

ВО ИМЕТО НА ГРАЃАНИТЕ НА РЕПУБЛИКА МАКЕДОНИЈА



УПРАВНИОТ СУД во совет составен од судиите: Владимир Стојаноски - претседател на совет, Лидија Каначковиќ и Мустафа Шахيني - членови, со записничар Љубица Стефкова Начевска – советник, решавајќи по тужбата на АД "Македонски телекомуникации" Скопје, против решението на Комисијата за заштита на конкуренцијата бр.07-210/6 од 07.09.2007 година, за злоупотреба на доминантна позиција, на седницата одржана на ден 22.05.2008 година, донесе

ПРЕСУДА

Тужбата на АД „Македонски телекомуникации“ – Скопје, против решението на Комисијата за заштита на конкуренцијата бр.07-210/6 од 07.09.2007 година, **СЕ ОДБИВА КАКО НЕОСНОВАНА.**

Образложение

Тужителот до Врховниот суд на Република Македонија поднесе тужба за управен спор под У.бр. 2653/07 од 15.10.2007 година, а презаведена во Управниот суд под У.бр. 4848/07 со тужбата ја оспорува законитоста на решението на тужениот орган означено во изреката на пресудата поради погрешно и нецелосно утврдена фактичка состојба, повреда на постапката и погрешна примена на материјалното право, со предлог оспореното решение да биде поништено.

Тужениот орган во одговор на тужбата остана при наводите од образложението на оспореното решение, со предлог тужбата да биде одбиена како неоснована.

Одговор на тужбата даде заинтересираното лице Македонија Он-Лине ДОО Скопје, преку полномошник Адвокатско друштво Трпеноски од Скопје, со предлог тужбата на тужителот да биде одбиена како неоснована.

Одговор на тужбата не даде заинтересираното лице Он-нет ДОО Скопје.

Управниот суд, постапувајќи по тужбата на тужителот, го испита оспореното решение во границите на тужбеното барање во смисла на член 37 од Законот за управните спорови, па по оценка на тужбените наводи, одговорот на тужбата и списите по предметот, најде:

Тужбата е неоснована.



Со оспореното решение на тужениот орган, е утврдено дека АД Македонски телекомуникации – Скопје, ја злоупотребил доминантната позиција на пазарот почнувајќи од декември 2003 година, на начин што на Македонија Он-лине ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје, како даватели на јавна телекомуникациска услуга за пренос на податоци, одбил да им овозможи користење на Асиметрична дигитална претплатничка линија – АДСЛ за интернет пристап и за соодветен надомест тарифирање во месечната сметка на крајните корисници на реализираниот сообраќај со вклучен телефонски сообраќај преку карактеристичниот негеографски број 055. АД “Македонски телекомуникации” Скопје, АДСЛ телекомуникациска услуга за пренос на податоци ја овозможувал на МТ-нет, деловна единица деловна единица во состав на АД „Македонски телекомуникации” – Скопје.

Судот најде дека оспореното решение е законито и со него не е повреден законот поради следното:

Согласно член 8 став 2 од Закон за телекомуникации („Службен весник на РМ“ бр. 33/96, 17/98, 28/00, 4/02 и 29/02), Имателите и операторите на телекомуникациските мрежи и средства и давателите на јавни телекомуникациски услуги не смеат да вршат ниту една работа со која се ограничува или нарушува конкуренцијата.

Согласно член 22-а став 1 од Закон за телекомуникации, Постојниот јавен телекомуникациски оператор има право да дава фиксни говорни телефонски услуги, телеграфски услуги, телекс услуги, телефонски услуги преку јавни говорници, услуги на изнајмени линии, целуларни мобилни телефонски услуги, ДЦС-1800 мобилни телефонски услуги и ГСМ мобилни телефонски услуги, VSAT и други услуги со сателитски комуникации како и да гради, поседува и работи со фиксни јавни телекомуникациски мрежи, јавни мобилни телекомуникациски мрежи, јавни мрежи за пренос на податоци и кабловски радио и ТВ мрежи до 31 декември 2018 година.

Согласно член 22-а став 2 од истиот закон, Постојниот јавен телекомуникациски оператор има ексклузивно право до 31 декември 2005 година да обезбедува фиксни говорни телефонски услуги, телеграфски услуги, телекс услуги, телефонски услуги преку јавни говорници и услуги на изнајмени линии и да гради, поседува и работи со фиксни јавни телекомуникациски мрежи.

Согласно член 22-а став 4 алинеја 1 и 2 од истиот закон, До 31 декември 2005 година ниту едно правно или физичко лице освен постојниот јавен телекомуникациски оператор не смее:

- да дава, организира, рекламира, промовира или на друг начин да учествува во организирање на услуги на приватен повик и
- да обезбедува фиксни говорни телефонски услуги, телеграфски услуги, телекс услуги, услуги на јавна говорница или услуги на



изнајмена линија и да гради, поседува и работи со фиксни јавни телекомуникациски мрежи.

Согласно член 25 став 1 од Законот против ограничувањата на конкуренцијата („Службен весник на РМ“ бр. 80/99, 29/02 и 37/04), Злоупотреба на доминантната позиција од едно или повеќе претпријатие ќе биде забрането.

Согласно член 25 став 8 точка 4 од истиот закон, Одбива да им дозволи на другите претпријатија за соодветна надомест, да добијат пристап или право на користење на неговата мрежа или на неговите инфраструктурни објекти, под услов другото претпријатие без таквото истовремено користење на мрежата или на инфраструктурата, заради некои правни или фактички причини, да не може да дејствува како конкурент на доминантното претпријатие на кој било пазар поврзан со таа мрежа или инфраструктура. Одредбата од оваа точка нема да се применува ако доминантното претпријатие покаже дека заради оперативни или други причини, истовременото користење на неговата мрежа или на неговите инфраструктурни објекти не е возможно или дека тоа не може да се дозволи заради некои разумни причини.

Согласно член 33 став 2 од истиот закон, Претпријатијата што доминираат на пазарот, групите претпријатија, не смеат, ниту директно ниту индиректно на нечесен начин да му попречуваат на некое друго претпријатие да презема деловни активности што вообичаено можат да ги преземат другите слични претпријатија, ниту пак директно или индиректно тоа претпријатие да го третираат на нерамноправен и покрај тоа што не постојат никакви сериозни причини, факти или околности што би го оправдале таквиот различен третман во однос на другите слични претпријатија.

Согласно член 51 од Законот за заштита на конкуренцијата, Постапките кои се започнати, а не се завршени пред денот на влегувањето во сила на овој закон, ќе продолжат пред Комисијата за заштита на конкуренцијата согласно прописите кои важеле до денот на влегувањето во сила на овој закон.

Во конкретниот случај од списите по предметот се утврди дека тужителот почнувајќи од декември 2003 преку ВЕБ страницата на својата деловна единица МТ-нет специјално изработената страница ја нудел АДСЛ телекомуникациска услуга за пристап на интернет на крајните корисници и иматели на телефонски приклучоци, без претходно известување до другите интернет сервис провајдери во Република Македонија, за нудење на оваа услуга на големо, за и тие како и МТ-нет ја понудат на заинтересираните корисници. Со овие дејствија тужителот постапил спротивно на одредбите од член 25 став 8 точка 1 од Законот против ограничување на конкуренцијата.




Исто така тужителот, постапил спротивно на одредбите од член 33 став 2 од Законот против ограничувањето на конкуренцијата, на тој начин што одбил да им овозможи на давателите на јавна телекомуникациска услуга за пренос на податоци Он-лине и Он-нет за соодветен надоместок тарифирање во месечната сметка на крајните корисници на реализираниот интернет сообраќај преку карактеристичниот негеографски број 055, и ако тоа го правел на неговата деловна единица МТ-нет. Со овие дејствија тужителот ги третираше на нерамноправен начин останатите даватели на јавни телекомуникациски услуги за пренос на податоци и покрај тоа што не постоеле никакви сериозни причини, факти и околности што би го оправдале таквиот различен третман во однос на МТ-нет.

Во законски спроведена постапка, Комисијата за заштита на конкуренцијата постапувајќи и по пресудата на Врховниот суд на Република Македонија У.бр. 1385/2004 од 01.03.2007 година, со Заклучок бр. 07-210/2 и Заклучок бр.07-210/3 и двата од 09.07.2007 година, го задолжила АД Македонски телекомуникации Скопје да го достави Договорот за концесија за јавни телекомуникациски услуги и јавни телекомуникациски мрежи склучен на ден 22.12.2000 година со Министерството за сообраќај и врски и Он-лине ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје, да достават дополнителни докази и факти за управната работа која претходно се водела пред Министерството за економија - Монополска управа. Комисијата за заштита на конкуренцијата утврдила дека АД "Македонски телекомуникации" Скопје користејќи ја доминантната позиција на пазарот во Република Македонија, истата ја злоупотребил со тоа што одбил да им овозможи АДСЛ за интернет пристап на Он-лине ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје како даватели на јавна телекомуникациска услуга за пренос на податоци да ја нудат на пазарот под исти технички и финансиски услови на крајните корисници, како што тоа го овозможувал на МТ-нет деловна единица на АД "Македонски телекомуникации" Скопје.

Управниот суд наоѓа дека при вака утврдената фактичка состојба правилно е применет законот.

Ова од причини што согласно одредбите од Законот против ограничување на конкуренцијата слободната конкуренција помеѓу претпријатијата е процес кој гарантира дека претпријатијата на пазарот трајно ќе ги подобруваат своите производи и услуги доколку сакаат успешно да ги пласираат на пазарот.

Како во конкретниов случај се утврди дека тужителот со своите дејствија постапил спротивно на одредбите од член 25 став 1 од Законот против ограничување на конкуренцијата каде децидно е наведено да злоупотреба на доминантна позиција од едно или повеќе претпријатија ќе биде забранета и член 33 став 2 од истиот закон, судот оцени дека оспореното решение е правилно и законито.



При одлучувањето, Судот ги имаше предвид наводите во тужбата дека Врховниот суд на Република Македонија со пресуда У.бр. 1385/2004 од 01.03.2007 година ја поништил одлуката на Министерот за економија со што тужениот по барањето на Он-лајн ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје требало да одлучува според Законот за заштита на конкуренцијата, а не по Законот против ограничувањето на конкуренцијата, кој престанал да важи во текот на 2005 година. Ваквите наводи на тужителот судот не ги прифати, од причини што со пресудата на Врховниот суд на Република Македонија не е одлучено мериторно по предметната управна работа, туку постапката е вратена на повторно одлучување и постапување пред надлежните органи, а тоа е периодот кога се применувал Законот против ограничувањето на конкуренцијата (Сл. Весник на РМ бр. 80/99, 29/02 и 37/04). Од ваквата состојба произлегува дека барањата на Он-лине ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје со кои е отпочната управната постапка се сметаат и понатаму за поднесени односно во конкретната управна работа се работи за започната, а не завршена постапка пред влегувањето во сила на Законот за ограничување на конкуренцијата. Примената на овој закон е регулирана со член 51 од Законот за заштита на конкуренцијата („Службен весник на РМ“ бр. 4/2005, 70/06 и 22/07), каде е предвидено да постапките кои се започнати, а не се завршени пред денот на влегување во сила на овој закон ќе продолжат пред Комисијата за заштита на конкуренцијата согласно прописите кои важеле до денот на влегувањето во сила на овој закон.

Наодот на тужителот дека органите во постапката не го имале во вид Договорот за концесија на АД “Македонски телекомуникации” Скопје склучен со Министерството за сообраќај и врски на ден 22.12.2000 година, во кој се содржани правилата на конкуренцијата како и Законот за телекомуникации, според кој АД “Македонски телекомуникации” Скопје, поседува доминантна позиција како единствен јавен телекомуникациски оператор во работењето со фиксни и јавни телекомуникациски мрежи до 31.12.2005 година, судот смета дека се неосновани поради следното:

Договорот за концесија во точка 3.1 го одредува делокругот на концесијата која ја има тужителот на целата територија на Република Македонија.

Во точка 3.3 од истиот Договор се наведени ексклузивните права на тужителот. Во овие ексклузивни права согласно Договорот определени до 31.12.2004 година, влегуваат: фиксни говорни телефонски услуги, телеграфски услуги, телекс услуги, услуги на јавни говорници и – услуги на изнајмени линии и (б) да гради, изнајмува, поседува, развива, одржува и работи со фиксни јавни телекомуникациски мрежи. Што значи во овој Договор не е предвидено ексклузивно право на тужителот на АД “Македонски Телекомуникации” Скопје односно МТ-нет и правото на користење на Асиметрична дигитална претплатничка линија АДСЛ за интернет пристап и за соодветен надомест тарифиран на крајните

корисници на реализираниот сообраќај со вклучен телефонски сообраќај преку карактеристичен негеографски број 055, за што се однесува оспореното решение на Комисијата за заштита на конкуренцијата. Ваквите ексклузивни права за тужителот не се предвидени ниту во член 22-а став 2 и 4 алинеја 1 и 2 од Законот за телекомуникации.

Со одбивањето на пристап на давателите на јавни телекомуникациски услуги за пренос на податоци Он-лине ДОО Скопје и Он-нет ДОО Скопје, тужителот постапил спротивно на член 7 точка 7.1 и точка 7.3 од Договорот за концесија поради што тужениот во постапка спроведена согласно Законот против ограничувањето на конкуренцијата донел законита одлука.

Судот оцени дека доминантната позиција на пазарот на АД "Македонски Телекомуникации" Скопје, е определена во погорецитираните одредби од член 22-а став 1 од Законот за телекомуникации, меѓутоа истата согласно одредбите од член 8 став 2 од истиот закон не му даваат право на АД "Македонски Телекомуникации" Скопје, да ја злоупотребува таквата доминантна позиција и да ги нарушува конкуретските можности на другите даватели на јавни телекомуникациски услуги на пазарот.

Што се однесува на останатите наоди изнесени во тужбата судот најде дека истите се неосновани и не се од влијание за поинакво одлучување.

Врз основа на изнесеното, согласно член 39 став 3 од Законот за управните спорови Судот одлучи како во изреката на пресудата.

Пресудено во Управниот суд под У.бр.4848/2007 година на ден 22.05.2008 година.

Записничар-Советник
Љубица Стефкова Начевска с.р.

Претседател на советот – Судија
Владимир Стојаноски с.р.

ВК/

