

BOSNA I HERCEGOVINA
Konkurencijsko vijeće



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
Конкуренијски савјет

RJEŠENJE

po Zahtjevu za pokretanje postupka, podnesenom od privrednog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, protiv privrednog subjekta ASA AUTO d.o.o. Sarajevo

**Sarajevo,
juli 2009. godine**



Broj: 01-06-26-027-140-II/08
Sarajevo, 21. jula 2009. godine

Na osnovu člana 42. tačka c), člana 11., a u vezi sa članom 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona o konkurenciji («Službeni glasnik BiH», br. 48/05 i 76/07), člana 193. stav (1) Zakona o upravnom postupku («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04 i 88/07) u postupku pokrenutom na osnovu Zahtjeva za pokretanje postupka podnesenom od privrednog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, putem punomoćenika Zajedničke advokatske kancelarije PALAMETA & PALAMETA, Kralja Zvonimira 15., 88000 Mostar, protiv privrednog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, postupajući po Presudi Suda Bosne i Hercegovine broj: U-41/09 od dana 7. maja 2009. godine, Konkurencijsko vijeće, na 91. (devedesetprvoj) sjednici održanoj dana 21. jula 2009. godine, je donijelo

R J E Š E N J E

- I. Utvrđuje se da je privredni subjekt Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, zloupotrebio dominantan položaj na tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, ograničavanjem tržišta i primjenom različitih uslova prema privrednom subjektu M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale ovlaštene trgovce koji vrše prodaju i servisiranje proizvoda marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, u skladu sa članom 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona o konkurenciji.
- II. Nalaže se privrednom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, u vremenskom roku od 30 (trideset) dana od prijema ovoga Rješenja, zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (privredni i putnički program) sa privrednim subjektom M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, na vremensko razdoblje od najmanje 5 (pet) godina, odnosno pod jednakim uslovima utvrđenim u zaljučenim ugovorima o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen sa ostalim ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, te dostavljanje dokaza o istome Konkurencijskom vijeću, u vremenskom roku od 8 (osam) dana od dana zaključivanja predmetnog Ugovora.
- III. Izriče se novčana kazna privrednom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, u visini od 150.000,00 KM (stopedesethiljada), radi zloupotrebe dominantnog položaja, u skladu sa članom 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona o konkurenciji, koju je dužan platiti u vremenskom roku od 8 dana, od dana prijema ovoga Rješenja.
- IV. Odbija se Zahtjev privrednog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški za donošenje rješenja o privremenoj mjeri, kao neosnovan.

- V. Usvaja se dio zahtjeva za plaćanje troškova postupka podnesen od privrednog subjekta M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, u iznosu od 10.436,40 KM.
- VI. Nalaže se privrednom subjektu Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo, da u roku od 15 (petnaest) dana od dostavljanja ovoga Rješenja izvrši uplatu trškova postupka, iz tačke V. dispozitiva ovog Rješenja, privrednom subjektu M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški.
- VII. Odbija se zahtjev privrednog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo za plaćanje troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM, kao neosnovan.
- VIII. 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

Ovim Rješenjem izvršava se Presuda Suda Bosne i Hercegovine, broj: U-41/09 (u daljem tekstu: Presuda) od dana 7. maja 2009. godine, kojom je Sud Bosne i Hercegovine uvažio Tužbu privrednog subjekta Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo (u daljem tekstu: ASA AUTO) i poništio Rješenje Konkurencijskog vijeća, broj: 01-06-26-027-29-II/08 od dana 13. januara 2009. godine (u daljem tekstu: poništeno Rješenje), te naložio Konkurencijskom vijeću da po ovom predmetnu donese novo rješenje, u smislu pravnog shvatanja i primjedbi u pogledu postupka navedenih u Presudi.

Konkurencijsko vijeće Presudu Suda Bosne i Hercegovine je zaprimilo dana 26. maja 2009. godine pod brojem: 01-06-26-027-80-II/08.

Prema članu 62. Zakona o upravnim sporovima («Službeni glasnik BiH», br. 29/02, 12/04 i 88/07) kada sud poništi akt protiv kojega je bio pokrenut upravni spor, predmet se vraća u stanje u kojemu se nalazio prije nego što je poništen akt donesen, te je pri donošenju novog rješenja tijelo vezano pravnim shvatanjima suda i primjedbama suda u vezi sa postupkom.

Privredni subjekt ASA AUTO je dana 28. maja 2009. godine podneskom zaprimljenim pod brojem: 01-06-26-027-85-II/08, dostavio zahtjev Konkurencijskom vijeću za poduzimanje radnji u smislu Presude, a u vezi obaveze povrata plaćene novčane kazne od 150.000,00 KM, i zahtjev za davanje naloga Podnosiocu zahtjeva privrednom subjektu M.R.M. za povrat uplaćenih troškova postupka u novčanom iznosu od 7.698,00 KM.

Konkurencijsko vijeće na 90. (devedesetj) sjednici održanoj dana 16. juna 2009. godine, donijelo je Rješenje o povratu novčanih sredstava privrednom subjektu ASA AUTO u iznosu od 150.000,00 KM, broj: 01-06-26-027-115-II/08, i Rješenje o odbijanju zahtjeva privrednog subjekta ASA AUTO za nalaganje privrednom subjektu M.R.M. povrat troškova postupka u iznosu od 7.698,00 KM, broj: 01-06-027-117-II/08, budući da je privredni subjekt M.R.M. izvršio povrat navedenog novčanog iznosa u propisanom roku, dana 5. juna 2009. godine (podnesak o potvrdi uplate dostavljen je Konkurencijskom vijeću dana 6. juna 2009. godine broj: 01-06-26-027-93-II/08).

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da privredni subjekt ASA AUTO nije izvršio obavezu tačke II. dispozitiva poništenog Rješenja, odnosno nije zaključio Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (privredni i putnički program) sa privrednim subjektom M.R.M.

export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški (u daljem tekstu: M.R.M.).

Presudom Suda Bosne i Hercegovine je potvrđeno da je Konkurencijsko vijeće u poništenom Rješenju pravilno utvrdilo relevantno tržište i da privredni subjekt ASA AUTO ima dominantan položaj na tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini.

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO na usmenoj raspravi održanoj dana 11. juna 2009. godine je priložio Zahtjev za izuzeće odgovornog člana Konkurencijskog vijeća u ovom predmetu (dodatak Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-56-II/08), u smislu člana 37. Zakona o upravnom postupku, kao razlog navodeći druge okolnosti koje dovode u sumnju nepristrasnost službene osobe, a koje nisu utvrđene u članu 35. istoga Zakona.

Konkurencijsko vijeće, u skladu sa odredbama Zakona o konkurenciji i Zakona o upravnom postupku je donijelo, dana 16. juna 2009. godine broj: 01-06-26-027-120-II/08), Zaključak o odbijanju Zahtjeva privrednog subjekta ASA AUTO za izuzeće odgovornog člana Konkurencijskog vijeće (u daljem tekstu: Odgovorni član), podnesenog na usmenoj raspravi dana 11. juna 2009. godine, kao neosnovan jer Konkurencijsko vijeće nije utvrdilo nepravilnosti Odgovornog člana u procesnim radnjama predmetnog postupka, kako to navodi Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, budući da je isti postupao i djelovao na prikupljanju podataka od stranaka u postupku i drugih pravnih lica, u skladu sa članom 35. Zakona, te da je prema čuvanju poslovne tajne dostavljene od stranaka u postupku, postupao u skladu sa članom 38. Zakona.

Pokretanje postupka

Konkurencijskom vijeću podnesen je Zahtjev za pokretanje postupka (u daljem tekstu: Zahtjev), dana 9. jula 2008. godine broj: 01-06-26-027-II/08, od privrednog subjekta M.R.M., putem punomoćenika (punomoć izdata od privrednog subjekta M.R.M. dana 11. aprila 2008. godine) Zajedničke advokatske kancelarije PALAMETA & PALAMETA, Kralja Zvonimira 15., 88000 Mostar (u daljem tekstu: Podnosilac zahtjeva ili Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M.) protiv privrednog subjekta ASA AUTO, zastupanog po punomoćeniku Mehmedu Spaho, Advokatska kancelarija Spaho, Muhameda Kantardžića 3, 71000 Sarajevo (punomoć izdata dana 25. septembra 2008. godine od privrednog subjekta ASA AUTO) (u daljem tekstu: Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO).

Konkurencijsko vijeće uvidom u Zahtjev i priloženu dokumentaciju je utvrdilo da isti nije kompletan i uredan, u skladu sa članom 28. stav (1) Zakona o konkurenciji (u daljem tekstu: Zakon), te je zatražilo dopunu Zahtjeva, u skladu sa članom 31. Zakona, aktom broj: 01-06-26-027-1-II/08 od dana 14. jula 2008. godine, koju je Podnosilac zahtjeva dostavio, dana 18. jula 2008. godine broj: 01-06-26-027-2-II/08.

Konkurencijsko vijeće nakon kompletiranja Zahtjeva, u skladu sa članom 28. stav (3) Zakona, Podnosiocu zahtjeva izdalo je Potvrdu o prijemu kompletnog i urednog Zahtjeva, dana 16. septembra 2008. godine broj: 01-06-26-027-3-II/08.

Stranke u postupku

Privredni subjekt M.R.M.

Privredni subjekt M.R.M. export-import d.o.o. za trgovinu, marketing i usluge Ljubuški, Bana Jelačića b.b., 88320 Ljubuški, upisan u registar Opštinskog suda u Širokom Brijegu pod matičnim brojem: 1-2101 dana 3. novembra 1994. godine, sa osnovnim kapitalom od 1.592.500,00 KM, sa vlasničkom strukturom: fizičko lice Manuela Leko, Ljubuški sa 17,74%

vlasničkog udjela, fizičko lice Blago Rupčić, Ljubuški sa 19,46%, fizičko lice Emilija Bilić, Ljubuški sa 31,4% i privredni subjekt Andrea Giovanni d.o.o. Čitluk sa 31,4% vlasničkog udjela.

Pretežne registrovane djelatnosti privrednog subjekta M.R.M. su trgovina na malo motornim vozilima i rezervnim dijelovima, održavanje, popravak i servisiranje motornih vozila.

Privredni subjekt ASA AUTO

Društvo za zastupanje i trgovinu ASA AUTO d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 15, 71000 Sarajevo, upisano u registar Opštinskog suda Sarajevo pod matičnim brojem 1-15750, dana 30. decembra 1995. godine, sa osnovnim kapitalom od 50.000,00 KM, i sa vlasničkom strukturom: privredni subjekt ASA HOLDING d.o.o. Sarajevo, Bulevar Meše Selimovića 15, 71000 Sarajevo sa 90,0% vlasničkog udjela i fizičko lice Nihad Imamović, Husrefa Redžića 21/III, 71000 Sarajevo, sa 10,0% vlasničkog udjela.

Pretežne registrovane djelatnosti privrednog subjekta ASA AUTO su trgovina na veliko i malo motornim vozilima i rezervnim dijelovima, posredovanje u trgovini motornim vozilima, održavanje i popravak motornih vozila, proizvodnja motornih vozila.

Pravni okvir predmetnog postupka

Konkurencijsko vijeće u predmetnom postupku je primijenilo odredbe Zakona, Odluke o utvrđivanju relevantnog tržišta («Službeni glasnik BiH», broj 18/06), Odluke o definisanju kategorije dominantnog položaja («Službeni glasnik BiH», broj 18/06), Odluke o grupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila («Službeni glasnik BiH», broj 16/06).

U provođenju postupka utvrđivanja činjeničnog stanja Konkurencijsko vijeće je primijenilo odredbe Zakona, koji je *lex specialis*, te odredbe Zakona o upravnom postupku, koji se kao *lex generalis* primjenjuje u pojedinim pitanjima koja nisu obuhvaćena Zakonom.

Konkurencijsko vijeće, na osnovu člana 43. stav (7) Zakona, koristilo je sudsku praksu Evropskog suda i odluke Evropske komisije, i to: Uredbu Evropske komisije (EZ) broj: 2790/1999 o primjeni člana 81(3) Ugovora o osnivanju Evropske zajednice, na kategorije vertikalnih sporazuma i usklađeno djelovanje, Smjernice za vertikalna ograničenja Evropske komisije (Službeni list C 291, 13/10/2000), Saopštenje Evropske komisije o definisanju relevantnog tržišta (97/ C 372/03), Uredbu Komisije (EZ) broj: 1400/2002 o primjeni člana 81(3) Ugovora na kategorije vertikalnih sporazuma i usklađenu praksu u sektoru motornih vozila.

Zahtjev za pokretanje postupka

Zahtjev je podnesen od privrednog subjekta M.R.M., u skladu sa članom 28. Zakona, radi utvrđivanja sprječavanja, ograničavanja ili narušavanja slobodne tržišne konkurencije zloupotrebom dominantnog položaja od strane privrednog subjekta ASA AUTO, u skladu sa članom 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona.

Podnosilac zahtjeva u bitnom je naveo sljedeće:

- da je privredni subjekt M.R.M. dostavio privrednom subjektu ASA AUTO, dana 15. marta 2007. godine, prijedlog za proširenje poslovne saradnje na prodaju i servisiranje vozila marke Volkswagen, navodeći da je poslovna saradnja započela na osnovu dugoročnog Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaključenog između

privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta M.R.M dana 23. decembra 2003. godine;

- da je privredni subjekt ASA AUTO prihvatio proširenje poslovne saradnje, te je potpisano Pismo namjere broj: 01/EK-79/07 (u daljem tekstu: Pismo namjere), dana 16. maja 2007. godine u Sarajevu, između privrednog subjekta ASA AUTO, zastupanog po direktoru g-dinu Harisu Avdić, i privrednog subjekta M.R.M. zastupanog po direktoru g-dinu Robertu Grubišić (dokaz – dokumentacija dostavljena uz Zahtjev);
- da je Pismom namjere privredni subjekt M.R.M., kao kandidat za ovlaštenog trgovca, bio obavezan, u smislu tačke 8. Pisma namjere, izgraditi prodajno-servisni salon i skladište za originalne dijelove vozila marke Volkswagen na lokaciji Hrašljani bb Ljubuški do dana 1. maja 2008. godine (Dodatak C Pisma namjere), prema Projektu odobrenom od nadležnih lice Koncerna Volkswagen AG (dokazi dostavljani uz Zahtjev – projektna dokumentacija, skice i smjernice od dana 8. maja 2007. godine potpisane od strane g-đe Sprisch, arhitektice Koncerna Volkswagen AG);
- da je privredni subjekt M.R.M. u 2007. godini i početkom 2008. godine ispunjavao preuzete obaveze utvrđene u Pismu namjere, što potvrđuju i materijalni dokazi, koji se odnose na:
 - isporuku primarnih Volkswagen CI elemenata (oznaka) za identifikaciju prodajno-servisnog salona, u smislu tačke 15. alineja 6. Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – zahtjev privrednog subjekta M.R.M. od dana 20. septembra 2007. godine dostavljen privrednom subjektu ASA AUTO za isporuku primarnih Volkswagen CI elemenata (oznaka); ponuda privrednog subjekta Volkswagen AG broj: 307537 za isporuku CI elemenata od dana 2. oktobra 2007. godine dostavljena privrednom subjektu ASA AUTO; ponuda privrednog subjekta ASA AUTO od dana 5. oktobra 2007. godine za isporuku CI elemente dostavljena privrednom subjektu M.R.M.; međunarodni tovarni list od dana 30. novembra 2007. godine broj: 554969 kojim je izvršena isporuka CI elemenata za privredni subjekt ASA AUTO; otpremnica privrednog subjekta ASA AUTO od dana 30. novembra 2007. godine broj: 049-AB/07-03 kojom je izvršena isporuka CI elemenata za privredni subjekt M.R.M.; račun privrednog subjekta ASA AUTO od dana 7. decembra 2007. godine broj: 35014744 za isporuku CI elemenata dostavljen privrednom subjektu M.R.M.);
 - isporuku uređaja VAS 5051X od strane privrednog subjekta ASA AUTO privrednom subjektu M.R.M., u smislu tačke 9. Pisma namjere (dokazi – dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - zahtjev privrednog subjekta M.R.M. od dana 29. novembra 2007. godine privrednom subjektu ASA AUTO za isporuku uređaja i specijalnih alata za marku vozila Volkswagen; potvrda narudžbenice od strane privrednog subjekta M.R.M. dana 6. decembra 2007. godine za uređaj VAS 5051 privrednom subjektu ASA AUTO);
 - dostavljen Sistem bonusa i plan prodaje vozila marke Volkswagen za 2008. godinu (minimalni i ambiciozni) privrednog subjekta ASA AUTO za privredni subjekt M.R.M. (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 11. decembra 2007. godine za privredni subjekt M.R.M. i dopis privrednog subjekta ASA AUTO sa planom prodaje dijelova i opreme za vozila marke Volkswagen i vozila marke Seat za 2008. godinu dostavljen privrednom subjektu M.R.M.);
 - dostavljenje od strane privrednog subjekta ASA AUTO Plana treninga radnika (mehaničara) svih ovlaštenih trgovaca vozilima marke Volkswagen, uključujući i

mehaničare privrednog subjektu M.R.M., u smislu tački 6. i 12. Pisma namjere, (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev – dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 16. januara 2008. godine sa rasporedom treninga za privredni subjekt M.R.M.);

- posjeta predstavnika privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta Volkswagen AG privrednom subjektu M.R.M. dana 5. decembra 2007. godine (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 4. decembra 2007. godine privrednom subjektu M.R.M.).
- da je privredni subjekt M.R.M. dana 14. aprila 2008. godine, izgradio prodajno-servisni salon, u smislu tačke 7. Pisma namjere i Termin plana Dodatak C Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev - Rješenje o izdavanju upotrebne dozvole doneseno od službe za prostorno uređenje i imovinsko pravne poslove Opštine Ljubuški broj: 04/1-23-124/08), te da je na osnovu tačke 13. Dodatak A Pisma stekao pravo na zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen;
- da je punomoćnik privrednog subjekta ASA AUTO, četrnaest dana nakon izgradnje prodajno-servisnog salona, aktom broj: 18/17 od dana 28. aprila 2008. godine, obavijestio privredni subjekt M.R.M. o odustajanju privrednog subjekta ASA AUTO od Pisma namjere, odnosno daljnje poslovne saradnje navodeći da je prekršio odredbe tačke 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere (dokaz dostavljen uz Zahtjev);
- da su navedeni razlozi privrednog subjekta ASA AUTO za raskidanje Pisma namjere neosnovani, jer privredni subjekt M.R.M. smatra da je u potpunosti ispunio obaveze, instrukcije i smjerenice utvrđene u Pismu namjere, što pored dostavljenih materialnih dokaza potvrđuje i Izjava, data pod punom moralnom i krivičnom odgovornošću, od dana 26. maja 2008. godine g-dina Harisa Avdić, direktora privrednog subjekta ASA AUTO u razdoblju od dana 1. juna 2005. godine do dana 31. decembra 2007. godine (u vrijeme zaključivanja i implementacije obaveza iz Pisma namjere), da je privredni subjekt M.R.M. ispunio odredbe Pisma namjere (dokaz dostavljen uz Zahtjev);
- da privredni subjekt ASA AUTO od potpisivanja Pisma namjere dana 16. maja 2007. godine do dana 28. aprila 2008. godine, nije u pisanom obliku obavijestio niti upozorio privredni subjekt M.R.M. na kršenje odredbi tačke 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere;
- da je privredni subjekt ASA AUTO odustajanjem od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen zloupotrebio dominantan položaj, u skladu sa članom 10. st. (1) i (2) tačke b) i c) Zakona, jer je ograničio proizvodnju, tržište ili tehnički razvoj na štetu potrošača, odnosno primijenio različite uslove za iste ili slične poslove i na taj način doveo privredni subjekt M.R.M. u neravnopravan i nepovoljan položaj u odnosu na ostale kandidate za ovlaštenog trgovca na relevantnom tržištu prodaje vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini;
- da privredni subjekt ASA AUTO ima dominantan položaj na tržištu prodaje vozila marke Volkswagen, jer je zaključivanjem ekskluzivnog ugovora sa privrednim subjektom Volkswagen AG (Savezna Republika Njemačka) postao jedini ovlašten (ekskluzivni) Importer proizvoda marke Volkswagen za područje Bosne i Hercegovine;
- da je privredni subjekt ASA AUTO prekršio odredbe člana 4. stav (2) Odluke o definisanju kategorija dominantnog položaja na način da je svojim postupkom zatvorio tržište i odbio pristup drugim privrednim subjektima na relevantno tržište, te narušio efikasnu tržišnu konkurenciju i prekršio član 9. stav (1) tačku h) iste Odluke.

Slijedom navedenog privredni subjekt M.R.M. je tražio od Konkurencijskog vijeća donošenje rješenja o zloupotrebi dominantnog položaja sprječavanjem, ograničavanjem ili narušavanjem slobodne konkurencije od strane privrednog subjekta ASA AUTO na tržištu prodaje vozila marke Volkswagen, u smislu člana 10. st. (1) i (2) tačke b) i c) Zakona, donošenje privremene mjere kojom se privredni subjekt ASA AUTO obavezuje na isporuku svih naručenih vozila, rezervnih dijelova i dodatne opreme marke Volkswagen, te nadoknadu troškova postupka od strane privrednog subjekta ASA AUTO.

Konkurencijsko vijeće je ocijenilo da bez provođenja postupka nije moguće utvrditi postojanje povrede Zakona od strane privrednog subjekta ASA AUTO, navedeno u Zahtjevu, te je na 72. (sedamdestdrugoj) sjednici, održanoj dana 18. septembra 2008. godine, donijelo Zaključak o pokretanju postupka, broj: 01-06-26-027-5-II/08 (u daljem tekstu: Zaključak), u smislu člana 32. stav (2) Zakona.

Konkurencijsko vijeće je dostavilo, u skladu sa članom 33. stav (1) Zakona, privrednom subjektu ASA AUTO Zahtjev i Zaključak, da iznese pismeno mišljenje, dana 19. septembra 2008. godine broj: 01-06-26-027-6-II/08, sa zahtjevom za dostavljenje dokumentacije u vezi predmetnog postupka.

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO je dostavio, u smislu člana 33. st. (2) i (3) Zakona, pismeno mišljenje sa traženom dokumentacijom u ostavljenom vremenskom roku, dana 3. oktobra 2008. godine broj: 01-06-26-027-7-II/08, navodeći u bitnom sljedeće:

- da su privredni subjekt Volkswagen AG (Isporučilac) i privredni subjekt ASA AUTO (Importer) zaključili Ugovor za Importera za putnički program, dana 30. juna 2004. godine i Ugovor za Importera za privredni program, dana 1. aprila 2008. godine (u daljem tekstu: Ugovori za Importera), te da je privredni subjekt ASA AUTO na osnovu predmetnih Ugovora za Importera, kao i na osnovu ranijih ugovora zaključenih 1999. godine, jedini ovlašteni (ekskluzivni) uvoznik proizvoda marke Volkswagen za područje Bosne i Hercegovine;
- da privredni subjekt ASA AUTO u prodajno servisnoj mreži je zaključio Ugovore o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen sa 11 (jedanaest) ovlaštenih trgovaca u Bosni i Hercegovini (Tabela 1.);
- da je privredni subjekt ASA AUTO, u skladu sa tačkom 14. Dodatak A Pisma namjere, odustao od Pisma namjere, dana 28. aprila 2008. godine, odnosno od zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen sa privrednim subjektom M.R.M., navodeći da je privredni subjekt M.R.M. prekršio tačku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Dodatak A Pisma namjere neovlaštenim uvozom i prodajom novih vozila marke Volkswagen, neovlaštenim oglašavanjem kao distributer vozila marke Volkswagen, neovlaštenim korištenjem zaštitnog znaka Volkswagen i neovlaštenim sudjelovanjem na javnim tenderima nudeći vozila marke Volkswagen;
- da privredni subjekt ASA AUTO u ovom predmetu smatra mjerodavnim tržištem prodaju svih novih vozila u Bosni i Hercegovini, i da se ne može izdvajati proizvod, odnosno određena marka vozila, jer za svako vozilo marke Volkswagen postoji odgovarajući supstitut /zamjensko vozilo neke druge marke na tržištu Bosne i Hercegovine u okviru Koncerna Volkswagen AG, kao što su: Škoda, Audi, Seat ili kod drugih proizvođača vozila Renault, Ford, General Motors, Hyundai & KIA;
- da privredni subjekt ASA AUTO nema dominantan položaj niti je zloupotrebio isti, budući da je njegov tržišni udio ispod 40,0% na relevantnom tržištu prodaje svih novih vozila u Bosni i Hercegovini (vozila marke Škoda, Volkswagen, Seat itd), i da poslovno djelovanje istoga ne krši Zakon, te da je usklađeno sa Odlukom o grupnom izuzeću

sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila;

- da je Zahtjev u cjelosti zasnovan na netačnim informacijama i pogrešnom tumačenju Zakona i drugih propisa o zaštiti konkurencije (Odluka o definisanju kategorije dominantnog položaja, Odluka o grupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila), te da je kao takav neosnovan.

Slijedom navedenoga privredni subjekt ASA AUTO je tražio od Konkurencijskog vijeća donošenje rješenja kojim se odbija Zahtjev privrednog subjekta M.R.M. kao neosnovan, odbijanje prijedloga za donošenje privremene mjere, izricanje novčane kazne Podnosiocu zahtjeva radi davanja netačnih informacija u Zahtjevu i nalaganje plaćanja troškova postupka privrednom subjektu M.R.M..

Budući da se u predmetnom postupku radi o strankama sa suprotnim interesima, u smislu člana 39. Zakona, a radi ostvarivanja načela materijalne istine, u smislu člana 9. Zakona o upravnom postupku, i u svrhu utvrđivanja pravnog stanja stvari, Konkurencijsko vijeće je zakazalo usmenu raspravu.

Usmena rasprava zakazana za dan 4. novembra 2008. godine odgođena je na zahtjev stranaka u postupku, te je održana dana 17. novembra 2008. godine, u prostorijama Konkurencijskog vijeća, uz prisustvo advokata Zorana Palamete, punomoćenika privrednog subjekta M.R.M. i advokata Mehmeda Spahe, punomoćenika privrednog subjekta ASA AUTO.

Stranke u postupku tokom usmene rasprave su ostale pri svojim navodima iznijetim u Zahtjevu, odnosno u pismenom mišljenju o Zahtjevu i Zaključku.

Na usmenoj raspravi, na osnovu člana 105. stav (4) Zakona o upravnom postupku, stranke su upozorene na podnošenje zahtjeva za naknadu troškova postupka. Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. u Zapisnik (broj: 01-06-26-027-18-II/08) sa usmene rasprave je naveo vrijednost predmetnog spora od 6.500.000,00 KM.

Budući da tokom usmene rasprave, stranke u postupku nisu međusobno dobile tražene podatke i odgovore, te radi utvrđivanja dodatnih činjenica i okolnosti koje nisu raspravljene, a koje stranke smatraju bitnim za postupak, kao i razloga da je privredni subjekt ASA AUTO zatražio uvid u spis predmeta, zakazna je nova usmena raspravu za dan 1. decembra 2008. godine.

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 17. novembra 2008. godine, je podnio zahtjev za uvid u spis predmeta, u smislu člana 37. stav (3) Zakona, koji je Konkurencijsko vijeće odobrilo, dana 18. novembra 2008. godine (akt broj: 01-06-26-027-20/08 i broj: 01-06-26-027-21/08), te je isti dan izvršen uvid u spis predmeta od Punomoćenika privrednog subjekta ASA AUTO.

Nadalje, Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 17. novembra 2008. godine, u odgovoru na upit Podnosioca zahtjeva u vezi sa pojašnjenjem razloga za odustajanje od Pisma namjere, ponovio je navode iznesene u pismenom mišljenju o Zahtjevu, navodeći da je privredni subjekt M.R.M. neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen na svome memorandumu i davao ponude za vozila marke Volkswagen (dokaz dostavljen uz podnesak broj: 01-06-26-027-22/08 od dana 20. novembra 2008. godine – ponuda privrednog subjekta M.R.M. za fizičko lice iz Tomislavgrada od dana 21. avgusta 2008. godine.).

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi, održanoj dana 1. decembra 2008. godine, je dao mišljenje o dokumentaciji dostavljenoj od privrednog subjekta ASA AUTO (podnesak broj: 01-06-26-027-22/08 od dana 20. novembra 2008. godine), u vezi sa

ponudom za vozilo marke Volkswagen na memorandumu privrednog subjekta M.R.M., sa znakom Volkswagen, navodeći da je privredni subjekt M.R.M. sudjelovao na nekoliko javnih tendera za ponudu vozila marke Volkswagen uz saglasnost privrednog subjekta ASA AUTO, što potvrđuje i Izjava, od dana 26. maja 2008. godine g-dina Harisa Avdić, direktora privrednog subjekta ASA AUTO u vrijeme navedenih aktivnosti, odnosno implementacije obaveza iz Pisma namjere (u daljem tekstu: Izjava).

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, tokom usmene rasprave, održane dana 1. decembra 2008. godine, u skladu sa članom 105. Zakona o upravnom postupku u spis predmeta, je priložio zahtjev za naknadu troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM (Dodatak uz Zapisnik broj: 01-06-26-027-25-II/08).

Konkurencijsko vijeće, na usmenoj raspravi održanoj dana 1. decembra 2008. godine, je zatražilo od privrednog subjekta ASA AUTO dodatne podatke o svim ovlaštenim trgovcima i ukupnoj prodaji novih vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, radi utvrđivanja relevantnog tržišta, te dostavljanje kompletnog Ugovora o Importeru (zaključenog između privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta Volkswagen AG, dana 30. juna 2004. godine), a od privrednog subjekta M.R.M. je zatraženo dostavljanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat (zaključen između privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta M.R.M.), kojim je privredni subjekt M.R.M. postao jedan od ovlaštenih trgovaca za vozila marke Seat za Bosnu i Hercegovinu.

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. postupajući po zaključku sa usmene rasprave održane dana 1. decembra 2008. godine, podneskom od dana 3. decembra 2008. godine broj: 01-06-26-027-27/08, je dostavio Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat, te specifikaciju o ukupnoj vrijednosti spora od 6.438.600,00 KM, kao i zahtjev za naknadu troškova postupka od 49.303,80 KM.

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, postupajući po zaključku sa usmene rasprave od dana 1. decembra 2008. godine, je podneskom dana 9. decembra 2008. godine broj: 01-06-26-027-28/08, dostavio dodatke na Ugovor o Importeru, zaključen između privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta Volkswagen AG, dana 30. juna 2004. godine kojima su precizno određene ovlaštenja i obaveze privrednog subjekta ASA AUTO kao jedinog ovlaštenog (ekskluzivnog) uvoznika vozila marke Volkswagen za Bosnu i Hercegovinu.

Nastavak postupka u skladu sa pravnim shvatanjem i primjedbama iz Presude Suda Bosne i Hercegovine

Konkurencijsko vijeće je dostavilo Presudu Podnosiocu zahtjeva privrednom subjektu M.R.M., dana 27. maja 2009. godine broj: 01-06-027-84-II/08, sa zahtjevom za dostavljanje dodatne dokumentacije, u skladu sa članom 38. Zakona, i u smislu pravnog shvatanja i primjedbi iz Presude, koja potvrđuje da je privredni subjekt ASA AUTO odustajanjem od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, zloupotrebio dominantan položaj na relevantnom tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, u skladu sa članom 10. st. (1) i (2) tačke b) i c) Zakona, kako je navedeno u Zahtjevu.

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M., u odgovoru na zahtjev Konkurencijskog vijeća je dostavio, podneskom dana 1. juna 2009. godine broj: 01-06-027-92-II/08, dodatnu dokumentaciju koja potvrđuje da su neosnovane i netačne tvrdnje privrednog subjekta ASA AUTO da se neovlašteno reklamirao kao ovlašteni trgovac vozila marke Volkswagen, navodeći da je Autoportal.ba dana 27. avgusta 2007. godine na svojoj web stranici greškom, i bez odobrenja privrednog subjekta M.R.M., objavio informaciju „da je privredni subjekt M.R.M. dobio licencu za Volkswagen“ (dokazi – dopis od dana 28. avgusta 2007. godine

privrednog subjekta ASA AUTO prema info-službi Autoportal.ba kojim se traži uklanjanje netačne informacije, dopis privrednog subjekt M.R.M. od dana 28. avgusta 2007. godine prema privrednom subjektu ASA AUTO kojim obavještavaju da je netačna informacija objavljena na Autopotral.ba, dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 28. avgusta 2007. godine prema privrednom subjektu M.R.M. potvrdi korekcije netačne informacije i dopis nadležne osobe Autoportal.ba od dana 28. avgusta 2007. godine privrednom subjektu M.R.M. kojim potvrđuje da je informacija objavljena greškom).

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO, u podnesku od dana 8. juna 2009. godine zaprimljenom pod brojem: 01-06-26-027-105-II/08, je ponovio da je privredni subjekt M.R.M. neovlašteno na svom memorandumu koristio zaštitni znak Volkswagen, i da je nelegalno uvezio i prodavao vozila Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu u 2007. godini, budući da privredni subjekt ASA AUTO, kao jedini ovlašten uvoznik nije isporučivao niti prodavao vozila marke Volkswagen privrednom subjektu M.R.M..

Konkurencijsko vijeće je radi omogućavanja strankama u postupku izvođenja novih materijalnih dokaza u smislu pravnog shvatanja i primjedbi iz Presude Suda Bosne i Hercegovine, održalo usmenu raspravu dana 11. juna 2009. godine.

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. je ponovio da u cijelosti ostaje kod predmetnog Zahtjeva, tražeći da Konkurencijsko vijeće naloži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (privredni i putnički program) pod jednakim uslovima utvrđenim u zaključenom Ugovoru o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen, odnosno prema planovima prodaje dogovorenim sa ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu, jer su opštine Široki Brijeg i Ljubuški u istom Kantonu Federacije Bosne i Hercegovine i imaju slične uslove (broj stanovnika), te će na taj način ovlašteni trgovci imati iste tržišne uslove prodaje i servisiranja vozila marke Volkswagen.

Nadalje, Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. je naveo da je netačna tvrdnja da privredni subjekt ASA AUTO nije isporučivao vozila marke Volkswagen privrednom subjektu M.R.M., tokom implementacije Pisma namjere, te je priložio veliki broj dokumenata između ovlaštenih lica privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta M.R.M., koji potvrđuju međusobnu poslovnu saradnju u vezi sa nabavkom i isporukom raznih vrsta vozila marke Volkswagen (dokazi dostavljeni na usmernoj raspravi - Dodatak Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-II/08 od dana 11. juna 2009. godine - ponuda privrednog subjekta ASA AUTO od dana 14. februara 2007. godine broj: VW-NFZ-064/07 privrednom subjektu M.R.M. u vezi sa nabavkom vozila marke Caddy Furgon 2.0; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 7. avgusta 2007. godine privrednom subjektu M.R.M. u vezi sa nabavkom vozila marke Passat 1,9 TDI; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 7. avgusta 2007. godine za privredni subjekt M.R.M. kojim je u dodatku dostavljen račun – otpremnica broj: 35006048 za putničko vozilo Golf 2.0 TDI; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 24. septembra 2007. godine za privredni subjekt M.R.M. kojim je u dodatku dostavljena ponuda broj: 5087/07 za putničko vozilo Touareg; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 6. decembra 2007. godine privrednom subjektu M.R.M. za nabavku vozila marke Passat 1,9 TDI; narudžbenica privrednog subjekta M.R.M. od dana 12. decembra 2007. godine za vozilo marke Golf 5 TDI dostavljena privrednom subjektu ASA AUTO).

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi, je priložio dokumentaciju koja potvrđuje da je privredni subjekt M.R.M. sudjelovao na nekoliko javnih tendera za ponudu vozila marke Volkswagen (Passat 1,9 TDI za fizičko lice iz Tomislavgrada i Golf 2,0 TDI za fizičko lice Dragu Petkovića, Ljubuški) uz saglasnost privrednog subjekta ASA AUTO, i isporuku vozila Volkswagen od strane privrednog subjekta ASA AUTO što je potvrdio dostavljanjem korespondencije između ovlaštenih predstavnika privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta M.R.M. koja potvrđuje dogovor o cijenama, vrsti i način isporuke vozila marke Volkswagen (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev i Dodatak

Zapisniku broj: 01-06-26-027-118-II/08 sa usmene rasprave od dana 11. juna 2009. godine - dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 7. avgusta 2007. godine privrednom subjektu M.R.M. u vezi sa nabavkom vozila marke Passat 1,9 TDI; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 7. avgusta 2007. godine za privredni subjekt M.R.M. kojim je u dodatku dostavljen račun – otpremnica broj: 35006048 za putničko vozilo Golf 2.0 TDI; dopis privrednog subjekta ASA AUTO od dana 24. septembra 2007. godine za privredni subjekt M.R.M. kojim je u dodatku dostavljen ponuda broj: 5087/07 za putničko vozilo marke Volkswagen - Touareg);

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi je ponovio da su navodi privrednog subjekta ASA AUTO da je nelegalno uvezio i prodavao vozila marke Volkswagen u Hercegovini neosnovani, što je potvrdio i dostavljanjem Izvještaja sudske pisarnice Opštinskog suda Ljubuški broj: 063-0-Kr-09-000381 od dana 26. maja 2009. godine i Izvještaj Kantonalnog suda u Širokom Brijegu broj:063-0-Kr-09-000683 od dana 27. maja 2009. godine, da se ne vode postupci za privredni prestup u zadnjih pet godina protiv privrednog subjekta M.R.M. (dokaz – Dodatak uz Zapisnik sa usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-1-II/08).

Nadalje, Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M., navode privrednog subjekta ASA AUTO da je prekršio tačku 15. alineja 7. Pisma namjere, odnosno da je prodavao vozila druge marke u Bosni i Hercegovini bez pisane saglasnosti privrednog subjekta ASA AUTO, smatra neosnovanim, budući da nije prodavao vozila druge marke, što potvrđuje i predmetna Izjava direktora Harisa Avdića, ali je kao ovlaštenu trgovac u Bosni i Hercegovini vršio prodaju vozila marke Seat, prema Ugovoru o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaključenim sa privrednim subjektom ASA AUTO (dana 23. decembra 2003. godine), koji je važio do dana 31. decembra 2007. godine.

Punomoćenik privrednog subjekt ASA AUTO je ostao pri ranijem stavu navedenom u pismenom mišljenju o Zahtjevu i ponovio da je privredni subjekt M.R.M. nakon potpisivanja Pisma namjere nelegalno uvezio i prodavao vozila marke Volkswagen i druga vozila u Bosni i Hercegovini, te da će dati mišljenje o materijalnim dokazima koja je priložio Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. tokom usmene rasprave (da je privredni subjekt ASA AUTO tokom implementacije Pisma namjere isporučivao vozila marke Volkswagen privrednom subjektu M.R.M.; da se privredni subjekt M.R.M. nije neovlašteno reklamirao kao ovlaštenu trgovac za vozila marke Volkswagen; da privredni subjektu M.R.M. nije neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen), kao i na zahtjev privrednog subjekta M.R.M. kojim traži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen pod jednakim uslovima kako je to utvrđeno između privrednog subjekta ASA AUTO i ovlaštenog trgovca sa sjedištem u Širokom Brijegu, naknadno u odobrenom roku, u skladu sa zaključkom sa usmene rasprave.

Konkurencijsko vijeće na usmenoj raspravi je zatražilo, u smislu pravnih shvatanja i primjedbi Suda Bosne i Hercegovine navedenih u Presudi i u cilju utvrđivanja materijalne istine, u skladu sa članom 9. Zakona o upravnom postupku, dostavljanje od strane privrednog subjekta ASA AUTO materijalnih dokaza koji potvrđuju da je privredni subjekt M.R.M. prekršio tačku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere (odnosno da je nelegalno uvezio vozila marke Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu, da je nelegalno plasirao na tržište Bosne i Hercegovine druge marke vozila, da se neovlašteno reklamirao kao ovlaštenu trgovac za vozila marke Volkswagen, da je neovlašteno koristio zaštitni znak Volkswagen, da je neovlašteno sudjelovao na javnim tenderima za ponudu vozila marke Volkswagen, da se nije pridržavao identifikacije i standarda ugradnje primarnih CI Volkswagen elemenata u prodajno-servisnom salonu), te dostavljanje svih pisanih smjernica i instrukcija, koje su predviđene tačkom 5. i tačkom 15. alineje 9. i 10. Pisma namjere i koje je privredni subjekt ASA AUTO dostavio privrednom subjektu M.R.M. tokom izvršavanja obaveza iz Pisma namjere, koje nisu precizno utvrđene Pismom namjere.

U pismenom mišljenju privredni subjekt ASA AUTO, dana 19. juna 2009. godine broj: 01-06-26-027-129-II/08, o navodima privrednog subjekta M.R.M. sa usmene rasprave održane dana 11. juna 2009. godine je naveo da se protiv preciziranja zahtjeva kojim privredni subjekt M.R.M. od Konkurencijskog vijeća traži zaključivanje Ugovora o prodaji i servisiranju vozila marke Volkswagen pod jednakim uslovima kako je to utvrđeno sa ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu.

Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO podnesenu dokumentaciju od privrednog subjekta M.R.M., na usmenoj raspravi održanoj dana 11. juna 2009. godine, smatra nerelevantnom za utvrđivanje činjeničnog stanja predmetnog postupka, te naglašava da dokumentacija koja se odnosi na aktivnosti oko isporuke vozila marke Volkswagen privrednom subjektu M.R.M. od strane privrednog subjekta ASA AUTO samo potvrđuje da su stranke razmjenjivale podatke o pojedinim vozilima marke Volkswagen, koji će biti predmet kasnijeg Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, te da nema dokumenata o isporuci vozilu marke Volkswagen privrednom subjektu M.R.M. od strane privrednog subjekta ASA AUTO.

Nadalje, Punomoćenik privrednog subjekta ASA AUTO je ponovio navedeno u pismenom mišljenju o Zahtjevu, u pogledu odustajanja od Pisma namjere, da je privredni subjekt M.R.M. nezakonito uvezio vozila marke Volkswagen, što je potvrdio dokumentom – neovjerena kopija Aneksa Ugovora o finansijskom leasingu Hypo Alpe Adria Leasing Sarajevo u kojem se privredni subjekt M.R.M. pojavljuje kao Isporučilac vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće u smislu pravnih shvatanja i primjedbi utvrđenih u Presudi, a u cilju utvrđivanja materijalne istine zatražilo dokumentaciju od svih ovlaštenih trgovaca za prodaju i servisiranje vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini (Tabela 1.) o provedenim procedurama u postupku prije zaključivanja Ugovora o prodaji servisiranju vozila marke Volkswagen sa privrednim subjektom ASA AUTO, a posebno obavezama kandidata za ovlaštenog trgovca iz zaključenih pisama namjere.

Konkurencijsko vijeće je analiziralo odredbe nekoliko pisama namjere zaljučenih između privrednog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštene trgovce - privrednog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać, privrednog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka, privrednog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj i privrednog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla

- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka (zaključeno dana 24. decembra 2004. godine - za razdoblje primjene 1. januar 2005. godine - 31. decembar 2005. godine):
 - tačka 9. Kandidat za ovlaštenog trgovca dužan je Importeru (ASA AUTO) dostavljati mjesečne izvještaje o prodaji automobila Volkswagen (privredni i putnički program);
 - tačka 14. Kandidat za ovlaštenog trgovca (ICM Trade) dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodatih vozila iz priloženog biznis plana;
 - tačka 15. Importer (ASA AUTO) u principu isporučuje Volkswagen proizvode (privredni i putnički program) kandidatu za ovlaštenog trgovca;
 - tačka 18. Importer ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanom obliku u roku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza;

- tačka 19. alineja 5. Impotrer ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere ako kandidat za ovlaštenog trgovca uprkos opomenama u znatnoj mjeri ne postiže dogovorene ciljeve u vezi sa plasmanom i učešćem na tržištu u skladu sa točkom 16. ovoga Pisma namjere.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj (zaključeno dana 13. decembra 2002. godine - za razdoblje primjene 1. januara 2003. godine - 31. decembra 2003. godine, sadrži:
 - tačka 9. Kandidat za ovlaštenog trgovca (ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj) dužan je dostavljati mjesečne izvještaje o prodaji vozila Volkswagen (privredni i putnički program) privrednom subjektu ASA AUTO;
 - tačka 14. Kandidat za ovlaštenog trgovca dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodanih vozila iz priloženog biznis plana Volkswagen (privredni i putnički program);
 - tačka 15. Direktni trgovac (ASA AUTO) u principu isporučuje Volkswagen proizvode (privredni i putnički program) (kandidatu za ovlaštenog trgovca ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj);
 - tačka 18. Direktni kupac (ASA AUTO) ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanom obliku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać (zaključeno 19. decembra 2001. godine - razdoblje primjene 1. januara 2002. godine – 31. decembra 2002. godine) sadrži:
 - tačka 10. Kandidat za ovlaštenog trgovca (BERLINA d.o.o. Bihać) dužan je ostvariti po određenoj dinamici broj prodanih vozila iz priloženog biznis plana Volkswagen (privredni i putnički program);
 - tačka 14. Tvrtka ASA AUTO d.o.o. Sarajevo isporučuje Volkswagen proizvode (privredni i putnički program), samo uz plaćanje unaprijed (kandidatu za ovlaštenog trgovca BERLINA d.o.o. Bihać);
 - tačka 18. Tvrtka ASA AUTO d.o.o. Sarajevo ima pravo da otkáže ovo Pismo namjere u pisanom obliku u otkaznom roku od 3 mjeseca računajući od dana uručenja otkaza.
- Pismo namjere kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla (zaključeno dana 23. marta 1999. godine - za razdoblje primjene 23. marta 1999. godine – 31. decembra 1999. godine) sadrži:
 - tačka 10. Tvrtki NIPEX se dozvoljava da za vrijeme trajanja dogovora koristi zaštitni znak marke Volkswagen u formi koju odobri Direktni trgovac (ASA AUTO);
 - tačka 12. Trgovac (Tvrtka NIPEX) se obavezuje da će Direktnom trgovcu dostaviti plan prodaje proizvoda i te da će isti u potpunosti ispuniti;
 - tačka 13. Direktni trgovac (ASA AUTO) isporučuje Trgovcu (NIPEX) proizvode Volkswagen (putnički i privredni program) u principu samo uz plaćanje unaprijed.

Relevantno tržište

U skladu sa članom 3. Zakona i čl. 4. i 5. Odluke o utvrđivanju relevantnog tržišta («Službeni glasnik BiH», broj 18/06) relevantno tržište se određuje kao tržište određenih proizvoda koji su predmet obavljanja djelatnosti privrednih subjekata na određenom geografskom području.

Relevantno tržište proizvoda obuhvata sve proizvode koje potrošači i/ili korisnici smatraju međusobno zamjenjivim, pod prihvatljivim uslovima, imajući u vidu osobito njihove bitne karakteristike, kvalitet, uobičajnu namjenu, način upotrebe, uslove prodaje i cijene.

Relevantno geografsko tržište obuhvata cjelokupnu ili značajan dio teritorije Bosne i Hercegovine na kojoj privredni subjekti djeluju u prodaji i/ili kupovini relevantnog proizvoda pod jednakim ili dovoljno ujednačenim uslovima i koji to tržište bitno razlikuju od uslova konkurencije na susjednim geografskim tržištima.

Relevantno tržište proizvoda predmetnog postupka je tržište veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima.

Relevantno geografsko tržište predmetnog postupka je tržište Bosne i Hercegovine, budući da privredni subjekt djeluje na cijeloj teritoriji Bosne i Hercegovine.

U smislu navedenog Konkurencijsko vijeće za relevantno tržište predmetnog postupka je utvrdilo tržište veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima na cijeloj teritoriji Bosne i Hercegovine.

Konkurencijsko vijeće pojam «proizvod marke Volkswfagen» preuzelo iz Dodatka 3. (ugovorni proizvodi) Ugovora za Importere, u kojem je navedeno da se to odnosi na rezervne dijelove, dodatnu opremu i nova vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće prilikom utvrđivanja relevantnog proizvoda, u sektoru ekskluzivne distribucije, uzelo u obzir da svaka marka vozila (uključujući rezervne dijelove i dodatnu opremu) ima međusobno značajne razlike i ne može se smatrati zamjenskim proizvodom, te svaka marka vozila ima posebno relevantno tržište, na kojem se trebaju primjenjivati mjere zaštite slobodne tržišne konkurencije.

Također, Konkurencijsko vijeće u postupku utvrđivanja relevantnog tržišta je analiziralo i kriterije iz člana 6. Odluke o utvrđivanju relevantnog tržištu, u smislu zamjenjivosti potražnje i ponude, postojanje potencijalnih tržišnih konkurenata i barijera posebno prvih i administrativnih za pristup tržištu.

Konkurencijsko vijeća je u postupku utvrđivanja relevantnog tržišta koristilo i propise i praksu Evropske komisije iz oblasti tržišne konkurencije u auto-industriji (propisi navedeni gore u Pravnom okviru predmetnog postupka).

Privredni subjekt ASA AUTO je zaključio Ugovore o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (za privredni i putnički program) u Bosni i Hercegovini, sa:

Tabela 1.

R.b.	Ovlašteni trgovac	Adresa
1.	ASA PVC	Bulevar Meše Selimovića 16, 71000 Sarajevo
2.	AC Quattro	Put života, 71000 Sarajevo
3.	Auto kuća Jelić	Alojza Stepinca 4, 88220 Široki Brijeg
4.	Jelić auto	Rodoč bb, 88000 Mostar
5.	Nipex	Ljepunica bb, 72000 Tuzla
6.	Berlina	Zagrebačka 57, 75000 Bihać
7.	Brčko gas	Banjaalučka 8, 76100 Brčko

8.	Servis Vidović	Prote Nikole Kostića 1, 78000 Banja Luka
9.	I.C.M. Trade	Glamočani bb, 78250 Laktaši
10.	ACŠ Auto centar Školjić	Marin Han bb, 74260 Tešanj
11.	MIRAKIS	Nikole Bojovića 13,73309 Brod kod Foče

Izvor: podaci privrednog subjekta ASA AUTO

Prodaja novih vozila (privredni i putnički program) marke Volkswagen od strane ovlaštenih trgovaca, odnosno privrednih subjekta sa kojima je privredni subjekt ASA AUTO zaključio Ugovor o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, je iznosila 2.175 vozila u 2007. godini. Pored prodaje vozila marke Volkswagen privredni subjekt ASA AUTO distribuirao u Bosni i Hercegovini i vozila marke Škoda, Seat i druga, te pokriva oko 37,0-40,0% tržišta svih novih vozila u Bosni i Hercegovini u 2007. godini.

Presudne činjenice predmetnog postupka

Prema članu 36. Zakona za primjenu važećih odredbi o konkurenciji propisano je da u postupku zaštite tržišne konkurencije teret dokazivanja je na stranci koja je podnijela zahtjev za pokretanje postupka, te je u konkretnom slučaju privredni subjekt M.R.M. dokazao zloupotrebu dominantnog položaja privrednog subjekta ASA AUTO, u smislu člana 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona.

Konkurencijsko vijeće je subsidijarno prijenjivalo načelo materijalne istine, u smislu člana 9. Zakona o upravnom postupku, te pravno shvatanje i primjedbe iz Presude Suda Bosne i Hercegovine, kada je teret dokazivanja na stranci koja je u postupku iznosila određene tvrdnje, koje se ne odnose na član 36. Zakona, odnosno ne odnose na odredbe o konkurenciji.

Konkurencijsko vijeće za dokazivanje pravno relevantnih činjenica u predmetnom postupku je koristilo različite pisane isprave stranaka u postupku (pisanu korespondenciju - pisma, dopise, e-mailove, izjave svjedoka, različite ugovore, tehničku dokumentaciju i slično), vještačenja urađena od nadležnih institucija, te dokumentaciju pribavljenu od drugih pravnih lica koja je sadržajem i oblikom u smislu odredbi Zakona o upravnom postupku.

Konkurencijsko vijeće u postupku uzelo u obzir sljedeće presudne činjenice:

- da je privredni subjekt ASA AUTO (Importer) na osnovu Ugovor za Importera za putnički program sa privrednim subjektom Volkswagen AG, Savezna Republika Njemačka (Isporučilac), zaključenog u 1999. godini, odnosno dana 30. juna 2004. godine i Ugovor za Importera za privredni program, od dana 1. aprila 2008. godine, jedini ovlašten (ekskluzivni) Importer (uvoznik) proizvoda marke Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu (za privredni i putnički program);
- da je obaveza Importera na osnovu Ugovora za Importera izvršavanje plana prodajno servisne mreže prema standardima propisanim od Isporučioca (Volkswagen AG) na način da osigura efikasne usluge u sektoru prodaje vozila i servisnih službi, te osiguranje konkurentnog prisustva proizvoda marke Volkswagen na cijelom području Bosne i Hercegovine;
- da privredni subjekt ASA AUTO na osnovu Ugovora za Importera ima dominantan položaj jer nema konkurenata na tržištu veleprodaje vozila marke Volkswagen, budući da se ista isključivo mogu nabaviti od privrednog subjekta ASA AUTO, odnosno da drugi privredni subjekti iz Bosne i Hercegovine ne mogu uvoziti i prodavati vozila marke Volkswagen iz neke druge zemlje Evrope, jer proizvođač vozila (Volkswagen AG) ne dozvoljava uvoz za daljnju prodaju vozila osim preko Importera, u ovom slučaju privrednog subjekta ASA AUTO;

- da su privredni subjekt M.R.M. i privredni subjekt ASA AUTO zaključili Pismo namjere, dana 16. maja 2007. godine, kojim su utvrđene osnovne obaveze i prava ugovornih strana (Dodaci A i C Pisma namjere);
- da su privredni subjekt ASA AUTO i privredni subjekt M.R.M. tokom 2007. godine izvršavali sve preuzete obaveze iz Pisma namjere, te da nije bilo pisanih primjedbi od strane privrednog subjekta ASA AUTO, odnosno g-dina Harisa Avdića, direktora privrednog subjekta ASA AUTO na provođenje obaveza iz Pisma namjere od strane privrednog subjekta M.R.M.;
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. izgradio prodajno-servisni salon u roku prema Tremin planu Dodatak C Pisma namjere (dokazi dokumentacija dostavljena uz Zahtjev, navedena na stranici 6. stav 7. ovoga Rješenja) i prema Projektu odobrenom od ovlaštenih lice privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta Volkswagen AG;
- da je privredni subjekt ASA AUTO četrnaest dana nakon izgradnje prodajno-servisnog salona, dopisom dana 28. aprila 2008. godine, odustao od Pisma namjere, odnosno od obaveze zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen sa privrednim subjektom M.R.M. navodeći da je privredni subjekt M.R.M. prekršio tačku 15. alineje 6., 7., 9. i 10. Pisma namjere;
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio tačku 15. alineja 6. Pisma namjere, odnosno da se pridržavao principa i standarda identifikacije prodajno-servisnog salona sa primarnim CI Volkswagen elementima, te nisu osnovani navodi privrednog subjekta ASA AUTO (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev, navedena na stranici 6. stav 3. ovoga Rješenja);

Elaborat o procjeni vrijednosti objekta prodajno-servisnog salona urađen od strane sudskog vještaka građevinske i finansijske struke, dana 16. juna 2008. godine, potvrđuje da su u predmetni objekat ugrađeni primarni Volkswagen CI elementima (oznake) prema utvrđenim standardima za marku Volkswagen (dokumentacija dostavljena uz Zahtjev).

- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio tačku 15. alineja 7. Pisma namjere, odnosno da je na osnovu saglasnosti Impotrera provodio aktivnosti plasmana na tržištu Bosne i Hercegovine vozila druge marke, te nisu osnovane tvrdnje privrednog subjekta ASA AUTO o nezakonitom uvozu drugih vozila od strane privrednog subjekta M.R.M.;

Privredni subjekt M.R.M. na osnovu Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Seat zaljučenog sa privrednim subjektom ASA AUTO, dana 23. decembra 2003. godine, je dokazao da je kao ovlašteni trgovac uvezio i prodavao samo vozila marke Seat u Bosnu i Hercegovinu u 2007. godini, odnosno u vrijeme implementacije Pisma namjere (dokaz – podnesak privrednog subjekta M.R.M. dana 9. decembra 2008. godine broj: 01-06-26-027-28/08).

Također, Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. je dostavio Izvještaj sudske pisarnice Opštinskog suda Ljubuški broj: 063-0-Kr-09-000381 od dana 26. maja 2009. godine, i Izvještaj Kantonalnog suda u Širokom Brijegu broj: 063-0-Kr-09-000683 od dana 27. maja 2009. godine, koji potvrđuje da se protiv privrednog subjekta M.R.M. ne vodi postupak za privredni prestup u zadnjih pet godina, što potvrđuje da su netačni navodi privrednog subjekta ASA AUTO o nezakonitom uvozu vozila marke Volkswagen u Bosnu i Hercegovinu (dokumentacija uz Zapisnik sa usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-II/08 od dana 11. juna 2009. godine).

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da dokumentacija dostavljena od Punomoćenika privrednog subjekta ASA AUTO podneskom dana 19. juna 2009. godine broj: 01-06-26-027-137-II/08, a koja se odnosi na kopiju Aneksa Ugovora o leasingu Hypo Alpe Adria Leasing Sarajevo, od dana 3. januara 2007. godine, dopunjen dana 7. januara 2009. godine, i e-mail korespodenciju od dana 16. juna 2009. godine između ovlaštenih lice privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta Volkswagen, Republika Slovenija u vezi sa isporukom jednog vozila marke Volkswagen (Passat) iz Republike Slovenije u Bosnu i Hercegovinu, nije relevantan dokaz, jer se predmetni Aneks Ugovora o leasingu odnosi na razdoblje prije potpisivanja Pisma namjere (prije dana 16. maja 2007. godine) i razdoblje za 2009. godinu, odnosno nakon raskidanja Pisma namjere (poslije dana 28. aprila 2008. godine), te da navedena e-mail korespodencija potvrđuje da se ne radi o uvozu i porodaji novih vozila Volkswagen, odnosno da se radi o prodaji polovnih vozila u Bosnu i Hercegovinu, koji nisu predmet ovoga postupka, što je utvrđeno Pismom namjere i Ugovorom za Importera;

- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. dokazao da je ispunio sve smjernice i instrukcija iz tačke 15. alineja 9. i 10. Pisma namjere, odnosno da je izvršio identifikaciju prodajno-servisnog salona sa primarnim CI Volkswagen elementima, izvršio nabavku alata i uređaja VAS 5051X od privrednog subjekta ASA AUTO, sudjelovao u pripremanju Plana servisnih treninga za 2008. godinu, sudjelovao u pripremanju instrukcije oko plana prodaje i Sistema bonusa (minimalni i ambiciozni) za 2008. godinu (dokumentacija dostavljena uz Zahtjev i uz Zaključak sa usmene rasprave broj: 01-06-26-027-118-II/08), te nisu tačni navodi da se privredni subjekt nije pridržavao obaveza i smjernica iz Pisma namjere (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 od dana 9. jula 2008. godine, navedena na stranici 6. stav 3., 4., 5. i 6. ovoga Rješenja);
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. dokazao da je sudjelovao na javnim tenderima za vozila iz programa Volkswagen, na osnovu odobrenja privrednog subjekta ASA AUTA (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 dana 9. jula 2008. godine, uz Dodatak Zapisniku sa usmene rasprave od dana 11. juna 2009. godine broj: 01-06-26-027-118-II/08 i navedena na stranici 11. stav 5. ovoga Rješenja), što potvrđuje i Izjava g-dina Haris Avdića, direktora privrednog subjekta ASA AUTO, u vrijeme realizacije obaveza iz Pisma namjere (dokumrnzacija dostavljena uz Zahtjev broj: 01-06-26-027-II/08 od dana 9. jula 2008. godine);
- da je kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M., koristio zaštitni znak znak Volkswagen na svome memorandumu u nekoliko slučajeva, isključivo u svrhu reklamiranja u namjeri povećanja prodaje vozila marke Volkswagen na području Hercegovine, u skladu sa ponašanjem dobrog privrednika i da takvo njegovo postupanje i djelovanje nema štetnih posljedica za privredni subjekt ASA AUTO;

Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da privredni subjekt ASA AUTO nije identično utvrdio način korištenje zaštitnog znaka Volkswagen u pismima namjere prema drugim kandidatima za ovlaštenog trgovca, što potvrđuje i tačka 10. Pisma namjere zaključenog sa privrednim subjektom NIPEX d.o.o. Tuzla (podnesak broj: 01-06-26-027-110-II/08 od dana 15. juna 2009. godine), kojom je omogućeno korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, kandidatu za ovlaštenog trgovca privrednom subjektu NIPEX d.o.o. Tuzla, dok je korištenje zaštitnog znaka Volkswagen od privrednog subjekta M.R.M. smatrao razlogom za odustajanje od Pisma namjere. Privredni subjekt ASA AUTO svojim postupanjem i djelovanjem u ovom slučaju je primjenio različite uslove za istu vrstu poslova u odnosu na ostale, te je doveo privredni subjekt M.R.M. u neravnopravan, nepovoljan i diskriminirajući položaj u odnosu ostale kandidate za ovlaštenog trgovca, u smislu člana 10. stav (2) tačka c) Zakona;

Nadalje, Konkurencijsko vijeće u ocjeni korištenja zaštitnog znaka Volkswagen od strane privrednog subjekta M.R.M. uzelo u obzir da primarni Volkswagen CI elementi sa zaštitnim znakom Volkswagen, ugrađeni u prodajno-servisni salon privrednog subjekta M.R.M. (nakon isporuke od strane privrednog ASA AUTA) imaju istu namjenu, odnosno reklamiranje znaka i vozila marke Volkswagen, kao što je bila i namjera privrednog subjekta M.R.M. korištenjem toga znaka na vlastitom memorandumu.

- da se kandidat za ovlaštenog trgovca privredni subjekt M.R.M. nije neovlašteno reklamirao kao ovlašten trgovac budući da je Autoportal.ba greškom objavio tu informaciju, bez odobrenja i provjere sa privrednim subjektom M.R.M. (dokaz dokumentacija dostavljena podneskom dana 1. juna 2009. godine broj: 01-06-027-92-II/08, navedena na stranici 11. stav 5. ovoga Rješenja);
- da privredni subjekt ASA AUTO, na zahtjev Konkurencijskog vijeća (sa usmene rasprave održane dana 11. juna 2009. godine - Zapisnik broj: 01-06-26-027-118-II/08) nije dostavio niti jednu pisanu instrukciju i smjernicu iz tačke 5. i tačke 15. alineja 9. i 10. Pisma namjere, koje se odnose na preciziranje obaveza kandidata za ovlaštenog trgovca privrednog subjekta M.R.M. koje nisu utvrđene u Pismu namjere (npr. način korištenja zaštitnog znaka Volkswagen, način sudjelovanja na javnim tenderima za vozila marke Volkswagen, upozorenje na sankcije u slučaju kršenje instrukcija i smjernica itd), te je Konkurencijsko vijeće utvrdilo da iste ne postoje;
- da pisma namjere zaključena između privrednog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka (podnesak broj: 01-06-26-027-111-II/08 od dana 15. juna 2009. godine), privrednog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj (podnesak broj: 01-06-26-027-112-II/08 od dana 15. juna 2009. godine), privrednog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać (podnesak broj: 01-06-26-027-109-II/08 od dana 15. juna 2009. godine) i privrednog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla (podnesak broj: 01-06-26-027-110-II/08 od dana 15. juna 2009. godine), se suštinski razlikuju od Pisma namjere zaključenog sa privrednim subjektom M.R.M., i to:
 - da su sva četiri kandidata za ovlaštenog trgovca imala odredbu u svome Pismu namjere koja je istima omogućavala prodaju vozila marke Volkswagen izravno isporučenih od privrednog subjekta ASA AUTO, što je istima omogućavalo sudjelovanje na javnim tenderima za vozila marke Volkswagen, dok u Pismu namjere zaključenim sa privrednim subjektom M.R.M. takva odredba nije postojala;
 - da je privrednom subjektu NIPEX d.o.o. Tuzla, kao kandidatu za ovlaštenog trgovca, u tački 10. Pisma namjere omogućeno korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, dok u Pismu namjere zaključenim sa privrednim subjektom M.R.M. takva odredba nije postojala;
 - da obaveze utvrđene u tački 15. alineje 6. i 7. Pisma namjere privrednog subjekta M.R.M. (kao kandidata za ovlaštenog trgovca) koje se odnose na principe identifikacije objekta standardima za marku Volkswagen, odnosno da kandidat bez pisane saglasnosti Importera ne može provoditi aktivnosti u vezi sa plasmanom na tržište Bosne i Hercegovine druge marke vozila, nisu nikako utvrđene u pismima namjere za navedena četiri kandidata za ovlaštenog trgovca;
 - da se Pismo namjere zaključeno sa privrednim subjektom M.R.M. razlikuje- ima otkazni rok 7 dana, dok je u pismima namjere za gore navedene kandidate za ovlaštenog trgovca otkazni rok bio 3 mjeseca.

Konkurencijsko vijeće analizom svih presudnih činjenice stranaka u postupku, i prikupljenih

relevantnih dokaza od ostalih ovlaštenih trgovaca u Bosni i Hercegovini, te savjesne i brižljive ocjene svakog dokaza posebno i svih dokaza zajedno je utvrdilo:

- da privredni subjekt ASA AUTO svojim postupanjem i djelovanjem, neosnovano odustao od Pisma namjere i zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen s privrednim subjektom M.R.M., iako je isti ispunio sve obaveze iz Pisma namjere, s pažnjom dobrog privrednika, kao i standardima propisanim pravilima, što je potvrđeno materijalnim dokazima dostavljenih od privrednog subjekta M.R.M.;
- da je privredni subjekt ASA AUTO nametanjem dodatnih obaveza privrednom subjektu M.R.M., kandidatu za ovlaštenog trgovca, koje se odnose na ograničavanja isporuke vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovinu od privrednog subjekta ASA AUTO, sudjelovanje na tenderima za punude vozila marke Volkswagen, identifikaciju prodajno-servisnog salona sa primarnim CI Volkswagen elementima i korištenje zaštitnog znaka Volkswagen, a posebno imajući u vidu da ista ograničenja nisu utvrđene smjernicama i instrukcijama u Pismu namjere, posebno da nisu utvrđena niti u pismima namjere zaključenim sa ostalim kandidatima za ovlaštenog trgovca za prodaju vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, narušio slobodnu tržišnu konkurenciju i zloupotrebio svoj dominantan položaj na relevantnom tržištu primjenom različitih uslova za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale, čime je doveo privredni subjekt M.R.M. u neravnopravan i nepovoljan konkurencijski položaj, u skladu sa članom 10. stav (2) tačka c) Zakona;
- da Pismo namjere zaključeno između privrednog subjekta ASA AUTO i privrednog subjekta M.R.M. se suštinski razlikuje od pisama namjere zaključenih između privrednog subjekta ASA AUTO i kandidata za ovlaštenog trgovca - privrednog subjekta BERLINA d.o.o. Bihać, privrednog subjekta ICM Trade d.o.o. Banja Luka, privrednog subjekta ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj i privrednog subjekta NIPEX d.o.o. Tuzla, što potvrđuje da je privredni subjekt ASA AUTO postupao selektivno i da nije primjenjivao identične standarde i kriterije za sve privredne subjekte kandidate za ovlaštenog trgovca, i da je privredni subjekt ASA AUTO naknadno iste mijenjao i selektivno primjenjivao prema novim kandidatima za ovlaštenog trgovca, u ovom slučaju prema privrednom subjektu M.R.M, a isto nije dozvoljeno za ekskluzivne uvoznike, kakav status ima privredni subjekt ASA AUTO za prodaju vozila marke Volkswagen u Bosni i Hercegovini, na taj nije je prekršio Odluku o grupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila odnosno povrijedio odredbe člana 10. stav (2) tačka c) Zakona.
- da privredni subjekt ASA AUTO nije primjenjivao identične proceduru za sve privredne subjekte, budući da nije sa svim ovlaštenim trgovcima zaključio prvo Pismo namjere (npr. privredni subjekt Jelić Auto d.o.o. Mostar – podnesak broj: 01-06-26-027-125-II/08 od dana 19. juna 2009. godine, privredni subjekt Auto kuća Jelić d.o.o. Široki Brijeg – podnesak broj: 01-06-26-027-122-II/08 od dana 19. juna 2009. godine, privredni subjekt Servis Vidović d.o.o. Banja Luka – podnesak broj: 01-06-26-027-136-II/08 od dana 29. juna 2009. godine, privredni subjekt Brčko gas d.o.o. Brčko – podnesak broj: 01-06-26-027-123-II/08 od dana 18. juna 2009. godine, itd), prije zaključivanja Ugovora o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen, te je primjenom različitih uslova za istu ili sličnu vrstu poslova u odnosu na ostale, povrijedio odredbe člana 10. stav (2) tačka c) Zakona;
- da je privredni subjekt ASA AUTO zloupotrebio dominantan položaj ograničavanjem tržišta, jer je pravnom zaprekom, odnosno odustajanjem od zaključivanja Ugovora o prodaju i servisiranju proizvoda marke Volkswagen onemogućio ulazak privrednom subjektu M.R.M na relevantno tržište prodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima, te je privredni subjekt ASA AUTO ograničavanjem broja ovlaštenih trgovaca na relevantnom tržištu prodaje i servisiranja vozila marke Volkswagen u Bosni i

Hercegovini, ograničio tržište i tehnički razvoj tržišta na štetu potrošača, u skladu sa članom 10. stav (2) tačka b) Zakona, budući da je ograničio broj ovlaštenih trgovaca i na taj način slobodnu konkurenciju u smislu mogućnosti izbora za krajnje kupce kupovine vozila marke Volkswagen od više ovlaštenih trgovaca;

- da privredni subjekt ASA AUTO je svojim djelovanjem i postupanjem zloupotrebio dominantan položaj i omogućio monopolsku poziciju privrednom subjektu Jelić Auto d.o.o. Mostar i privrednom subjektu Auto kuća Jelić d.o.o. Široki Brijeg, kao ovlaštenim trgovcima za prodaju vozila marke Volkswagen, odnosno omogućio samo jednom nezavisnom privrednom subjektu, jer se radi o povezanim društvima, u skladu sa članom 2. Zakona, budući da imaju istu vlasničku strukturu, odnosno da su u 100,0% vlasništvu g-dina Željka Jelića, isključivo djelovanje na cijelom području Hercegovine.

Konkurencijsko vijeće je uzelo u obzir da je privredni subjekt M.R.M. uložio značajna novčana sredstva za ispunjavanje obaveza iz Pisma namjere - ukupna investicija 6.218.600,00 KM – procjena sudskog vještaka za građevinarstvo i procjenu nekretnina g-dina Nenada Krčuma, Ante Starčevića bb, 88000 Mostar, od dana 16. juna 2008. godine (dokaz dokumentacija dostavljena uz Zahtjev) da su Ugovori o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen potpisani od strane privrednog subjekta ASA AUTO sa drugim ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini (npr. sa privrednim subjektom ACŠ AUTO CENTAR ŠKOLJIĆ d.o.o. Tešanj, privrednim subjektom AC Quattro d.o.o. Sarajevo, privrednim subjektom Brčko-gas d.o.o. Brčko) potpisani u decembru 2003. godine na neodređeno vrijeme, te da su na snazi već 5 (pet) godina, te u cilju primjene istih uslova na sve ovlaštene trgovce za prodaju i servisiranje proizvoda marke Volkswagen privredni subjekt ASA AUTO treba zaključiti i sa privrednim subjektom M.R.M. Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen u trajanju od najmanje 5 (pet) godina.

Također, sklapanje predmetnog ugovora na razdoblje od najmanje pet godina je sa obavezom da će svaka stranka u ugovoru obavijestiti drugu stranku najmanje šest mjeseci unaprijed o svojoj namjeri da neće obnoviti ugovor, je u skladu sa članom 8. stav (1) tačka a) Odluka o grupnom izuzeću sporazuma o distribuciji i servisiranju motornih vozila.

Konkurencijsko vijeće u utvrđivanju trajanja roka predmetnog Ugovora, u skladu sa članom 43. stav (7) Zakona, u obzir je uzelo i ugovore o poslovnoj saradnji zasnovane na komparativnom pravu tržišne konkurencije Evropske unije (Uredba Komisije /EZ broj 1400/2002) kojima je propisano da se ugovori između distributera i ovlaštenog trgovca trebaju zaključiti na vremensko razdoblje ne kraće od 5 (pet) godina.

Konkurencijsko vijeće smatra da privredni subjekt ASA AUTO treba da zaključi Ugovor o prodaji i servisiranju proizvoda marke Volkswagen (privredni i putnički program) sa privrednim subjektom M.R.M. pod istim uslovima kako je zaključen predmetni Ugovor sa ovlaštenim trgovcem sa sjedištem u Širokom Brijegu, jer su opštine Široki Brijeg i Ljubuški u istom Kantonu, imaju približan broj stanovnika i ekonomski razvoj, i na taj način će se osigurati da prodaja i servisiranja vozila marke Volkswagen bude pod jednakim uslovima tržišne konkurencije.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u tačkama I. i II. dispozitiva ovoga Rješenja

Budući da je, u tački I. dispozitiva ovoga Rješenja, utvrđeno da je privredni subjekt ASA AUTO zloupotrebio dominantan položaja na relevantnom tržištu veleprodaje proizvoda marke Volkswagen ovlaštenim trgovcima u Bosni i Hercegovini, u smislu člana 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona, Konkurencijsko vijeće može izreći, u smislu člana 48. stav (1) tačka b) Zakona, novčanu kaznu privrednom subjektu do 10,0% (deset) vrijednosti ukupnog godišnjeg prihoda, iz godine koja je prethodila godini u kojoj je nastupila povreda Zakona, radi zloupotrebe dominantnog položaja, prema odredbama člana 10. Zakona.

Konkurencijsko vijeće, u smislu člana 48. stav (1) tačka b) Zakona, privrednom subjektu ASA AUTO izriče novčanu kaznu u iznosu od 150.000,00 KM (što predstavlja 0,072% ukupnog prihoda privrednog subjekta ASA AUTO u 2007. godini), jer je utvrđeno da je prekišio odredbe člana 10. stav (2) tačke b) i c) Zakona.

Prilikom određivanja visine novčane kazne Konkurencijsko vijeće je utvrdilo da narušavanje slobodne tržišne konkurencije na relevantnom tržištu od privrednog subjekta ASA AUTO zloupotrebom dominantnog položaja imalo negativan efekat na poslovanje privrednog subjekta M.R.M. u 2008. godini, te da je isti ograničio tehnički razvoj relevantnog tržišta na štetu krajnjih potrošača.

Visinom izrečene novčane kazne Konkurencijsko vijeće je imalo prvenstveno za cilj sankcionisati privredni subjekt ASA AUTO radi kršenja Zakona, te upozoriti na obavezu poštivanja pravila tržišne konkurencije utvrđenih Zakonom.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u tački III. dispozitiva ovoga Rješenja

Podnosilac zahtjeva je tražio donošenje rješenja o privremenoj mjeri, u smislu člana 40. Zakona, kojim se privredni subjekt ASA AUTO obavezuje isporučiti rezervne dijelove, dodatnu opremu i sva naručena vozila marke Volkswagen.

Konkurencijsko vijeće je odbilo zahtjev za donošenjem rješenja o privremenoj mjeri kao neosnovan, jer nisu dostavljeni relevantni dokazi koji bi potvrdili navode o direktnim štetnim efektima za privredni subjekt M.R.M., u smislu člana 40. Zakona.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u tački IV. dispozitiva ovoga Rješenja

Konkurencijsko vijeće prilikom računanja ukupnih troškova postupka, uzelo u obzir odredbe Zakona o upravnom postupku, Zakona o advokaturi (Službene novine Federacije BiH, br. 40/02 i 18/05), i Tarifu o nagradama i naknadi troškova za rad advokata (Službene novine Federacije BiH, br. 22/04 i 24/04) (u daljem tekstu: Tarifa).

Prema članu 105. stav (2) Zakona o upravnom postupku 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 toj stranci nastali sudjelovanjem u postupku.

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

U skladu sa članom 105. Zakona o upravnom postupku, punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. je dana 3. decembra 2008. godine podneskom zaprimljenim pod brojem 01-06-26-027-27-II708 dostavio specifikaciju o vrijednosti spora od 6.438.600,00 KM (građevinskog zemljišta u vrijednosti od 1.502.700,00 KM; prodajno-servisni salon u vrijednosti objekta od 4.715.900,00 KM; izgubljena dobit za 2008. godinu od 220.000,00 KM) i zahtjev za nadoknadu troškova postupka od 49.303,80 KM.

Konkurencijsko vijeće nije prihvatilo navedenu vrijednost spora utvrđenu u iznosu 6.438.600,00 KM, budući da vrijednost predmetnog spora mora isključivo biti u vezi sa štetom koja je nastala kršenjem člana 10. stav (2) tačka b) i c) Zakona.

U skladu sa navedenim Konkurencijsko vijeće je utvrdilo vrijednost spora od 220.000,00 KM, odnosno u vrijednosti izgubljene dobiti privrednog subjekta M.R.M. u 2008. godini, što predstavlja jednu osminu ukupnog prihoda ostvarenog u 2007. godini (ukupan prihod u 2007. godini iznosi 1.620.797,00 KM). Također, pri utvrđivanju vrijednosti spora u obzir je uzet i

vremenski period od dana sticanja uslova za zaključenje ugovora od strane privrednog subjekta M.R.M. iz Pisma namjere (dana 1. maja 2008. godine) do dana podnešenja Zahtjeva, dana 9. jula 2008. godine.

Punomoćenik privrednog subjekta M.R.M. je na usmenoj raspravi održanoj dana 11. juna 2009. godine, dostavio novu specifikaciju troškova postupka u iznosu od 28.782,00 KM.

Konkurencijsko vijeće je djelimično prihvatilo zahtjev privrednog subjekta M.R.M. za naknadu troškova, uzimajući u obzir sljedeće:

- troškove postupka odobrene Zaključkom Konkurencijskog vijeća u iznosu od 7.698,60 KM, povećalo za troškove koji su nastali u ponovnom rješavanju po predmetnom postupku u smislu Presude Suda Bosne i Hercegovine, u iznosu od 2.340,00 KM, odnosno 2.737,80 KM s porezom na dodanu vrijednost, i to za:
 - novčani iznos od 780,00 KM za usmenu raspravu održanu dana 11. juna 2009. godine, utvrđen je na osnovu člana 13. Tarife, te odredbe člana 1. Zakona o izmjeni i dopuni Zakona o advokaturi u Federaciji Bosne i Hercegovine, prema kojem pojedinačne radnje u postupku ne mogu prelaziti jednomjesečni prosječni lični dohodak u Federaciji Bosne i Hercegovine;
 - novčani iznos od 1.560,00 KM za dostavljene podneske, utvrđen je na osnovu člana 13. Tarife, te odredbe člana 1. Zakona o izmjenam Zakona o advokaturi u Federaciji Bosne i Hercegovine.

Budući da se radi o nužnim i opravdanim troškovima, u smislu člana 105. Zakona o upravnom postupku, privredni subjekt ASA AUTO kao stranka na čiju štetu je isti okončan dužan je Podnosiocu zahtjeva nadoknaditi troškove nastale sudjelovanjem u postupku u iznosu od 10.436,40 KM.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u tački V.i VI. dispozitiva ovoga Rješenja

Privredni subjekt ASA AUTO nije dostavio novu specifikaciju troškova postupka, te je Konkurencijsko vijeće ranije dostavljenu specifikaciju troškova postupka u iznosu od 43.824,00 KM utvrdilo kao važeću.

Konkurencijsko vijeće je odbilo zahtjev privrednog subjekta ASA AUTO za naknadu troškova postupka u novčanom iznosu od 43.824,00 KM, budući da je navedeni postupak privredni subjekt ASA AUTO 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.

Slijedom navedenoga odlučeno je kao u tački VII. dispozitiva ovoga Rješenja

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovoga Rješenja nije dopuštena žalba.

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

Predsjednik

dr. Stjepo Pranjic