Р е п у б л и к а С р б и ј а
КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ КОНКУРЕНЦИЈЕ
Савска улица бр. 25/IV, Београд
Број: 4/0-02-496/2020-5
Датум: 30.07.2020. године

Објављени текст не садржи заштићене или изостављене податке. Заштићени подаци приказани су ознаком [...] или у распону који Комисија сматра одговарајућим начином штите, а изостављени подаци ознаком XXX

Савет Комисије за заштиту конкуренције, на основу чл. 22. ст. 2. Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС”, број 51/09 и 95/2013) и чл. 101. Закона о општем управном поступку („Службени гласник РС”, број 18/2016 и 95/2018-аутентично тумачење), у поступку одлучивања по Захтеву за појединачно изузеће споразума од забране бр. 4/0-02-496/2020-1 од 08.07.2020. године, који су поднела привредна друштва: ДДОР осигурање адо, Нови Сад, са седиштем на адреси Булевар Михајла Пупина 8, Нови Сад, матични број 08194815, чији је законски заступник Giorgio Ambrogio Marchegiani, председник извршног одбора и Wiener Stadtische osiguranje адо, са седиштем на адреси Трешњиног цвета 1, Београд, матични број 17456598, чији је законски заступник Зоран Благојевић, председник извршног одбора, на 22. седници, одржаној дана 30.07.2020. године, доноси

РЕШЕЊЕ

I ОБУСТАВЉА СЕ ПОСТУПАК ПО ЗАХТЕВУ ЗА ПОЈЕДИНАЧНО ИЗУЗЕЋЕ СПОРАЗУМА ОД ЗАБРАНЕ бр. 4/0-02-496/2020-1 од 08.07.2020. године поднет од стране привредних друштава ДДОР осигурање адо, Нови Сад, са седиштем на адреси Булевар Михајла Пупина 8, Нови Сад и Wiener Stadtische osiguranje адо, са седиштем на адреси Трешњиног цвета 1, Београд.

II НАЛАЖЕ СЕ Сектору за материјално-финансијске послове Комисије за заштиту конкуренције да, у року од 7 дана од дана доношења Решења, изврши повраћај износа од 141.106,20 динара (словима: једнастотиначетрдесетједнахиљадаједнастотинашест динара и 20/100), друштву Wiener Stadtische osiguranje ado, улица Трешњиног цвета 1, Београд, на рачун друштва број 340-0000000034018-17, отвореног код банке Erste bank ad Novi Sad.

О б р а з л о ж е њ е

Комисија за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија), примила је дана 08.07.2020. године, Захтев за појединачно изузеће споразума од забране (у даљем тексту: Захтев), који су поднела привредна друштва ДДОР осигурање адо, Нови Сад, са седиштем на адреси

Булевар Михајла Пупина 8, Нови Сад и Wiener Stadtische osiguranje адо, са седиштем на адреси Трешњиног цвета 1, Београд (у даљем тексту: Подносиоци или појединачно по имену друштва ДДОР осигурање и Wiener Stadtische osiguranje).

Захтев се односи на Споразум групе понуђача (у даљем тексту: Уговор или Споразум) о заједничком учешћу у поступку Јавне набавке – услуга осигурања ЈНМВ 07/20, за Наручиоца Регионална депонија д.о.о. Суботица, Биково, Биковачки пут 280 (у даљем тексту: Наручилац), који су Подносиоци закључили дана 08.07.2020. године и који је заведен код Wiener Stadtische osiguranja под бројем 428, а код ДДОР осигурања под бројем 2709.

Уговор је закључен како би уговорне стране поднеле заједничку понуду према позиву за подношење понуда објављеном од стране Наручиоца у поступку Јавне набавке мале вредности – услуга осигурања имовине, додатног здравственог осигурања запослених, осигурања лица од последица несрећног случаја (незгоде), као и грађанскоправна одговорност из делатности, које су све неживотне врсте осигурања (у даљем тексту: Јавна набавка), за период од 12 месеци од дана почетка осигуравајућег покрића.

Као разлог за закључење споразума Подносиоци су навели да појединачно не испуњавају додатне услове из конкурсне документације и то услове којим се тражи:

- апсолутна разлика између гарантних резерви и маргине солвентности, за неживотне врсте осигурања, на дан 31.12.2019. године, у износу од најмање 2.400.000.000 динара, који услов не испуњава ниједан од учесника споразума,

- да понуђач има усаглашен систем пословања са захтевима стандарда ISO 27001, чиме доказује да је његово пословање усклађено са међународно признатим системом управљања безбедношћу информација, који услов самостално не испуњава Осигуравач Wiener Stadtische osiguranje a.d.o. Beograd, јер не поседује Сертификат IS0 27001.

Подносиоци су истакли да само заједно ДДОР осигурање и Wiener Stadtische osiguranje испуњавају додатне услове за учешће у поступку Јавне набавке и да заједнички наступ повећава број потенцијалних учесника и конкуренцију у овој Јавној набавци.

У прилогу Захтева достављени су Споразум, конкурсна документација, образац АК-НО/РЕ о адекватности капитала и изводи из АПР-а.

Захтев Подносилаца је одређен алтернативно, односно Подносиоци су предложили одбацивање Захтева који је поднет само из предострожности јер, по њиховим схватањима, Споразум не представља рестриктивни споразум из члана 10. Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС”, број 51/09 и 95/2013, у даљем тексту: Закон). Као алтернатива, уколико Комисија одлучи да не одбаци Захтев, предложено је доношење Решења којим се усваја Захтев и одређује период изузећа од забране у трајању од 12 месеци од дана почетка осигуравајућег покрића.

Анализа достављене документације

Након што је извршен увид у достављену документацију, а сагласно Уредби о садржини захтева за појединачно изузеће рестриктивних споразума од забране („Службени гласник РС”, бр. 107/2009), Комисија је утврдила да је Захтев потпун. Пре оцене испуњености услова за изузеће, у оквиру поступка изузећа рестриктивног споразума од забране, било је потребно да Комисија испита и анализира природу предметног Уговора односно да утврди да ли предметни Споразум представља рестриктивни споразум у смислу члана 10. Закона.

Комисија је анализирала достављену документацију, укључујући и Споразум, пре свега имајући у виду наводе да Подносиоци захтева појединачно не испуњавају додатне услове из конкурсне документације.

У вези с тим Комисија је ценила испуњеност услова , узимајући у обзир и Мишљење о примени члана 10. Закона на одређене облике сарадње између учесника на тржишту у поступцима јавних набавки[1] од 15.06.2015. године (у даљем тексту: Мишљење).

У поменутом Мишљењу, Комисија је изнела став да се неће сматрати рестриктивним споразумима из члана 10. став 1. Закона, споразуми о заједничком учешћу у поступцима јавних набавки, закључени између учесника на тржишту, који јесу конкуренти у смислу Закона, али под условом да:

- ниједан од учесника није могао самостално учествовати у поступку јавне набавке у складу са условима из конкурсне документације;
- да ниједан део учесника у споразуму није могао учествовати у поступку јавне набавке подношењем посебне заједничке понуде;
- да је размена пословно осетљивих информација између конкурената ограничена на предметни поступак јавне набавке и да се односи само на информације неопходне за састављање понуде и реализацију уговора који је евентуално додељен у поступку јавне набавке;
- да споразум не садржи одредбе о забрани конкуренције, којима се ограничава или спречава надметање учесника у споразуму у другим поступцима јавних набавки, било да наступају самостално, као чланови групе понуђача или као чланови подизвођачке групе.

Анализом услова за учешће у поступку Јавне набавке из конкурсне документације, те документације достављене у прилогу Захтева утврђено је следеће:

- На основу обрасца АК-НО/РЕ „Адекватност капитала за неживотна осигурања и реосигурања“, Комисија је утврдила да Wiener Stadtische osiguranje нема, додатним условом Јавне набавке, тражену разлику између расположиве и захтеване маргине солвентности од 2.400.000.000,00 динара, односно да његова разлика износи 468.000.000,70 динара, док разлика између расположиве и захтеване маргине

[1] Доступно на интернет страници Комисије: http://www.kzk.gov.rs/kzk/wp-content/uploads/2016/12/Primena-%C4%8Dlana-10.-Zakona-o-za%C5%A1titi-konkurencije-na-odre%C4%91ene-oblike-saradnje-izme%C4%91u-u%C4%8Desnika-na-tr%C5%BEi%C5%A1tu-u-postupcima-javnih-nabavki.pdf

солвентности код ДДОР осигурања износи 2.318.212.000,00 динара, што значи да ни ДДОР не испуњава овај услов Јавне набавке.

Оцењујући испуњеност услова наведених у поменутом Мишљењу, а након анализе расположивих података, утврђено је да су Уговор закључили учесници на тржишту, који јесу конкуренти на тржишту неживотног осигурања, али који нису могли самостално учествовати у предметној Јавној набавци. Приликом извођења овог закључка, Комисија је, као одлучну околност, прихватила Образац АК-НО/РЕ „Адекватност капитала за неживотна осигурања и реосигурања“, којима су поткрепљени наводи Подносилаца о немогућности подношења самосталне понуде. Комисија је оценила да без предметног споразума, у конкретном поступку Јавне набавке, не би биле могуће појединачне понуде ових друштава.

Комисија је извршила и анализу Споразума и оценила да је исти закључен за период до испуњења уговорних обавеза према Наручиоцу у предметној Јавној набавци и да не садржи одредбе о забрани конкуренције којима се ограничава или спречава надметање учесника у споразуму у другим поступцима јавних набавки, било да наступају самостално или као чланови групе понуђача.

На основу наведеног, Комисија је оценила да странке у поступку, као учесници на тржишту, не представљају конкуренте у поступку предметне јавне набавке, имајући у виду да нису самостално испуњавале све услове прописане конкурсном документацијом. Из наведеног разлога Споразум се не сматра рестриктивним споразумом из члана 10. Закона.

Чланом 12. Закона предвиђено је да Комисија може, на захтев учесника у споразуму, изузети поједини рестриктивни споразум од забране. Чланом 91. став 1. Закона о општем управном поступку прописано је да је поступак покренут захтевом странке када орган прими захтев странке, а чланом 101. став 1. истог закона да се поступак обуставља ако орган нађе да нема услова да се даље води, а закон не налаже да се поступак настави.

С обзиром на то да се, у поступку појединачног изузећа рестриктивног споразума од забране, могу изузети само рестриктивни споразуми, Комисија је утврдила да нема услова да се даље води поступак и применом члана 101. Закона о општем управном поступку одлучила као у ставу I диспозитива овог решења.

Комисија напомиње да је приликом одлучивања по предметном захтеву поступала искључиво у складу са својим надлежностима, сходно Закону и Мишљењу, те није разматрала поступање Подносилаца и Наручиоца, када је реч о условима за учешће у поступку Јавне набавке, у смислу примене Закона о јавним набавкама („Сл. гласник РС“, бр. 124/2012, 14/2015 и 68/2015) и упутства како се доказује испуњеност тих услова.

Како су Подносиоци извршили уплату на име накнаде из члана 2. тачка 2, а у вези са чланом 3. Тарифника о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 49/2011), а поступак је обустављен, одлучено је као у ставу II диспозитива овог решења.

Упутство о правном средству:

Ово решење је коначно у управном поступку и против њега се може покренути управни спор подношењем тужбе Управном суду у Београду, Немањина 9, у року од 30 дана од дана достављања решења.

За подношење тужбе плаћа се судска такса у износу од 390 динара прописана Законом о судским таксама („Службени гласник РС”, бр. 28/1994, 53/1995, 16/1997, 34/2001 - др. закон, 9/2002, 29/2004, 61/2005, 116/2008 - др. закон 31/2009, 101/2011, 93/2012, 93/2014, 106/2015 и 95/2018).

ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ

Небојша Перић