

Klasa: UP/I 034-03/2016-02/004
Urbroj: 580-11/107-2016-016
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 Uma FM d.o.o. za usluge, sa sjedištem u Zagrebu, Avenija Većeslava Holjevca 29 (dalje: Uma FM), 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 UMA 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 15. veljače 2016., 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 Većeslava Holjevca 29 (dalje: Radio Croatia), 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 15. veljače 2016. do 2. lipnja 2016., to jest od dana provedbe predmetne koncentracije do dana kada je Uma FM dostavio potpunu prijavu koncentracije, izriče se simbolična upravno-kaznena mjera u iznosu od:

- 1.000,00 kuna (slovima: tisuću 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 Uma FM

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Agencija) zaprimila je 3. svibnja 2016. nepotpunu prijavu koncentracije (dalje: prijava koncentracije) koja je nastala stjecanjem izravne kontrole poduzetnika Uma FM nad nakladnikom Radio Croatia na trajnoj osnovi i to stjecanjem većine udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia, u smislu odredbe članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a.

Prijavu koncentracije na ocjenu njezine dopuštenosti dostavio je poduzetnik Uma FM, putem punomoćnika [...], u smislu članka 38. stavka 2. ZZTN-a, a sukladno članku 36. stavku 1. i 2. Zakona o medijima („Narodne novine“, broj: 59/04, 84/1 i 81/13; dalje: ZOM).

Uz prijavu koncentracije dostavljen je i „Ugovor o ustupu i prijenosu poslovnih udjela“ (dalje: Ugovor) sklopljen 15. veljače 2016. između Uma FM-a kao stjecatelja i poduzetnika Narodni FM d.o.o. za proizvodnju i emitiranje radijskog programa, sa sjedištem u Zagrebu, Avenija Većeslava Holjevca 29, (dalje: Narodni FM), kojim je Uma FM stekao 100% udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia i na taj način ostvario izravnu samostalnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN nad nakladnikom elektroničkih medija Radio Croatia.

Slijedom navedenog, utvrđeno je kako je navedena koncentracija provedena bez podnošenja obvezne prijave namjere provedbe 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 Uma FM 15. veljače 2015. stekla izravnu 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 u propisanom roku i provedena je suprotno odredbi članka 19. stavka 5. ZZTN-a.

Budući da zaprimljena prijava koncentracije nije bila potpuna, Agencija je 10. svibnja 2016. zatražila njezinu dopunu sukladno članku 20. ZZTN-a i odredbama Uredbe o načinu prijave i kriterijima za ocjenu koncentracije poduzetnika („Narodne novine“ broj: 38/11; dalje: Uredba o koncentracijama).

Dopuna prijave koncentracije zaprimljena je 2. lipnja 2016.

Prijava koncentracije podnesena je Agenciji sukladno člancima 19. i 20. ZZTN-a, članku 36. ZOM-a, članku 65. stavku 1. Zakona o elektroničkim medijima („Narodne novine“, broj 153/09, 84/11, 94/13 i 136/13; dalje: ZEM) i odredbama Uredbe o načinu prijave i kriterijima za ocjenu koncentracija poduzetnika („Narodne novine“ broj: 38/11; dalje: Uredba o koncentracijama).

Prijava koncentracije podnesena je Agenciji na Kratkim obrascu prijave koncentracije sadržanom u Priritku 2. Uredbe o koncentracijama (dalje: Kratki obrazac), sukladno članku 20. stavku 4. točki 1. ZZTN-a, budući da niti jedan od sudionika koncentracije ne djeluje na istom mjerodavnom tržištu u proizvodnom i zemljopisnom smislu te među njima nema horizontalnog preklapanja te niti jedan sudionik ne djeluje na tržištu koje je uzlazno ili silazno u odnosu na tržište na kojem djeluje drugi sudionik koncentracije pa među njima nema vertikalne povezanosti.

Budući da se predmetna koncentracija odnosi na područje medija na koju se primjenjuju i propisi o elektroničkim medijima, podnositelj prijave je obvezan, temeljem točke 5.2. Kratkog obrasca prijave koncentracije, kao popratni dokument Agenciji dostaviti i odluku Agencije za elektroničke medije (dalje: AEM) o tome kako provedbom prijavljene namjere koncentracije ne nastaje nedopuštena koncentracija u smislu ZEM-a.

Podnositelj prijave dostavio je uz dopunu prijavu koncentracije od 2. lipnja 2016. i odluku Vijeća za elektroničke medije od 12. svibnja 2016., klase: 612-12/15-07/0024, urbroja: 567-06-16-03, o tome kako koncentracijom koja uključuje Obiteljski radio i Radio Croatia ne nastaje nedopuštena koncentracija u smislu ZEM-a.

S obzirom da iz dostavljene odluke Vijeća za elektroničke medije proizlazi da je nastala koncentracija između Obiteljskog radija i Radija Croatia, Agencija je u sklopu predmeta klase: UP/I 034-03/16-02/003, Antena FM i Obiteljski radio d.o.o., Zagreb, ocjena dopuštenosti koncentracije, 19. svibnja 2016. uputila dopis AEM-u u kojem je zatražila pojašnjenje iste, a u smislu postupka ocjene dopuštenosti koncentracije poduzetnika Antena FM i Obiteljski radio koji se vodi pri Agenciji, te također i u smislu ocjene dopuštenosti koncentracije u ovom predmetu.

Agencija je 1. lipnja 2016. zaprimila očitovanje AEM-a u kojem se pojašnjava kako u smislu ZEM-a ne postoji koncentracija između Obiteljskog radija i Radija Croatia, te nadalje pojašnjavaju kako u smislu ZEM-a ne postoji koncentracija između Obiteljskog radija i Antene FM, kao ni između Radio Croatije i Ume FM, a iz razloga što Antena FM i Uma FM nisu pružatelj medijskih usluga, odnosno nisu upisani u Upisnik pružatelja medijskih usluga koje vodi Vijeće za elektroničke medije.

Dopuna prijave koncentracije zaprimljena je 2. lipnja 2016., stoga se, u smislu članka 20. stavka 6. ZZTN-a, navedeni dan smatra danom podnošenja potpune prijave koncentracije, o čemu je 3. lipnja 2016. Agencija izdala pisanu potvrdu, klase: UP/I 034-03/16-02/004, urbroja: 580-11/103-2016-005, u obliku propisanom člankom 14. Uredbe o koncentracijama.

Također, Agencija je nakon izdavanja potvrde o potpunosti prijave, sukladno članku 21. stavcima 5. i 6. i članku 32. točki 1. ZZTN-a, na službenim mrežnim stranicama Agencije (<http://www.aztn.hr>) objavila Javni poziv za dostavljanje primjedaba i mišljenja, pod poslovnim brojem klase: UP/I 034-03/16-02/004, urbroja: 580-11/103-2016-006, od 3. lipnja 2016.

Agencija je navedenim Javnim pozivom pozvala sve poduzetnike koji djeluju na mjerodavnim tržištima djelatnosti radija i radijskog oglašavanja na području 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 mjerodavnim tržištima, na dostavu svojih primjedaba, stavova i mišljenja o mogućim konkretnim značajnim učincima koncentracije iz točke 1. ovoga poziva na njihovo poslovanje, kao i na moguće značajne učinke te koncentracije na tržišno natjecanje na navedenim tržištima.

U navedenom Javnom pozivu utvrđen je rok za dostavu primjedbi i mišljenja Agenciji do 13. lipnja 2016. unutar kojeg Agencija nije zaprimila niti jedan podnesak vezan uz spomenuti Javni poziv.

Slijedom provedenih radnji u postupku ocjene predmetne koncentracije, u roku propisanom člankom 22. stavkom 1. ZZTN-a, Agencija je, temeljem odluke Vijeća donesene na 20/2016. sjednici održanoj 27. lipnja 2016., na temelju podataka iz prijave koncentracije u smislu članka 20. ZZTN-a, utvrđene strukture mjerodavnih tržišta s obzirom na postojeće i potencijalne konkurente, postkoncentracijskog tržišnog udjela sudionika koncentracija, 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 na tržištima djelatnosti radija i radijskog oglašavanja na koncesijskim područjima Radio Croatie.

Budući da je na temelju raspoloživih podataka bilo moguće razumno pretpostaviti da nije riječ o zabranjenoj koncentraciji, Agencija je koncentraciju ocijenila dopuštenom na 1. razini u smislu članka 22. stavka 1. ZZTN-a, te stoga nije donosila zaključak o pokretanju postupka ocjene koncentracije na 2. razini u smislu članka 22. stavka 3. ZZTN-a. Agencija je odluku o dopuštenosti predmetne koncentracije na 1. razini donijela isključivo temeljem propisa o zaštiti tržišnog natjecanja i sa stanovišta učinaka koncentracije na tržišno natjecanje.

Provedbom navedene koncentracije Uma FM je stekao izravnu kontrolu nad Radio Croatiaom, u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a, i to stjecanjem 100% udjela u temeljnom kapitalu navedenog poduzetnika.

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.

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.

Vežano uz navedeno, analizom zaprimljenih očitovanja, podataka i dokumentacije u postupku, Agencija je utvrdila da je Uma FM sklapanjem Ugovora od 15. veljače 2016. s poduzetnikom Narodni FM kao prenositeljem, kojima Uma FM stječe ukupno 100 % udjela u temeljnom kapitalu poduzetnika Radio Croatia, stekla izravnu kontrolu u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a nad radijskim nakladnikom Radio Croatia, te da je nastala promjena provedena 25. veljače 2016. 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 15. veljače 2016., kada je Uma FM stekao 100% udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia, ispunjeni uvjeti iz članka 19. stavka 3. ZZTN-a, odnosno da je najkasnije 15. veljače 2016. nastala obveza prijave koncentracije Agenciji, s obzirom da je s tim datumom sklopljen Ugovor s kojim je Uma FM stekao kontrolu, te da je koncentracija, zaključno do 2. lipnja 2016., kada je Uma FM podnio potpunu prijavu koncentracije na ocjenu Agenciji, 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 Uma FM 15. veljače 2016. stekao 100% udjela u temeljnom kapitalu Radija Croatia, obveza prijave, u smislu članka 19. stavka 3. ZZTN-a, nastala je najkasnije 15. veljače 2016.

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 034-03/16-02/004, urbroja: 580-11/107-2016-009, od 29. lipnja 2016., pokrenula postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere poduzetniku Uma FM.

Uz navedeni zaključak o pokretanju postupka utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, Agencija je 30. lipnja 2016., sukladno članku 52. ZZTN-a, Uma FM-u 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.

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

III. Pisana obrana poduzetnika Uma FM

Agencija je 15. srpnja 2016. zaprimila pisanu obranu Uma FM-a, zastupanom po punomoćniku Danijelu Snoju, odvjetniku iz Zagreba.

U pisanoj obrani Uma FM prvenstveno ističe da je samoinicijativno podnio prijavu namjere provedbe koncentracije. Iz navedenog proizlazi, kako navodi Uma FM, da je poduzetnik upoznavši svoje zakonske obveze koje proizlaze iz ZZTN-a, a koje je nesvjesno propustio ispuniti, bez odgode krenuo izvršavati, te tijekom čitavog postupka surađivao s Agencijom u punom opsegu, te predložio navedeno cijeniti kao olakotnu okolnost.

Stav je poduzetnika Uma FM, da je dostavljajući svu traženu dokumentaciju te plaćajući pristojbe, čime je istovremeno i pozitivno utjecao na duljinu ovog postupka, a što je izravno doprinijelo i ostvarivanju glavnih načela upravnog postupka, načela učinkovitosti, ekonomičnosti te utvrđivanja materijalne istine, te navedeno predlaže cijeniti kao olakotnu okolnost.

Uma FM navodi da je po prvi put bio sudionikom predmetnog pravnog posla kada je stjecao udjele u temeljnom kapitalu poduzetnika Radio Croatia, te da mu stoga, do pokretanja ovog postupka nije bila poznata navedena zakonska obveza, te je riječ o prvom stjecanju poslovnih udjela pa time i prevladavajućeg utjecaja u nekom društvu od strane Uma FM-a.

U trenutku kada je stjecao poslovne udjele Radio Croatia, Uma FM-u, kako se navodi u pisanoj obrani, nisu bile poznate navedene zakonske obveze, budući da bi u protivnom postupio sukladno svojoj obvezi te podnio prijavu namjere provedbe koncentracije.

Uma FM ističe 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.

Slijedom navedenog, Uma FM navodi da nije postupao s namjerom, a nije je imao niti ostvario bilo kakav učinak time što je propustio izvršiti predmetnu obvezu, dakle proizlazi da je, u najmanju ruku, postupao s nehajem.

S obzirom na navedeno Uma FM, te da na strani Uma FM-a nije postojala namjera za navedeni propust, priznaje počinjenje povrede propisa o tržišnom natjecanju i za isto izražava kajanje te nedvojbeno spremnost da se takvo postupanje neće ponoviti.

U smislu postojanja daljnjih olakotnih okolnosti prilikom određivanja upravno-kaznene mjere, Uma FM navodi kako je stekao izravnu kontrolu nad Radio Croatiaom 15. veljače 2016., dok je potpunu prijavu namjere koncentracije podnio 2. lipnja 2016., pa se stoga ne može govoriti o povredi trajnije naravi već da je riječ o kratkotrajnom kršenju obveze.

Nadalje, Uma FM navodi da prekid protupravnog postupanja nije sporan s obzirom da isto proizlazi iz stanja spisa pod ovom klasom, odnosno podnošenja prijave koncentracije povodom kojih se predmetni postupak vodi. 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, a što je Agencija utvrdila donošenjem odluke o dopuštenosti koncentracije na 1. razini te dostavljanjem Potvrde o dopuštenosti koncentracije od 29. lipnja 2016. Stoga se tvrdi da je težina povrede u konkretnom slučaju koju je Uma FM počinio minorna.

Kao olakotnu okolnost Uma FM navodi da nije kažnjavan 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 Uma FM, već i samim vođenjem ovog postupka konzumirana svrha kažnjavanja, te da isti ovakvu povredu neće više ponoviti.

Uma FM ističe da se u poduzetniku vodi zakonito poslovanje te niti na koji način ne narušava tržišno natjecanje, što je i utvrđeno od strane same Agencije, dakle posljedica predmetnog propusta nije bilo, niti je počinjena kakva šteta poduzetnicima na navedenim tržištima, niti potrošačima.

Zaključno, s obzirom na sve ukazane olakotne okolnosti, Uma 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 6. rujna 2016. održala glavnu raspravu.

Na glavnoj raspravi saslušan je punomoćnik stranke. Punomoćnik stranke izjavio je da ostaje pri svim navodima iz pisane obrane dostavljene Agenciji u ovom predmetu te za stranku traži minimalnu kaznenu mjeru ako ne i oslobađanje od kazne, a s obzirom na potpunu suradnju stranke u postupku te samoinicijativno podnošenje prijave namjere provedbe koncentracije.

Na posebno pitanje voditelja postupka vezano uz ukupne prihode za prvih 6 mjeseci za 2016. godinu za poduzetnike Uma FM, Radio Croatia d.o.o., sa sjedištem u Zagrebu, Avenija V. Holjevca 29 (može i u vidu polugodišnjeg financijskog izvješća), te dostavu ukupnog prihoda za poduzetnika Antena Radio za 2015. (može i u vidu godišnjeg financijskog izvješća), kao i prihod od osnovne djelatnosti Radio Croatia ostvaren u prvih 6 mjeseci 2016., punomoćnik stranke je iskazao da će navedeno biti dostavljeno Agenciji bez odgode, a najkasnije u roku od 15 (petnaest) dana od zaključenja glavne rasprave, te je Agencija odobrila rok od 15 (petnaest) dana za dostavu navedenog.

U završnoj riječi punomoćnik stranke istaknuo je, da ostaje pri navodima koji su iznijeti u dostavljenoj pisanoj obrani te za stranku traži minimalnu kaznenu mjeru, ako ne i oslobađanje od kazne, a s obzirom na potpunu suradnju stranke u postupku te samoinicijativno podnošenje prijave namjere provedbe koncentracije.

Time je glavna rasprava okončana.

V. Analiza argumenata koje je Uma FM iznio u pisanoj obrani i na glavnoj raspravi

Glavnina argumenata obrane poduzetnika Uma FM u predmetnom postupku u bitnome se svodi na činjenicu da je poduzetnik sam podnio prijavu koncentracije. U trenutku kada je stjecao udjele u temeljnom kapitalu poduzetnika Radio Croatia, odnosno 15. veljače 2016. Uma FM-u nisu bile poznate navedene zakonske obveze, jer bi u protivnom postupio sukladno svojoj obvezi Agenciji prijavio namjeru provedbe koncentracije.

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 Uma FM u konkretnom predmetu, kako je to ranije detaljno obrazloženo, nesporno i učinio.

Slijedom navedenoga, navedeni argument ne oslobađa poduzetnika Uma FM od odgovornosti za lakšu povredu propisa o tržišnom natjecanju.

Predmetna koncentracija ocijenjena dopuštenom na 1. razini, o čemu je Agencija izdala i Potvrdu (Obavijest) od 29. lipnja 2016.

U odnosu na ostatak argumenta Uma FM-a, 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.

Člankom 64. stavku 8. ZZTN-a propisano je kako Agencija može izreći simboličnu upravno-kaznenu mjeru u slučaju iz stavka 7. ovog članka, kao i u drugim slučajevima u kojima je utvrđeno da narušavanje tržišnog natjecanja nije bilo značajno, odnosno nije imalo negativan učinak na tržištu, pri čemu razloge za takvu odluku mora posebno obrazložiti.

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.

Člankom 13. stavkom 2. Uredbe o kriterijima za izricanje upravno-kaznene mjere propisano je da simboličnu upravno-kaznenu mjeru Agencija može izreći u slučajevima u kojima je Agencija utvrdila da narušavanje tržišnog natjecanja nije bilo značajno, odnosno da nije imalo značajni negativni učinak na tržištu.

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

Uma FM je priznao počinjenje djela te je u postupku ocjene koncentracije u potpunosti surađivao s Agencijom.

Predmetna koncentracija provedena je u 2016., odnosno 15. veljače 2016., a povreda je trajala do 2. lipnja 2016. kada je Uma FM podnio Agenciji potpunu prijavu koncentracije.

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, Uma 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.

Provedbom predmetne koncentracije nisu nastupili negativni učenci na tržišno natjecanje, stoga je ista 9. lipnja 2016. ocijenjena dopuštenom na 1. razini sukladno odredbi članka 22. stavka 1. ZZTN-a.

Predmetna povreda ZZTN-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.

Obveza Uma FM-a na prijavu koncentracije Agenciji nastala je 15. veljače 2016., kada je Uma FM stekao 100% udjela u temeljnom kapitalu Radio Croatia.

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

Uma 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 Uma 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 Uma 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.

S obzirom da je Uma FM osnovan u 2016. godini, i upis kojeg je proveden u sudskom registru s 9. veljače 2016., 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 Uma FM predstavlja polugodišnji prihod Uma FM ostvaren do 30. lipnja 2016.

Slijedom navedenog, Agencija je u konkretnom slučaju utvrdila simbolični iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 1.000,00 kuna, što predstavlja 0,60% ukupnog prihoda kojeg je poduzetnik Uma FM ostvario do 30. lipnja 2016. godine, jer bi u protivnom bio prekoračen zakonski maksimum iz članka 62. ZZTN-a, a izrečenim se iznosom postiže opća svrha kažnjavanja, odvraćanje 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 Uma FM i utvrdilo da je u predmetnom postupku utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere nesporno dokazano da je Uma 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 Uma FM, unatoč postojanju obveze prijave namjere koncentracije koja je nastala 15. veljače 2014., propustio podnijeti prijavu do navedenog datuma, te je podnio potpunu prijavu koncentracije 2. lipnja 2016. u smislu članka 20. stavka 6. ZZTN-a, 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 Radio Croatia od strane Uma FM-a u smislu članka 15. stavka 1. točke 2. ZZTN-a, i to preuzimanjem 100% udjela u temeljnom kapitalu navedenog poduzetnika.

S obzirom na činjenicu da 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 simbolični iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 1.000,00 kuna, što predstavlja 0,60% ukupnog prihoda kojeg je poduzetnik Uma FM ostvario do 30. lipnja 2016., jer bi u protivnom bio prekoračen zakonski maksimum iz članka 62. ZZTN-a.

Vijeće je odlučilo poduzetniku Uma FM izreći simboličnu upravno-kaznenu mjeru 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 Uma FM nije ranije kažnjavao za kršenje članka 62. točke 1. i točke 5. ZZTN-a, da je Uma 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 Uma 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 Uma 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 Uma FM podnio Agenciji predmetnu prijavu koncentracije, koja je ocijenjena dopuštenom na 1. razini.

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 034-03/2016-02/004.

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. Punomoćnik [...], odvjetnik iz [...], [...].
2. Pismohrana, ovdje.