doveo gospodarski subjekt "LRC Inženjering" u neravnopravan položaj na mjerodavnom tržištu u odnosu na konkurenciju;

¹(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

- da je gospodarski subjekt AFIP, postupajući po predmetnom Rješenju Konkurencijskog vijeća, zaključio ugovor o poslovnoj suradnji s gospodarskim subjektom "LRC Inženjering" dana 22.9.2008. godine;
- da je dana 19.2.2013. godine zatražio produljenje ili zaključenje novog ugovora sa gospodarskim subjektom AFIP, kao i dostavljanje finansijskih i drugih izvještaja iz računovodstvenih iskaza, a da isti do dana podnošenja predmetnog Zahtjeva, nije omogućio gospodarskom subjektu "LRC Inženjering" nastavak suradnje i pružanja usluga;
- da je Nadzorni odbor gospodarskog subjekta AFIP donio Pravila o ustupanju podataka pravnim i fizičkim osobama i načinu njihovog korištenja (daljnje u tekstu: Pravila) dana 22.3.2013. godine, te da pojedinim odredbama ovih Pravila, gospodarski subjekt AFIP zlouporabljuje svoj vladajući položaj, i to:
 - da članak 8. Pravila propisuje da se podaci iz finansijskih izvještaja mogu koristiti samo za vlastite potrebe i da se isti ne mogu ustupati trećim osobama, distribuirati ili objavljivati;
 - da je člankom 9. Pravila, nametnuta obveza potpisniku ugovora kojim se regulira ustupanje podataka u komercijalne svrhe, da obezbijedi prvoklasnu garanciju u 100,0% iznosu „bez prigovora“, gdje gospodarski subjekt AFIP zadržava pravo protestiranja iste, ukoliko posumnja na kršenje Pravila;
 - da se ovako definiranim čl. 8. i 9. Pravila, ograničava promet usluga na štetu potrošača, jer su finansijska izvješća javna i moraju biti dostupna svim osobama pod jednakim uvjetima na cijelom teritoriju Bosne i Hercegovine, a sama zlouporaba podataka iz finansijskih izvješća nemoguća, te je s toga propisana obveza potpisnika ugovora za davanjem bankovne garancije za navodnu zlouporabu podataka suvišna odnosno predstavlja nametanje dodatnih obveza i to samo u pojedinačnim slučajevima;
 - da je člankom 18. Pravila propisano da se pod povoljnijim uvjetima iz odredaba ovih pravila, mogu sklopiti ugovori sa naručiteljem podataka pod uvjetom da protiv-činidba za ustupanje istih nije novčana naknada, već usluge kojima se unapređuje i usavršava proces primitka, obrade i kontrole finansijskih podataka;
- da je gospodarski subjekt AFIP zaključio Ugovore i ustupio finansijska izvješća za 2012. godinu, sa gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo, Tron Systems d.o.o. Sarajevo, Bonline d.o.o. Zagreb, Creditreform d.o.o. Zagreb, te svim komercijalnim bankama koje posluju na teritoriju Federacije Bosne i Hercegovine, te time ograničio konkurenciju i stavio u povoljniji položaj gospodarske subjekte koji su već u ugovornom odnosu sa gospodarskim subjektom AFIP;
- da je ovakvim ponašanjem gospodarskog subjekta AFIP izravno ugrožena osnovna djelatnost Podnosioca zahtjeva, koji na mjerodavnom tržištu posluje već 12 godina (ima preko 30 zaposlenih) pružajući klijentima usluge davanja informacija o finansijskim izvješćima drugih pravnih osoba, izrade finansijskih izvješća, analiza i slično.

Na temelju navedenog, Podnositelj zahtjeva traži da Konkurencijsko vijeće odredi mjere i rokove za otklanjanje štetnih posljedica ovakvog postupanja gospodarskog subjekta AFIP, da istom naloži ustupanje podataka gospodarskom subjektu "LRC Inženjering" prema jednakim tržišnim uvjetima kao i drugim gospodarskim subjektima, te da utvrdi da gospodarski subjekt AFIP usvojenim Pravilima zlouporabljuje svoj vladajući položaj, u smislu članka 10. stavak (2) točke c) i d) Zakona, te izrekne novčanu kaznu sukladno Zakonu.

Analizirajući Zahtjev i dostavljenu dokumentaciju, Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da nije moguće bez provedenog postupka utvrditi postojanje povreda Zakona na koje Podnositelj zahtjeva ukazuje, te je, sukladno članku 32. stavak (2) Zakona, donijelo Zaključak o pokretanju postupka dana 16.5.2013. godine, akt broj: 02-26-2-05-6-II/13 (u daljnjem tekstu: Zaključak).

Sukladno članku 33. Zakona, Konkurencijsko vijeće je Zahtjev i Zaključak dostavilo na odgovor gospodarskom subjektu AFIP, dana 20.5.2013.godine aktom broj: 02-26-2-05-10-II/13, a gospodarski subjekt AFIP je dostavio odgovor Konkurencijskom vijeću, dana 7.6.2013. godine podneskom zaprimljenim pod brojem: 02-26-2-05-12-II/13 u kome navodi:

- da je sukladno članku 45. Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine zajedno sa gospodarskim subjektom FIP, ovlašten da podatke preuzete iz finansijskih izvješća pravnih osoba obradi na način podesan za ocjenu imovinskog i finansijskog položaja pravnih osoba;
- da sukladno članku 44. istog Zakona, vodi Jedinostveni registar finansijskih izvješća (daljnje u tekstu: Registar) i da su podaci javni i dostupni svim fizičkim i pravnim osobama;
- da je dana 1.12.2011. godine stupio na snagu Zakon o finansijsko-informatičkoj agenciji, (u daljnjem tekstu: Zakon o agenciji), te da sukladno članku 44. Zakona o agenciji gospodarski subjekti AFIP i FIP vode Registar finansijskih izvješća pravnih osoba;
- da je sukladno članku 5. Zakona o agenciji, ovaj Registar središnji izvor informacija o uspješnosti poslovanja o finansijskom položaju pravnih osoba, te je sukladno članku 7. Zakona o agenciji, gospodarski subjekt AFIP dužan osigurati zaštitu podataka Registra;
- da je baza podataka iz finansijskih izvješća pravnih osoba, vlasništvo gospodarskog subjekta AFIP, koji ima pravo da istom upravlja na način koji osigurava integritet, i u tom smislu odredi i primjeni pravila koja reguliraju distribuciju podataka, te da slobodan pristup informacijama nije apsolutno pravo i isto se može ograničiti u svrhu zaštite javnog interesa;
- da je gospodarski subjekt AFIP imao poslovnu suradnju sa gospodarskim subjektom "LRC Inženjering" tokom perioda od 2004. – 2008. godine, te da je ista prekinuta dana 19.1.2009. godine, zbog neplaćanja obveza za narudžbe iz 2008.godine, sukladno odredbama člana VIII Ugovora o poslovnoj suradnji;
- da se nakon prekida ugovora Podnositelj zahtjeva nije obraćao gospodarskom subjektu AFIP sa zahtjevom uspostave daljnje saradnje, već je pronašao izvor koji mu je neovlašteno ustupao podatke, koje je gospodarski subjekt "LRC Inženjering" dalje distribuirao na tržištu;
- da je gospodarski subjekt AFIP s gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo potpisao dana 21.4.2011. godine Protokol o sudjelovanju u zajedničkom proizvodu, dana 24.4.2012. godine Ugovor o poslovnoj suradnji, te dana 14.11.2012. godine Ugovor o nabavci usluga istraživanja i razvoja;
- da ima važeći Ugovor o poslovnoj suradnji samo s gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo, koji distribuira samo skraćene šeme finansijskih izvješća;
- da je gospodarski subjekt „TEC“ d.o.o. Sarajevo aktivno sudjelovao u procesu obrade podataka, te je za potrebe gospodarskog subjekta AFIP besplatno izradio aplikacije za primitak, obradu i kontrolu finansijskih izvješća u svrhu osiguranja kontrole ispravnosti istih, zatim razvio optimalni mehanizam za nesmetan, kontroliran i zaštićen proces distribuiranja podataka sukladno zakonu te tako faktički preuzeo podatke na temelju važećeg Ugovora o poslovnoj suradnji prije nego što su na snagu stupila Pravila i prije nego što su ista dostavljena Konkurencijskom vijeću na mišljenje;

- da Ugovor o poslovnoj suradnji s gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo sadrži odredbu o jednokratnoj ugovornoj kazni koju će platiti ukoliko gospodarski subjekt AFIP posumnja da je gospodarski subjekt „TEC“ d.o.o. Sarajevo podatke koristio neovlašteno, što pobija navode Podnosioca zahtjeva da je favoriziran navedeni gospodarski subjekt (s kojim gospodarski subjekt AFIP već ima zaključen ugovor) i da druge sudionike na mjerodavnom tržištu dovodi u neravnopravan položaj;
- da je sukladno članku 7. Zakona o agenciji, a imajući u vidu da bi netočno prikazivanje podataka moglo prouzrokovati štetu javnom interesu, kreditne prijevare, pranje novca i financiranje terorizma, Nadzorni odbor gospodarskog subjekta AFIP je usvojio Pravila, kao opće principe prilikom zaključivanja ugovornog odnosa;
- da je uvođenje ovog kontrolnog mehanizma (Pravila) u svrhu sprječavanja neovlaštenog korištenja, distribucije podataka i identifikacije neovlaštenih distributera i korisnika podataka, te da je Podnositelj zahtjeva onemogućen da podatke neovlašteno pribavlja iz drugih izvora;
- da je obustavio ustupanje podataka komercijalnim i „velikim“ krajnjim korisnicima, kao i zasnivanje ugovornih odnosa sa klijentima do donošenja mišljenja Konkurencijskog vijeća o usklađenosti Pravila sa Zakonom;
- da je članak 18. Pravila u potpunosti sukladan članku 4. stavak (3) Zakona, te da se istim ne zlouporabljuje vladajući položaj;
- da je Podnositelj zahtjeva na svojoj web stranici objavljivao neistinu o suradnji s gospodarskim subjektom AFIP i gospodarskim subjektom FIP, čime je dovodio u zabludu klijente i izravno ugrožavao javni interes iznošenjem netočnih podataka;
- da je primio informacije građana i pravnih osoba da se na tržištu distribuiraju neadekvatni i nevjerodostojni podaci iz financijskih izvješća, čime se uzrokuje šteta, neutemeljeno pribavlja korist i ugrožava javni interes, te je iz tog razloga počevši od 2010. godine u formulare ugovora uvrstio klauzulu po kojoj se podaci preuzeti iz financijskih izvješća ne smiju prosljeđivati trećim osobama, i da je distribucija moguća samo putem parcijalne distribucije i skraćenih financijskih izvješća;
- da nije dobio mišljenje Konkurencijskog vijeća o usklađenosti Pravila sa Zakonom, te da je u više navrata obavijestio klijente da nije u mogućnosti dostavljati podatke do odgovora Konkurencijskog vijeća;
- da je Podnosiocu zahtjeva rješenjem Agencije za zaštitu ličnih podataka u BiH broj: 03-1-373-175-6/10 od dana 4.6.2010. godine, te Presudom Suda BiH broj: S13 U 0001889 10 U od 6.10.2010. godine («Službene novine BiH», broj 87/10) naloženo da prekine obradu ličnih podataka o kreditnim i nekreditnim zaduženjima koje je obrađivao bez suglasnosti nositelja ličnih podataka i iste uništi ili pribavi suglasnost nositelja ličnih podataka, što govori o poslovnoj etici Podnosioca zahtjeva.

Na temelju navedenog, gospodarski subjekt AFIP smatra da ima zakonsku obvezu da zaštiti podatke iz Registra, i da nije zloupotrijebio svoj vladajući položaj na mjerodavnom tržištu, te predlaže Konkurencijskom vijeću odbijanje Zahtjeva.

Uz odgovor gospodarski subjekt AFIP je dostavio primjerke zaključenih ugovora s gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo, Ugovor o poslovnoj suradnji sa Podnosiocem zahtjeva iz 2008. godine, opomene pred tužbu, prepiske, obavijest o raskidu ugovora sa Podnosiocem zahtjeva, rješenja agencije i presude Suda BiH, Pravila i ostalu dokumentaciju.

Konkurencijsko vijeće je dana 11.6.2013. godine, gospodarskom subjektu AFIP dostavilo Mišljenje broj: 01-26-7-065-5-I/13 u kome je navedeno da bez provedenog postupka ne može utvrditi usklađenost Pravila sa odredbama Zakona, te će se o predmetnom Pravilu odlučiti u okviru postupka pokrenutog na Zahtjev gospodarskog subjekta "LRC Inženjering".

Konkurencijsko vijeće sukladno članku 25. stavak (2) Zakona, daje mišljenja na nacрте i prijedloge zakona i drugih propisa iz oblasti koje imaju utjecaja na tržišnu konkurenciju u smislu njihove usklađenosti sa Zakonom. Međutim, gospodarski subjekt AFIP dostavio je već usvojena Pravila na mišljenje Konkurencijskom vijeću nakon donesenog Zaključka za pokretanje postupka radi utvrđivanja zlouporabe vladajućeg položaja ovog gospodarskog subjekta, u kom Zahtjevu je obuhvaćen i prigovor Podnositelja na sama Pravila.

Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da odgađanjem usmene rasprave, nije u mogućnosti utvrditi pravo stanje stvari, te je potrebno održati usmenu raspravu u cilju pravilnog utvrđivanja činjenica koje su od važnosti za donošenje zakonitog i pravilnog rješenja. Također, nije u mogućnosti izvršiti sve potrebne analize u zakonom predviđenom roku i shodno tome donijeti konačno rješenje. Sukladno iznesenom, Konkurencijsko vijeće je donijelo Zaključak o produljenju roka za donošenje konačnog rješenja za dodatna 3 (tri) mjeseca, u smislu članka 41. stavak (2) Zakona, broj: 02-26-2-05-33-II/13 dana 10.9.2013. godine.

Konkurencijsko vijeće od Podnositelja zahtjeva je zatražilo dodatno pojašnjenje načina podnošenja zahtjeva za podacima kojim raspolaže gospodarski subjekt AFIP i gospodarski subjekt FIP, aktom broj: 02-26-2-05-45-II/13 dana 6.12.2013. godine. Podnositelj zahtjeva u podnesku zaprimljenom pod brojem: 02-26-2-05-48-II/13 od dana 10.12.2013. godine navodi da postoji razlika u obimu (bazi) podataka kojim raspolaže gospodarski subjekt AFIP i gospodarski subjekt FIP, budući da gospodarski subjekt FIP ne posjeduje samostalno kompletnu bazu podataka i ne može dostaviti podatke iz finansijskih iskaza bez suglasnosti gospodarskog subjekta AFIP. Također, Podnositelj zahtjeva u podnesku navodi da se obraćao gospodarskom subjektu FIP za dostavu podataka na identičan način kao i gospodarskom subjektu AFIP, ali je dobio negativan odgovor uz obrazloženje da gospodarski subjekt FIP ne može koristiti bazu podataka gospodarskog subjekta AFIP bez njegove suglasnosti (prilog uz podnesak - kopija odgovora zaprimljenog od gospodarskog subjekta FIP broj: 116-09 od dana 10.4.2009. godine).

Konkurencijsko vijeće je od gospodarskog subjekta AFIP aktom broj: 02-26-2-05-43-II/13 od dana 6.12.2013. godine, zatražilo podatak o broju zaključenih ugovora o ustupanju podataka za 2012. i 2013. godinu, te pojašnjenje da li postoji teritorijalna podijeljenost nadležnosti između gospodarskog subjekta AFIP i gospodarskog subjekta FIP, u smislu prijema zahtjeva klijenata, tako i u distribuciji podataka iz računovodstvenih iskaza gospodarskih subjekta. Gospodarski subjekt AFIP u podnesku zaprimljenom pod brojem: 02-26-2-05-49-II/13 od dana 9.12.2013. godine je naveo da je u 2012. godini zaključio tri ugovora, a u 2013. godini četiri ugovora o ustupanju podataka i da je ugovor sa gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo zaključen na neodređeno vrijeme.

Također, gospodarski subjekt AFIP je naveo (u istom podnesku) da postoji teritorijalna podijeljenost u primitku i distribuciji podataka između gospodarskog subjekta AFIP i gospodarskog subjekta FIP, jer gospodarski subjekt AFIP pokriva teritorij koji je ranije pokrивao Zavod za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, Sarajevo (ZPP), dok gospodarski subjekt FIP pokriva teritorij ranijeg Zavoda za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, Mostar (ZAP).

4. Usmena rasprava

Budući da se radi o postupku sa strankama sa suprotnim interesima, Konkurencijsko vijeće je zakazalo usmenu raspravu, sukladno članku 39. Zakona, dana 10.7.2013. godine (poziv

dostavljen aktom broj: 02-26-2-05-14-II/13 i broj: 02-26-2-05-15-II/13 od dana 26.6.2013. godine).

Usmena rasprava zakazana za dan 10.7.2013. godine je pomjerena za dan 17.7.2013. godine (poziv dostavljen strankama aktom broj: 02-26-2-05-16-II/13 i broj: 02-26-2-05-17-II/13 od dana 2.7.2013. godine)

Punomoćnik gospodarskog subjekta "LRC Inženjering", je dana 8.7.2013. godine, podnio zahtjev zaprimljen pod brojem: 02-26-2-05-21-II/13 za odgodu usmene rasprave, nakon čega je Konkurencijsko vijeće usmenu raspravu zakazalo za dan 25.7.2013. godine (obavještenje dostavljeno gospodarskom subjektu aktom broj: 02-26-2-05-24-II/13 dana 8.7.2013. godine).

Gospodarski subjekt AFIP podneskom zaprimljenim pod brojem: 02-26-2-05-25-II/13 dana 15.7.2013. godine, je podnio zahtjev za odgodu usmene rasprave, a Konkurencijsko vijeće aktom broj: 02-26-2-05-26-II/13, broj: 02-26-2-05-27-II/13 i broj: 02-26-2-05-28-II/13 od dana 18.7.2013. godine je obavjestilo stranke u postupku da se usmena rasprava odgađa.

Konkurencijsko vijeće je usmenu raspravu zakazalo za dan 26.9.2013. godine (poziv dostavljen aktom broj: 02-26-2-05-30-II/13, broj: 02-26-2-05-31-II/13 i broj: 02-26-2-05-32-II/13 dana 10.9.2013. godine), i ista je održana u sjedištu Konkurencijskog vijeća uz prisustvo odvjetnika Sanela Nezirić, punomoćenika gospodarskog subjekta "LRC Inženjering" i odvjetnika Feđe Bičakčić, punomoćenika gospodarskog subjekta AFIP.

Na usmenenoj raspravi stranke su se izjasnile da ostaju kod svojih dosadašnjih iskaza i dokaza s tim da je svaka strana priložila pisano izjašnjenje i dodatnu dokumentaciju kojom potvrđuje svoje tvrdnje (Zapisnik 02-26-2-05-38-II/13 od dana 26.9.2013. godine).

5. Prikupljanje podataka od trećih osoba

Tijekom postupka radi utvrđivanja svih mjerodavnih činjenica, u smislu odredbi članka 35. stavak (1) točke a) i c) Zakona o konkurenciji, Konkurencijsko vijeće je prikupljalo podatke i dokumentaciju i od drugih tijela /institucija koje nisu stranke u postupku.

Slijedom navedenog, Konkurencijsko vijeće je zatražilo podatke i dokumentaciju od:

- Vlade Federacije Bosne i Hercegovine, aktom broj: 02-26-2-05-46-II/13 dana 6.12.2013. godine, koja je dostavila odgovor podneskom broj: 02-26-2-05-50-II/13 dana 12.12.2013. godine u kojem navodi:
 - da je Upravni odbor Zavoda za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, donio Odluku o osnivanju Agencije za pružanje finansijskih, informatičkih i posredničkih usluga d.d. Mostar (FIP) broj: 02-149 dana 13.12.2000. godine;
 - da je Upravni odbor Zavoda za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, donio Odluku o osnivanju Agencije za finansijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo (AFIP) broj: 02-150 dana 13.12.2000. godine;
 - da je Vlada Federacije Bosne i Hercegovine donijela Odluku o načinu financiranja poslova koje će Agencija za finansijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo i Agencija za pružanje finansijskih, informatičkih i posredničkih usluga d.d. Mostar obavljati za potrebe korisnika («Službene novine Federacije BiH» broj 74/04), Odluku o davanju privremenog ovlaštenja nadzornom odboru Agencije za finansijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo i Agencije za pružanje finansijskih, informatičkih i posredničkih usluga d.d. Mostar da vrše funkciju upravljanja agencijama

u ime osnivača («Službene novine Federacije BiH» broj 74/04), Odluku o čuvanju i korištenju dokumentacije unutrašnjeg platnog prometa, nastale prije prijenosa u nadležnost komercijalnih banaka («Službene novine Federacije BiH» broj 74/04) i Odluku o načinu predaje i obrade računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine («Službene novine Federacije BiH» broj 74/04);

- gospodarskog subjekta FIP aktom broj: 02-26-2-05-44-II/13 od dana 6.12.2013. godine, koji je traženu dokumentaciju dostavio podneskom broj: 02-26-2-05-51-II/13 od dana 12.12.2013. godine, navodeći:
 - da je registriran u Općinskom sudu u Mostaru pod brojem: 1-10342 dana 29.12.2000. godine i da je ukupno ostvareni prihod u 2012. godini iznosio ²(..)** KM;
 - da su u 2012. godini zaključili dva Ugovora o ustupanju podataka iz računovodstvenih iskaza (Županija posavska općina Odžak - služba za gospodarstvo; Županija posavska - Ministarstvo financija Orašje), a u 2013. godini nemaju zaključenih ugovora;

6. Mjerodavno tržište

Sukladno članku 3. Zakona i čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, mjerodavno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti gospodarskih subjekta na određenom geografskom području.

Prema odredbi članka 4. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta u proizvodnom smislu, mjerodavno tržište obuhvata sve proizvode i/ili usluge koje potrošači i/ili korisnici smatraju međusobno zamjenjivim, pod prihvatljivim uvjetima, imajući u vidu naročito njihove bitne značajke, kvalitetu, uobičajenu namjenu, način uporabe, uvjete prodaje i cijene.

Mjerodavno tržište usluga predmetnog postupka je utvrđeno kao pružanje financijskih, informatičkih i posredničkih usluga.

Prema odredbi članka 5. Odluke o utvrđivanju mjerodavnog tržišta, mjerodavno tržište u zemljopisnom smislu obuhvaća cijeli ili dio teritorija Bosne i Hercegovine na kojem gospodarski subjekt djeluje u prodaji i/ili kupovini mjerodavnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uvjetima i koji to tržište bitno razlikuje od uvjeta tržišne konkurencije na susjednim zemljopisnim tržištima.

Slijedom navedenog, mjerodavno tržište predmetnog postupka je tržište pružanja financijskih, informatičkih i posredničkih usluga na području Federacije Bosne i Hercegovine (uzimajući u obzir odredbe Odluke Vlade Federacije Bosne i Hercegovine, o načinu predaje i obrade računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine i odredbe Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine).

7. Vladajući položaj

Članak 9. stavak (1) Zakona propisuje da gospodarski subjekt ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu roba i/ili usluga, ako se zbog svoje tržišne snage može ponašati u značajnoj mjeri neovisno od stvarnih ili mogućih konkurenata, kupaca, potrošača ili dobavljača, također uzimajući u obzir udjel tog gospodarskog subjekta na tržištu, udjele koje na tom tržištu imaju njegovi konkurenti, kao i pravne i druge zapreke za ulazak drugih gospodarskih subjekta na tržište.

²(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

U ocjeni utvrđivanja vladajućeg položaja Konkurencijsko vijeće je uzelo u obzir:

- da članak 44. stavak (1) Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine propisuje da ovlaštena institucija osnovana posebnim zakonom, obavlja kontrolu i obradu financijskih izvješća, te vodi Jedinствeni registar financijskih izvješća;
- da članak 45. stav (1) Zakon o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine, obvezuje ovlaštenu instituciju da podatke iz preuzetih financijskih izvješća obradi na način podesan za ocjenu imovinskog, prinosnog i financijskog položaja pravnih osoba;
- da članak 45. stavak (2) istog članka utvrđuje da su pododaci iz stavka (1) ovog članka javni i dostupni svim pravnim i fizičkim osobama;
- da je Odlukom Vlade Federacije Bosne i Hercegovine, o načinu predaje i obrade računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine (u daljnjem tekstu: Odluka o osnivanju) gospodarski subjekt AFIP ovlašten zajedno sa Agencijom za pružanje informatičkih i posredničkih usluga d.d. Mostar (FIP) da vrši prijem računovodstvenih iskaza o uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine, u cilju njihove obrade i analize;
- da je gospodarski subjekt AFIP naveo (podnesak broj: 02-26-2-05-43-II/13 od dana 6.12.2013. godine) da postoji teritorijalna podjeljenost u primitku i distribuciji podataka između gospodarskog subjekta AFIP i gospodarskog subjekta FIP, jer gospodarski subjekt AFIP pokriva teritorij koji je ranije pokrивao Zavod za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, Sarajevo (ZPP), dok gospodarski subjekt FIP pokriva teritorij ranijeg Zavoda za platni promet Federacije Bosne i Hercegovine, Mostar (ZAP);
- da je Podnositelj zahtjeva naveo (podnesak broj: 02-26-2-05-48-II/13 od dana 10.12.2013. godine) da se obraćao gospodarskom subjektu FIP za zaključivanje Ugovora o poslovnoj suradnji, odnosno za dostavu podataka na identičan način kao i gospodarskom subjektu AFIP, ali je dobio negativan odgovor uz obrazloženje da gospodarski subjekt FIP ne može koristiti bazu podataka gospodarskog subjekta AFIP bez njegove suglasnosti (prilog uz podnesak - kopija odgovora zaprimljenog od gospodarskog subjekta FIP broj: 116-09 od dana 10.4.2009. godine).

Teritorijalnu podjelu djelovanja između gospodarskog subjekta AFIP i gospodarskog subjekta FIP potvrđuju i dva Ugovora o ustupanju podataka iz obrade računovodstvenih iskaza gospodarskog subjekta FIP sa tijelima /institucijama Županije posavske.

Na temelju navedenog, Konkurencijsko vijeće je neosporno utvrdilo da gospodarski subjekt AFIP ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu što znači da ne postoji mogućnost da neki gospodarski subjekt, korisnik predmetnih usluga, zaključi Ugovor o poslovnoj suradnji sa nekom drugom agencijom /institucijom u svezi mjerodavne usluge, te slijedom toga isti ima obvezu da svim gospodarskim subjektima osigura identične uvjete na mjerodavnom tržištu.

8. Utvrđeno činjenično stanje i ocjena dokaza

Nakon sagledavanja mjerodavnih činjenica, dokaza i dokumentacije dostavljene od stranaka u postupku, Konkurencijsko vijeće je utvrdilo:

- da je gospodarski subjekt AFIP dana 19.1.2009. godine raskinuo Ugovor o poslovnoj suradnji sa gospodarskim subjektom "LRC Inženjering" i da gospodarski subjekt AFIP nije zaključio Ugovor o poslovnoj suradnji sa gospodarskim subjektom "LRC Inženjering", iako je gospodarski subjekt "LRC Inženjering" podnosio više puta zahtjev (od dana 6.2.2013. godine) za obnovu istog, kao i zahtjev za kupovinu baze podataka;

- da je gospodarski subjekt AFIP zaključio s gospodarskim subjektom „TEC“ d.o.o. Sarajevo Protokol o sudjelovanju u zajedničkom proizvodu (dana 21.4.2011. godine), Ugovor o poslovnoj suradnji i Izjavu o povjerljivosti informacija (dana 24.4.2012. godine) i Ugovor o nabavi usluga istraživanja i razvitka (dana 14.11.2012. godine), te da Ugovor o poslovnoj suradnji omogućava gospodarskom subjektu „TEC“ d.o.o. Sarajevo dostupnost kompletne baze godišnjih financijskih izvješća, na temelju kojih će kreirati skraćene šeme financijskih izvješća i iste distribuirati svojim klijentima;
- da je Nadzorni odbor gospodarskog subjekta AFIP donio Pravila, kao opće principe prilikom zaključenja Ugovora o poslovnoj suradnji za ustupanje, preuzimanje i korištenje podataka iz financijskih izvješća, naveo:
 - da članak 8. stavak (1) Pravila, definira da se podaci iz financijskih izvješća mogu koristiti samo za vlastite potrebe i da se ne smiju ustupati trećim osobama, dalje distribuirati ili objavljivati;
 - da članak 9. stavak (1) Pravila, propisuje da gospodarski subjekt AFIP može ukoliko procjeni da je potrebno, prilikom sklapanja ugovora sa klijentima, ugovoriti i klauzulu o jednokratnoj odšteti, što će biti garantirano prvoklasnom garancijom u 100,0% iznosu „bez prigovora“ ili može prema svojoj procjeni ugovoriti i primjenu neke druge ugovorne kazne;
 - da članak 9. stavak (2) Pravila pruža mogućnost protestiranja same garancije ukoliko gospodarski subjekt AFIP posumnja na kršenje Pravila i odredaba ugovora o poslovnoj suradnji;
 - da članak 18. definira da se pod povoljnijim uvjetima od odredaba Pravila, mogu sklopiti ugovori sa naručiteljem, pod uvjetom da isti kao protučinidbu nudi usluge kojima se unapređuje i usavršava proces primitka, obrade kontrole i dostave podataka, istraživanje i zaštite u procesu distribucije podataka, razvoj aplikacija za primitak, obradu i kontrolu istih, te ugovori koji za predmet imaju kreiranje i prodaju zajedničkog proizvoda.
- da je gospodarski subjekt AFIP dana 9.4.2013. godine, donio Odluku broj: 01-1370/13, o privremenom ograničenju pristupa podacima iz Registra do donošenja mišljenja Konkurencijskog vijeća i da je dana 10.4.2013. godine dostavio Konkurencijskom vijeću Zahtjev za mišljenjem o usklađenosti Pravila sa Zakonom;
- da je gospodarski subjekt AFIP dana 14.6.2013. godine donio Odluku o izmjeni Odluke broj: 01-26-7-065-5-I/13, u kojoj se navodi da će otpočeti sa ustupanjem podataka iz Registra zaključivanjem ugovora u skladu sa Pravilima, ukoliko Konkurencijsko vijeće blagovremeno ne okonča postupak pokrenut na zahtjev gospodarskog subjekta “LRC Inženjering”.

U smislu članka 10. Zakona vladajući položaj gospodarskog subjekta nije zabranjen, ali je zabranjena zlouporaba vladajućeg položaja, što je utvrđeno i u članku 4. stavak (2) Odluke o definiranju kategorija vladajućeg položaja u kojem se navodi *“da je zabranjena zlouporaba vladajućeg položaja na mjerodavnom tržištu kroz djelovanje gospodarskog subjekta koje ima za cilj i posljedicu isključivanje ili «zatvaranje» tržišta, odnosno ograničavanje ili narušavanje učinkovite tržišne konkurencije, a u stavku (3) istog članka se navodi da zlouporaba vladajućeg položaja na mjerodavnom tržištu, isključivo postoji u onim slučajevima u kojima je gospodarski subjekt poduzeo odgovarajuće djelovanje na vlastitu inicijativu”*.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da u odredbi članka 9. stavak (1) Pravila, nisu propisani jasni i transparentni kriteriji, identični za sve klijente, jer navodi „može prema svojoj procjeni ugovoriti i primjenu neke druge ugovorne kazne“, ostavljaju otvorenu mogućnost AFIP-u da može nametati različite kazne jednom gospodarskom subjektu u odnosu na drugi gospodarski subjekt za istu vrstu djelovanja što omogućava neosporno različit tretman klijenata, te slijedom toga predstavlja kršenje Zakona, u smislu članka 10. stavak (2) točka:

c) primjenu različitih uvjeta za istu ili sličnu vrstu poslova sa ostalim stranama, čime ih dovode u neravnopravan i nepovoljan konkurentski položaj.

Gospodarski subjekt AFIP je dužan izmijeniti odredbe članka 9. stavak (1) Pravila, na način da osigura jasne, nedvosmislene i transparentne kriterije, identične za sve potencijalne korisnike mjerodavnih usluga.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da odredba članka 8. stavak (1) Pravila, koja regulira da se podaci iz finansijskih izvješća mogu koristiti samo za vlastite potrebe i ne smiju ustupati trećim osobama predstavlja nametanje dodatnih uvjeta, što predstavlja kršenje odredbi Zakona, iz članka 10. stavak (2) točka:

d) zaključivanje sporazuma kojima se uvjetuje da druga strana prihvati dodatne obveze koje po svojoj prirodi ili prema trgovačkom običaju nemaju veze s predmetom takvog sporazuma.

Ova odredba također, nije sukladna niti sa odredbama Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine, koje propisuje da je ovlaštena institucija (gospodarski subjekt AFIP) dužna svoje podatke dostavljati svim pravnim i fizičkim osobama bez nametanja ograničenja, odnosno dodatnih uvjeta.

Gospodarski subjekt AFIP je dužan izmijeniti odredbe članka 8. stavak (1) Pravila na način koji osigurava identične kriterije za sve potencijalne korisnike mjerodavnih usluga.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da u odredbi članka 4. Pravila, koja regulira avansno plaćanje (plaćanje unaprijed) za pružanje mjerodavne usluge, kao preduvjet za dostavljanje naručenih podataka, kao i u odredbama članka 9. stavak (2) Pravila, nisu utvrđeni jasni i transparentni kriteriji, identični za sve klijente, jer je propisano da ako „posumnja na kršenje Pravila i odredaba ugovora o poslovnoj suradnji“ prilikom pristupanja sklapanju ugovora, odnosno procjene utemeljenosti sumnje na kršenje Pravila, gospodarski subjekt AFIP samostalno odlučuje o mogućnosti protestiranja same garancije, te na temelju ovakve odredbe može se uskratiti nekom gospodarskom subjektu pružanje mjerodavne usluge ili zaključivanje samog Ugovora o poslovnoj suradnji. Time AFIP gospodarske subjekte – klijente, može dovesti u neravnopravan i nepovoljan konkurentski položaj, što predstavlja kršenje odredbi Zakona, iz članka 10. stavak (2) točka:

d) zaključivanje sporazuma kojima se uvjetuje da druga strana prihvati dodatne obveze koje po svojoj prirodi ili prema trgovačkom običaju nemaju veze s predmetom takvog sporazuma.

Gospodarski subjekt AFIP je dužan izmijeniti odredbe članka 9. stavak (2) Pravila, na način da osigura jasne i transparentne kriterije, identične za sve postojeće i potencijalne korisnike mjerodavnih usluga.

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da odredbe članka 18. Pravila, koje omogućavaju gospodarskom subjektu AFIP da „pod povoljnijim uvjetima od odredaba Pravila, zaključi Ugovor o poslovnoj suradnji sa odabranim gospodarskim subjektom“ stavljaju u nepovoljan i diskriminirajući položaj veliki broj gospodarskih subjekata – potencijalnih klijenata gospodarskog subjekta AFIP, koji se ne bave nabrojanim djelatnostima, i samim tim ne mogu ispuniti dodatne

postavljene uvjete te ostvariti povoljnije uvjete za sklapanje Ugovora o poslovnoj suradnji s gospodarskim subjektom AFIP.

Također, ove odredbe članka 18. Pravila stavljaju van snage i same odredbe Pravila, jer gospodarski subjekt AFIP može samoinicijativno i bez definiranih i transparentnih kriterija utvrđivati povoljnije uvjete nekim gospodarskim subjektima.

Nadalje, odredbe članka 18. Pravila su također u suprotnosti sa odredbama Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine, koje propisuju da je ovlaštena institucija (gospodarski subjekt AFIP) dužna svoje podatke dostavljati svim pravnim i fizičkim osobama bez nametanja ograničenja, odnosno dodatnih uvjeta.

Budući da, gospodarski subjekt AFIP ima vladajući položaj na mjerodavnom tržištu, te slijedom toga kao ovlaštena institucija, ne može propisivati različite /dodatne uvjete pristupa svojim podacima, što znači da svi potencijalni gospodarski subjekti /fizičke osobe moraju imati iste uvjete, uključujući i uvjete za zaključivanje Ugovora o poslovnoj suradnji (kako je utvrđeno i odredbama Zakona o računovodstvu i reviziji u Federaciji Bosne i Hercegovine).

Iz navedenog prozlaži da odredba članka 18. Pravila predstavlja kršenje odredbe Zakona, iz članka 10. stavak (2) točka:

- c) primjenu različitih uvjeta za istu ili sličnu vrstu poslova sa ostalim stranama, čime ih dovode u neravnopravan i nepovoljan konkurentski položaj.*
- d) zaključivanje sporazuma kojima se uvjetuje da druga strana prihvati dodatne obveze koje po svojoj prirodi ili prema trgovačkom običaju nemaju veze s predmetom takvog sporazuma.*

Gospodarski subjekt AFIP je dužan izmijeniti odredbe članka 18. Pravila na način koji osigurava identične kriterije za sve potencijalne korisnike mjerodavnih usluga.

Gospodarski subjekt AFIP je nezaključivanjem Ugovora o poslovnoj suradnji za 2013. godinu sa Podnositeljem zahtjeva zloupotrijebio vladajući položaj putem ograničavanja tržišta, jer je pravnom zaprekom, odnosno odustajanjem od zaključivanja istoga primijenio različite uvjete u odnosu na druge gospodarske subjekte (npr. gospodarski subjekt „TEC“ d.o.o. Sarajevo s kojim je zaključio Ugovor o poslovnoj suradnji na neodređeno vrijeme u 2011. godini, kao i sa tri gospodarska subjekta s kojima je zaključio predmetni Ugovor u 2012. godini ili sa četiri gospodarska subjekta sa kojima je zaključio predmetni Ugovor u 2013. godini), čime je istog (gospodarski subjekt “LRC Inženjering”) isključio s mjerodavnog tržišta i samim tim stavio u nepovoljan položaj u odnosu na konkurenciju.

Gospodarski subjekt AFIP je prekršio odredbe Zakona, jer je takvo postupanje imalo za cilj i posljedicu isključivanje ili «zatvaranje» tržišta za gospodarski subjekt “LRC Inženjering”, odnosno ograničavanje i narušavanje učinkovite tržišne konkurencije.

Gospodarski subjekt AFIP, radi navedenog je dužan zaključiti Ugovor o poslovnoj suradnji s gospodarskim subjektom “LRC Inženjering” pod jednakim uvjetima, u vremenskom roku od 30 dana od dana primitka ovog Rješenja, a također i sa svim ostalim klijentima, potencijalnim sudionicima na mjerodavnom tržištu, u razumnom roku.

Zabranjuje se Agenciji za financijske, informatičke i posredničke usluge d.d. Sarajevo, Ložionička 3, 71000 Sarajevo, svako buduće postupanje iz točke 1., 2. i 3. izreke ovoga Rješenja, kao i svako drugo postupanje na mjerodavnom tržištu kojim se gospodarski subjekti ili fizičke osobe, dovode u nepovoljan položaj na mjerodavnom tržištu, u smislu članka 11. stavak (2) točka b) Zakona.

Na temelju navedenog Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točkama 1., 2., 3. i 4. izreke ovog Rješenja.

9. Novčana kazna

U smislu članka 48. stavak (1) točka b) Zakona, novčanom kaznom u iznosu najviše do 10,0% (deset) vrijednosti ukupnog godišnjeg prihoda gospodarskog subjekta, iz godine koja je prethodila godini u kojoj je nastupila povreda zakona, kaznit će se gosodarski subjekt, ako zlouporabi vladajući položaj na način propisan odredbama članka 10. Zakona.

Polazeći od nesporno utvrđene činjenice da je gospodarski subjekt AFIP prekršio odredbe članka 10. stavak (2) točke c) i d) Zakona, Konkurencijsko vijeće je izreklo novčanu kaznu u iznosu od 19.000,00 KM, što predstavlja ³(..)**.% ukupno ostvarenog prihoda za 2012. godinu, a koji je iznosio (..)** KM.

Konkurencijsko vijeće je prilikom izricanja visine novčane kazne gospodarskom subjektu AFIP, uzelo u obzir namjeru te duljinu trajanja povrede Zakona, kao i posljedice koje je ista imala na tržišnu konkurenciju na mjerodavnom tržištu, u smislu članka 52. Zakona.

Također, uzeta je u obzir i činjenica da se radi o ponovljenoj povredi Zakona od strane gospodarskog subjekta AFIP. Naime, Konkurencijsko vijeće je u postupku vođenom po zahtjevu Podnositelja zahtjeva ("LRC Inženjering") donijelo rješenje, dana 11.9.2008. godine broj: 01-04-26-009-36-II/08, kojim je utvrđeno da je gospodarski subjekt AFIP, zloupotrijebio svoj vladajući položaj na tržištu pružanja finansijskih, informatičkih i posredničkih usluga na području Federacije Bosne i Hercegovine, u smislu članka 10. stavak (2) točka (c) Zakona, time što je ugovorom o preuzimanju i ustupanju prava za korištenje podataka u formi računovodstvenih iskaza o godišnjoj i polugodišnjoj uspješnosti poslovanja pravnih osoba u Federaciji Bosne i Hercegovine, zaključenim sa gospodarskim subjektom "LRC Inženjering", utvrdila različite uvjete za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na druge gospodarske subjekte korisnike istih usluga i time gospodarski subjekt "LRC Inženjering" dovela u neravnotežan i nepovoljan konkurentski položaj.

U slučaju da se izrečena novčana kazna iz točke 5. ovoga Rješenja ne uplati u navedenom roku ista će se naplatiti prisilnim putem, u smislu članka 47. Zakona, uz obračunavanje zatezne kamate za vrijeme prekoračenja roka, prema važećim propisima Bosne i Hercegovine,

Na temelju navedenog Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točki 5. izreke ovoga Rješenja.

10. Troškovi postupka

Odredbom članka 105. stavak (1) Zakona o upravnom postupku je propisano da u pravilu svaka stranka snosi svoje troškove postupka (koji uključuju i troškove za pravno zastupanje), a odredbom članka 105. stavak (2) istog Zakona je propisano da kada u postupku sudjeluju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj strani nadoknaditi opravdane troškove koji su nastali u postupku.

Prema odredbi članka 105. stavak (3) Zakona o upravnom postupku troškovi za pravno zastupanje nadoknađuju se samo u slučajevima kad je takvo zastupanje bilo nužno i opravdano.

³(..)** podaci predstavljaju poslovnu tajnu

Sukladno odredbi članka 105. Zakona o upravnom postupku opunomoćnik gospodarskog subjekta LRC Inženjering, je dana 3.10.2013. godine, Konkurencijskom vijeću podneskom broj: 02-26-2-05-38-II/13, dostavio zahtjev za nadoknadom troškova postupka u iznosu od 1.684,80 KM.

Konkurencijsko vijeće je prilikom izračunavanja ukupnih troškova postupka, uzelo u obzir odredbe Zakona o upravnom postupku, Zakona o odvjetništvu («Službene novine Federacije BiH», br. 40/02, 29/03, 18/05 i 68/05) i Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika («Službene novine Federacije BiH», br. 22/04 i 24/04) (u daljnjem tekstu: Tarifa).

Konkurencijsko vijeće je djelimično prihvatilo zahtjev opunomoćnika gospodarskog subjekta LRC Inženjering za nadoknadu troškova u iznosu od 912,60 KM, i to:

- novčani iznos od 240,00 KM za zahtjev za pokretanje postupka pred Konkurencijskim vijećem, obračunat sukladno čl. 18. i 33. Tarife;
- novčani iznos od 240,00 KM za dopunu zahtjeva za pokretanje postupka obračunat sukladno čl. 18. i 33. Tarife;
- novčani iznos od 300,00 KM za prisutnost opunomoćnika na usmenoj raspravi, obračunat sukladno članku 18. Tarife (80+20 bodova).

Budući da se radi o nužnim i opravdanim troškovima, u smislu članka 105. Zakona o upravnom postupku, gospodarski subjekt AFIP je stranka na čiju štetu je postupak okončan te je dužna gospodarskom subjektu «LRC Inženjering», nadoknaditi troškove postupka u iznosu od 780,00 KM, s porezom na dodanu vrijednost od 132,60 KM, u ukupnom iznosu od 912,60 KM.

Na temelju navedenog, Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točki 6. izreke ovoga Rješenja.

Konkurencijsko vijeće je odbilo zahtjev gospodarskog subjekta AFIP za nadoknadu troškova postupka, budući da je navedeni postupak gospodarski subjekt AFIP izazvao svojim postupanjem i djelovanjem i da je završen na njegovu štetu, te nema pravo na nadoknadu troškova postupka, u smislu Zakona o upravnom postupku.

Na temelju navedenog, Konkurencijsko vijeće je odlučilo kao u točki 7. izreke ovoga Rješenja.

11. Administrativna pristojba

Podnositelj zahtjeva na ovo Rješenje, sukladno odredbi članka 2. stavak (1) tarifni broj 107. točka f) Odluke o administrativnim pristojbama u svezi s procesnim radnjama pred Konkurencijskim vijećem («Službeni glasnik BiH», br. 30/06 i 18/11), dužan je platiti administrativnu pristojbu u iznosu od 1.500,00 KM u korist Proračuna institucija Bosne i Hercegovine.

12. Pouka o pravnom lijeku

Ovo Rješenje je konačno i protiv istoga nije dozvoljen priziv.

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

Predsjednik

Gordan Raspudić