

Klasa: UP/I 034-03/2013-02/001
Urbroj: 580-06/41-2013-021
Zagreb, 27. lipnja 2013.

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja, 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. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja („Narodne novine“, broj 79/09), u upravnom postupku utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere poduzetniku Andre' d.o.o. sa sjedištem u Puli, Giardini 14, kojeg zastupa Albert Faggian, direktor, pokrenutom po službenoj dužnosti, temeljem odluke Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja u sastavu: mr.sc. Olgica Spevec, predsjednica Vijeća, Mladen Cerovac, mag.iur., zamjenik predsjednice Vijeća, Milivoj Maršić, dipl.oec., Vesna Patrlj, dipl.iur. i dr.sc. Mirna Pavletić-Župić, članovi Vijeća, sa 143. sjednice, održane 27. lipnja 2013., donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Utvrđuje se da je poduzetnik Andre' d.o.o. sa sjedištem u Puli, Giardini 14, propustio u roku propisanom Zakonom o zaštiti tržišnog natjecanja podnijeti obveznu prijavu namjere provedbe koncentracije Agenciji za zaštitu tržišnog natjecanja u smislu članka 19. stavka 3. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja, te je 25. studenog 2011. proveo koncentraciju nastalu stjecanjem kontrole nad poduzetnikom Novi list d.d. u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja bez prethodnog odobrenja Agencije.
2. Za djelo opisano u točki 1. izreke ovog rješenja, koje je trajalo od 25. studenog 2011. do 18. siječnja 2013., to jest do dana podnošenja potpune prijave koncentracije na poziv Agencije, poduzetniku Andre' d.o.o. sa sjedištem u Puli, Giardini 14, izriče se upravno-kaznena mjera u iznosu 13.000,00 kuna (slovima: trinaest tisuća kuna) sukladno članku 62. točki 1. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja.

Rok izvršenja: 15 (petnaest) dana od dana pravomoćnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

I. Činjenični opis popuštanja postupanja poduzetnika Andre' d.o.o.

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Agencija) je temeljem informacija iz medija o povezivanju poduzetnika Glas Istre Novine društvo s ograničenom odgovornošću za nakladničku djelatnost, sa sjedištem u Puli, Riva 10 (dalje: Glas Istre Novine d.o.o.) s poduzetnikom Novi list novinsko nakladničko dioničko društvo, sa sjedištem u Rijeci, Zvonimirova 20/a (dalje: Novi list d.d.), u predmetu klase: 034-08/12-01/082, po službenoj dužnosti, temeljem članka 32. točke 1. a) Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja („Narodne Novine“, broj 79/09; dalje: ZZTN), pokrenula istraživanje kapitalne, odnosno personalne povezanosti poduzetnika Glas Istre Novine d.o.o. i Novi list d.d. zbog sumnje da je riječ o koncentraciji poduzetnika koja je provedena bez prethodnog odobrenja Agencije. Konkretno, iz informacija iz medija moglo se zaključiti da je vlasnik Glasa Istre Novine d.o.o., poduzetnik Andre' d.o.o. sa sjedištem u Puli, Giardini 14 (dalje: Andre' d.o.o.) preuzeo Novi list d.d.

Slijedom navedenog, Agencija je 3. listopada 2012. od poduzetnika Andre' d.o.o. zatražila podatke uz dostavu preslika relevantne dokumentacije iz koje je navedeno vidljivo, odnosno pravnog temelja kapitalnog, odnosno personalnog povezivanja između Andre'a d.o.o. i Novog lista d.d., prikaz vlasničke strukture nakladnika dnevnih listova „Glas Istre“ i „Novi list“ tijekom 2010., 2011. i 2012., ovjerenu izjavu o tome u kojim su sve poduzetnicima, pružateljima medijskih usluga u Republici Hrvatskoj, Andre' d.o.o. i njegovi povezani poduzetnici, imatelji udjela u temeljnom kapitalu, s naznakom visina udjela kojim raspolažu, detaljno pisano očitovanje o načinu odvijanja poslovanja nakladnika dnevnih listova „Glas Istre“ i „Novi list“, u odnosu na način prodaje i distribucije tih listova, a s obzirom na kapitalnu odnosno personalnu povezanost poduzetnika Andre' d.o.o. i Novi list d.d., podatak o iznosu ukupnog godišnjeg konsolidiranog prihoda kojeg su poduzetnik Andre' d.o.o. i poduzetnici koji nad njim imaju kontrolu, kao i poduzetnici nad kojima on ima kontrolu, ostvarili u 2011. godini u Republici Hrvatskoj i na svjetskom tržištu i podatak o iznosu ukupnog godišnjeg konsolidiranog prihoda kojeg je poduzetnik Novi list d.d. ostvario 2011. u Republici Hrvatskoj i na svjetskom tržištu.

Andre' d.o.o. je, na traženje Agencije, očitovanje i podatke dostavio 29. listopada 2012.

Podneskom od 29. listopada 2012. Andre' d.o.o. se očitovao kako je, kao stjecatelj, 25. studenog 2011., stekao 48.191 redovnih dionica poduzetnika Novi list d.d. (od ukupno [...]) NLST-R-A nominalne vrijednosti od [...] kuna na Zagrebačkoj burzi, od prodavatelja Zagrebačke banke d.d. kao založnog vjerovnika.

Nadalje, Andre' d.o.o. je dostavio podatak o vlasničkoj strukturi poduzetnika Glas Istre d.o.o., odnosno od 2. ožujka 2010. poduzetnika Glas Istre Novine d.o.o. i poduzetnika Novi list d.d. u razdoblju od 2010. do 2012., kao i podatak o poduzetnicima (pružateljima medijskih usluga) u kojima Andre' d.o.o. i njegova povezana društva imaju udjele u temeljnom kapitalu.

Također, Andre' d.o.o. je dostavio očitovanje o načinu odvijanja poslovanja nakladnika „Glasa Istre“ i „Novog lista“ u odnosu na način prodaje i distribuciju tih listova, kao i podatak o ukupnom godišnjem konsolidiranom prihodu Andre'a d.o.o. i poduzetnika nad kojima isti ostvaruje kontrolu, kao i podatak o prihodu Novog lista d.d.

Temeljem dostavljenih podataka poduzetnika Andre' d.o.o. od 29. listopada 2012., Agencija je 20. studenog 2012. zatražila Andre' d.o.o. da podnese prijavu koncentracije.

Agencija je 3. prosinca 2012. zaprimila podnesak Andre'a d.o.o. u kojemu u bitnome navodi kako mu nije nepoznat sadržaj članka 36. stavka 2. Zakona o medijima („Narodne Novine“,

broj 59/04, 84/11; dalje: ZoM), koji je nakladnika obvezivao da prijavi namjeru provedbe koncentracije neovisno o tome jesu li bili ispunjeni uvjeti iz članka 22. stavka 4. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja iz 2003. („Narodne Novine“, broj 122/03; dalje: ZZTN iz 2003.).

Međutim, navodi kako smatra da se, pored odredbi članka 36. stavka 4. i članka 37. stavka 1. ZoM-a, i odredbe članka 18. ZZTN-a iz 2003., moglo tumačiti da je za područje medijskog nakladništva bio predviđen posebni režim prethodne (po prijavi), a ne samo naknadne, kontrole dopuštenosti koncentracije za poduzetnike koji nisu ispunjavali uvjete iz članka 22. stavka 4. ZZTN-a iz 2003., te da je u tom području vrijedila i posebna definicija nedopuštene koncentracije iz članka 37. stavka 1. ZoM-a i opća definicija zabranjene koncentracije iz članka 18. tadašnjeg ZZTN-a iz 2003.

Nadalje, navodi kako članak 17. ZZTN-a sadrži stavak 6. koji sada izričito propisuje da „Agencija ocjenjuje dopuštenost samo onih koncentracija koje podliježu obvezi prijave namjere provedbe koncentracije iz stavka 1. ovog članka“. Navodi da takve odredbe u ZZTN-u iz 2003. nije bilo i da ona znači da, ako se i uzme da je članak 36. stavak 2. ZoM-a *lex specialis* u području medija, primjena *legis specialis (i posterioris)* u području djelokruga rada Agencije (članka 17. stavka 6. ZZTN-a) nužno dovodi do zaključka da bi podnošenje zatražene prijave namjere provedbe koncentracije bio čin pukog administriranja, lišen i smisla i sadržaja, o čijoj dopuštenosti Agencija neće ni moći odlučivati, te moli Agenciju da potrebu podnošenja zatražene prijave dodatno argumentira.

Vežano uz navedeno, Agencija je 5. prosinca 2012. Andre'a d.o.o. ponovno pozvala da dostavi zatraženu prijavu koncentracije.

Andre' d.o.o. je 2. siječnja 2013. dostavio nepotpunu prijavu provedbe koncentracije poduzetnika (dalje: prijava koncentracije) nastale stjecanjem kontrole od strane Andre'a d.o.o. nad Novim listom d.d., odnosno stjecanjem većine udjela u temeljnom kapitalu tog poduzetnika, u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a.

Slijedom navedenog, Agencija je 2. siječnja 2013. otvorila upravni predmet ocjene dopuštenosti koncentracije poduzetnika Andre' d.o.o. i Novi list d.d., klasa: UP/I 034-03/2013-02/001. Nepravni predmet istraživanja oblika povezivanja Glasa Istre i Novog lista, klasa: 034-08/2012-01/082, administrativno je okončan.

Člankom 38. stavkom 2. ZZTN-a je propisano da postupak ocjene dopuštenosti koncentracije Agencija pokreće po službenoj dužnosti ako sudionici ne prijave koncentraciju u smislu članka 17. tog Zakona.

Budući da prijava koncentracije od 2. siječnja 2013. nije bila potpuna, Agencija je 4. siječnja 2013., sukladno članku 20. ZZTN-a i odredbama Uredbe o načinu prijave i kriterijima za ocjenu koncentracija poduzetnika („Narodne novine“, broj: 38/11; dalje: Uredba o koncentracijama), od Andre'a d.o.o. zatražila dopunu prijave.

Isprave i podatke propisane člankom 20. stavak 1. ZZTN-a Agencija je zaprimila 18. siječnja 2013., te se taj dan, sukladno članku 20. stavku 6. ZZTN-a, smatra danom podnošenja potpune prijave koncentracije, o čemu je Agencija podnositelju prijave izdala pisanu potvrdu.

Agencija je nakon izdavanja potvrde o potpunosti prijave, sukladno članku 21. stavcima 5. i 6. i članku 32. točki 1. ZZTN-a, 21. siječnja 2013. na službenim internetskim stranicama Agencije (<http://www.aztn.hr>) objavila Javni poziv za dostavljanje primjedaba i mišljenja. Javnim pozivom Agencija je pozvala sve poduzetnike koji djeluju na mjerodavnom tržištu naklade općeinformativnih dnevnika i oglašavanja u općeinformativnim dnevnicima na teritoriju Republike Hrvatske, kao i sve poduzetnike koji djeluju na drugim tržištima na kojima bi navedena koncentracija mogla imati učinke (uzlazna, silazna, susjedna tržišta), strukovne

udruge, udruge poslodavaca, udruge za zaštitu potrošača te ostale osobe koje nisu stranke u predmetnom postupku, odnosno konkurenti sudionika predmetne koncentracije, ali za koje se može razumno pretpostaviti da imaju saznanja o odnosima na navedenim tržištima, da dostave svoje primjedbe, stavove i mišljenja o mogućim konkretnim značajnim učincima predmetne koncentracije na njihovo poslovanje, kao i na moguće značajne učinke iste na tržišno natjecanje na navedenim tržištima. Kao krajnji rok za dostavu primjedbi i mišljenja Agenciji određen je 31. siječnja 2013.

Vezano uz Javni poziv Agencija nije zaprimila niti jedan podnesak adresata Javnog poziva.

Agencija je na temelju odluke Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Vijeće) donesene na 130. sjednici održanoj 14. veljače 2013., na temelju podataka iz prijave koncentracije u smislu članka 20. ZZTN-a, utvrđene strukture mjerodavnog tržišta s obzirom na postojeće i potencijalne konkurente, postkoncentracijskog tržišnog udjela sudionika koncentracije, očekivanih učinaka koncentracije u smislu koristi za potrošače i drugih raspoloživih podataka i saznanja, ocijenila da se može razumno pretpostaviti da u konkretnom predmetu nije riječ o zabranjenoj koncentraciji u smislu odredbe članka 16. ZZTN-a.

Riječ je o koncentraciji koja ima učinke prvenstveno na tržištu naklade općeinformativnih dnevnika i oglašavanja u općeinformativnim dnevnicima na teritoriju Republike Hrvatske.

Budući da se na temelju raspoloživih podataka moglo razumno pretpostaviti da nije riječ o zabranjenoj koncentraciji, Agencija je koncentraciju ocijenila dopuštenom na 1. razini u smislu članka 22. stavka 1., te stoga nije donosila zaključak o pokretanju postupka ocjene koncentracije na 2. razini u smislu članka 22. stavak 3. ZZTN-a.

Provedbom navedene koncentracije Andre' d.o.o. je stekao kontrolu nad Novim listom d.d., u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a, stjecanjem većine udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d. Konkretno, Andre' d.o.o. je stekao 48.191 redovnih dionica NLST-R-A poduzetnika Novi list d.d., u dotadašnjem vlasništvu Riječkog lista d.o.o. i Dioki d.d., (od ukupno [...]), nominalne vrijednosti [...] kuna na Zagrebačkoj burzi, od prodavatelja Zagrebačke banke d.d. kao založnog vjerovnika. Stjecanje je 25. studenog 2011. proknjiženo u depozitoriju Središnjeg klirinškog depozitarnog društva, sa sjedištem u Zagrebu, Heinzelova 62/a.

Člankom 15. stavkom 1. točkom 2. ZZTN-a je propisano da koncentracija poduzetnika nastaje promjenom kontrole nad poduzetnikom na trajnoj osnovi. 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.

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.

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.

Analizom zaprimljenih podataka u postupku ocjene dopuštenosti koncentracije, Agencija je utvrdila da je Andre' d.o.o. pristupio javnom pozivu Zagrebačke banke d.d., kao založnog vjerovnika, za kupnju 48.191 redovne dionice (od ukupno [...]) NLST-R-A nominalne vrijednosti [...] kn, izdavatelja Novog lista d.d., u dotadašnjem vlasništvu Riječkog lista d.o.o. i Dioki d.d., po početnoj cijeni od [...] kn. Postupak prodaje je predviđao predaju ponude za kupnju u zatvorenoj omotnici koju je bilo potrebno predati do 22. studenog 2011. u 12:00 sati. Andre d.o.o. kao jedini ponuditelj (s ponudom [...] kn), je kupovnu cijenu, pod prijetnjom gubitka prava, bio dužan uplatiti do 24. studenog 2011. i nakon što je to učinio, stjecanje je 25. studenog 2011. proknjiženo u depozitoriju Središnjeg klirinškog depozitarnog društva.

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 je u konkretnom slučaju Andre' d.o.o. prilikom preuzimanja udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d. već bio imatelj većinskog udjela u temeljnom kapitalu Glasa Istre Novine d.o.o. smatra se nakladnikom medija, te je time ispunjen uvjet za nastanak obveze prijave namjere konkretne koncentracije Agenciji propisan člankom 36. stavkom 1. ZOM-a.

Slijedom navedenog, Agencija je nedvojbeno utvrdila da su 25. studenog 2011., kada je Andre' d.o.o. stekao 48.191 redovnih dionica poduzetnika Novi list d.d, te na taj način preuzeo 80,319% udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d., ispunjeni uvjeti iz članka 19. stavka 3. ZZTN-a, odnosno da je s 25. studenim 2011. nastala obveza prijave koncentracije Agenciji, s obzirom da je s tim datumom Središnje depozitarno društvo navedeno stjecanje proknjižilo u Središnjem depozitoriju.

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 tek nakon što Agencija donese rješenje kojim se koncentracija ocjenjuje dopuštenom ili uvjetno dopuštenom.

S obzirom da je poduzetnik Andre' d.o.o. stekao 48.191 redovne dionice (od ukupno [...]) izdavatelja Novog lista d.d., što je Središnje klirinško depozitarno društvo 25. studenog 2011.

proknjižilo u Središnjem depozitoriju, obveza prijave, u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, nastala je 25. studenog 2011.

Sukladno odredbi članka 62. točki 1. ZZTN-a poduzetnika koji Agenciji ne podnese obveznu prijavu namjere koncentracije, 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. Riječ je o lakšoj povredi propisa o tržišnom natjecanju.

Stoga je Agencija zbog propuštanja podnošenja obvezne prijave namjere provedbe koncentracije na ocjenu Agenciji, u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, zaključkom od 14. veljače 2013., klasa: UP/I 034-03/2013-02/001, urbroj: 580-06/49-2013-009 pokrenula postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere poduzetniku Andre' d.o.o.

Uz navedeni zaključak o pokretanju postupka utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, Agencija je, sukladno članku 52. ZZTN-a, Andre'u d.o.o. dostavila 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.

Andre' d.o.o. je stoga, temeljem članka 52. stavka 4. točaka 6. i 7. ZZTN-a, pozvan da u roku od 20 dana od dana primitka Obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju Agenciji dostavi pisanu obranu i predloži dodatne svjedoke i dokaze.

III. Pisana obrana poduzetnika Andre' d.o.o.

Agencija je 5. ožujka 2013. zaprimila pisanu obranu poduzetnika Andre' d.o.o. U svojoj obrani Andre' d.o.o. iznosi svoje pravno mišljenje o zakonskim odredbama koje uređuju materiju obvezatnosti prijave koncentracije i posredno, uvjete za izricanje upravno-kaznene mjere, citirajući odredbe ZoM-a, ZZTN-a iz 2003. i ZZTN-a koji je na snazi, te navodi kako je pored navedene zakonske regulative, povijesti, te regulative i uobičajenih pravila tumačenja pravnih propisa, ocijenio da je u najmanju ruku dvojbeno odnosi li se obveza prijave namjere koncentracije neovisno o ostvarenom ukupnom prihodu i na poduzetnika Andre' d.o.o., koji po njegovom mišljenju nije nakladnik, te vrijedi li navedena obveza i nakon stupanja na snagu novog ZZTN-a, koji sadrži odredbu članka 17. stavka 6., a koju prethodni ZZTN iz 2003., na koji se pozivao članak 36. stavak 2. ZOM-a, nije sadržavao.

Andre' d.o.o. dalje navodi da nepodnošenje prijave koncentracije na ocjenu Agenciji nije bio čin svjesnog izbjegavanja izvršenja zakonske obveze, već je *prima facie* bilo i više nego očito da se koncentracijom ne nadmašuje prag iz članka 37. stavka 1. ZoM-a, te je procijenio da obveza prijave koncentracije ne postoji, odnosno da je prijava koncentracije nepotrebna.

U pisanoj obrani Andre' d.o.o. ističe kako je nakon saznanja stava Agencije o obveznosti prijave, dopisom od 28. studenog 2012. Agenciju obavijestio o gore navedenim dvojbama te u daljnjoj suradnji s Agencijom pokazao spremnost na izvršavanje svoje obveze podnošenja prijave koncentracije podnošenjem propuštene prijave i dostavom svih traženih podataka.

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 glavnu raspravu zakazanu za 25. ožujka 2013., odgodila za 8. travnja 2013. budući da je predstavnik Andre'a d.o.o., gosp. Albert Faggian opravdao svoj izostanak.

Agencija je 8. travnja 2013. održala glavnu raspravu na kojoj je saslušan predstavnik poduzetnika Andre'a d.o.o. gosp. Albert Faggian.

Predstavnik Andre'a d.o.o. je izjavio kako ostaje kod svih navoda iznijetih u podnesku koji je dostavljen Agenciji 5. ožujka 2013., koji smatra svojom pisanom obranom te pri tome u bitnome iskazuje da je zbog promjena u ZZTN-u došlo do očigledno nenamjernog previda s obzirom na postojanje obveze na podnošenje prijave koncentracije na ocjenu Agenciji.

Predstavnik Andre'a d.o.o. navodi kako je ovo prvi puta da se Andre' d.o.o. susreo sa postojanjem navedene obveze u smislu ZZTN-a, stoga ni u kojem slučaju nije postojala namjera kršenja propisa o zaštiti tržišnog natjecanja te ističe kako do sada nikada nije kažnjavan za kršenje odredaba ZZTN-a, te da su propuštanjem podnošenja obveze prijave koncentracije Agenciji izostali bilo kakvi negativni učinci iste na tržišno natjecanje, štoviše smatra kako ista nije imala značajnog utjecaja s obzirom da je riječ o poduzetnicima regionalnog karaktera. Ovo stoga što osim područja Istre i Rijeke na kojima se distribuiraju dnevni „Glas Istre” i „Novi list”, na preostalom teritoriju Republike Hrvatske ostvaruje prodaju od svega oko [...] primjeraka ukupno dnevno.

Ponovno je naglasio da Andre'u d.o.o. nije bio cilj kršiti zakon i tvrdi da se radi o stjecaju nesretnih okolnosti. Navodi da je Andre' d.o.o. kao medijska kuća u obvezi poštivanja zakona, te da bi svakako tu svoju obvezu i izvršio da su zakonski propisi bili jedan s drugim usklađeni.

Zaključno, predstavnik Andre'a d.o.o. predlaže da Agencija ima razumijevanja za sve navedene okolnosti.

Time je glavna rasprava okončana.

V. Analiza argumenata koje je Andre' d.o.o. iznio u pisanoj obrani i na glavnoj raspravi

Poduzetnik Andre' d.o.o. je u pisanoj obrani, citirajući odredbe odredbe ZoM-a, ZZTN-a iz 2003. i ZZTN-a koji je na snazi, naveo kako smatra da iz odredaba ZZTN-a i ZoM-a ne proizlazi obveza prijave namjere provedbe koncentracije poduzetnika koji ne ispunjavaju uvjete iz članka 17. stavka 1. ZZTN-a, budući da je u članku 17. stavku 6. ZZTN-a navedeno da Agencija ocjenjuje dopuštenost samo onih koncentracija koje podliježu obvezi prijave namjere provedbe koncentracije iz članka 17. stavka 1. ZZTN-a.

Nije moguće prihvatiti ovaj navod Andre'a d.o.o. budući da je člankom 36. stavcima 1. i 2. ZoM-a propisana obveza prijave namjere koncentracije za nakladnike u obliku i na način utvrđen propisima o zaštiti tržišnog natjecanja, a člankom 19. stavkom 3. ZZTN-a uređeno je da se prijava namjere koncentracije podnosi Agenciji na ocjenu nakon zaključenja ugovora kojim se stječe kontrola ili prevladavajući utjecaj nad poduzetnikom ili dijelom poduzetnika, odnosno nakon javne ponude.

Način podnošenja same prijave koncentracije uređuje Uredba o koncentracijama, kojom je u članku 4. stavku 2. Uredbe o koncentracijama jasno uređeno da su u nadležnosti Agencije i koncentracije na tržištu medija koje su uređene posebnim propisima, pa je u slučaju koncentracije koja nastaje na način uređen člankom 15. stavcima 1., 2. i 3. ZZTN-a, podnositelj prijave Agenciji dužan podnijeti prijavu neovisno o visini ostvarenih prihoda.

U svojoj pisanoj obrani Andre' d.o.o. navodi kako smatra da ne postoji obveza prijave predmetne koncentracije budući se taj poduzetnik ne smatra nakladnikom.

Navodi Andre'a d.o.o. da se ne smatra nakladnikom nisu utemeljeni, budući da je člankom 2. ZoM-a jasno propisano kako se nakladnikom medija ima smatrati 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. U konkretnom slučaju je Andre' d.o.o. prilikom preuzimanja udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d. već bio imatelj većinskog udjela u temeljnom kapitalu Glasa Istre Novine d.o.o., te se stoga smatra nakladnikom medija u smislu ZoM-a.

Također, u svojoj pisanoj obrani Andre' d.o.o. navodi odredbu članka 37. stavka 1. ZoM-a, prema kojoj je određen pojam nedopuštene koncentracije koja nastaje u slučaju kada provedbom iste, poduzetnik koji sudjeluje u koncentraciji prelazi 40% ukupno prodane naklade općeinformativnih dnevnika, te navodi kako je bilo više nego očito da ne postoji obveza prijave koncentracije jer se njom ne nadmašuje „prag“ iz članka 37. stavka 1. ZoM-a.

Člankom 37. stavkom 1. ZoM-a uređuje se pojam nedopuštenosti koncentracije sa stanovišta ZoM-a, a ne sa stanovišta tržišnog natjecanja koje uređuje ZZTN i provedbeni propisi, stoga se ne može prihvatiti obrana poduzetnika kako obveza prijave koncentracije ne postoji, ovo stoga jer je Andre' d.o.o. bio i morao biti upoznat sa važećim propisima o zaštiti tržišnog natjecanja sukladno kojima je bio dužan prijaviti koncentraciju po ispunjenju uvjeta iz članka 19. ZZTN-a.

VI. Utvrđivanje visine upravno-kaznene mjere

Sukladno članku 52. stavku 5. ZZTN-a, po okončanju glavne rasprave, Vijeće za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Vijeće) 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. ZZTN-a, poduzetnik – stranka u postupku koji Agenciji ne podnese obveznu prijavu namjere koncentracije, 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.

Prema članku 64. stavku 2. ZZTN-a, pri izricanju upravno-kaznene mjere Agencija uzima u obzir sve olakotne i otegotne okolnosti kao što su težina povrede, vrijeme trajanja povrede i posljedice te povrede za druge poduzetnike na tržištu i potrošače. Pri tome se primjenjuje dvostupanjska metodologija izračuna upravno-kaznene mjere na način da se prvo utvrđuje osnovni iznos upravno-kaznene mjere za poduzetnika, a zatim se tako utvrđeni iznos smanjuje ili povećava ovisno o utvrđenim olakotnim i/ili otegotnim okolnostima.

U članku 1. stavku 1. Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere („Narodne novine“, broj: 129/10, dalje: Uredba o upravno-kaznenim mjerama) propisano je da se Uredbom o upravno-kaznenim mjerama 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.

Temeljem članka 2. stavka 1. (c) Uredbe o upravno-kaznenim mjerama prihod poduzetnika na osnovu kojeg se izračunava osnovni iznos upravno-kaznene mjere predstavlja vrijednost prodaje robe i/ili usluga koji je poduzetnik ostvario isključivo od obavljanja djelatnosti na mjerodavnom tržištu na kojem je Agencija utvrdila povredu ZZTN-a, i to, sukladno članku 5. stavku 2. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama, tijekom posljednje poslovne godine u kojoj je poduzetnik povrijedio Zakon, odnosno posljednje godine za koju postoje zaključena financijska izvješća.

Sukladno članku 4. stavku 1. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama, Agencija će osnovni iznos upravno-kaznene mjere izračunati određujući primjerenu visinu postotka od prihoda poduzetnika. Visina postotka ovisi o težini povrede ZZTN-a, te se dobiveni iznos množi s brojem godina trajanja povrede.

Temeljem članka 4. stavka 2. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama Agencija je obvezna u svakom postupku utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere utvrditi težinu povrede ZZTN-a, uzimajući u obzir sve bitne činjenice i okolnosti pojedinog slučaja. U pravilu, postotak od prihoda iz članka 4. stavka 1. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama koji se uzima u izračun osnovnog iznosa, Agencija utvrđuje u visini do najviše 30% prihoda poduzetnika. Navedeno je propisano člankom 4. stavkom 3. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama.

Člankom 6. stavkom 2. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama propisano je da Agencija, u smislu članka 4. stavka 3. ove Uredbe, u svakom pojedinačnom slučaju utvrđuje treba li postotak od prihoda biti određen u gornjem ili donjem dijelu raspona. Pri tome je Agencija obvezna uzimati u obzir niz čimbenika, kao što su primjerice, vrsta povrede ZZTN-a, tržišni udjel poduzetnika-sudionika povrede ZZTN-a, zemljopisno područje na kojem povreda ZZTN-a ima ili može imati učinak, te je li povreda ZZTN-a u praksi izvršena ili je samo ostavljena otvorena mogućnost za izvršenje povrede.

Stoga je Agencija prilikom utvrđivanja osnovnog iznosa upravno-kaznene mjere za poduzetnika Andre' d.o.o. u smislu članka 6. stavka 2. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama uzela u obzir slijedeće čimbenike:

U konkretnom slučaju riječ je o lakšoj povredi propisa o tržišnom natjecanju iz članka 62. ZZTN-a.

Predmetna koncentracija provedena je u 2011. godini, a njenom provedbom Andre' d.o.o. je na tržištu prodane naklade općeinformativnih dnevnika na teritoriju Republike Hrvatske u 2011. godini putem kontrole ili prevladavajućeg utjecaja u općeinformativnim dnevnicima „Glas Istre” i „Novi list” ostvario tržišni udjel od [10-15]%, a najznačajnije udjele na navedenom tržištu ostvaruju njegovi najznačajniji takmaci, općeinformativni dnevnik „24 sata” sa [40-45]% udjela, zatim „Jutarnji list” sa [15-20]% udjela i „Večernji list” sa [15-20]% udjela.

Na tržištu oglašavanja u općeinformativnim dnevnicima na teritoriju Republike Hrvatske u 2011. godini putem kontrole ili prevladavajućeg utjecaja u općeinformativnim dnevnicima „Glas Istre” i „Novi list”, nakon provedbe koncentracije Andre' d.o.o. je ostvario udjel od [10-15]%, dok najznačajnije tržišne udjele na navedenom tržištu ostvaruju općeinformativni dnevnik „Večernji list” sa [20-25]% udjela, zatim općeinformativni dnevnik „24 sata” sa [20-25]% udjela i „Jutarnji list” sa [15-20]% tržišnog udjela.

Agencija je, vodeći računa o učincima predmetne koncentracije, uzela u obzir da provedena koncentracija nije dovela do stvaranja niti jačanja vladajućeg položaja te da će Andre' d.o.o. svojim tržišnim udjelom pridonijeti većoj konkurenciji između poduzetnika na mjerodavnim tržištima.

Uzeto je u obzir da je predmetna povreda ZZTN-a izvršena u praksi jer članak 19. ZZTN-a jasno propisuje tko je i kada dužan prijaviti koncentraciju na ocjenu Agenciji.

Pri tom je Agencija osobito vodila računa o tome da predmetna koncentracija, iako je provedena bez odobrenja Agencije, nije imala negativnog učinka na tržišno natjecanje na utvrđenim mjerodavnim tržištima te da su iz provedene koncentracije proizašli i pozitivni učinci na tržišno natjecanje u smislu povećanja razine tržišnog natjecanja na utvrđenim mjerodavnim tržištima, kao i da su iz provedene koncentracije proizašli pozitivni učinci na tržišno natjecanje u smislu povećanja razine tržišnog natjecanja na teritoriju Republike Hrvatske, pa je za očekivati da će Andre' d.o.o. povećanjem svojeg tržišnog udjela pridonijeti većoj konkurenciji između poduzetnika na mjerodavnim tržištima, od čega će u konačnici korist imati potrošači.

Obveza Andre'a d.o.o. da prijavi koncentraciju Agenciji nastala je 25. studenog 2011., kada je Andre' d.o.o. stekao 48.191 redovnih dionica poduzetnika Novi list d.d, te na taj način preuzeo 80,319% udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d.

Prihod koji, u smislu članka 2. stavka 1. (c) Uredbe o upravno-kaznenim mjerama, predstavlja prihod poduzetnika Andre' d.o.o. na osnovu kojeg se izračunava osnovni iznos upravno-kaznene mjere je prihod koji je ostvario Novi list d.d. na mjerodavnom tržištu prodane naklade općeinformativnih dnevnika na teritoriju Republike Hrvatske, te na tržištu oglašavanja u općeinformativnim dnevnicima na teritoriju Republike Hrvatske u 2012. godini, a koji iznosi [...] kuna.

Agencija je u konkretnom slučaju utvrdila da je povreda u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, za koju je propisano kažnjavanje u smislu članka 62. točke 1. ZZTN-a, trajala do 18. siječnja 2013. kada je Andre' d.o.o. podnio potpunu prijavu o čemu je Agencija tom poduzetniku izdala potvrdu o potpunosti prijave.

Stoga je Agencija utvrdila vremensko trajanje povrede od 1 godine, 1 mjesec i 24 dana.

Slijedom navedenoga, zbog svih utvrđenih čimbenika, Agencija je izračun osnovnog iznosa upravno-kaznene mjere u smislu članka 4. stavka 1. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama, u konkretnom slučaju temeljila na postotku od prihoda određenog u donjem dijelu propisanog raspona, te osnovni iznos upravno-kaznene mjere odredila u visini od [...] kuna.

Nakon što utvrdi osnovni iznos upravno-kaznene mjere za svakog poduzetnika, Agencija tako utvrđeni iznos može smanjiti ili povećati ukoliko utvrdi postojanje olakotnih i/ili otegotnih okolnosti, u smislu članka 64. ZZTN-a.

Agencija je stoga u smislu članka 64. stavka 4. ZZTN-a i članka 8. Uredbe o upravno-kaznenim mjerama smanjila osnovni iznos upravno-kaznene mjere zbog toga što Andre' d.o.o. nije ranije kršio članak 62. točku 1. ZZTN-a.

Pri tom je Agencija uzela u obzir da je Andre' d.o.o. nakon što je Agencija po službenoj dužnosti, temeljem informacija u medijima započela s ispitivanjem oblika njegove kapitalne odnosno personalne povezanosti s Novim listom d.d., surađivao s Agencijom tijekom postupka ocjene koncentracije.

Agencija je utvrdila kako iz cjelokupnosti svih činjenica i okolnosti u ovom slučaju proizlazi da je Andre' d.o.o. povredu članka 62. točke 1. ZZTN-a izvršio u nehaju.

Agencija nije utvrdila postojanje otegotnih okolnosti zbog kojih bi trebalo povećati osnovni iznos upravno-kaznene mjere.

Slijedom navedenog, Agencija je utvrdila konačni iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 13.000,00 kuna, što predstavlja <0,25% ukupnog godišnjeg konsolidiranog prihoda koji je Andre' d.o.o. ostvario u 2011. godini.

VII. Odluka Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja

Temeljem članka 30. točke 2., članka 31. u svezi članka 62. točke 1. ZZTN-a, Vijeće je na 143. sjednici, održanoj 27. lipnja 2013. utvrdilo da je nesporno dokazano da je Andre' d.o.o. propustio u ZZTN-om propisanom roku podnijeti obveznu prijavu namjere provedbe koncentracije na ocjenu Agenciji sukladno obvezi iz članka 19. stavka 3. ZZTN-a, te proveo koncentraciju bez prethodnog odobrenja Agencije. Konkretno, unatoč postojanju obveze prijave koncentracije koja je nastala 25. studenog 2011., Andre' d.o.o. je potpunu prijavu koncentracije podnio Agenciji tek 18. siječnja 2013. i to na njeno traženje, čime su ostvareni uvjeti za izricanje upravno-kaznene mjere u smislu članka 62. točke 1. ZZTN-a.

Riječ je o koncentraciji nastaloj stjecanjem kontrole nad poduzetnikom Novi list d.d. od strane Andre'a d.o.o. u smislu članka 15. stavka 1. ZZTN-a, i to preuzimanjem 80,319% udjela u temeljnom kapitalu Novog lista d.d.

Vijeće je na 143. sjednici, održanoj 27. lipnja 2013. odlučilo da se poduzetniku izrekne upravno-kaznena mjera u iznosu od 13.000,00 kuna. Navedeni iznos upravno-kaznene mjere predstavlja <0,25% ukupnog godišnjeg konsolidiranog prihoda koji je Andre' d.o.o. ostvario u 2011. godini.

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.

Pri izricanju upravno-kaznene mjere Vijeće je cijeniло sve u postupku utvrđene olakotne i otegotne okolnosti koje su uređene člankom 64. stavcima 4. i 5. ZZTN-a i člancima 8. i 9. Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere.

Vijeće je kao olakotnu okolnost u ovom postupku cijeniло činjenicu da Andre' d.o.o. nije ranije kažnjavan za kršenje članka 62. točke 1. ZZTN-a.

Nadalje, Vijeće je kao olakotnu okolnost cijeniло da je Andre' d.o.o., nakon što je Agencija po službenoj dužnosti, temeljem informacija u medijima, započela s ispitivanjem oblika njegove kapitalne odnosno personalne povezanosti s Novim listom d.d. te pozvala na prijavu predmetne koncentracije, surađivao s Agencijom tijekom predmetnog postupka ocjene koncentracije.

Također, Vijeće je kao olakotnu okolnost cijeniло i to kako iz cjelokupnosti svih činjenica i okolnosti u ovom slučaju proizlazi da je Andre' d.o.o. povredu članka 62. točke 1. ZZTN-a izvršio u nehaju.

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 konačnosti 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 IBAN 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 034-03/2013-02/001.

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 nadležnim upravnim sudom u roku od 30 (trideset) dana, računajući od dana dostave ovoga rješenja.

Predsjednica Vijeća
za zaštitu tržišnog natjecanja

mr.sc. Olgica Spevec

Napomena:

Sukladno članku 53. ZZTN-a, podaci koji predstavljaju poslovnu tajnu izuzeti su od objavljivanja te su u tekstu navedeni podaci označeni [...], odnosno koriste se podaci u rasponu.