

KLASA: UP/I-344-05/17-12/01
URBROJ: 376-04-17-11
Zagreb, 20. prosinca 2017.

Na temelju članka 12. stavka 1. točke 5. i članka 20. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14 i 72/17), u postupku rješavanja spora između operatora, pokrenutog na zahtjev društva VIPnet d.o.o., Vrtni put 1, Zagreb, protiv društva Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb, radi rješavanja spora u svezi primjene ugovora o međusobnom povezivanju, Vijeće Hrvatske regulatorne agencije za mrežne djelatnosti na sjednici održanoj 20. prosinca 2017. donosi

RJEŠENJE

I. Odbija se kao neosnovan zahtjev VIPnet d.o.o., Vrtni put 1, Zagreb radi utvrđenja prava na naplatu od društva Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb naknade za uslugu obračuna i naplate za usluge polaznog prometa za omogućavanje pristupa usluzi jedinstvenog pristupnog broja 072 i usluzi besplatnog poziva 0800 u mreži Hrvatskog Telekom d.d. u iznosu od 0,05 HRK/min kao i zahtjev za isplatom naknade troška obračuna i naplate za predmetne usluge od strane Hrvatskog Telekom d.d. u visini razlike iznosa koji je Hrvatski Telekom d.d. platio i iznosa koji je trebao plaćati za navedene usluge u razdoblju od 1. lipnja 2014. do donošenja rješenja.

II. Odbacuje se protuzahtjev Hrvatskog Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb za isplatom iznosa od [REDACTED] kn od strane Vipnet d.o.o., uvećanog za PDV i zakonske zatezne kamate na ime povrata više plaćenog iznosa za pozive prema broju 0800 u mreži Hrvatskog Telekom d.d. u razdoblju od studenog 2008. do srpnja 2014., zbog nenadležnosti.

Obrazloženje

Hrvatska regulatorna agencija za mrežne djelatnosti (dalje: HAKOM) zaprimila je 24. srpnja 2017. zahtjev operatora VIPnet d.o.o., Vrtni put 1, Zagreb (dalje: VIPnet) za pokretanjem regulatornog spora protiv operatora Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, Zagreb (dalje: HT), sukladno članku 20. Zakona o elektroničkim komunikacijama (NN br. 73/08, 90/11, 133/12, 80/13, 71/14 i 72/17; dalje: ZEK), a vezano uz primjenu ugovora o međusobnom povezivanju.

U svom zahtjevu VIPnet u bitnome navodi kako je 17. svibnja 2007. sklopio s HT-om Ugovor o međupovezivanju (dalje: Ugovor), a naknadno i anekse Ugovoru, od kojih su za predmet spora osobito važni Aneks 1 od 16. svibnja 2008. (dalje: Aneks 1), Aneks 3 od 31. listopada 2008. (dalje: Aneks 3) te Aneks 8 od 23. ožujka 2010. (dalje: Aneks 8). Ugovorom su utvrđeni uvjeti međusobnog povezivanja nepokretne javne komunikacijske mreže HT-a i pokretne javne komunikacijske mreže VIPnet-a i međusobno pružanje usluga povezivanja u svrhu pružanja krajnjim korisnicima javnih govornih usluga. Prilogom 3 Ugovora ugovorene su cijene usluga međusobnog povezivanja koje VIPnet pruža HT-u, uključujući uslugu originacije poziva za omogućavanje pristupa VAS uslugama regulirane pod točkom 3.1.3. Priloga 3 Ugovora, između ostalog originaciju poziva prema 072 (prije

062) brojevima i originaciju poziva prema 0800 brojevima. Prilog 3 Ugovora je u dijelu koji se odnosi na originaciju poziva prema 0800 bio mijenjan samo u jednom navratu, i to Aneksom 1, dok u odnosu na originaciju poziva prema 072 nije uopće bio mijenjan. VIPnet dalje navodi kako je Prilogom 3 Ugovora ugovorena, između ostalog, cijena originacije poziva prema 060, 061, 072 i 0800 brojevima u HT mreži, u iznosu od 0,45 HRK/min ili HRK/poziv kao i pravo VIPneta naplatiti HT-u naknade troška obračuna u iznosu od 0,05 HRK za originaciju poziva prema 060, 061 i 072 brojevima.

Aneksom 1 je izmijenjena točka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora na način da je cijena originacije poziva prema 060, 061, 072 i 0800 brojevima u HT mreži povišena s 0,45 na 0,707 HRK/min ili HRK/poziv te je ugovoreno pravo VIPnet-a da naplaćuje naknadu troška obračuna u iznosu od 0,05 HRK/min ili HRK/poziv, kako za originaciju poziva prema 060, 061 i 072, tako i za originaciju poziva prema 0800.

VIPnet je uredno HT-u ispostavljao račune za svoje usluge međusobnog povezivanja, a od 1. travnja 2008. sukladno Aneksu 1 pa do podnošenja zahtjeva za rješavanje ovog regulatornog spora i za naknadu troška obračuna za originaciju poziva prema 0800 te je HT uredno ispunjavao svoje obveze po ispostavljenim računima, odnosno uredno je plaćao i naknadu troška obračuna za originaciju poziva prema 072 i 0800, bez ijednog prigovora na ispostavljene račune u razdoblju dužem od 6 godina. Tako je naknadu troška obračuna za originaciju poziva prema 072 HT plaćao od 1. siječnja 2007. sukladno Ugovoru do 1. lipnja 2014., a naknadu troška obračuna za originaciju poziva prema 0800 od 1. travnja 2008. sukladno Aneksu 1 do 1. lipnja 2014., kada ih je, po mišljenju VIPnet-a, potpuno neosnovano i protivno načelu svjesnosti i poštenja samoinicijativno prestao plaćati. Naime, 18. srpnja 2014. HT je obavijestio VIPnet da je retroaktivnom provjerom mjesečnih specifikacija VIPnet-a te odredbi Aneksa 3 i Aneksa 8, utvrdio da su mu od strane VIPnet-a naplaćivane pogrešne cijene za originaciju prema 072 i 0800 i to u dijelu naplaćene naknade troška obračuna te je stoga od 1. lipnja 2014. osporavao specifikacije i račune izdane od strane VIPneta u dijelu koji se odnosi na pravo naplate naknade troška obračuna za originaciju poziva prema 072 i pravo naplate naknade troška obračuna za originaciju poziva prema 0800 u HT mreži. Zbog navedenog, na dan 15. srpnja 2017. je dugovanje HT-a prema VIPnet-u po gore navedenim stavkama iznosilo [REDACTED] kn + PDV.

U prilog tvrdnji kako je potpuno neosnovano i pravno neutemeljeno HT-ovo tumačenje odredbi Aneksa 3 i Aneksa 8 (prema kojem je Vipnet još od 1. studenog 2008. izgubio pravo na naplatu naknade troška obračuna originacije poziva prema 072 i 0800 brojevima), VIPnet navodi kako je iz preambule i odredbi Aneksa 3 te prateće korespondencije između VIPnet-a i HT-a nedvojbeno da je tekst Aneksa 3 ponuđen od strane HT-a. Naime, VIPnet je prije te ponude HT-a pokazao inicijalnu namjeru da se pregovara o više aspekata Ugovora uključujući originaciju poziva prema 072 i 0800, no HT nije prihvatio niti komentirao tu ponudu radi čega nije postojala volja stranaka koja je rezultirala zajedničkim sporazumom u tom dijelu, već je HT ponudio sasvim novi tekst Aneksa 3 iz kojeg jasno proizlazi da se treća tablica iz članka 1 Aneksa 1 Ugovora, a koja je regulirala pravo VIPnet-a na naknadu troška obračuna za originaciju poziva prema 060, 061, 072 i 0800, mijenjala samo u dijelu usluga izmijenjenih odlukom HAKOM-a od 21. srpnja 2008. kojom se izdaje suglasnost na Standardnu ponudu pristupa mreži i međusobnog povezivanja VIPnet-a, i to originaciju poziva prema 060 i 061 brojevima, dok se u preostalom dijelu nastavio primjenjivati dotadašnji model naplate.

Dodatno, VIPnet se poziva i na „Ugovor o međupovezivanju pokretne mreže HT-a i nepokretne mreže Vipnet-a“. Naime, predmetnim ugovorom regulirane su cijene usluga koje HT pruža VIPnet-

u, uključujući naknadu za originaciju poziva iz HT mreže prema broju 0800 u VIPnet mreži kao i odgovarajuću naknadu troška obračuna za originaciju poziva iz HT mreže prema broju 0800 u VIPnet mreži u iznosu od 0,05 HRK/min. VIPnet navodi kako mu HT predmetne naknade još uvijek uredno naplaćuje, a istovremeno istu vrstu usluga koju njemu pruža VIPnet odbija platiti. Ističe kako je nakon HT-ovog drugačijeg razumijevanja odredbi Ugovora još u srpnju 2014. predložio sklapanje dopune Ugovoru radi otklanjanja svih dvojbi, ali do toga nije nikada došlo.

Zaključno VIPnet traži da mu se utvrdi pravo na naplatu od HT-a naknade za uslugu obračuna i naplate za usluge polaznog prometa za omogućavanje pristupa usluzi jedinstvenog pristupnog broja 072 u mreži HT-a u iznosu od 0,05 HRK/min i usluzi besplatnog poziva 0800 u mreži HT-a u iznosu od 0,05 HRK/min te da se naloži HT-u da mu isplati predmetne naknade u ukupnom iznosu koji odgovara dugovanju koje HT ima na temelju razlike između iznosa koji je plaćen i iznosa koji je HT trebao plaćati za navedene usluge u razdoblju od 1. lipnja 2014. pa do dana donošenja rješenja.

U očitovanju na navode VIPnet-a, HT osporava da bi se u konkretnom slučaju radilo o sporu iz nadležnosti HAKOM-a navodeći kako se ovdje ne radi o uslugama čije ugovaranje i pružanje bi bilo pod regulacijom od strane HAKOM-a, već da se radi o poslovnom odnosu podložnom dogovoru između stranaka na temelju komercijalnih uvjeta. Poziva se na članak 18.4. Ugovora u kojem su stranke za slučaj sporova koji se odnose na pitanja nastanka, povrede ili prestanka Ugovora, kao i na pravne učinke koji iz toga proistječu, ugovorile arbitražno rješavanje spora pri izbranom sudištu Hrvatske gospodarske komore. Stoga predlaže da se zahtjev VIPnet-a odbaci zbog nenandležnosti. Podredno, opreza radi, ističe da je zahtjev Vipnet-a neosnovan u cijelosti. Pojašnjava da su u Prilogu 2 Ugovora nabrojane usluge međusobnog povezivanja koje HT pruža VIPnet-u i VIPnet HT-u, dok su u Prilogu 3 definirane cijene za svaku od tih usluga pa tako i usluge polaznog prometa (originacije poziva) koju se VIPnet obvezao pružati HT-u za omogućavanje pristupa uslugama s dodanom vrijednosti u mreži HT-a – pozivi prema 060, 061, 062 i 0800 (točka 2.1.3. Priloga 2 Ugovora) za koje je cijena izražena u Prilogu 3 Ugovora (točka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora) i to tako da cijena originacije poziva iz VIPnet-ove mreže prema brojevima 060, 061, 062 i 0800 u mreži HT-a iznosi 0,45 HRK/min ili HRK/poziv (bez PDV-a). Dodatno, VIPnet je za uslugu originacije poziva iz svoje mreže prema brojevima 060, 061, 062 i 0800 u mreži HT-a bio ovlašten naplaćivati HT-u i naknadu za troškove obračuna u iznosu od 0,05 HRK/min (bez PDV-a).

HT dalje navodi da je 16. svibnja 2008. sklopljen Aneks 1 kojim su izmijenjene cijene usluga međusobnog povezivanja pa tako i točka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora. Između ostalog, temeljem Aneksa 1 se naknada za uslugu obračuna i naplate, u odnosu na Ugovor, sada odnosi i na broj 0800.

Nadalje, stranke su 30. listopada 2008. sklopile Aneks 3 s primjenom od 1. studenog 2008. temeljem kojeg se naknada za uslugu obračuna i naplate više ne primjenjuje na pozive prema brojevima 062 i 0800, već samo na pozive prema 060 i 061.

Dana 23. ožujka 2010. sklopljen je Aneks 8 budući da je Plan numeriranja HAKOM-a od prosinca 2009. predviđao novu numeracijsku grupu te je sukladno tome izvršena odgovarajuća izmjena članka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora na način da je u članku 2. Aneksa 8. Ugovora izričito navedeno kako VIPnet dodatno naplaćuje HT-u naknade za uslugu obračuna i naplate za govorne usluge s dodanom vrijednosti prema 060, 064, 069, 061 i 065 u mreži HT-a. HT stoga ističe da niti Aneks 8 (koji je sklopljen dvije godine nakon Aneksa 3 kojim je isključena spomenuta naknada u odnosu na pozive prema brojevima 062 i 0800) ne predviđa naplatu naknade za uslugu obračuna i naplate prema brojevima 062 i 0800.

HT dalje navodi kako je nakon provedenih internih provjera, u srpnju 2014., utvrdio da se VIPnet u implementaciji cijena nije pridržavao odredbi sklopljenog Aneksa 3 i 8 Aneksa Ugovora te da mu je nakon 1. studenog 2008. neosnovano i bez pravne osnove fakturirao i naplaćivao naknadu za uslugu obračuna i naplate za pozive prema brojevima 062 i 0800 u mreži HT-a pa mu je tako do svibnja 2014. neosnovano naplatio iznos od [REDACTED] kn (bez PDV-a) što VIPnet ne čini spornim. HT navodi kako je od 1. studenog 2008. do uključivo fakture za svibanj 2014. u zabludi na temelju izdanih faktura VIPnet-a platio spomenuti iznos, dok od lipnja 2014. do danas u tom dijelu osporava izdane fakture VIPnet-a. Napominje da se više puta obraćao VIPnet-u da mu vrati plaćeni iznos, čak je održan i sastanak 18. veljače 2015., ali VIPnet je to odbio učiniti uz, po mišljenju HT-a, u potpunosti neprihvatljivo obrazloženje o drugačijem razumijevanju odredbi Aneksa 3. U tom smislu HT je u spis dostavio korespondenciju među strankama, a ujedno predlaže izvođenje dokaza saslušanjem [REDACTED], voditeljice grupe u Odjelu za veleprodaju HT-a, na okolnost sklapanja Aneksa 3 i pokušaja mirnog rješavanja nastalog spora s VIPnet-om. Dodatno, kao potvrdu činjenice da je VIPnet bio potpuno svjestan izmjene uvjeta za uslugu 0800 i da je to bila njegova namjera prilikom sklapanja Aneksa 3 Ugovora, HT se poziva na e-mail koji mu je uputio VIPnet 22. kolovoza 2008. u kojem je VIPnet naveo kako je „...*originacija na 0800, umanjena bez naknade za obračun i naplatu.*“

Tvrdnju VIPnet-a prema kojoj HT neplaćanjem spomenute naknade osporava dugogodišnju ustaljenu poslovnu praksu između HT-a i VIPnet-a, HT smatra neosnovanom. Čak i da ta praksa postoji, mišljenja je da ista ne može imati prednost pred izričito ugovorenim obvezama stranaka. Zaključno predlaže da se zahtjev VIPnet-a odbije u cijelosti kao neosnovan te da se naloži VIPnet-u da isplati HT-u iznos od [REDACTED] kn uvećan za PDV i zakonske zatezne kamate na ime povrata više plaćenog iznosa za pozive prema broju 0800 u mreži HT-a u razdoblju od studenog 2008. do srpnja 2014.

Dana 10. listopada 2017. HAKOM je zaprimio podnesak VIPnet-a kojim je dan odgovor na očitovanje HT-a. Vezano uz HT-ov prigovor nenadležnosti HAKOM-a za postupanje u ovom predmetu, VIPnet ističe da je nadležnost HAKOM-a evidentna te da proizlazi iz članka 15.10 Ugovora, ali i iz samog ZEK-a (članak 12. stavak 1. točka 5., članak 20. stavak 1., članak 66. stavak 3. i članak 73. stavak 1. podstavak 7.). U tom smislu, između ostalog, naglašava kako postoji obveza međusobnog pregovaranja o međupovezivanju u svrhu pružanja javno dostupnih elektroničkih komunikacijskih usluga, kako bi se osiguralo pružanje i međusobno djelovanje tih usluga, zatim zabrana ukidanja već odobrenog pristupa u svrhu međupovezivanja koja proizlazi iz određene im regulatorne obveze pristupa i korištenja posebnih dijelova mreže. Poziva se i na propisanu obvezu operatora da moraju osigurati dostupnost adresa i brojeva dodijeljenih sekundarnom dodjelom drugim operatorima i krajnjim korisnicima usluga iz svih elektroničkih komunikacijskih mreža u RH, a koja obveza dodatno onemogućuje ukidanje pružanja usluga poziva prema 0800 brojevima, unatoč tome što se radi o dodatnim uslugama međupovezivanja. Skreće pažnju da se radi o numeraciji na kojoj se pružaju usluge besplatnog poziva (pozivni centri i brojne javne institucije) pa bi ukidanje mogućnosti pozivanja tih brojeva korisnicima VIPnet mreže narušilo poslovni ugled VIPnet-a zbog nezadovoljstva korisnika, a dodatno kako se većina 0800 brojeva nalazi u HT mreži, daljnje omogućavanje pozivanja tih brojeva bez mogućnosti naplate naknade troška obračuna predstavljalo bi nerazmjern teret za VIPnet i povredu načela ravnopravnosti i reciprociteta između VIPnet-a i HT-a. Osim toga, maloprodajne usluge pristupa i poziva (javno dostupna telefonska usluga u pokretnim mrežama) koje se temelje na veleprodajnoj usluzi pristupa i započinjanja (originacije) poziva su u vrijeme sklapanja Ugovora i Aneksa 3 bile regulirane usluge, a deregulirane su odlukom HAKOM-a

iz srpnja 2009., donesenom u postupku analize tržišta pristupa i originacije poziva iz pokretnih javnih komunikacijskih mreža.

U istom podnesku, VIPnet u odnosu na predmet spora uglavnom ponavlja ranije iznesene navode, ističe važnost prakse koju su stranke međusobno razvile. Navodi kako u slučaju određivanja cijena originacije poziva VIPnet i HT trebaju biti tretirani jednako te da je ekonomski opravdano da VIPnet ima i dalje pravo naplaćivati, po načelu reciprociteta, istu cijenu koju VIPnet plaća HT-u za istu uslugu. Predlaže saslušanje [REDACTED], Višeg eksperta za regulatorne poslove u VIPnet-u, na okolnost sklapanja Aneksa 3 i Aneksa 8 uz određivanje dodatne usmene rasprave. Nadalje, u cijelosti osporava zahtjev HT-a za povratom više plaćenog iznosa za pozive prema 0800 u mreži HT-a u razdoblju od studenog 2008. do srpnja 2014., a dodatno ističe i prigovor zastare.

Na ovaj podnesak VIPnet-a očitovao se HT ostajući u cijelosti pri svom zahtjevu i navodima sadržanim u podnesku od 15. rujna 2017.

Na temelju očitovanja stranaka i dostavljene dokumentacije, HAKOM smatra da je činjenično stanje u dovoljnoj mjeri utvrđeno, pa stoga nije smatrao potrebnim izvesti dokaz saslušanjem svjedoka koje su stranke predložile.

Stoga je HAKOM nakon ocjene svih iznesenih tvrdnji i dokaza te održane usmene rasprave utvrdio sljedeće.

Nadležnost HAKOM-a

Imajući u vidu prigovor HT-a, u ovom predmetu trebalo je prvo utvrditi je li HAKOM nadležan za rješavanje ovog spora.

Sukladno članku 18.3. Ugovora, svi sporovi koji proizađu iz tog ugovora, a u nadležnosti su nadležnog regulatornog tijela bit će riješeni pred tim tijelom.

Sukladno članku 20. ZEK-a, u slučaju spora između dvaju operatora u vezi s obvezama iz ovog Zakona, Agencija mora, na zahtjev bilo koje od stranaka u sporu, donijeti odluku o rješenju spora.

Dakle, za utvrđenje nadležnosti HAKOM-a ključno je pitanje može li se predmet spora podvesti pod „obveze“ iz ZEK-a.

Kako proizlazi iz očitovanja stranaka, predmet njihovog spora je naplata naknade za uslugu obračuna i naplate za usluge polaznog prometa (originacije) za omogućavanje pristupa usluzi jedinstvenog pristupnog broja 062 (072) te usluzi besplatnog poziva 0800 u mreži HT-a.

Sukladno odredbi članka 66. stavka 3. ZEK-a, operatori imaju pravo, a na zahtjev drugih operatora i obvezu međusobnog pregovaranja o međupovezivanju u svrhu pružanja javno dostupnih elektroničkih komunikacijskih usluga, kako bi se osiguralo pružanje i međusobno djelovanje tih usluga.

Sukladno odredbi članka 73. ZEK-a, adrese i brojevi dodijeljeni sekundarnom dodjelom drugim operatorima i krajnjim korisnicima usluga moraju biti dostupni iz svih elektroničkih komunikacijskih mreža u Republici Hrvatskoj.

Imajući u vidu da se predmet spora odnosi na pristup usluzi jedinstvenog pristupnog broja 062 (072) te usluzi besplatnog poziva 0800 te da je obveza operatora osigurati međupovezivanje i pristup svim svojim korisnicima tim brojevima, HAKOM utvrđuje kako se predmet spora u ovom slučaju treba smatrati obvezom operatora iz ZEK-a, pa stoga postoji nadležnost HAKOM-a za odlučivanje o zahtjevu VIPnet-a, neovisno o činjenici da cijene spornih usluga u ovom trenutku nisu regulirane.

Pitanje nadležnosti HAKOM-a za odlučivanje o protuzahtjevu HT-a pojašnjeno je u dijelu obrazloženja koje se odnosi na meritumom spora.

Meritum spora

Iz dokumentacije dostavljene u spis predmeta, kao i iz očitovanja stranaka utvrđene su sljedeće nesporne činjenice:

a) Ugovor o međupovezivanju nepokretne mreže HT-a i pokretne mreže VIPnet-a

HT i VIPnet su 17. svibnja 2007. sklopili Ugovor o međusobnom povezivanju nepokretne mreže HT-a i pokretne mreže VIPnet-a.

U Prilogu 3 Ugovora određene su cijene usluga međusobnog povezivanja.

U točki 3.1.3. Priloga 3 određena je cijena usluge polaznog prometa (originacije poziva) iz VIPnet mreže prema brojevima 060, 061, 062 i 0800 u mreži HT-a (T-Com mreži) u iznosu od 0,45 HRK/min ili HRK/pozivu (bez PDV-a).

Nadalje, točkom 3.1.3. Priloga 3 ugovoreno je da za usluge označene pod točkama 3.1.3.1. do 3.1.3.3. VIPnet dodatno naplaćuje HT-u i naknadu za trošak obračuna u iznosu od 0,05 HRK/min. Te usluge obuhvaćale su: pozive prema uslugama s dodanom vrijednosti (060), pozive prema usluzi telefonskog glasovanja (061) i pozive prema usluzi jedinstvenog pristupnog broja (062). Za pozive prema usluzi besplatnog poziva (0800) VIPnet nije bio ovlašten naplaćivati naknadu za trošak obračuna.

Dana 16. svibnja 2008. HT i VIPnet su sklopili Aneks 1. Ugovora.

Aneksom 1., između ostalog, izmijenjena je točka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora. Naime, redefinirane su usluge za koje VIPnet ima pravo naplatiti HT-u naknadu za trošak obračuna u iznosu od 0,05 HRK/min ili HRK/poziv, na način da su uključeni i pozivi prema usluzi jedinstvenog pristupnog broja (0800). Člankom 4 Aneksa 1 definirano da se točka 3.1.3. Priloga 3 Ugovora primjenjuje od 1. travnja 2008.

Dana 30. listopada 2008. HT i VIPnet su sklopili Aneks 3 Ugovora (s početkom primjene od 1. studenog 2008.), čiji članak 1. glasi:

„Ovim Aneksom Ugovorne strane suglasno utvrđuju da se treća tablica iz članka 1. Aneksa 1. Ugovora – pozivi prema uslugama s dodanom vrijednosti (060, 061) zamjenjuje novom tablicom koja sada glasi kako slijedi:

Usluga: Naknada za uslugu obračuna i naplate za govorne usluge s dodanom vrijednosti (060, 061 u T-Com mreži)

Naknada: 0,17 HRK/min za usluge pod točkama 3.1.3.1 i 3.1.3.2“

Dana 23. ožujka 2010. HT i VIPnet su sklopili Aneks 8 Ugovora, u kojem su ponovo izmijenili mjerodavnu odredbu točke 3.1.3. Priloga 3 Ugovora. Prema članku 2. Aneksa 8 VIPnet ima pravo naplatiti HT-u naknadu za uslugu obračuna i naplate u iznosu od 0,17 HRK/min ili HRK/poziv za usluge pod točkama 3.1.3.1. (pozivi prema 060, 064, 069), 3.1.3.2. (pozivi prema 061) i 3.1.3.5. (pozivi prema 065).

Pozivi prema broju 062 i 0800 nisu bili uključeni.

b) Ugovor o međupovezivanju nepokretne mreže VIPnet-a i pokretne mreže HT-a

Dana 30. svibnja 2006. HT i VIPnet su sklopili ugovor o međusobnom povezivanju nepokretne mreže VIPnet-a i pokretne mreže HT-a (T-mobile).

U Prilogu 3, pod točkom 2 određen je pristup korisničkim uslugama u mreži VIPnet-a. Za usluge originacije poziva iz svoje mreže, a prema brojevima 060, 061, 062, 0800 u mreži VIPnet-a, HT je imao pravo naplatiti naknadu od 0,45 HRK/min za polazni promet te naknadu od 0,05 HRK/min za obračun.

Dana 12. srpnja 2011. sklopili su novi ugovor. U Prilogu 4. određena je cijena originacije za uslugu poziva iz mreže HT-a na broj 0800 te ugovorena naknada za obračun i naplatu u iznosu od 0,05 HRK/min.

c) Primjena ugovora i korespondencija između stranaka

Dana 22. kolovoza 2008., g. ██████████, tada zaposlen u VIPnet-u kao rukovoditelj Odjela interkonekcije i regulatornih poslova, uputio je gđi. ██████████ iz Sektora za prodaju domaćim operatorima HT-a poruku sljedećeg sadržaja:

„██████████, dobar ti dan želim,

Javljam ti se s prijedlogom Aneksa 3 našem IC ugovoru između T-Com-a i VIPneta (mobilna), obzirom na izmjene VIPnet RIO temeljem Odluke Vijeća HAPEK-a od 21.07.2008. Klasa: UP/I-344-01/07-01/488, Ur.broj: 376-11-08-72.

Izmjene VIPnet RIO stupaju na snagu od 01.11.2008. a prvenstveno se tiču izmjena iznosa naknada za usluge obračuna i naplate te postotnog iznosa rizika naplate za pozive iz VIPnet mobilne na VAS 060/061 u vašoj mreži.

Istovremeno, zbog priličnog broja izmjena cijena od sklapanja samog IC Ugovora, i radi pojednostavljenja daljnjeg aneksiranja našeg IC ugovora, pripremili smo ovaj Aneks kao zamjenu za prethodne Aneксе, na način da smo preslikali sve cijene iz IC ugovora u ovdje priloženi prijedlog Aneksa, i u njemu se nalaze i:

- nacionalna terminacija*
- međunarodna terminacija*
- naknade za pozive iz VIPnet mreže na 060/061*

- naknade za pozive iz VIPnet mreže na 0800 (usklađeno s naknadom za originaciju 060/061)
- naknade za implementacije IC (izvadak iz RIO)
- naknade za pozive iz VIPnet mreže na 062 (usklađeno s EU praksom i nacionalnom terminacijom)
- + tranzit VIPnet mobilna -> fiksne

Korektno je s naše strane naglasiti da smo u ovom prijedlogu Aneksa izmjenili sljedeće uvjete:

- pozivi prema posebnim uslugama T-Com-a 981, 9841, 95, 9166 (radi kompenzacije drugih sniženja cijena)
- pozivi na 062 po cijeni regionalne terminacije (usklađeno s EU praksom i troškom klasične terminacije)
- originacija na 0800, umanjena bez naknade za obračun u naplatu

Također, potvrđujemo da smo primili dopis za maloprodajne cijene za pozive iz pokretnih mreža na 060/061 u T-Com mreži, te ćemo iste implementirati 01.11.2008.

Lijep pozdrav i ugodan vikend,

██████████“

Na tu poruku odgovoreno je 24. kolovoza 2008., na sljedeći način:

„██████████,

u prilogu ti dostavljam naš prijedlog teksta Aneksa 3.

Predlažem da se nađemo idući tjedan i prođemo kroz predložene izmjene što možemo prihvatiti, a što ne.

Pozdrav i ugodan vikend,

██████████“

Nakon toga je g. ██████████ odgovorio:

„Hvala ██████████,

Budemo pogledali svakako.

Ja cu drugi tjedan biti van Zg osim srijede, pa te pozivam da dodjes do nas kad ti odgovara pa s ██████████ prodjete detalje a ja daljinski vidim sto nam je ostalo otvoreno.

Ugodan vam vikend,

██████████“

Daljnja korespondencija između stranaka vezana uz Aneks 3 odnosi se na usuglašavanje konačnog teksta točke 3.2.1.5.2., koja nije relevantna za ovaj spor te na usuglašavanje dinamike potpisivanja Aneksa 3.

Stranke ne spore da se odredba Aneksa 3 nije primjenjivala kako je napisana te da je sve do ljeta 2014. VIPnet ispostavljao račune u kojima je bila obračunata i naknada za sporne usluge.

U srpnju 2014., VIPnet je dao inicijativu za ugovaranje dodatnog aneksa koji bi se odnosio na usluge međunarodnih poziva prema broju 0800.

Nakon toga je gđa [REDACTED] uputila sljedeću poruku:

„Pozdrav [REDACTED],

Provjerom specifikacija koje dobivamo od vas, utvrdili smo da su implementirane pogrešne cijene za pristup 062 i 0800 usluzi iz Vipnet pokretne mreže.

Naime, prema Aneksu 8 IC Ugovoru, od 23.03.2010. izmijenjeni su uvjeti za navedeni pristup prema kojima Cijena usluge polaznog prometa iz Vipnet mreže prema 062 i 0800 iznosi 0,707 kn/min, a u obračunu je neispravna cijena 0,757 kn/min.

Stoga je potrebno izračunati iznos odobrenja koje Vipnet treba izdati prema HT-u.

Budući da je za promet prema 062 i HT implementirao pogrešnu cijenu 0,937 kn/min umjesto 0,887 kn/min, predlažemo da se za taj dio ne izdaju međusobna odobrenja jer je neto efekt 0, nego samo za 0800 uslugu.

Također, obavještavamo vas da će HT korigirati u naplatnom sustavu novu cijenu 062 s 1.07.2014.

Pozdrav,

[REDACTED]“

Od strane VIPnet-a je odgovoreno:

„Pozdrav [REDACTED],

Uvjeti za pristup 062 i 0800 iz Vipnet pokretne mreže ugovoreni su Aneksom 1. IC Ugovora. Aneksom 8. ugovorili smo novu uslugu 065, kako je i navedeno u preambuli istog. Međutim, izgleda da je obostranom nenamjernom omaškom izostavljena tablica iz Aneksa 1. za 062 i 0800, a uključena je samo tablica iz Aneksa 3. za VAS usluge. Očito je da se radi o previdu u Aneksu 8. s obzirom da promjena uvjeta za 062 i 0800 nije bila predmet ni razgovora ni samog Aneksa 8., da nije bilo prigovora na iznos računa unutar ugovorom dozvoljenog roka, te da su se do danas obostrano u praksi pune 4 godine primjenjivali uvjeti za pristup 062 i 0800 kako smo ugovorili Aneksom 1. i kako smo ih i obostrano razumijevali i od tada ne mijenjali.

Predlažemo da sastavimo novi aneks kojim bismo ispravili nejasnoću nastalu Aneksom 8.

Lp,

[REDACTED]“

Na to je HT replicirao:

„Pozdrav [REDACTED],

Uvjeti za 0800 i 062 su inicijalno definirani Ugovorom o međusobnom povezivanju kroz točku 3.1.3. Priloga 3 zajedno s 060 i 061 uslugama. Točka 3.1.3. Priloga 3 je u cijelosti promijenjena Aneksom 1 i naknadno Aneksom 8. Stoga ne vidimo iz kojih razloga osporavate promjenu izvršenu Aneksom 8 samo za 0800 i 062, budući da su uvjeti za iste i dalje eksplicitno regulirani u točki 3.1.3. Dodatno, ističemo da je već u Aneksu 3 isključena iz Ugovora primjena naknade za uslugu obračuna i naplate za 0800 i 062, jer je predmetna tablica u potpunosti zamijenjena novom u kojoj se navodi da se Naknada primjenjuje samo na 060 i 061 usluge.

Iz navedenog je jasno da je još od stupanja na snagu Aneksa 3 (1.11.2008.), za uslugu polaznog prometa prema 062 i 0800, Vipnet neosnovano obračunavao 0,05 HRK/min više nego što je to definirano važećim aneksom te tražimo da se izvrši korekcija za polazni promet prema 0800 u HT mreži za prethodna razdoblja.

Pozdrav,

██████████“

Nakon toga se nastavila korespondencija, u koju se uključio i g. ██████████, koji se na sljedeći način očitovao o svojem prijedlogu Aneksa 3. iz kolovoza 2008.:

„Pozdrav ██████████,

Vezano za komunikaciju oko Aneksa3 u našem inicijalnom prijedlogu teksta predloženo je više izmjena, kako slijedi:

1. Promjene u modelu za VAS usluge 060/061 zbog promjena standardne ponude Vipneta (u dijelu za 060 i 061 usluge, zajedno s naknadom za obračun i naplatu i rizikom naplate) 2. Promjena u naplati za 9x usluge koje su redom povećane u Aneksu 1 u korist HT-a (na način da se smanje cijene HT-a za usluge koje nisu u Standardnoj ponudi HT-a) 3. Promjena u modelu naplate za uslugu 062 na način da se primijeni cijena standardne regionalne terminacije (umjesto modela dvostruke naplate, orginacije i terminacije) 4. Promjena u modelu naplate za 0800 da se izostavi naknada za obračun i naplatu

U tom smislu predložili smo tekst Aneksa 3. koji sadrži sasvim pročišćene tekstove priloge 2. i 3. ugovora, te smo istu napomenu dodali u preambulu Aneksa 3. koja određuje da se sklapanje aneksa temelji na izmjenama Standardne ponude Vipneta, i dodatno, na volji strana da izmijene druge elemente ugovora koji se pružaju pod komercijalnim uvjetima.

Vašim odgovorom nismo zaprimili nikakve komentare na naš prijedlog teksta Aneksa 3, nego smo zaprimili potpuno novi prijedlog teksta Aneksa 3 koji je izrađen s vaše strane, a koji je u preambuli definirao da se usklađivanje provodi samo s obzirom na usklađivanje s promjenama Standardne ponude Vipneta, a koje su obuhvatile samo usluge na 060 i 061 brojevima tako da je bilo kakvo pregovaranje o komercijalnim aspektima ugovora i drugim uslugama izostalo.

Naknadno je s vaše strane u vaš prijedlog Aneksa3 dodan tekst koji se odnosi na ponavljanje tablice s cijenama usluga kako je definirano u Aneksu 1, za kratke kodove 9x.

Naše razumijevanje je da Aneksom 3 nisu obuhvaćene promjene ugovora osim u dijelu usluga koje su izmijenjene odlukom HAKOM-a (060 i 061), tako da su se sve dotadašnje cijene i modeli naplate nastavili primjenjivati. Naša inicijalna namjera da pregovaramo o više aspekata ugovora nije sporna, ali s vaše strane očito nije prihvaćena, tako da nikakvih pregovora oko promjene uvjeta za usluge 0800 i 062 nije bilo. Iz tog razloga ne možemo se složiti da je o izmjenama cijena za 0800 i 062 postojala volja strana koja je rezultirala zajedničkim sporazumom.

Zbog navedenog ne možemo prihvatiti vaše osporavanje važećih cijena za usluge na brojevima 0800 i 062 koje su se do nedugo primjenjivale bez ikakvog prigovora.

Lijep pozdrav!“

U daljnjoj korespondenciji i pokušajima rješavanja spornog pitanja stranke su, u bitnome, ostali kod svojih stavova izraženih u citiranim porukama.

Iz nesporno utvrđenih činjenica nedvojbeno proizlazi kako je pravo VIPnet-a na naknadu za troškove obračuna za jedinstveni pristupni broj (062) i za pozive prema usluzi besplatnog poziva (0800) eksplicitno izbrisano iz Ugovora o međupovezivanju nepokretne mreže HT-a i pokretne mreže VIPnet-a prilikom sklapanja Aneksa 3. To pravo nije vraćeno u Ugovor niti prilikom sklapanja Aneksa 8 koji je trenutno na snazi između stranaka.

Nadalje, nesporno je kako je VIPnet prilikom sklapanja Aneksa 3 izrazio namjeru da se originacija prema pozivima na broj 0800 nastavi naplaćivati bez troškova obračuna. Pri tom nije od značaja tvrdnja VIPnet-a da je ta ponuda bila dana HT-u u tekstu kojeg je predložio VIPnet, a da se HT nije o tom tekstu očitovao, već je predložio vlastiti tekst Aneksa 3. Naime, iz korespondencije je vidljivo kako je HT, prilikom dostave svog teksta Aneksa 3, pozvao VIPnet da se nađu i prođu kroz predložene izmjene, s čime se VIPnet suglasio. Iz poruka koje su dostavljene HAKOM-u vidljivo je da VIPnet nije tražio od HT-a dodatno pojašnjenje zašto je HT dostavio svoj tekst. Nadalje, VIPnet se niti u jednoj poruci nije usprotivio tom tekstu, niti je upoznao HT sa svojim razumijevanjem da se Aneksom 3 (zato što nije prihvaćen prijedlog VIPnet-a) sve dotadašnje komercijalno ugovorene cijene i modeli nastavlja primjenjivati.

Ovo viđenje okolnosti sklapanja Aneksa 3 VIPnet je dao tek 2014., nakon što je između stranaka eskalirao problem koji je doveo do ovog spora.

Posljedično, HAKOM smatra kako nema uporišta na temelju kojeg bi se mogao zanemariti nedvosmisleni tekst Aneksa 3 koji je potom pretočen u važeći Aneks 8, te utvrditi da je HT dužan VIPnet-u plaćati naknadu za troškove obračuna za jedinstveni pristupni broj (062) i za pozive prema usluzi besplatnog poziva (0800). Iz tih razloga bilo je potrebno odbiti zahtjev VIPnet-a.

U odnosu na protuzahjev HT-a, HAKOM utvrđuje da je HT svojom krivicom i nepažnjom VIPnet-u plaćao naknadu koju mu po Ugovoru nije bio dužan plaćati. Je li zbog toga došlo do stjecanja bez osnove i je li HT ovlašten tražiti povrat plaćenog iznosa nisu pitanja koja ulaze u opseg nadležnosti HAKOM-a, već se radi o građansko-pravnom zahtjevu za koji je nadležan sud. Iz tih razloga trebalo je odbaciti protuzahjev HT-a.

U odnosu na pitanje osiguranja pristupa brojevima 0800 i 062, HAKOM ističe kako između stranaka postoji važeći ugovor koji to pitanje regulira i stranke su ga dužne primjenjivati. Mogućnost otkaza tog ugovora ili njegova izmjena radi usklađivanja međusobnih obveza koje stranke imaju prema usporedivom Ugovoru o međupovezivanju nepokretne mreže HT-a i pokretne mreže VIPnet-a nisu predmet ovog spora.

O tim spornim pitanjima stranke trebaju najprije pokušati postići sporazum mirnim putem, nakon čega im ostaje mogućnost pokretanja spora pred HAKOM-om.

Slijedom svega navedenog, odlučeno je kao u izreci.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU:

Protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali se može pokrenuti upravni spor pred Visokim upravnim sudom Republike Hrvatske u roku 30 dana od dana primitka istog.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr. sc. Dražen Lučić

Dostaviti:

1. VIPnet d.o.o., Vrtni put 1, 10000 Zagreb - osobnom dostavom
2. Hrvatski Telekom d.d., Roberta Frangeša Mihanovića 9, 10110 Zagreb - osobnom dostavom
3. U spis