



Република Србија
КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ
Број: 4/0-02-276/2015-22
Веза: 4/0-02-645/2014-1
Датум: 18.9. 2015. године
Београд

Савет Комисије за заштиту конкуренције на основу члана 22. став 2., чл. 57. став 1. и 68. став 1. тачка 2), Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“ број 51/09 и 95/2013), члана 192. Закона о општем управном поступку („Службени лист СРЈ“, бр. 33/97 и 31/01 и „Службени гласник РС“, бр. 30/2010), чл. 3. и 4. Уредбе о критеријумима за одређивање висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције и процесног пенала, начину и роковима њиховог плаћања и условима за одређивање тих мера („Службени гласник РС“, бр. 50/2010), одлучујући у поступку испитивања повреде конкуренције из члана 10. Закона о заштити конкуренције, покренутом по службеној дужности против привредних друштава: „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш, сва три друштва регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, насеље „9.мај“, на 39. седници одржаној дана 18.9.2015. године донео је

РЕШЕЊЕ

I УТВРЂУЈЕ СЕ да су друштва „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш, сва три друштва регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, закључила рестриктивни споразум којим су унапред договорили појединачно учешће у поступку јавне набавке број 46/2014 - Услуга организованог превоза радника за потребе Клиничког центра Ниш за 2014. годину, при чему су утврдила цене и друге комерцијалне услове, које је садржала свака појединачна понуда, чиме су учинила повреду конкуренције из члана 10. став 2. тачка 1 Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“ број 51/09 и 95/2013).

II ЗАБРАЊУЈЕ СЕ привредним друштвима из става I диспозитива овог решења свако будуће поступање којим би се могла ограничити, нарушити или спречити конкуренција, изричитим или прећутним договарањем, као и разменом поверљивих информација.

III ОДРЕЂУЈЕ СЕ МЕРА ЗАШТИТЕ КОНКУРЕНЦИЈЕ друштвима „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш, сва три друштва регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, у облику обавезе плаћања новчаног износа у висини 1,6 % од укупног годишњег прихода оствареног у 2013. години и то: друштву „D&D Travel“ д.о.о. Ниш 174.784,00 РСД (словима: стотинуседамдесетчетири хиљада седамстоосамдесетчетири динара), друштву „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш 199.600,00 РСД (словима: стотинудеведесетдевет хиљада шестстотина динара), и друштву „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш 541.312,00 РСД (словима: петстотиначетрдесетједна хиљада тристотинедванаест динара).

IV НАЛАЖЕ СЕ друштвима „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш, сва три друштва регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, да изврше уплату новчаног износа мере заштите конкуренције из става III диспозитива овог решења на рачун буџета Републике Србије број 840 743224 843 94 модел 97 – са позивом на број: двоцифрени контролни број по моделу 97 – троцифрени број општине, града односно територије – број овог решења.

V ОДРЕЂУЈЕ СЕ РОК од три (3) месеца од дана пријема решења за извршење налога из става IV диспозитива овог решења, под претњом принудног извршења.

VI НАЛАЖЕ СЕ друштвима „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш, сва три друштва регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, да одмах по извршењу налога из става IV диспозитива овог решења, Комисији за заштиту конкуренције достави доказ о извршеној уплати.

VII Ово решење се објављује у „Службеном гласнику Републике Србије” и на интернет страни Комисије за заштиту конкуренције.

VIII О трошковима поступка Комисија ће донети посебан закључак.

Образложење

Комисија за заштиту конкуренције (у даљем тексту означена као: Комисија), дана 14.05.2014. године примила је иницијативу од стране Клиничког центра Ниш, Булевар др Зорана Ђинђића 48 (у даљем тексту: КЦ Ниш), за покретање поступка испитивања повреде конкуренције по службеној дужности из члана 10. Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“ бр. 51/09 и 95/13-у даљем тексту: Закон), са документацијом у прилогу.

У иницијативи се, између осталог, наводи да је „Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту означена као: Републичка комисија), решењем бр. 4-00-583/2014 од 29.04.2014. године, заведеним у дел. протоколу КЦ Ниш под бројем 13366 од 08.05.2014. године, одбила захтев за заштиту права понуђача „НИШ ЕКСПРЕС“ АД, Ниш, као неоснован за партије 1 и 2, поднет у отвореном поступку јавне набавке услуга, обликованом по партијама - организовани превоз путника, ЈН бр. 46/2014, наручиоца Република Србија, Клинички центар Ниш из Ниша“. Истим решењем, Републичка комисија је наложила наручиоцу Клиничком центру Ниш, улица Булевар др Зорана Ђинђића 48 (у

даљем тексту означен као: КЦ Ниш, или наручилац), да се у складу са чланом 27.став 1. Закона о јавним набавкама (у даљем тексту означен као: ЗЈН) обрати Комисији ради утврђивања евентуалне повреде правила о конкуренцији.

Прилог иницијативе, коју је КЦ Ниш доставио, садржи следећу документацију: решење Републичке Комисије број 4-00-583/2014 од 29.04.2014. године, заведено у протоколу КЦ Ниш под бројем 13366 од 08.05.2014. године; фотокопију изјаве о независној понуди и извод о регистрацији привредног субјекта „D&D Travel“ ад, Ниш (дел. бр. понуде 4186 од 12.02.2014. године); фотокопију изјаве о независној понуди и извод о регистрацији привредног субјекта „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш (дел. бр. понуде 4161 од 12.02.2014.године); фотокопију изјаве о независној понуди и извод о регистрацији привредног субјекта „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш (дел. бр. понуде 4104 од 12.02.2014. године).

Поступајући по захтеву Комисије за давање информација и доставу документације дел. бр. 4/0-04-313/2014-2, КЦ Ниш је 29.05.2014. године доставио копије комплетне тендерске документације и понуда предметних друштава, укључујући и изјашњење на околност да ли је у досадашњој пракси као наручиоца у поступцима јавних набавки, нарочито почев 01.04.2013. године, као дана почетка примене новог Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС“ број 124/2012), било случајева, истих или сличних, попут описаног у иницијативи и ако јесте, о којим понуђачима и конкретним поступцима јавних набавки је реч (без обзира да ли се ради о истим или неким другим понуђачима, као и о истом или другом предмету јавне набавке).

У изјашњењу на исти захтев, КЦ Ниш наводи да је у отвореном поступку јавне набавке број 65/2013, понуду поднео понуђач Јеремић превоз, док понуђачи D&D Travel и DJD превоз, нису били учесници у овом поступку, али и да уговор у овом поступку јавне набавке није додељен. Такође, указано је да је у поступку јавне набавке у 2012. години, учествовало друштво DJD превоз. Све јавне набавке су се односиле на исту услугу превоза.

Ради даљег поступања Комисије, КЦ Ниш је 19. јуна 2014. године, доставио додатна појашњења, и комплетну документацију која се односила на јавне набавке у 2013. и 2012. години.

На основу свих навода у иницијативи и приложене документације, Комисија је дошла до сазнања на основу којих је основано претпоставила да су друштва „D&D Travel“ д.о.о., Ниш (у даљем тексту: D&D Travel), „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш (у даљем тексту: DJD превоз) и „Јеремић превоз“ д.о.о. Ниш (у даљем тексту: Јеремић превоз), регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, заједнички договорили наступ у поступку јавне набавке број 46/2014 - Услуга организованог превоза радника за потребе Клиничког центра Ниш за 2014. годину, те је оценила да таква врста договора представља повреду конкуренције из члана 10. Закона.

На основу претходног, а сагласно члану 35. Закона, председник Комисије је 10. октобра 2014. године, донео Закључак о покретању поступка по службеној дужности бр. 4/0-02- 645/2014-1 ради испитивања повреде конкуренције, односно утврђивања постојања рестриктивног споразума у смислу одредби члана 10. Закона.

Странке у поступку

Према подацима Агенције за привредне регистре Републике Србије, утврђени су следећи подаци за странке у поступку:

1. Привредно друштво „D&D Travel“ д.о.о., Ниш, са регитрованим седиштем на адреси насеље 9. мај, Ниш-Палилула, Јастребачких партизана 71а. Друштво је регистровано у Агенцији за привредне регистре дана 19.01.2007. године, чији је матични број 20242795, шифра делатности 4931 (градски и приградски копнени превоз путника) и ПИБ 104790111.
2. Привредно друштво „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш, са регитрованим седиштем на адреси насеље 9. мај, Ниш-Палилула, Јастребачких партизана 71а. Друштво је регистровано у Агенцији за привредне регистре дана 16.05.2011. године, чији је матични број 20737891, шифра делатности 4931 (градски и приградски копнени превоз путника) и ПИБ 107079765.
3. Привредно друштво „Јеремих превоз“ д.о.о. Ниш, са регитрованим седиштем на адреси насеље 9. мај, Ниш-Палилула, Јастребачких партизана 71а. Друштво је регистровано у Агенцији за привредне регистре дана 18.03.2005. године, чији је матични број 20017872, шифра делатности 4931 (градски и приградски копнени превоз путника) и ПИБ 103787717.

Испитивање постојања рестриктивног споразума

У поступку испитивања повреде конкуренције, странкама је упућен једнак број поднесака којима се захтевају додатне информације, документација и изјашњења на одређене околности. Сви поднесци су састављани са јасно утврђеном методологијом, садржински са истим или сличним упитима.

Комисија је у испитном поступку утврдила да је јавна набавка број 46/2014 - Услуга организованог превоза радника за потребе Клиничког центра Ниш за 2014. годину, у отвореном поступку, спроведена по партијама. Прва партија обухвата релацију Ниш-Кнез Село, Кнез Село-Ниш (Партија 1), док се друга односи на релацију Ниш-Горња Топоница, Горња Топоница-Ниш (Партија 2). Укупна процењена вредност јавне набавке у обе партије износи 16.667.000,00 динара без ПДВ, односно 20.000.000,00 динара са обрачунатим ПДВ. Наведена услуга превоза на истим релацијама, је и претходних година била предмет набавки од стране истог наручиоца.

Према позиву за подношење понуда, критеријум за избор најповољније понуде представља најнижа цена, а уколико два или више понуђача у поступку јавне набавке понуде исту цену, предност ће се указати/дати понуђачу са повољнијим роком плаћања. У поступку јавне набавке број 46/2014, учествовала су четири понуђача: „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш, Јеремих превоз“ д.о.о. Ниш, „D&D Travel“ АД, Ниш и „Ниш-експрес“ а.д. Ниш (у даљем тексту: друштво Ниш-експрес).

Понуђене цене за обе партије укупно (без ПДВ) су:

D&D Travel: 12.621.600,00

DJD превоз: 15.788.730,00

Јеремих превоз: 16.110.000,00

Ниш-експрес: 12.679.800,00

Уговор је додељен понуђачу D&D Travel, који је понудио најнижу цену у обе партије.

Приликом отварања понуда у предметној јавној набавци, друштво Јеремић превоз је овластило Драгомира Јеремића, да у име наведеног друштва може присуствовати отварању, док је друштво Ниш-експрес овластило Миломира Радовановића. На основу Записника о јавном отварању понуда од 12.02.2014. године, утврђено је да преостала два понуђача, (DJD превоз и D&D Travel) нису доставила наручиоцу овлашћења, односно да нису имали представника приликом отварања понуда.

У изјашњењу на писани упит Комисије од 21. новембра 2014. године, којим се од странака захтевало изјашњење на околност изостанка присуства овлашћених представника приликом отварања понуда на дан 12.02.2014. године у поступку ЈН 46/2014 наручиоца КЦ Ниш, друштво DJD превоз наводи као разлог одсуства непостојање законске обавезе присуства, могућност накнадног увида и добијање записника, као и личну заузетост. Законски заступник друштва D&D Travel, Невена Јеремић, као разлог изостанка наводи „да није веровала да ће успети у поступку јавне набавке“.

Увидом у потврде сва три друштва (Јеремић превоз, D&D Travel, DJD превоз) о пријему одлуке о додели уговора бр. 838/ДУ од 26.02.2014. године, Комисија је утврдила да су исте достављене наручиоцу са истог броја телефакса: 018-4289-544, са истоветном адресом у заглављу, која гласи „From: Јеремић превоз“. Такође, утврђено је да је потврда Јеремић превоз достављена са горе наведеног броја телефакса 27.02.2014. године у **11.13 часова**, док је потврда D&D Travel достављена у **11.14 часова**. Поменути број телефакса је наведен само у Обрасцу понуде понуђача DJD превоз, док се у обрасцима понуде Јеремић превоз, наводи број: (018) 4294-888, а D&D Travel-а број: (018) 4294-889. Сва три друштва су регистрована на истој адреси: Ниш, улица Јастребачких партизана 71а, насеље „9. мај“.

Анализирана је потврда о пријему Одлуке КЦ Ниш о обустави поступка јавне набавке из 2013. године (ЈН бр. 65/2013), коју је Јеремић превоз повратно доставио наручиоцу - КЦ Ниш, путем телефакса и уочена је истоветност броја телефакса (018-4289-544), са ког је послата потврда у поступку јавне набавке из 2014. године (ЈН број 46/2014). Међутим, у обрасцу понуде у јавној набавци из 2013. године, Јеремић превоз је навео следеће бројеве телефона/телефакса: 018/ 4294-888 и 4294-889. Последњи наведени број је садржан у обрасцу понуде D&D Travel у поступку јавне набавке број 46/2014 из 2014. године (ЈН број 46/2014).

КЦ Ниш је, у складу са захтевом Комисије за доставу додатних информација бр. 4/0-04-313/2014-4 доставио комплетну комуникацију између КЦ Ниш и понуђача, у складу са чланом 20. став 6. Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС“ број 124/2012), везано за доставу Одлуке о додели уговора од стране КЦ Ниш, као наручиоца, и потврду пријема наведене одлуке од стране сваког појединачног понуђача-учесника у поступку јавне набавке (поштом или меилом или факсом). На основу наведеног, утврђено је да је КЦ Ниш 10. марта 2014. године у **11.49 часова**, путем електронске поште доставио Обавештење о поднетом захтеву за заштиту права понуђача, на адресе понуђача D&D Travel (ddtravelnis@gmail.com) и Јеремић превоз (jeremicprevoz@gmail.com), са напоменом да се пошаље повратна информација о пријему наведене електронске поште. Треће друштво, DJD превоз није уписало електронску адресу у прилогу понуде, који се односи на опште податке понуђача. Јеремић превоз (jeremicprevoz@gmail.com) је одговорио истог дана у **13.31 часова**, док је Маријана Јеремић (ddtravelnis@gmail.com) одговорила у **13.32 часова**.

Странке су у току поступка поднеле предлоге обавеза у складу са чланом 58. Закона, које су друштва спремна добровољно да преузму ради отклањања повреда конкуренције, заведене у Комисији под дел. бројем 4/0-02-645/2014-3 (DJD превоз), 4/0-02-645/2014-4 (D&D Travel), 4/0-02-645/2014-5 (Јеремић превоз):

1. D&D Travel је предложила следеће обавезе:

- друштво „D&D Travel“ д.о.о. из Ниша, гарантује да убудуће неће наступати ни у једном поступку јавне набавке;
- предметно Друштво је спремно да на предлог Комисије предузме и друге мере које Комисија сматра примереним, а у циљу спречавања евентуалних повреда конкуренције;

2. DJD превоз је предложила следеће обавезе:

- „да је друштво „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш, донело одлуку да престане са радом односно да се избрише из регистра привредних субјеката у року од три месеца, односно најкасније до 31.01.2015. године, које време је неопходно како би се извршиле све припреме и правне радње за гашење овог привредног друштва;
- да до престанка рада „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш гарантује да неће наступати ни у једном поступку јавне набавке;
- након престанка рада „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш доставиће Комисији за заштиту конкуренције доказ о брисању из евиденције привредних субјеката;
- „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш је спремно да пружи све релевантне доказе и извештава Комисију о извршењу предложених обавеза;
- „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш је спремно на предлог Комисије за заштиту конкуренције да предузме и друге мере које Комисија сматра примереним, а у циљу спречавања евентуалних повреда конкуренције;“

3. Јеремић превоз је предложила следеће обавезе:

- ... „друштво „Jeremić prevoz“ д.о.о., гарантује да убудуће неће наступати ни у једном поступку јавне набавке у којем би учешће имало било које друштво за које би евентуално постојала било каква могућност, тј. сумња о постојању намере повреде конкуренције,
- с обзиром да је „JEREMIĆ prevoz“ упознат да ће друштво „DJD prevoz“ престати са радом, а друштво „D&D TRAVEL“ се обавезало да неће учествовати у поступцима јавне набавке, спремни смо на предлог Комисије за заштиту конкуренције да преузмемо и друге мере које Комисија сматра примереним, а у циљу спречавања евентуалних повреда конкуренције
- све потребне доказе о спровођењу наведених мера спремни смо да редовно доставимо Комисији“...

Такође, странке у поступку су истакле да наведени предлози не подразумевају, не представљају, нити се могу тумачити као признање да су на било који начин повредила конкуренцију.

У вези са претходним, Комисија је оценила да примена члана 58. Закона не би била примерена у поступцима испитивања најтежих врста повреда конкуренције картелног типа,

при чему се има у виду природа, тежина и последице које овакви споразуми имају, или могу имати, по стање конкуренције на релевантном тржишту. Стога мера заштите конкуренције, у облику обавезе плаћања новчаног износа, представља одговарајућу управну меру, која се одређује решењем Комисије у поступцима у којима је утврђено постојање најтежих повреда конкуренције. У случајевима постојања повреда конкуренције у виду рестриктивних споразума који, у смислу члана 10. Закона, представљају споразуме картелне природе, учесници на тржишту могу користити погодности из одредби члана 69. Закона - Ослобађање од обавезе из мере заштите конкуренције, као што је то предвиђено и у претходно поменутиим европским прописима (кроз институт „leniency“).

Комисија је исте одбила закључцима заведеним под деловодним бројевима: 4/0-02-276/2015-1 (D&D Travel), 4/0-02-276/2015-2 (DJD превоз) и 4/0-02-276/2015-3 (Јеремић превоз), који су уредно достављени странкама (доказ: повратнице).

Такође, у наведеним поднесцима странака у поступку, Комисија је уочила да је текст у већем делу истоветне садржине (реченице, пасуси), са идентичним штампарским и правописним грешкама. Том приликом, странке су се изјасниле на истоветан начин о разлозима коришћења телефакса, односно „одвојеног“ наступа у поступку јавне набавке. Такође, на истоветан начин су изнеле став „да се ради о неискуству“ власника друштва D&D Travel, што јасно упућује на закључак да је пружена подршка како одлуци о избору понуђача, тако и самом понуђачу. О истоветној садржини указано је у прилогу Обавештења о битним чињеницама, доказима и осталим елементима утврђеним у поступку од 28. јула 2015. године.

Идентичне реченице и пасуси са идентичним граматичким и штампаним грешкама су присутни и у другим Комисији достављеним поднесцима (информацијама и изјашњењима друштава на упите Комисије), заведеним у Комисији под дел. бројем 4/0-02-645/2014-15 (Јеремић превоз), 4/0-02-645/2014-16 (D&D Travel), 4/0-02-645/2014-17 (DJD превоз).

Тако су последња три пасуса, у одговору друштава DJD превоз (бр. 4/0-02-645/2014-17) и Јеремић превоз (бр. 4/0-02-645/2014-15), идентична. У једном од наведених истоветних пасуса, оба друштва (Јеремић превоз и DJD превоз) имплицитно подржавају одлуку КЦ Ниш о избору најповољнијег понуђача, **истичући уредност у обављању обавеза преузетих уговором од стране најповољнијег понуђача (трећег лица D&D Travel), што несумњиво указује на значајан степен међусобне информисаности о пословној политици и финансијској реализацији уговорних обавеза међу друштвима.**

Уочен је исти приступ странака у поступку, приликом састављана садржине поднесака који су упућени Комисији (методологија увода, разраде и закључка, уз висок степен истоветности садржаја), а који додатно указују на координисано поступање приликом израде истих. Истоветност одређеног дела садржине поднесака (уз идентичне штампарске грешке) код све три странке у поступку се може посматрати као последица копирања текстуалног дела из једног у друге документе. Међутим, ако се такво поступање сагледа из угла садржине одговора из наведених поднесака сва три друштва, којом се негира координисано деловање у поступку јавне набавке и ван ње, недвосмислено се потврђује постојање значајног степена сарадње између ових привредних друштава, нарочито у погледу размене информација о току поступка пред Комисијом. Такво понашање је контрадикторно са ставом предметних друштава из претходних изјашњења о независном и самосталном раду и самосталној пословној политици, уз аргумент који су истакли, а који се односи на одвојеност стамбених јединица у оквиру објекта на истоветној адреси, са којих се врши економска активност.

Детаљним прегледом оригинала понуда сва три друштва, достављених од стране КЦ Ниш, утврђен је следећи истоветан редослед слагања документације која прати понуду (скуп документације која чини понуду) укључујући и повез (корице):

1. Повез (корице) црвене боје
2. Насловљена страница
3. Прилог бр. 3 – Врста, техничке карактеристике (спецификације), квалитет и др. За Партију 1
4. Прилог бр. 3 – Врста, техничке карактеристике (спецификације), квалитет и др. За Партију 2
5. Прилог 7 – опште информације о понуђачу
6. Прилог 7 – структура понуђене цене за Партију 1
7. Прилог 7 – структура понуђене цене за Партију 2
8. Прилог 7 – подаци о учесницима у заједничкој понуди стр.1
9. Прилог 7 – подаци о учесницима у заједничкој понуди стр. 2
10. Прилог 7 – подаци о подизвођачима у понуди стр.1
11. Прилог 7 – подаци о подизвођачима у понуди стр.2
12. Прилог 8 – модел уговора о јавној набавци стр.1
13. Прилог 8 – модел уговора о јавној набавци стр.2
14. Прилог 11 – изјава о независној понуди
15. Прилог 12 – образац изјаве у складу са чл. 75 ст.2 ЗЈН
16. Потврда о пријему конкурсне документације
17. Менично писмо – овлашћење за корисника соло бланко менице за добро извршење посла (једино у кошуљици, код сва три субјекта идентично)
18. Извод из картона депонованих потписа
19. Захтев за регистрацију менице
20. Извод о регистрацији привредног субјекта
21. Уверење Министарства унутрашњих послова да подносилац захтева није осуђиван
22. Уверења Основног суда у Нишу, да против правног лица није изречена пресуда пред Основним и Вишим судом у Нишу
23. Уверење Вишег суда у Београду – Посебно одељење, да привредна друштва нису осуђивана за кривична дела из надлежности Посебног одељења
24. Уверење Прекршајног суда у Нишу да подносиоцима није изречена заштитна мера забране обављања делатности
25. Уверење Привредног суда у Нишу којим се потврђује да није изречена правоснажна судска мера забране обављања делатности у периоду од 3 године
26. Уверење Управе за финансије, изворне приходе локалне самоуправе и јавне набавке Града Ниша да подносиоци захтева немају дуговања по основу фискалних јавних прихода
27. Уверење Министарства финансија – Пореска управа – Филијала Ниш да су подносиоци захтева уплатили доспеле обавезе јавних прихода

С обзиром на то да конкурсном документацијом није прописан обавезан редослед документације која прати понуду, наведени, идентичан редослед, упућује на закључак да је понуда **састављена заједнички, истовремено, те да је лице које је састављало понуду упознато са њеном садржином, нарочито са структуром понуђене цене и роковима, као и са испуњеношћу формално правних услова за учествовање понуђача у поступку јавне набавке.**

Такође, деловодни бројеви свих докумената који чине доказе о испуњености обавезних услова, у складу са Прилогом 5 Конкурсне документације, **следе један други на наведени начин:**

- Уверења Министарства унутрашњих послова да подносилац захтева није осуђиван, су издата на истовремени захтев подносилаца (сва три друштва) и носе деловодне бројеве 235-1/**379**/14 (Јеремић превоз), 235-1/**380**/14 (DJD превоз), 235-1/**381**/14 (D&D Travel) од 3. фебруара 2014. године.
- Уверења Основног суда у Нишу, од 27.1.2014. године, да против правног лица није изречена пресуда пред Основним и Вишим судом у Нишу, носе следеће деловодне бројеве: Ку.бр **664**/14 (DJD превоз), Ку.бр **665**/14 (D&D Travel), Ку.бр **666**/14 (Јеремић превоз).
- Виши суд у Београду – Посебно одељење је 05.02.2014. године издало уверења да привредна друштва нису осуђивана за кривична дела из надлежности Посебног одељења следећим редоследом деловодних бројева: КУ-ПО **1197**/2014 (D&D Travel), КУ-ПО **1198**/2014 (DJD превоз), КУ-ПО **1199**/2014 (Јеремић превоз).
- Такође, Прекршајни суд у Нишу је 27.01.2014. године издао уверења да подносиоцима није изречена заштитна мера забране обављања делатности, заведена под деловодним бројевима: Прз бр. **93**/14 (Јеремић превоз), Прз бр. **94**/14 (D&D Travel), Прз бр. **95**/14 (DJD превоз).
- Дана 27. јануара 2014. године, Привредни суд у Нишу је издао уверења којим се потврђује да није изречена правоснажна судска мера забране обављања делатности у периоду од 3 године, следећим редоследом: VIII Су.бр. VIII/2014/**48** (D&D Travel), VIII Су.бр. VIII/2014/**48** (Јеремић превоз), VIII Су.бр. VIII/2014/**50** (DJD превоз).
- Управа за финансије, изворне приходе локалне самоуправе и јавне набавке Града Ниша, је издала уверење 03.02.2014. године, да подносиоци захтева немају дуговања по основу фискалних јавних прихода следећим редоследом деловодних бројева: 437-1/**260**-2014-11 (Јеремић превоз), 437-1/**261**-2014-11 (D&D Travel), 437-1/**262**-2014-11 (DJD превоз).
- Министарство финансија – Пореска управа – Филијала Ниш је издало уверења 7. фебруара 2014. године да су подносиоци захтева уплатили доспеле обавезе јавних прихода, заведена под деловодним бројевима: 073-473-08-**980**/2014-Г5А07 (D&D Travel), 073-473-08-**981**/2014-Г5А07 (Јеремић превоз), 073-473-08-**982**/2014-Г5А07 (DJD превоз).

Наведени редослед деловодних бројева указује на тренутак подношења захтева, односно истовременост издавања одређене документације (уверења, потврда), што даље **указује на упознатост подносиоца захтева о намери осталих друштава (и пре састављања понуде) да учествују у поступку јавне набавке**, нарочито ако се има у виду да су уверења из Основног суда, Прекршајног и Привредног суда у Нишу, издата истог дана (27. јануар 2014. године), односно Вишег суда у Београду – Посебно одељење 05.02.2014. године. След деловодних бројева и датуми издавања уверења, у контексту претходно утврђене **истветности редоследа у конкурсној документацији, упућује на чињеницу да је једно лице подносило захтев код наведених судских и органа управе.**

Такође, уочава се да су странке истовремено поднеле Захтев за регистрацију менице у Прокредит банци 10. фебруара 2014. године. У делу захтева који се односи на потврду

пријема од стране банке, уочава се истоветан печат Прокредит банке са логом и бројем: „0457“.

Стога, постојање недостатка у понуди код једног друштва (учесника у споразуму), због којег би то друштво било дисквалификовано у поступку јавне набавке, аутоматски би повлачило и постојање идентичног формално правног недостатка и код осталих понуђача. У таквој ситуацији био би изабран Ниш-експрес као понуђач који једини испуњава формално правне услове из конкурсне документације, без обзира на понуђени ценовни опсег по партијама (чак и да је Ниш-експрес понудио највишу цену за услуге превоза).

Приликом изјашњења на упите Комисије, и поред тврдњи у одговорима о независности и самосталном наступу сваког друштва појединачно, може се уочити да је тренутак отпремања следећих поднесака истоветан:

- предлог мера која су друштва спремна добровољно да преузму ради отклањања повреда конкуренције заведена у Комисији под дел. бројем 4/0-02-645/2014-3 (DJD превоз), 4/0-02-645/2014-4 (D&D Travel), 4/0-02-645/2014-5 (Јеремић превоз), су отпослата из Ниша **27.10.2014. године у 17 часова** (поднесци су достављени Комисији 28. октобра 2014. године, осим од друштва Јеремић превоз који је достављен дан касније)
- достављене информације и изјашњења заведена у Комисији под дел. бројем 4/0-02-645/2014-15 (Јеремић превоз), 4/0-02-645/2014-16 (D&D Travel), 4/0-02-645/2014-17 (DJD превоз) су отпослата из Ниша **01.12.2014. године у 13 часова**,
- изјашњења о налазу и мишљењу вештака заведена у Комисији под дел. бројем 4/0-02-276/2015-14 (Јеремић превоз), 4/0-02-276/2015-14 (D&D Travel), 4/0-02-276/2015-14 (DJD превоз) су отпослата из Ниша **23.06.2015. године у 14 часова**

Таква истовременост слања наведених поднесака (доказ ПТТ бар код налепница отпослања), указује да је **једно лице упутило писмоносну пошиљку за сва три друштва**, ради отпремања Комисији, чему у прилог говори и сама садржина ових поднесака.

Такође, увидом у картон депонованих потписа D&D Travel, уочава се да је као лице овлашћено да управља рачуном овог друштва код ProCredit Bank, поред Невене Јеремић, директора овог друштва, уписано и лице **Жаклина Јеремић**, које је директор трећег спорног понуђача у истом поступку јавне набавке - друштва DJD превоз. Исто лице је овлашћено да управља и рачуном Јеремић превоза, чији је законски заступник Драгомир Јеремић, што се такође може потврдити увидом у картон депонованих потписа које је наведено друштво доставило наручиоцу.

Имајући у виду претходно, због постојања основане сумње да је једно исто лице попуњавало садржину прилога понуда друштава D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз, поднетих у поступку јавне набавке услуга организованог превоза радника означене као ЈН/46/2014 наручиоца Клинички центар Ниш, укључујући и потврде о пријему одлуке о додели уговора бр. 838/ДУ, Комисија је донела Закључак о извођењу доказа вештачењем из графоскопске области заведен под дел. бр. 4/0-02-276/2015-10 веза бр. 4/0-02-645/2014-1.

Пре именована вештака, Комисија је, у складу са чланом 175. став 3. Закона о општем управном поступку („Службени лист СРЈ” број 33/97 и 31/01 и „Службени гласник РС” број 30/10, у даљем тексту: ЗУП), дана 20. априла 2015. године, претходно упутила странкама

обавештења са захтевом за изјашњавање о личности предложеног вештака Драгане Отовић, заведена под деловодним бројевима 4/0-02-276/2015-4, 4/0-02-276/2015-5 и 4/0-02-276/2015-6. Странке се нису изјасниле у остављеном року.

Закључком о извођењу доказа вештачењем из графоскопске области је предвиђено да вештак након брижљивог разматрања и вештачења рукописа и потписа у документацији која је предмет вештачења, у свом налазу и мишљењу био дужан да тачно наведе шта је запазио и нашао, као и да у складу са правилима науке и вештине непристрасно изнесе своје образложено мишљење на околности:

- да ли су, а уколико јесу - у којим деловима, иста лица попуњавала садржину прилога понуда друштава D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз, поднетих у поступку јавне набавке услуга организованог превоза радника ЈН/46/2014 наручиоца Клинички центар Ниш, укључујући и коверте у којима је понуда достављена,
- да ли је једно исто лице, потписало повратнице као доказ о пријему писмена Комисије за заштиту конкуренције – Закључак којим се одбија предлог за прекид поступка са предлогом обавеза, Закључак за доставу података и Обавештење Комисије са захтевом за доставу додатних информација од 21.11.2014. године, заведених под деловодним бројевима 4/0-02-276/2015-1, 4/0-02-276/2015-2, 4/0-02-276/2015-3, 4/0-02-645/2014-14, 4/0-02-645/2014-13, 4/0-02-645/2014-12, 4/0-02-645/2014-11, 4/0-02-645/2014-10, 4/0-02-645/2014-9, упућених привредним друштвима D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз.

Предмет вештачења није представљала анализа потписа законских заступника на понудама предметних друштава, имајући у виду да Комисија **исте не сматра спорним**.

Поступајући по захтеву, вештак је Комисији доставио налаз 16. јуна 2015. године (заведен под дел. бр. 4/0-02-276/2015-12). Према наведеном, вештак је извршио потребна испитивања и упоређења применом компаративне графоскопске методе вештачења рукописа, потписа, која се заснива на проучавању општих и индивидуалних графичких карактеристика, **и на основу налаза, изнео следеће мишљење:**

„У понудама привредних друштава: D&D Travel“ д.о.о., Ниш, „DJD prevoz“ д.о.о., Ниш и „Јеремић превоз“ д.о.о., поднетих у поступку јавне набавке услуга организованог превоза радника ЈН 46/2014 наручиоца Клинички центар Ниш, **податке у прилозима „7“, „8“, „11“ и на ковертама написало једно исто лице, док је податке у Потврди о пријему конкурсне документације (страна 29. на све три понуде), написало друго лице.**

Потписе (скраћени потписи – парафи) на име примаоца на три повратнице од 20.04.2015. године, којима се потврђује да су примљени закључци којима се одбија предлог за прекид поступка са предлогом обавеза, је **написало исто лице.**

Потписе на име примаоца, садржаја „М. Јеремић“ на повратницама од 24.11.2014. године (укупно 6 повратница), којима се потврђује пријем Закључака за доставу података, и Обавештење Комисије са захтевом за доставу додатних информација од 21.11.2014. године, **написало је исто лице.“**

Такође, вештак је уочио да су подаци на меничном писму за сва три друштва, написана од стране **истог лица**. Менично овлашћење је израђено истог дана за сва три лица - **11.**

фебурара 2014. године. Такође, тог дана су друштва и потписала изјаву да су поштовала обавезе које произлазе из важећих прописа о заштити на раду, запошљавању и условима рада, заштити животне средине.

Комисија је у складу са чланом 133. став 3. ЗУП, 16. јуна 2015. године, упутила странкама целокупан налаз и мишљење вештака (дел. бр. 4/0-02-276/2015-13 веза бр. 4/0-02-645/2014-1), са позивом да се на исте изјасни у року од 5 (пет) дана од дана пријема. Странке су се у року изјасниле на готово идентичан начин (разликују се само формулације истог става) да оспоравају налаз вештака у целости.

С обзиром на наведену околност, Комисија је странкама 2. јула 2015. године упутила накнадно обавештење са истоветним захтевом (дел. бр. 4/0-02-276/2015-15, 4/0-02-276/2015-16, 4/0-02-276/2015-17 веза бр. 4/0-02-645/2014-1) да се странке изјасне на околност да ли такав вид оспоравања вештачења представља истовремено и захтев односно предлог странака да се по диктату вештака узму потписи и рукописи лица која су попуњавала обрасце понуде, укључујући и достављање неспорног рукописа и потписа наведених лица, који су настали независно од предмета (роковници, забелешке, прибелешке, дневници и др.), коришћењем ћириличног и латиничног писма, у писаном и штампаном облику, ради упоређивања. Такође, странкама је остављен рок за изјашњавање од 5 (пет) дана од дана пријема писмена.

Странке су се изјасниле у предвиђеном року, не наводећи експлицитно или имплицитно да ли прихватају предложени начин упоређивања рукописа, те како се по позиву Комисије у претходном делу поступка нису ни на који начин изјасниле на личност вештака, Комисија је поклонила пуно поверење налазу вештака, а чињенице утврђене у том налазу оцењује као одлучне чињенице у овој управној ствари.

С обзиром на то да је укупна процењена вредност јавне набавке у обе партије износила 16.667.000,00 динара без ПДВ, односно 20.000.000,00 динара са обрачунатим ПДВ-ом, таква процењена вредност не одступа значајније од вредности процењених за јавне набавке у 2012. а нарочито 2013. години.

	2012	2013	2014
Процењена вредност јавне набавке КЦ Ниш (без ПДВ)	14.160.000,00	16.812.000,00	16.667.000,00

Јеремић превоз је био учесник у поступку јавне набавке 65/2013, са истоветним предметом, који је обустављен. У том поступку овај понуђач је понудио цену за Партију 1 у износу од 8.880.000,00 динара, док је у за Партију 2 понудио 5.712.000,00 динара, што је **значајно нижи износ** у односу на поступак јавне набавке из 2014. године, који је обликован у идентичне две партије (Партија 1 - 8.980.080,00 и Партија 2 - 6.990.000,00), са процењеном истом вредности. Такође, друштво DJD превоз је значајно повећало износ понуде у односу на јавну набавку из 2012. године (целокупан преглед понуда је приказан у табели испод).

Имајући у виду константност цене у понудама друштва Ниш-експрес, кроз поступке претходних јавних набавки, основано се могло претпоставити да друштво Ниш-експрес неће значајније одступити од ценовне политике (понуде) и у поступку јавне набавке 46/2014. Таква пословна политика понуђача, друштва Ниш-експрес, олакшала је потенцијалним

конкурентима да **предвиде понуду овог друштва** и усагласе сопствену понуду, стварајући предуслов за координисано деловање између учесника у поступку јавне набавке.

	Партија 1 (Ниш – Кнез село, Кнез село - Ниш)	Партија 2 (Ниш – Горња Топоница – Г.Топоница – Ниш)	Представник на отварању
DJD превоз			
2012 (без ПДВ)	8.640,000,00	4.788.000,00	Драгомир Јеремић
2014 (без ПДВ)	9.120.000,00	6.808.650,00	/
Јеремић превоз			
2013 (без ПДВ)	8.880.000,00	5.712.000,00	Драгомир Јеремић
2014 (без ПДВ)	8.980.080,00	6.990.000,00	Драгомир Јеремић
D&D travel			
2014 (без ПДВ)	8.020.800,00	4.600.800,00	/
Ниш-експрес			
2012 (без ПДВ)	8.040,000,00	5.820.000,00	Горан Цветковић
2013 (без ПДВ)	8.030,400,00	4.649.400,00	Горан Цветковић
2014 (без ПДВ)	8.030.400,00	4.649.400,00	Миломир Радовановић

Јеремић превоз је, на основу одлуке о додели уговора у поступку јавне набавке 65/2013, **био упознат са процењеном вредношћу јавне набавке као и са укупно понуђеном ценом у обе партије**, конкурента, друштва Ниш-експрес, у износу од 12.679.800,00 (Партија 1 - 8.030.400,00 динара и Партија 2 - 4.649.400,00 динара), који је у том поступку и изабран као најповољнији понуђач, иако је касније поступак обустављен.

Друштва DJD превоз и D&D Travel нису били учесници у поступку јавне набавке у 2013. године (ЈН број 65/2013), па у складу са наведеним нису могла располагати битном информацијом о цени коју је у том поступку понудило друштво Ниш-експрес, већ је том информацијом располагао само Јеремић превоз, који је и био учесник у наведеном поступку јавне набавке.

У понуди за Партију 1, друштво D&D Travel је исказало за 9.600,00 динара нижу цену у односу на цену друштва Ниш-експрес, док је понуда за Партију 2 била нижа за 48.600,00 динара. Укупна цена исказана у понуди за обе партије је нижа за свега 58.200,00 динара, или 0,5%, од цене конкурента, друштва Ниш-експрес, што је сасвим довољно да буде изабрана као најповољнија.

Међутим, цена у понуди Јеремић превоза је знатно виша (упркос сазнању из претходне јавне набавке из 2013. године) од понуде изабраног понуђача D&D Travel, и то за 27,6%, а од понуђача, друштва Ниш-експрес је виша за 27%, док је понуда DJD превоз, такође значајно виша од понуде изабраног понуђача D&D Travel и то за 25%, а од понуђача, друштва Ниш-експрес за 24,5%. Обе наведене понуде су очигледно превисоке да би биле прихваћене, с обзиром да је изабрани понуђач D&D Travel понудио најнижу цену од 12.621.600,00 те да је најнижа цена критеријум за избор најповољније понуде.

Комисија је 28. јула 2015. године, у складу са чланом 38. став 2. Закона доставила странкама у поступку Обавештење о битним чињеницама, доказима и осталим елементима утврђеним у

поступку покренутом закључком председника Комисије за заштиту конкуренције бр. 4/0-02-/2014-01 од 29.07.2014. године, са позивом да се на исте изјасни у року од 21 дана. Такође, странкама је наложено да, у истом року, доставе и билансе успеха за обрачунску 2013. годину, као годину која претходи години у којој је покренут поступак.

Друштва D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз су 25. августа 2015. године доставила потврде Агенције за привредне регистре о пријему исправног редовног годишњег финансијског извештаја за 2013. годину, не изјашњавајући се о битним чињеницама, доказима и осталим елементима утврђеним у поступку.

Комисија није испитивала околност да ли су законски заступници предметних друштава, повезани у смислу члана 62. Закона о привредним друштвима, јер таква околност није од значаја у конкретном поступку, нарочито када се узме у обзир обавеза подношења независне понуде (без договора са другим понуђачима и заинтересованим лицима), као основна квалификаторна околност у поступку јавне набавке, односно имајући у виду да се странке сматрају независним учесницима у смислу одредаба Закона о заштити конкуренције.

Налаз и оцена Комисије

У складу са наведеним, а према свим утврђеним чињеницама, доказима и осталим околностима, закључено је да су друштва D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз, унапред договорили појединачно учешће у поступку јавне набавке и непосредно договорили продајне цене и остале услове трговине, за потребе наступа у поступку јавне набавке број 46/2014 - Услуга организованог превоза радника за потребе Клиничког центра Ниш за 2014. годину, чиме су учинили повреду конкуренције из члана 10. став 2. тачка 1 Закона.

Имајући у виду чињеницу да се на обрасцима понуда, укључујући и коверте у којима су достављене, може уочити различит стил писања, односно коришћење писаног и штампаног писма, као и употреба латиничног и ћириличног писма (наведено у налазу и мишљењу вештака), **према оцени Комисије ради се о циљаној промени рукописа од стране једне особе, што потврђује намеру стварања привада независности понуда.** Наведена околност добија додатно на важности, ако се узме у обзир раније констатована чињеница која се односи на след деловодних бројева и истоветан систем у приступу приликом израде понуде (идентичан редослед, садржај, повез).

Последица оваквог ограничавања конкуренције јесте потписивање уговора од стране корисника услуга КЦ Ниш са понуђачем (учесником у споразуму) који је понудио најповољније услове, међутим у ситуацији апсолутне конкуренције међу учесницима, понуђена цена би могла да буде и нижа у односу на цену понуђача са којим је потписан уговор. Исто се односи и на остале услове трговине, који прате понуду, нарочито ако се има у виду да је вештак у налазу навео да је исто лице написало податке на прилозима бр. „8“ (подаци у Моделу уговора о јавној набавци, који се односе на вредност уговорене набавке за обе партије – цене услуга, и рокове плаћања) код понуда сва три лица. Такав став представља јасан показатељ да се приликом израде понуда одступило од начела независности понуде.

С обзиром на то да су поједини учесници јавне набавке из 2014. године, упознати са условима који су били прописани у претходном циклусу истоветне јавне набавке (2013.) (укључујући и константност понуђене цене Ниш експрес), таква околност је олакшала даљи заједнички наступ у поступку јавне набавке и међусобну координацију, нарочито ако се има

у виду чињеница да је у случају конкретне јавне набавке, учествовало укупно 4 понуђача, а од којих се против три понуђача води поступак за утврђивање повреде конкуренције.

Истоветан приступ приликом слагања конкурсне документације и испуњавања садржине пратећих докумената од стране једне исте особе, претходно упућивање неопходних захтева за израду и издавање уверења од стране надлежних институција, истоветност одговора различитих привредних друштава на обавештења наручиоца и упите Комисије, уз присуство истоветних штампарских грешака, тренутак отпослања поште, потврђује заједнички наступ и усаглашену координацију, приликом наступања у пословним околностима пре и након спроведене јавне набавке. Таква политика учесника на тржишту – странака у поступку, упућује на закључак **о постојању значајног степена повезаности при доношењу пословних одлука и спровођењу економских активности као и ограниченост независног понашања што даље резултује умањењем конкурентског притиска међу учесницима.**

У складу са прописима о заштити конкуренције у Републици Србији, али и у ЕУ, споразуми о сарадњи између конкурената су забрањени нарочито уколико имају за циљ или последицу усаглашавања цена, поделу или ограничавање тржишта или извора набавки.

Сама природа и сврха поступка јавних набавки, је да се обезбеди учешће што већег броја независних учесника, понуђача, како би се успоставио виши степен конкуренције који омогућава наручиоцу да изабере заиста и најповољнију понуду. Размена пословно осетљивих информација, сарадња и координација конкурената – понуђача у поступку израде и подношења понуда, односно постојање тајног договора понуђача у поступцима јавних набавки, представља повреду конкуренције, што је и предмет испитивања у овом поступку. За поступке испитивања повреде конкуренције у виду постојања рестриктивног споразума, довољно је да се из самог споразума јасно уочава забрањени циљ који учесници у споразуму желе постићи закључењем таквог споразума. На основу свега претходног, неспорно је да су учесници у споразуму договорно успоставили и примењивали јединствену пословну политику приликом састављања основних елемената понуде (цене и других услова трговине) за потребе наступа у јавној набавци.

Сагласно изнетом, правни основ за поступање Комисије произлази из члана 21. став 1. тачке 1) и 2), и члана 10. Закона, с обзиром на то да је понашање које је претходио формулисању понуде у поступку јавне набавке поредставља усаглашеном праксу, и одговара дефиницији рестриктивног споразума из члана 10. став 2. тачке 1) Закона.

Уколико споразум или усаглашена пракса имају за циљ или последицу негативан ефекат на макар један од параметара конкуренције на тржишту, као што је цена, количина производа-услуге, квалитет производа, разноврсност или иновација, они имају рестриктиван карактер. Такав ефекат могу имати споразуми када се њима жели умањити конкуренција између учесника у споразуму, а нарочито када се утврђују цене и други услови трговине, односно ограничава независност приликом доношења пословних одлука различитих привредних субјеката. У условима у којима нема ограничења конкуренције цена би могла да буде и нижа у односу на цену понуђача са којим је потписан уговор, тако да није од пресудног значаја чињеница да је изабрана цена и најнижа. Исто се односи и на друге услове трговине као што су рокови плаћања.

Такође, с аспекта заштите конкуренције, свако усаглашавање између учесника на тржишту по питању да ли учествовати или не у конкретном поступку јавне набавке представља рестриктиван споразум у смислу члана 10. Закона. Ово је стога што, у поступцима јавних

набавки као и у сваком тржишном механизму где постоји конкуренција, потенцијални учесници на тржишту слободно одлучују о свом учешћу. Усаглашеност по питању учествовања односно неучествовања представља рестриктивни споразум који има за циљ извргавање редовног процеса конкуренције.

На основу свега претходно изнетог оцењено је:

- да су у овој управној ствари, у испитном поступку, изведени сви потребни докази, утврђене све одлучне чињенице и околности под којима је дошло до претходног договора, односно спровођења споразума за потребе поступка јавних набавки;
- да је извршена свестрана и детаљна анализа начина међусобне комуникације и доношења пословних одлука која је претходила јавној набавци, односно након потписивања уговора са корисником услуга;
- да укупни резултати спроведеног испитног поступка указују да у конкретном случају постоји повреда конкуренције из члана 10. став 2. тачка 1) Закона о заштити конкуренције.

У складу са наведеним, а према свим утврђеним чињеницама, доказима и осталим околностима, утврђено је да су друштва D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз, унапред договорили појединачно учешће у поступку јавне набавке и заједнички договорили продајне цене и друге услове трговине за потребе наступа у поступку јавне набавке број 46/2014 - Услуга организованог превоза радника за потребе Клиничког центра Ниш за 2014. годину са намером да деле тржиште и извор набавке, што представља рестриктивни споразум из члана 10. став 2. тачка 1) Закона о заштити конкуренције. На основу изложеног одлучено је као у ставу I, диспозитива овог решења.

У циљу отклањања утврђене повреде конкуренције, односно спречавања могућности настанка исте или сличне повреде одлучено је као у ставу II диспозитива овог решења.

Мера заштите конкуренције

Чланом 38. став 3. Закона прописано је да је саставни део решења којим је утврђена повреда конкуренције одлука о мери заштите конкуренције, односно друга управна мера, коју одређује Комисија у складу са Законом.

Савет Комисије је у поступку одређивања мере заштите конкуренције применио одредбе чл. 57. и 68. Закона и „Уредбу о критеријумима за одређивање висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције и процесног пенала, начину и роковима њиховог плаћања и условима за одређивање тих мера“ („Службени гласник РС“ бр.50/2010 - у даљем тексту: Уредба о критеријумима), као и методологију за утврђивање висине новчаног износа мере заштите конкуренције дефинисану Смерницама за примену Уредбе о критеријумима, а које су донете и у примени од 19.05.2011. године (објављене и доступне на званичној интернет страници Комисије www.kzk.gov.rs).

Чланом 68. Закона је прописано да ће се учеснику на тржишту одредити мера заштите конкуренције, у облику обавезе плаћања новчаног износа у висини највише 10 % од укупног годишњег прихода оствареног на територији Републике Србије, обрачунатог у складу са чланом 7. Закона, ако закључи или изврши рестриктивни споразум у смислу члана 10. Закона, односно рестриктивни споразум који није изузет у смислу члана 60. Закона.

Сходно члану 57. став 2. Закона, приликом одређивања висине новчаног износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције, узимају се у обзир намера, тежина, последице и трајање утврђене повреде конкуренције.

Према члану 7. став 1. Закона, годишњи приход учесника на тржишту утврђује се у висини укупног годишњег прихода пре опорезивања, за обрачунску годину која претходи години у којој је покренут поступак. Година која је претходила покретању поступка је 2013. година. Имајући у виду претходно:

- Годишњи приход D&D Travel, у смислу Закона, за 2013. годину (пословни, финансијски и остали приходи), према редовном годишњем финансијском извештају за 2013 годину, који је доступан на интернет страници Агенције за привредне регистре Републике Србије, утврђен је у износу од 10.924.000,00
- Годишњи приход DJD превоз у смислу Закона, за 2013. годину (пословни, финансијски и остали приходи), према редовном годишњем финансијском извештају за 2013 годину, који је доступан на интернет страници Агенције за привредне регистре Републике Србије, утврђен је у износу од 12.475.000,00 динара..
- Годишњи приход Јеремић превоз, у смислу Закона, за 2013. годину (пословни, финансијски и остали приходи), према редовном годишњем финансијском извештају за 2013 годину, који је доступан на интернет страници Агенције за привредне регистре Републике Србије, утврђен је у износу од 33.832.000,00 динара.

Наведени податак о утврђеном износу годишњег прихода у смислу Закона, слаже се са информацијом које су странке доставиле у складу са захтевом за изјашњење из Обавештења које је 28.07.2015. године упућено странкама у поступку. Стога, Комисија овај износ користи приликом одмеравања износа мере заштите конкуренције и сматра га неспорним.

У погледу тежине повреде конкуренције, Комисија је оценила да овај хоризонтални споразум између ученика у поступку јавне набавке, представља веома тешку повреду конкуренције.

У погледу трајања повреде, Комисија је утврдила да је повреда конкуренције трајала 14 дана, односно од тренутка подношења понуда (сва три друштва су поднела понуде 12.2.2014. године) до тренутка одабира најповољнијег понуђача (Одлука о додели уговора понуђачу D&D Travel бр. 838/ДУ је усвојена 26.2.2014. године). Међутим, с обзиром на околност да се уговор спроводи као и чињеницу да је чланом 13. модела уговора (Прилог бр.8 Конкурсне документације – Модел уговора о јавној набавци) предвиђено да уговор ступа на снагу даном потписивања обе уговорне стране и важи до окончања поступка јавне набавке за 2015. годину, а највише до уговореног износа, Комисија приликом одређивања вредности фактора трајања узима једногодишњи карактер као временски период трајања споразума.

Применом методологије дефинисане смерницама приступило се одређивању основног износа мере. Основни износ одређује се множењем полазне основе, која је у свим случајевима повреда конкуренције одређена вредношћу фактора 1, са фактором за тежину повреде а након тога фактором за трајање повреде. С обзиром на то да је утврђено да се ради о веома тешкој повреди конкуренције за коју је у претходно поменутих смерницама утврђен распон вредности фактора од 2 до 3, Комисија је, према околностима предметне повреде, применила вредност фактора 2. Вредност фактора за трајање повреде конкуренције кратког трајања, повреде са трајањем до једне године, смерницама је утврђена у распону од 1 до 2, а

с обзиром на трајање повреде у конкретном случају, Комисија је применила вредност фактора 1.

На претходно описани начин утврђен је основни износ мере заштите конкуренције, који је резултирао вредношћу фактора од 2.

У погледу намере странака у поступку да учине повреду конкуренције, на основу свих расположивих информација, изведених доказа и навода странака у поступку, Комисија је оценила да је постојала намера уговорних страна да непосредно и значајно утичу на услове конкуренције у поступку јавне набавке. Претходну оцену, Комисија је приликом одмеравања висине износа мере заштите конкуренције Ниш експресу узела као отежавајућу.

Приликом одређивања висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције, Комисија је имала у виду, као олакшавајуће околности, чињеницу да су учесници у споразуму добровољно сарађивали са Комисијом у циљу бржег ефикаснијег и економичнијег окончања поступка.

Примењујући остале критеријуме за одређивање висине износа мере заштите конкуренције, на основу којих се према раније поменутиим интерним смерницама, може вршити корекција утврђеног основног износа мере, Комисија је након што је утврђено постојање отежавајуће околности, како је претходно описано, и уз примену вредности фактора 1,2 за исту отежавајућу околност, утврдила износ увећања од 0,4 за који се увећава претходно утврђени основни износ.

Након што је утврђено постојање олакшавајућих околности, како је претходно описано, Савет Комисије је уз примену вредности фактора 1,4 за добровољну сарадњу, утврдио износ умањења од 0,8.

Примењујући све раније наведене критеријуме и имајући у виду одредбе члана 57. став 2. Закона, Савет Комисије је друштвима D&D Travel, DJD превоз и Јеремић превоз, одредио меру заштите конкуренције у висини 1,6 % од укупног годишњег прихода оствареног у 2013. години обрачунаог у складу са чланом 7. Закона, односно утврдио следећу обавезу плаћања новчаног износа:

- привредном друштву D&D Travel од 174.784,00 РСД (словима: стотинуседамдесетчетири хиљада седамстоосамдесетчетири динара).
- привредном друштву DJD превоз 199.600,00 РСД (словима: стотинудеведесетдевет хиљада шестстотина динара).
- привредном друштву Јеремић превоз од 541.312,00 РСД (словима: петстотиначетрдесетједна хиљада тристотинедванаест динара).

У складу са чл. 38. став 3, и чл. 68. став 1. одлучено је као у ставу III диспозитива решења.

Сагласно претходном, као и на основу одредбе члана 57. став 3. Закона, којом је прописано да се наплата новчаног износа одређене управне мере врши у корист буџета Републике Србије, одлучено је као у ставу IV диспозитива овог решења.

Рок за поступање по налогу утврђеном у ставу V диспозитива, одређен је на основу члана 68. став 2. Закона и члана 4. Уредбе о критеријумима за одређивање висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције и процесног пенала, начину и роковима њиховог плаћања и условима за одређивање тих мера. Оцењујући финансијску снагу учесника на тржишту коме је одређена мера заштите конкуренције, према јавно доступним подацима који потврђују његову финансијску способност у моменту одређивања мере заштите конкуренције, а нарочито имајући у виду висину новчаног износа одређене мере, Савет Комисије налази да је разуман и оправдан рок за поступање утврђен у ставу V диспозитива овог решења, као и за достављање доказа о извршеној исплати Комисији предвиђен ставом VI диспозитива.

Одредбом члана 40. став 1. Закона, прописано је да се решење којим је утврђена повреда конкуренције објављује у „Службеном гласнику Републике Србије“ и на интернет страни Комисије, те је стога одлучено као у ставу VII диспозитива овог решења.

У складу са чланом 103. и чланом 107. став 4. ЗУП, одлучено је као у ставу VIII диспозитива овог решења.

Упутство о правном средству:

Ово решење је коначно у управном поступку.

Против овог решења није дозвољена жалба, али се може покренути управни спор тужбом која се подноси Управном суду, у року од 30 дана од дана пријема решења.

Председник Комисије

Доц. др Милоје Обрадовић

Доставити:

- D&D Travel“ д.о.о., Ниш
Јастребачких партизана 71а
насеље „9.мај“;
- Јеремић превоз д.о.о., Ниш
Јастребачких партизана 71а
насеље „9.мај“;
- DJD prevoz“ д.о.о., Ниш,
Јастребачких партизана 71а
насеље „9.мај“;
- Архиви