

Klasa: UP/I 034-03/2016-02/002
Urbroj: 580-11/107-2016-021
Zagreb, 20. prosinca 2016.

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Agencija), temeljem članka 30. točke 2., članka 31., članka 52. stavka 6., članka 58. stavka 1. točke 12. i članka 70. stavka 1., a vezano uz članak 62. točku 1. i 5. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja („Narodne novine“, broj 79/09 i 80/13; dalje: ZZTN), u upravnom postupku pokrenutom po službenoj dužnosti radi utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere poduzetniku Tahia Projekti d.o.o. za razvoj projekata, sa sjedištem u Zagrebu, Slavonska Avenija 11/B, prije promjene tvrtke: Tahia FM za medijske usluge d.o.o. (dalje: Tahia Projekti, prije Tahia FM), zastupanom po punomoćnici Kristini Rakuša, odvjetnici iz Zagreba, Draškovićeve 72, temeljem odluke Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Vijeće) u sastavu: Vesna Patrlj, dipl. iur., zamjenica predsjednika Vijeća, mr.sc. Ljiljana Pavlic, dipl.oec., mr. sc. Tatjana Peroković, dipl. oec. i Denis Matić, dipl. iur., članovi Vijeća, sa 39/2016. sjednice, održane 20. prosinca 2016., po službenoj dužnosti donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da je poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM propustio u roku propisanom ZZTN-om podnijeti Agenciji obveznu prijavu namjere provedbe koncentracije u smislu članka 19. stavaka 1. i 3. ZZTN-a, te da je 18. travnja 2014., protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a, proveo koncentraciju i stekao neizravnu kontrolu nad nakladnikom Radio Croatia d.o.o. za proizvodnju i emitiranje radijskog programa, sa sjedištem u Zagrebu, Avenija V. Holjevca 29 (dalje: Radio Croatia), i to putem poduzetnika Narodni FM d.o.o. za proizvodnju i emitiranje radijskog programa, sa sjedištem u Zagrebu, Avenija V. Holjevca 29, u međuvremenu promijenjene tvrtke u Tahia Digital (dalje: Narodni FM, sada Tahia Digital), koji je bio imatelj 100% udjela u temeljnom kapitalu navedenog nakladnika, a u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a.
2. Za djelo opisano u točki 1. izreke ovog rješenja, koje je u odnosu na Radio Croatia trajalo od 18. travnja 2014. do 15. veljače 2016., to jest od dana provedbe predmetne koncentracije do dana kada je Narodni FM, sada Tahia Digital, ustupio drugom poduzetniku udjele u nakladniku Radio Croatia, poduzetniku Tahia Projekti, prije Tahia FM izriče se upravno-kaznena mjera u iznosu od:
 - 10.000,00 kuna (slovima: deset tisuća kuna),

sukladno članku 62. točki 1. i točki 5. ZZTN-a.

Rok izvršenja: 15 (petnaest) dana od dana izvršnosti ovog rješenja ukoliko nije uložena tužba, odnosno od pravomoćnosti sudske odluke uračunavajući u iznos upravno-kaznene mjere i zakonske zatezne kamate od dana dostave stranci rješenja Agencije do dana plaćanja.

Obrazloženje

I. Činjenični opis propuštanja postupanja poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Agencija) je u predmetu istraživanja oblika vlasničke povezanosti klase: 034-08/15-01/198, poduzetnika Media produkcija d.o.o. i Media dom d.o.o., sa više poduzetnika i nakladnika medija, između ostalog stekla saznanja da je tijekom 2014. poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM, nad kojim je u tom trenutku kontrolu sa 100% udjela u temeljnom kapitalu ostvarivao Hrvoje Barišić iz Zagreba, Radmanovačka 18F, stekao kontrolu nad poduzetnikom Narodni FM, sada Tahia Digital, a koji je bio imatelj 100% udjela u temeljnom kapitalu nakladnika Radio Croatia, te da je na taj način Tahia Projekti, prije Tahia FM, stekao neizravnu kontrolu nad navedenim nakladnikom.

Uvidom u službene mrežne stranice sudskog registra https://sudreg.pravosudje.hr/registar/f?p=150:28:0::NO:28:P28_SBT_MBS:08090534_0, utvrđeno je da je Tahia FM promijenio tvrtku društva, što je upisano u sudski registar s 5. travnja 2016.

Uvidom u službene mrežne stranice sudskog registra https://sudreg.pravosudje.hr/registar/f?p=150:28:0::NO:28:P28_SBT_MBS:08037888_1 utvrđeno je da je Narodni FM promijenio tvrtku društva što je upisano u sudski registar s 1. ožujka 2016. .

OIB i MBS društva Tahia Projekti, prije Tahia FM te društva Narodni FM, sada Tahia Digital ostali su nepromijenjeni.

Iz očitovanja i podataka zaprimljenih tijekom predmetnog istraživanja oblika vlasničkog povezivanja utvrđeno je kako je Tahia Projekti, prije Tahia FM sklapanjem „Ugovora o ustupu i prijenosu poslovnih udjela“ od 18. travnja 2014. (dalje: Ugovor 1), od fizičke osobe Ivana Jurića Kačunića iz Zagreba, Radmanovečka 6P, stekao 60% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital te „Ugovora o ustupu i prijenosu poslovnih udjela“ od 22. prosinca 2015. (dalje: Ugovor 2) kojim je od fizičke osobe Miroslava Drljače iz Zagreba, Ulica grada Vukovara 239, stekao dodatnih 40% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital, te je time stekao ukupno 100% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital i na taj način ostvario neizravnu samostalnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a nad nakladnikom elektroničkih medija Radio Croatia.

Slijedom navedenog, utvrđeno je kako je navedena koncentracija provedena bez podnošenja obvezne prijave namjere provedbe koncentracije (dalje: prijava koncentracije), koju su radi ocjene njene dopuštenosti, prema posebnim propisima sudionici koncentracije obvezni prijaviti Agenciji, neovisno o odredbi članka 17. stavka 1. ZZTN-a.

Na taj je način Tahia Projekti, prije Tahia FM 18. travnja 2014. stekao neizravnu kontrolu nad navedenim nakladnikom i stoga je najkasnije na navedeni datum nastala obveza prijave namjere provedbe koncentracije nakladnika-sudionika koncentracije u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, koja sukladno posebnim propisima nije podnesena Agenciji i provedena je suprotno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a.

Stoga je po službenoj dužnosti otvoren predmet klase: UP/ 034-03/16-02/002, Tahia FM i Radio Croatia - ocjena dopuštenosti koncentracije poduzetnika i pozvan poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM, na podnošenje prijave koncentracije na ocjenu njezine dopuštenosti u smislu članka 38. stavka 2. ZZTN-a, a sukladno članku 36. stavku 1. i 2. Zakona o medijima („Narodne novine“, broj 59/04, 84/11 i 81/13; dalje: ZOM).

Dana 29. travnja 2016. Agencija je putem punomoćnice [...], odvjetnice iz [...], [...], zaprimila prijavu namjere provedbe koncentracije Tahia FM i Radio Croatia (dalje: Prijava koncentracija).

U Prijavi koncentracije navodi se da su s 15. veljače 2016. godine nastale bitne promjene u poslovanju navedenih poduzetnika, odnosno da je do 15. veljače 2016., Tahia Projekti, prije Tahia FM imao neizravnu kontrolu nad Radio Croatia, na način da je imao 100% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM-a, sada Tahia Digital, a istodobno je Narodni FM, sada Tahia Digital imao 100% udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia. Odlukom skupštine društva, Narodni FM, sada Tahia Digital je 15. veljače 2016. ustupio 100% udjela u nakladniku Radio Croatia poduzetniku Uma FM d.o.o. za usluge, sa sjedištem u Zagrebu, Avenija V. Holjevca 29, (dalje: Uma FM), čiji je osnivač i imatelj 100% udjela u temeljnom kapitalu Hrvoje Barišić, te je time prestala neizravna kontrola Tahia Projekti, prije Tahia FM nad Radio Croatia.

U skladu s navedenim, Agencija je izvršila uvid na službene mrežne stranice sudskog registra https://sudreg.pravosudje.hr/registar/f?p=150:28:0::NO:28:P28_SBT_MBS:08_0095751 te je utvrđeno da je 26. veljače 2016. izvršen upis promjene člana društva Radio Croatia na način da je upisano društvo Uma FM.

U skladu s novonastalim činjeničnim stanjem, Agencija je 31. svibnja 2016. donijela rješenje klasa: UP/I 034-03/16-02/002, urbroj: 580-11/107-2016-007, kojim se odbacuje Prijava koncentracije poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM i Radio Croatia jer nisu postojali uvjeti za pokretanje postupka ocjene dopuštenosti koncentracije poduzetnika budući da je u konkretnom slučaju utvrđeno da je koncentracija poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM i nakladnika elektroničkih medija Radio Croatia, nastala 18. travnja 2014., te je prestala s danom 15. veljače 2016., na način da poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM više nema neizravnu samostalnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a nad nakladnikom Radio Croatia.

Člankom 15. stavkom 1. točkom 2. ZZTN-a je propisano da koncentracija poduzetnika nastaje promjenom kontrole nad poduzetnikom na trajnoj osnovi. Slijedom navedenog, može biti riječ o stjecanju izravne ili neizravne kontrole ili stjecanju prevladavajućeg utjecaja jednog, odnosno više poduzetnika nad drugim, odnosno nad više drugih poduzetnika ili nad dijelom, odnosno dijelovima drugih poduzetnika u obliku stjecanja većine dionica ili udjela, stjecanjem većine prava glasa, ili na drugi način u skladu s odredbama Zakona o trgovačkim društvima i drugim propisima.

Člankom 19. stavkom 1. ZZTN-a propisano je da su sudionici koncentracije svaku namjeru provedbe koncentracije iz članka 15. ZZTN-a obvezni prijaviti Agenciji kada se ispune uvjeti iz članka 17. ZZTN-a. Sukladno članku 19. stavku 3. ZZTN-a, prijava namjere koncentracije podnosi se Agenciji na ocjenu nakon zaključenja ugovora kojim se stječe kontrola ili prevladavajući utjecaj nad poduzetnikom ili dijelom poduzetnika, odnosno nakon objave javne ponude, a prije provedbe koncentracije.

Člankom 36. stavkom 1. ZOM-a propisano je da su nakladnici sudionici koncentracija poduzetnika obvezni podnijeti prijavu namjere koncentracije u obliku i na način utvrđen propisima o zaštiti tržišnog natjecanja.

Člankom 36. stavkom 2. ZOM-a propisano je da obveza podnošenja prijave nastaje neovisno o tome jesu li u konkretnom slučaju ispunjeni uvjeti iz članka 22. stavka 4. ZZTN-a iz 2003., kojem je odgovarajući članak 17. stavak 1. ZZTN-a koji je na snazi, odnosno neovisno o tome je li ukupan prihod svih poduzetnika sudionika koncentracije, ostvaren prodajom robe i/ili usluga na svjetskom tržištu, iznosio najmanje jednu milijardu kuna, u financijskoj godini koja je prethodila koncentraciji i je li ukupan prihod svakog od najmanje dva sudionika koncentracije, ostvaren prodajom robe i/ili usluga u Republici Hrvatskoj, iznosio najmanje 100.000.000,00 kuna u financijskoj godini koja je prethodila koncentraciji.

U članku 4. stavku 2. Uredbe o koncentracijama jasno je uređeno da su u nadležnosti Agencije i koncentracije na tržištu medija koje su uređene posebnim propisima, pa je u slučaju koncentracije koja nastaje na navedenom tržištu, podnositelj prijave obavezan Agenciji podnijeti prijavu namjere provedbe koncentracije neovisno o visini ostvarenih prihoda iz članka 17. ZZTN-a. Stoga, nakladnici medija moraju namjeru provedbe koncentracije prijaviti Agenciji bez obzira na visinu ukupno ostvarenog prihoda u financijskoj godini koja prethodi godini u kojoj se koncentracija namjerava provesti.

Vezano uz navedeno, analizom zaprimljenih očitovanja, podataka i dokumentacije u postupku, Agencija je utvrdila da je Tahia Projekti, prije Tahia FM sklapanjem Ugovora 1 te Ugovora 2 stekao ukupno 100% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital i na taj način ostvario neizravnu samostalnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a nad nakladnikom elektroničkih medija Radio Croatia, te da je nastala promjena provedena 22. travnja 2014. u sudskom registru Republike Hrvatske.

Člankom 2. ZOM-a uređeno je da se nakladnikom medija smatra svaka fizička ili pravna osoba koja putem medija objavljuje programske sadržaje i sudjeluje u javnom informiranju, bez obzira na tehnička sredstva preko kojih se njegovi urednički oblikovani programski sadržaji objavljuju, prenose ili su dostupni javnosti. Budući da se u konkretnom slučaju radi o koncentraciji poduzetnika čiji je sudionik nakladnik elektroničkog medija, ispunjen je uvjet za nastanak obveze prijave namjere konkretne koncentracije Agenciji propisan člankom 36. stavkom 1. ZOM-a.

Slijedom navedenog, ocjenom svih činjenica i okolnosti u predmetnom postupku Agencija je nedvojbeno utvrdila da su 18. travnja 2014., kada je Tahia Projekti, prije Tahia FM, stekao 60% udjela u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital, te time neizravno i u Radio Croatia, ispunjeni uvjeti iz članka 19. stavka 3. ZZTN-a, odnosno da je najkasnije 18. travnja 2014. nastala obveza prijave koncentracije Agenciji, s obzirom da je s tim datumom sklopljen Ugovor 1 s kojim je Tahia Projekti, prije Tahia FM stekao kontrolu nad Radio Croatia, te da je koncentracija, zaključno do 15. veljače 2016., kada je Odlukom skupštine društva, Narodni FM, sada Tahia Digital ustupio 100% udjela u nakladniku Radio Croatia poduzetniku Uma FM, provedena protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a.

II. Postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere

U slučaju kada jedan poduzetnik stječe kontrolu ili prevladavajući utjecaj nad cijelim ili dijelom drugog poduzetnika, prijavu namjere koncentracije podnosi poduzetnik koji stječe kontrolu ili prevladavajući utjecaj nad cijelim ili dijelom drugog poduzetnika, sukladno članku 19. stavku 2. ZZTN-a.

Sukladno članku 19. stavku 3. ZZTN-a, prijava namjere koncentracije podnosi se Agenciji na ocjenu nakon zaključenja ugovora kojim se stječe kontrola ili prevladavajući utjecaj nad poduzetnikom ili dijelom poduzetnika, odnosno nakon javne ponude.

U oba slučaja prijava mora biti podnesena Agenciji prije provedbe koncentracije, a sukladno članku 19. stavku 5. ZZTN-a provedba prijavljene koncentracije dopuštena je protekom roka za ocjenu koncentracije na prvoj razini u smislu članka 22. stavka 1. ZZTN-a, odnosno nakon što Agencija donese rješenje kojim se koncentracija ocjenjuje dopuštenom ili uvjetno dopuštenom u smislu članka 22. stavka 7. ZZTN-a.

S obzirom da je Tahia Projekti, prije Tahia FM 18. travnja 2014. neizravno stekao 60%, te 22. prosinca 2014. dodatnih 40% udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia, obveza prijave, u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, nastala je najkasnije 18. travnja 2014.

Sukladno odredbi članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a poduzetnika koji Agenciji ne podnese obveznu prijavu namjere koncentracije i provede koncentraciju protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a, Agencija će kazniti upravno-kaznenom mjerom do najviše 1% vrijednosti ukupnoga prihoda koji je poduzetnik ostvario u posljednjoj godini za koju postoje zaključena godišnja financijska izvješća.

Stoga je Agencija zbog propuštanja podnošenja obvezne prijave namjere provedbe koncentracije na ocjenu Agenciji, u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a i provedbe predmetne koncentracije protivno članku 19. stavku 5. ZZTN-a, zaključkom klase: UP/I 034-03/2016-02/002, urbroja: 580-11/107-2016-008, od 31. svibnja 2016., pokrenula postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere poduzetniku Tahia Projekti, prije Tahia FM.

Uz navedeni zaključak o pokretanju postupka utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, Agencija je 2. lipnja 2016., sukladno članku 52. ZZTN-a, Tahia Projektima, prije Tahia FM dostavila i Obavijest o utvrđenom činjeničnom stanju i poziv na glavnu raspravu radi ostvarivanja prava na obranu, odnosno izvođenja dokaza radi utvrđivanja postojanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, te utvrđivanja olakotnih i otegotnih okolnosti kao kriterija za određivanje visine upravno-kaznene mjere propisane odredbama ZZTN-a.

Tahia Projekti, prije Tahia FM je temeljem članka 52. stavka 4. točaka 6. i 7. ZZTN-a pozvan da u roku od 20 (dvadeset) dana od dana primitka Obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju (dalje: Obavijest) Agenciji dostavi pisanu obranu i predloži dodatne svjedoke i dokaze.

III. Pisana obrana poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM

Pisana obrana nije zaprimljena u roku određenom u Obavijesti, te je Agencija na odgođenoj glavnoj raspravi održanoj 8. rujna 2016. odredila novi rok za dostavu pisane obrane od 8 (osam) dana od dana održavanja glavne rasprave.

Agencija je 19. rujna 2016. zaprimila pisanu obranu Tahia Projekti, prije Tahia FM, zastupanoj po punomoćnici Kristini Rakuša, odvjetnici iz Zagreba.

U pisanoj obrani Tahia Projekti, prije Tahia FM prvenstveno ističe da je nakon pokretanja predmetnog postupka upoznavši svoje zakonske obveze koje proizlaze iz ZZTN-a, a koje je nesvjesno propustio ispuniti, bez odgode iste krenuo izvršavati, te je tijekom čitavog postupka surađivao u punom opsegu s Agencijom, pa se predlaže navedeno cijeliti kao olakotnu okolnost.

Nadalje se navodi da je Tahia Projekti, prije Tahia FM, dostavljajući svu traženu dokumentaciju te plaćajući pristojbe, istovremeno i pozitivno utjecao na duljinu postupka i omogućio Agenciji da u što kraćem roku prikupi dokumentaciju potrebnu za donošenje odluke, a što je izravno doprinijelo i ostvarivanju glavnih načela upravnog postupka, načela učinkovitosti, ekonomičnosti te utvrđivanja materijalne istine, pa se predlaže isto cijeliti kao olakotnu okolnost.

Tahia Projekti, prije Tahia FM navodi da mu u trenutku kada je stjecao poslovne udjele u Radio Croatia nisu bile poznate navedene zakonske obveze, obzirom bi u protivnom postupio sukladno svojoj obvezi te Agenciji dostavio prijavu namjere provedbe koncentracije, odnosno da nije bio svjestan protupravnosti svog postupanja, odnosno nije znao da je njegovo propuštanje pravno zabranjeno iz čega proizlazi da je isti bio u zabludi o protupravnosti, koja isključuje njegovu krivnju, te da nije postupao s namjerom, niti je imao niti ostvario bilo kakav učinak time što je propustio izvršiti predmetnu obvezu, i time da je, u najmanju ruku, postupao s nehajem.

Slijedom navedenog, Tahia Projekti, prije Tahia FM navodi da nije postojala namjera za navedeni propust, te priznaje počinjenje povrede propisa o tržišnom natjecanju i za isto izražava kajanje te nedvojbenu spremnost da se takvo postupanje neće ponoviti u budućnosti.

U smislu postojanja daljnjih olakotnih okolnosti prilikom određivanja upravno-kaznene mjere, Tahia Projekti, prije Tahia FM navodi kako je stekao kontrolu nad nakladnikom Radio Croatia 18. travnja 2014. godine, dok je ista prestala 15. veljače 2016., pa se stoga ne može govoriti o povredi trajnije naravi već da je riječ o kratkotrajnom kršenju obveze.

Osobito ukazuje da je prekid protupravnog postupanja nastupio bez odgode po upoznavanju obveze sukladno ZZTN-u, odnosno prije pokretanja postupka od strane Agencije.

Pri tom poduzetnik ističe da predmetna koncentracija nema negativan učinak na tržišno natjecanje na mjerodavnim tržištima. Stoga se tvrdi da je težina povrede u konkretnom slučaju koju je Tahia Projekti, prije Tahia FM počinio minorna.

Kao olakotnu okolnost Tahia Projekti, prije Tahia FM navodi da nije kažnjavao niti su prema njemu izricane upravno-kaznene mjere od strane Agencije, niti je ikada ranije postupao protivno odredbama ZZTN-a, a što ukazuje na okolnost da isti posluje i postupa u skladu s važećim propisima o tržišnom natjecanju te da je predmetni slučaj izoliran i zaista posljedica nehaja i nepoznavanja relevantnih propisa.

Stoga je, ističe Tahia Projekti, prije Tahia FM, već i samim vođenjem ovog postupka konzumirana svrha kažnjavanja, te da isti ovakvu povredu neće više ponoviti.

Tahia Projekti, prije Tahia FM ističe da vodi zakonito poslovanje te niti na koji način ne narušava tržišno natjecanje, da posljedica predmetnog propusta nije bilo, niti je počinjena kakva šteta poduzetnicima na navedenim tržištima, niti potrošačima.

Zaključno, s obzirom na sve ukazane olakotne okolnosti, Tahia Projekti, prije Tahia FM predlaže istoga osloboditi, a podredno, ukoliko se utvrdi da je neophodno izreći upravno-kaznenu mjeru, izreći mu simboličnu upravno-kaznenu mjeru.

IV. Glavna rasprava

Kako bi se stranci dala mogućnost za davanje obrane, te u svrhu izvođenja dokaza radi utvrđivanja postojanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, te utvrđivanja olakotnih i otegotnih okolnosti kao kriterija za određivanje visine upravno-kaznene mjere propisane odredbama ZZTN-a, Agencija je za 28. lipnja 2016. zakazala glavnu raspravu za koju je 2. lipnja 2016. poduzetniku Tahia Projekti, prije Tahia FM-u upućen poziv, koji je uredno zaprimljen 3. lipnja 2016. Na navedenu zakazanu glavnu raspravu poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM nije se odazvao te je stoga glavna rasprava odgođena i zakazana nova glavna rasprava za 8. rujna 2016.

Agencija je 8. rujna 2016. održala glavnu raspravu.

Na glavnoj raspravi saslušana je punomoćnica stranke. Punomoćnica stranke izjavila je kako su razlozi zbog kojih nije dostavljena pisana obrana za Tahia Projekti, prije Tahia FM i zbog kojih se poduzetnik nije odazvao na glavnu raspravu, nakon urednog poziva upućenog poduzetniku, ti, da nije postajala punomoć za Tahia Projekte, pa stoga Agencija nije dostavljala poziv na odvjetnicu Rakuša. Punomoćnica je dodatno zatražila rok za dostavu pisane obrane, te je Agencija odobrila rok od 8 (osam) dana za dostavu pisane obrane.

Stranka je pozvana da se očituje o svim činjenicama i dokazima koji je terete te da iznese sve činjenice i dokaze koji joj idu u korist te je punomoćnica stranke iskazala da je poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM surađivao s naslovom te da nije bio svjestan protupravnosti djela te priznaje samo djelo, koje nije učinio s namjerom i izražava kajanje za počinjeno. Nadalje ističe da je povreda bila kratkotrajna te da nije bilo teže djelo, da do sada nije kažnjavan od strane nadležnog tijela te predlaže oslobodjenje od kaznene mjere, a ukoliko nije moguće, podredno izricanje simbolične kaznene mjere.

U završnoj riječi punomoćnica stranke je istaknula da ostaje kod prijašnjih navoda.

Time je glavna rasprava okončana.

V. Analiza argumenata koje je Tahia Projekti, prije Tahia FM iznio u pisanoj obrani i na glavnoj raspravi

Glavnina argumenata obrane poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM u predmetnom postupku u bitnome svodi se da je surađivao s Agencijom, da nije bio svjestan protupravnosti djela, te priznaje djelo koje nije počinio s namjerom i izražava kajanje za počinjeno, te da je povreda bila kratkotrajna, da djelo nije bilo težeg karaktera i da do sada nije kažnjavan od Agencije. U trenutku kada je neizravno stjecao udjele u temeljnom kapitalu poduzetnika Radio Croatia, odnosno 18. travnja 2014. Tahia Projektima, prije Tahia FM-u nisu bile poznate navedene zakonske obveze, jer bi u protivnom postupio sukladno svojoj obvezi i Agenciji prijavio namjeru provedbe koncentracije te da je prekid protupravnog postupanja nastupio bez odgode po upoznavanju obveze sukladno ZZTN-u, odnosno prije pokretanja postupka od strane Agencije.

Člankom 62. točkom 1. i 5. ZZTN-a izrijekom je eksplicite propisano da će se upravno-kaznenom mjerom do najviše 1% vrijednosti ukupnoga prihoda koji je poduzetnik ostvario u posljednjoj godini za koju postoje zaključena financijska izvješća kazniti poduzetnik-stranka u postupku koji Agenciji ne podnese obveznu prijavu namjere koncentracije u smislu članka 19. stavka 1. ZZTN-a, a sve u roku propisanom člankom 19. stavkom 3. ZZTN-a, te koji provede koncentraciju protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a, a što je poduzetnik Tahija Projekti, prije Tahia FM u konkretnom predmetu, kako je to ranije detaljno obrazloženo, nesporno i učinio.

Slijedom navedenoga, navedeni argument ne oslobađa poduzetnika Tahija Projekti, prije Tahia FM od odgovornosti za lakšu povredu propisa o tržišnom natjecanju.

U odnosu na ostatak argumenta Tahija Projekata, prije Tahia FM, Agencija će ih cijeliti u smislu ocjene olakotnih okolnosti u konkretnom slučaju, što se obrazlaže u nastavku obrazloženja ovog rješenja, pod točkom VI., naslova: „Utvrđivanje visine upravno-kaznene mjere“.

VI. Utvrđivanje visine upravno-kaznene mjere

Sukladno članku 52. stavku 5. ZZTN-a, po okončanju glavne rasprave, Vijeće za zaštitu tržišnog natjecanja odlučuje o postojanju uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, određuje njezinu visinu, rokove i način njezina izvršenja.

Sukladno članku 60. ZZTN-a cilj upravno-kaznenih mjera je osiguravanje učinkovitog tržišnog natjecanja, kažnjavanje počinitelja povreda ZZTN-a, otklanjanje štetnih posljedica takvih povreda i odvraćanje drugih poduzetnika od kršenja odredaba ZZTN-a.

Sukladno članku 62. točki 1. i točki 5. ZZTN-a, poduzetnik – stranka u postupku koji Agenciji ne podnese obveznu prijavu namjere koncentracije u smislu članka 19. stavka 1. u roku iz članka 19. stavka 3. ZZTN-a i provede koncentraciju protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a, kaznit će se upravno-kaznenom mjerom u iznosu do najviše 1% vrijednosti ukupnoga prihoda koji je poduzetnik ostvario u posljednjoj godini za koju postoje zaključena godišnja financijska izvješća.

Člankom 64. stavkom 4. ZZTN-a propisane su okolnosti koje Agencija osobito cijeni olakotnima kao što su težina povrede, vrijeme trajanja povrede i posljedice te povrede za druge poduzetnike na tržištu i potrošače.

U članku 1. stavku 1. Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere („Narodne novine“, broj 129/10, 23/15) propisano je da se tom Uredbom uređuju kriteriji koje je Agencija dužna uzimati u obzir u postupku utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznenih mjera i pri izricanju upravno-kaznenih mjera poduzetnicima koji su povrijedili odredbe članaka 61. do 63. ZZTN-a.

Člankom 2. stavkom 1. (e) Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere propisano je da je ukupan prihod poduzetnika prihod koji je poduzetnik ostvario od obavljanja svih gospodarskih djelatnosti za koje je registriran.

Agencija je utvrdila da je u konkretnom slučaju riječ o lakšoj povredi propisa o tržišnom natjecanju iz članka 62. ZZTN-a.

Tahia Projekti, prije Tahia FM je priznao počinjenje djela te je u postupku ocjene koncentracije surađivao s Agencijom.

Predmetna koncentracija provedena je u 2014., odnosno 18. travnja 2014., a povreda je trajala do 15. veljače 2016. kada je Tahia Projekti, prije Tahia FM prenio udjele u Narodnom FM, sada Tahia Digital te time neizravno i u Radio Croatia na poduzetnika Uma FM.

Navedena koncentracija imala je učinak na mjerodavnom tržištu djelatnosti radija i radijskog oglašavanja na području dodijeljene koncesije, odnosno teritoriju Republike Hrvatske, i s obzirom na položaj sudionika koncentracije na mjerodavnom tržištu nije imala negativnog učinka na tržišno natjecanje. Naime, Tahia Projekti, prije Tahia FM, prije provedbe koncentracije nije bio prisutan na mjerodavnim tržištima, dok je tržišni udio ciljanog poduzetnika u 2015. godini na mjerodavnom tržištu djelatnosti radija bio oko 12%, te oko 19% na mjerodavnom tržištu radijskog oglašavanja. Radio Croatia je vodeći tržišni takmac na tržištu djelatnosti radija na teritoriju Republike Hrvatske na kojem je prisutno još pet tržišnih takmaca s koncesijom na nacionalnoj razini, a koji svi zajedno ostvaruju manji tržišni udio od tržišnog udjela koji zajednički ostvaruju lokalne radio postaje.

Navedena koncentracija nastala je sklapanjem Ugovora 1, 18. travnja 2014. kojim je Tahia Projekti, prije Tahia FM stekao 60% udjela u Narodnom FM, sada Tahia Digital te time neizravno u nakladniku Radio Croatia, te Ugovorom 2, 22. prosinca 2014. još dodatnih 40% u temeljnom kapitalu Narodnog FM, sada Tahia Digital te time neizravno i u Radio Croatia, dok je 15. veljače 2016. Odlukom skupštine društva, Narodni FM, sada Tahia Digital ustupio 100% udjela u nakladniku Radio Croatia poduzetniku Uma FM, te s navedenim datumom Tahia Projekti, prije Tahia FM više ne ostvaruje neizravnu kontrolu u Radio Croatia te je povreda trajala do 15. veljače 2016, te je s tim datumom navedena koncentracija *de facto* i *de iure* prestala.

U skladu s navedenim činjeničnim stanjem Agencija je i rješenjem klase: UP/I 034-03/16-02/002, urbroja: 580-11/107-2016-007, od 31. svibnja 2016. odbacila Prijavu koncentracije poduzetnika Tahia FM i Radio Croatia jer nisu postojali uvjeti za pokretanje postupka ocjene dopuštenosti koncentracije poduzetnika budući da je u konkretnom slučaju utvrđeno da je predmetna koncentracija nastala 18. travnja 2014., te da je prestala s danom 15. veljače 2016., na način da poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM, više nema neizravnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a nad nakladnikom Radio Croatia.

Nastavno, Agencija je koncentraciju poduzetnika Uma FM i nakladnika Radio Croatia ocijenila dopuštenom na I. razini te je o tome poduzetniku Uma FM dostavila i Obavijest o dopuštenosti koncentracije na I. razini klasa: UP/I 034-03/16-02/004, urbroj: 580-11/103-2016-007, od 29. lipnja 2016.

Predmetna povreda ZZTN-a od strane Tahia Projekata, prije Tahia FM-a, izvršena je u praksi jer članak 19. ZZTN-a jasno propisuje tko je, kada, i u kojem roku dužan prijaviti koncentraciju na ocjenu Agenciji.

U predmetnom slučaju ne postoje otegotne okolnosti kojima bi trebalo povećati osnovni iznos upravno-kaznene mjere.

Tahia Projekti, prije Tahia FM nije ranije kršio članak 62. točku 1. i točku 5. ZZTN-a. Iz cjelokupnosti svih činjenica i okolnosti u ovom slučaju proizlazi da je Tahia Projekti, prije Tahia FM povredu članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a izvršio u nehaju.

Nakon što je Agencija po službenoj dužnosti pokrenula postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM je surađivao s Agencijom tijekom predmetnog postupka.

Člankom 62. ZZTN-a propisano da je za lakše povrede ZZTN-a moguće izreći upravno-kaznenu mjeru do najviše 1% vrijednosti ukupnoga prihoda koji je poduzetnik ostvario u posljednjoj godini za koju postoje zaključena godišnja financijska izvješća.

Članak 63. ZZTN-a za ostale povrede propisa o tržišnom natjecanju počinjene od strane poduzetnika koji nema položaj stranke u postupku, a koji ne postupi po zahtjevu Agencije, propisuje pak visinu upravno-kaznene mjere u rasponu od 10.000,00 kuna do 100.000,00 kuna.

S obzirom da Tahia Projekti, prije Tahia FM nema izrađena konsolidirana financijska izvješća za 2015. godinu, pri određivanju ukupnog prihoda u smislu članka 2. stavka 1. (e) Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere, ukupan prihod poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM predstavlja prihod Tahia Projekti, prije Tahia FM ostvaren u 2015. godini, kao posljednjoj godini za koju postoje zaključena godišnja financijska izvješća.

Slijedom navedenog, Agencija je u konkretnom slučaju utvrdila iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 10.000,00 kuna, što predstavlja 0,48% ukupnog prihoda kojeg je poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM ostvario u 2015. godini, a izrečenim se iznosom postiže opća svrha kažnjavanja, odvratanje poduzetnika od kršenja odredaba ZZTN-a.

VII. Odluka Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja

Temeljem članka 30. točke 2., članka 31. u svezi članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a, Vijeće je na 39/2016. sjednici, održanoj 20. prosinca 2016. raspravljalo o visini upravno-kaznene mjere za poduzetnika Tahia Projekti, prije Tahia FM i utvrdilo da je u predmetnom postupku utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere nesporno dokazano da je Tahia Projekti, prije Tahia FM propustio u ZZTN-om propisanom roku podnijeti obveznu prijavu namjere provedbe koncentracije na ocjenu Agenciji sukladno obvezi iz članka 19. stavaka 1. i 3. ZZTN-a, te da je proveo koncentraciju protivno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a.

Konkretno, navedeno znači da je Tahia Projekti, prije Tahia FM, unatoč postojanju obveze prijave namjere koncentracije koja je nastala 18. travnja 2014., propustio podnijeti prijavu do navedenog datuma, čime su ostvareni uvjeti za izricanje upravno-kaznene mjere tom poduzetniku u smislu članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a.

Riječ je o koncentraciji nastaloj stjecanjem izravne kontrole nad poduzetnikom Narodni FM, sada Tahia Digital te time neizravno nad nakladnikom Radio Croatia od strane Tahia Projekti, prije Tahia FM u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a, i to preuzimanjem prvotno 60% te dodatno 40% udjela u temeljnom kapitalu navedenog poduzetnika.

S obzirom na činjenicu da članak 63. ZZTN-a za ostale povrede propisa o tržišnom natjecanju, predviđen za poduzetnika koji nema položaj stranke u postupku, a koji ne postupi po zahtjevu Agencije, propisuje visinu upravno-kaznene mjere u rasponu od 10.000,00 kuna do 100.000,00 kuna, dok je člankom 62. ZZTN-a propisano da je za lakše povrede ZZTN-a moguće izreći upravno-kaznenu mjeru do najviše 1% vrijednosti ukupnoga prihoda koji je poduzetnik ostvario u posljednjoj godini za koju postoje zaključena godišnja financijska izvješća, Vijeće je odlučilo u konkretnom slučaju izreći iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 10.000,00 kuna, što predstavlja 0,48% ukupnog prihoda kojeg je poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM ostvario u 2015. godini.

Vijeće je odlučilo poduzetniku Tahia Projekti, prije Tahia FM izreći upravno-kaznenu mjeru u iznosu od 10.000,00 kn budući da smatra kako će se takvom mjerom ostvariti cilj izricanja upravno-kaznenih mjera u odnosu na navedenog poduzetnika, odnosno odvratanje samog prekršitelja i drugih poduzetnika od kršenja odredaba ZZTN-a.

Vijeće je prilikom donošenja odluke o visini upravno-kaznene mjere u obzir uzelo sve činjenice i okolnosti utvrđene u postupku utvrđivanja postojanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, a koje su navedene u obrazloženju ovog rješenja.

Vijeće je kao olakotnu okolnost u ovom postupku cijeno činjenicu da Tahia Projekti, prije Tahia FM nije ranije kažnjavan za kršenje članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a, da je Tahia Projekti, prije Tahia FM priznao počinjenje povrede iz članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a te izrazio volju da takve povrede neće ponavljati u budućnosti.

Nadalje, Vijeće je kao olakotnu okolnost cijeno da je poduzetnik Tahia Projekti, prije Tahia FM, nakon što je Agencija po službenoj dužnosti pokrenula postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere tom poduzetniku, surađivao s Agencijom tijekom predmetnog postupka. Također, Vijeće je kao olakotnu okolnost cijeno i to kako iz cjelokupnosti svih činjenica i okolnosti u ovom slučaju proizlazi da je Tahia Projekti, prije Tahia FM povredu članka 62. točke 1. i 5. ZZTN-a izvršio u nehaju. Pri tome, Vijeće je utvrdilo kako u konkretnom slučaju ne postoje otegotne okolnosti, te da je Tahia Projekti, prije Tahia FM po pozivu Agencije podnio Agenciji prijavu koncentracije, koja je odbačena rješenjem od 31. svibnja 2016. zbog nepostojanja uvjeta za daljnje vođenje postupka iz razloga prestanka predmetne koncentracije.

Slijedom navedenog, Agencija je temeljem odluke Vijeća, odlučila kao u izreci ovog rješenja.

VIII. Izvršenje upravno-kaznene mjere

Temeljem članka 70. stavka 1. ZZTN-a, upravno-kaznena mjera uplaćuje se po izvršnosti rješenja ukoliko nije uložena tužba, odnosno po pravomoćnosti sudske odluke, uračunavajući iznos upravno-kaznene mjere i zakonske zatezne kamate od dana dostave stranci rješenja Agencije do dana plaćanja.

Navedeni iznosi se uplaćuju u korist Državnog proračuna Republike Hrvatske na račun broj: HR1210010051863000160, model HR64, poziv na broj odobrenja: 6092-20833-(OIB uplatitelja).

Nakon izvršene uplate obveznik uplate je dužan uplatnicu, kao dokaz o obavljenoj uplati upravno-kaznene mjere, dostaviti Agenciji žurno, a najkasnije po isteku roka od 15 (petnaest) dana od dana pravomoćnosti rješenja s pozivom na broj klase: UP/I 034-03/2016-02/002.

Temeljem članka 70. stavka 3. ZZTN-a, ako poduzetnik u roku ne uplati upravno-kaznenu mjeru, Agencija će obavijestiti Područni ured Porezne uprave Ministarstva financija na čijem je području sjedište kažnjene osobe, radi naplate upravno-kaznene mjere prisilnim putem prema propisima o prisilnoj naplati poreza. Upravno-kaznena mjera koju na zahtjev Agencije prisilno naplaćuje Porezna uprava uplaćuje se izravno u korist državnog proračuna.

Uputa o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali nezadovoljna stranka može pokrenuti upravni spor pred Visokim upravnim sudom Republike Hrvatske u roku od 30 (trideset) dana, računajući od dana dostave ovoga rješenja.

Predsjednik Vijeća
za zaštitu tržišnog natjecanja

Mladen Cerovac, mag.iur.

Dostaviti:

1. Punomoćnica [...], odvjetnica iz [...], [...].
2. Pismohrana, ovdje.