



Република Србија
**КОМИСИЈА ЗА ЗАШТИТУ
КОНКУРЕНЦИЈЕ**

Савска улица 25/IV, Београд
Број: 6/0-03-180/2021-8
Веба: 6/0-03-611/2020
Датум: 24. децембар 2021. године

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

Савет Комисије за заштиту конкуренције на основу члана 22. став 2, члана. 25. став 1, члана 57. став 1. и члана 68. став 1. тачка 4) Закона о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 51/09 и 95/13), и члана 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“, број 50/2010), одлучујући у поступку који се води по службеној дужности против Апотекарске установе „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића 13, Нови Сад, Република Србија, коју заступа адвокат Милан Миљуш, поштански фах 62, Нови Сад, ради испитивања дозвољености концентрације која је спроведена а није одобрена у складу са Законом о заштити конкуренције, на 69. седници одржаној 24. децембра 2021. године, донео је следеће

РЕШЕЊЕ

I УТВРЂУЈЕ СЕ да је концентрација настала стицањем појединачне контроле од стране Апотекарске установе „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948, над пословањем здравствене установе Апотека Зрењанин, са седиштем на адреси Патријарха Павла бр. 46/ц, Зрењанин, Република Србија, матични број 08671621, које се односи на обављање фармацеутске делатности у Граду Зрењанину, спроведена без претходно издатог одобрења за спровођење концентрације од стране Комисије за заштиту конкуренције.

II УТВРЂУЈЕ СЕ да концентрација из става I диспозитива овог решења испуњава услове дозвољености из члана 19. Закона о заштити конкуренције.

III ОДРЕЂУЈЕ СЕ МЕРА ЗАШТИТЕ КОНКУРЕНЦИЈЕ учеснику на тржишту, Апотекарској установи „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића бр. 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948, у облику обавезе плаћања новчаног износа у висини од 2.939.647,00 (два милиона девет стотина тридесет девет хиљада шест стотина четрдесет седам) динара.

IV НАЛАЖЕ СЕ учеснику на тржишту, Апотекарској установи „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића бр. 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948, да изврши 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 учеснику на тржишту, Апотекарској установи „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића бр. 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948, од 6 (шест) месеци од дана достављања решења за извршење налога из става IV диспозитива овог решења, под претњом принудног извршења које спроводи пореска управа у складу са прописима којима се уређује наплата пореза.

VI НАЛАЖЕ СЕ учеснику на тржишту, Апотекарској установи „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића бр. 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948, да у року до 5 (пет) дана од дана извршења налога из става V диспозитива овог решења, Комисији за заштиту конкуренције достави доказ о извршеној уплати.

Образложење

Ток поступка и предузете радње

Комисија за заштиту конкуренције (у даљем тексту: Комисија) је Закључком председника Комисије број 6/0-03-611/2020-1 од 17. септембра 2020. године (у даљем тексту: Закључак), покренула поступак по службеној дужности, ради испитивања дозвољености концентрације која је спроведена а није одобрена у складу са Законом о заштити конкуренције („Службени гласник РС“, бр. 51/09 и 95/13, у даљем тексту: Закон). Концентрација је, према основаној претпоставци, настала стицањем појединачне контроле од стране Апотекарске установе „Јанковић“ Нови Сад, са седиштем на адреси Милоша Бајића бр. 13, Нови Сад, Република Србија, матични број 08289948 (у даљем тексту: странка у поступку или АУ Јанковић) над фармацеутском делатношћу здравствене установе Апотека Зрењанин, са седиштем на адреси Патријарха Павла бр. 46/ц, Зрењанин, Република Србија, матични број 08671621 (у даљем тексту: Апотека Зрењанин).

Комисија је, након увида у јавно доступне информације и расположиве податке, дошла до сазнања и основано претпоставила да је АУ Јанковић стекла појединачну контролу над пословањем здравствене установе Апотеке Зрењанин, које се односи на обављање фармацеутске делатности у Граду Зрењанину, закључењем Уговора о концесији за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у граду Зрењанину дана 4. марта 2019. године између Града Зрењанина као Јавног тела, са седиштем на адреси Трг Слободе бр. 10, Зрењанин, Република Србија, матични број 08002266, шифра делатности 8411 - делатност државних органа (у даљем тексту: Град Зрењанин или Јавни партнер), кога представља Градоначелник Града Зрењанина, и АУ Јанковић, као Концесионара, односно Приватног партнера, кога представља законска заступница Снежана Јанковић (у даљем тексту: Уговор).

У складу са Уговором, Јавни партнер (Град Зрењанин и Апотека Зрењанин) додељује концесију са роком трајања од 15 година за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у Граду Зрењанину и право на локалима у власништву, одонсно имовини Јавног партнера (у даљем тексту: Циљно пословање) у којима Приватни партнер, тј. АУ Јанковић мора да обавља искључиво апотекарску здравствену делатност на 32 локације на подручју Града Зрењанина, у којима је до дана закључења Уговора, фармацеутску здравствену заштиту обављала Апотека Зрењанин, као самостална здравствена установа.

Узевши у обзир претходно наведено, Комисија је закључила да је АУ Јанковић, као концесионар преузела основну делатност Апотеке Зрењанин, односно да је у предметном случају дошло до промене контроле над Циљним пословањем, и до настанка концентрације у смислу Закона. С обзиром на то да је основано претпостављено да је у конкретном случају постојала законска обавеза подношења пријаве у смислу члана 61. Закона и обавеза престанка спровођења концентрације до одобрења Комисије, а како је на основу увида у евиденцију поднетих пријава утврђено да иста није поднета Комисији до дана доношења Закључка, те како је чланом 62. став 1 Закона прописано да Комисија може, по сазнању за спроведену концентрацију, спровести испитивање концентрације која није одобрена у складу са Законом, дана 17. септембра 2020. године, председник Комисије донео је Закључак о покретању поступка по службеној дужности, ради испитивања да ли спроведена концентрација испуњава услове дозвољености у смислу члана 19. Закона.

Истим Закључком позвана су сва лица која располажу подацима, исправама или

другим релевантним информацијама, које могу допринети правилном утврђивању чињеничног стања у овом поступку да их неодложно доставе Комисији.

У предметном поступку Комисија је испитивала да ли је у конкретном случају поступљено супротно одредбама члана 61. и 63. Закона, као и дозвољеност ове концентрације у складу са чланом 19. Закона, којим је прописано да су концентрације учесника на тржишту дозвољене, осим ако би значајно ограничиле, нарушиле или спречиле конкуренцију на тржишту Републике Србије, а нарочито ако би то ограничавање, нарушавање или спречавање било резултат стварања или јачања доминантног положаја.

У складу са чланом 68. став 1. тачка 4) Закона, учеснику на тржишту одређује се мера заштите конкуренције, у облику обавезе плаћања новчаног износа у висини највише 10% од укупног годишњег прихода, оствареног на територији Републике Србије и обрачунаог у складу са чланом 7. Закона, ако спроведе концентрацију супротно обавези прекида у смислу члана 64. Закона, односно за коју није издато одобрење за спровођење концентрације у смислу члана 65. Закона.

Пуномоћник АУ Јанковић је, поднеском број 6/0-03-611/2020-6 од 7. октобра 2020. године, доставио Комисији изјашњење АУ Јанковић на Закључак (у даљем тексту: Изјашњење на Закључак). Изјашњење на Закључак садржи предлог да Комисија донесе одлуку о обустављању предметног поступка, из разлога да није испуњен услов из члана 61. став 1. тачка 2) Закона, јер је Апотека Зрењанин у 2018. години остварила укупан годишњи приход мањи од милион евра. Према наводима у Изјашњењу на Закључак, Апотека Зрењанин је у 2018. години остварила укупан годишњи приход од 620.969.000,00 динара (односно према накнадно достављеним подацима, 618.049.882,41 динара), што је по званичном средњем курсу динара на дан 28. фебруара 2019. године: 1 ЕУР – 118,1836 (дан сачињења финансијских извештаја Апотеке Зрењанин) износило 525.443,39 евра, из ког разлога није постојала обавеза пријаве предметне концентрације Комисији. Уз поднесак је достављен биланс прихода и расхода Апотеке Зрењанин у периоду 1.1-31.12.2018. године, као и биланс стања на дан 31.12.2018. године. Провером наведених података и применом званичног средњег курса динара на дан 31. децембар 2018. године: 1 ЕУР – 118,1946, Комисија је утврдила да је укупан годишњи приход Апотеке Зрењанин у 2018. години износио 5.253.784,86 евра (односно према накнадно достављеним подацима, 5.229.087,30 евра). Узимајући у обзир наведено, као и да је према билансу успеха АУ Јанковић на дан 31. децембар 2018. године, њен укупан годишњи приход износио 4.319.574.000 динара, односно 36.546.288,91 евра, Комисија је закључила да је био испуњен услов из члана 61. став 1 тачка 2) Закона и да је постојала обавеза АУ Јанковић пријаве предметне концентрације, са чиме је упознат и пуномоћник АУ Јанковић.

Након што је, као неспорно, Комисија утврдила да је у предметном случају постојала обавеза подношења пријаве концентрације, Комисија је, у циљу правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања, закључком број 6/0-03-611/2020-7 од 8. октобра 2020. године (у даљем тексту: Закључак за доставу података), наложила АУ Јанковић достављање следећих података под претњом одређивања процесног пенала:

1. назив, седиште и предмет пословања АУ Јанковић и Апотеке Зрењанин, као и изводе из регистра у којима су регистровани ови подаци, уз кратак опис претежне делатности;
2. графички приказ (дијаграм) структуре групе којој припада АУ Јанковић и/или листу њених повезаних учесника у концентрацији и повезаних друштава пре спровођења концентрације, из којег се јасно виде нарочито:
 - (1) везе између АУ Јанковић и повезаних друштава,
 - (2) удели које контролна (матична) друштва имају у основном капиталу подређених (зависних) друштава, односно удели које зависна друштва имају у другим зависним друштвима унутар групе повезаних учесника на тржишту (изражени у процентима);

3. назив, седиште и предмет пословања свих учесника на тржишту регистрованих у Републици Србији који се не сматрају повезаним учесницима на тржишту са АУ Јанковић, у којима учесници у концентрацији појединачно или заједно имају 10% или више удела у основном капиталу, односно 10% или више акција са правом гласа, као и изводе из регистра у којем су регистровани ови подаци, уз кратке описе претежне делатности тих учесника на тржишту;
4. назив, седиште и предмет пословања свих учесника на тржишту регистрованих у Републици Србији који се не сматрају повезаним учесницима на тржишту са АУ Јанковић, у којима су чланови управних или надзорних одбора учесника у концентрацији истовремено чланови управних или надзорних одбора тих учесника на тржишту, као и изводе из регистра у којем су регистровани ови подаци, уз кратке описе претежне делатности тих учесника на тржишту;
5. структуру власништва и облика контроле (појединачна или заједничка) Апотеке Зрењанин, пре и после спровођења концентрације;
6. детаљан опис облика концентрације и разлоге за њено спровођење;
7. копију акта о концентрацији: акта о стицању контроле, односно Одлуку о избору најповољније понуде и Уговор о концесији за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у граду Зрењанину закључен дана 4. марта 2019. године, са свим прилозима;
8. годишњи финансијски извештај, као и друге извештаје из којих се може утврдити финансијско стање АУ Јанковић, за 2018. годину;
9. укупан годишњи приход АУ Јанковић и Апотеке Зрењанин (збир пословних, финансијских и осталих прихода), остварен на светском тржишту и у Републици Србији (приказан одвојено за светско тржиште и за тржиште Републике Србије), без пореза на додату вредност и других пореза који се директно односе на учеснике у концентрацији, за 2016, 2017. и 2018. годину, и то за сваку годину појединачно;
10. податке о броју запослених код учесника у концентрацији за 2016, 2017. и 2018. годину, и то за сваку годину појединачно;
11. листу пет највећих добављача производа, односно услуга на релевантном тржишту сваког од учесника у концентрацији (АУ Јанковић и Апотеке Зрењанин), укључујући вредност (у еврима и динарима) и обим набавке за 2016, 2017. и 2018. годину, и то за сваку годину појединачно;
12. листу пет највећих купаца производа, односно услуга на релевантном тржишту сваког од учесника у концентрацији, укључујући вредност (у еврима и динарима) и обим продаје за 2016, 2017. и 2018. годину, и то за сваку годину појединачно;
13. предлог дефиниције релевантног тржишта на којем делују учесници у концентрацији, у складу са прописом којим се ближе прописују критеријуми за одређивање релевантног тржишта;
14. за свако од релевантних тржишта, следеће податке за 2016, 2017. и 2018. годину:
 - (1) за сваког учесника у концентрацији: стварну делатност, главне активне пословне јединице, главне робне марке, називе главних производа, односно главних заштићених робних знакова који се користе на сваком од ових тржишта,
 - (2) процену укупне величине тржишта у смислу остварене вредности производње и продаје (у еврима и динарима) и њиховог обима (количински израженог), при чему се наводе извори који су се користили за израчунавање укупне величине тржишта,
 - (3) обим и вредност продаје (у еврима и динарима), као и процену тржишног удела, за сваког учесника у концентрацији,
 - (4) процену тржишног удела, по вредности и обиму конкурената (укључујући увознике) који имају тржишни удео од најмање 5% на релевантном тржишту у Републици Србији које је предмет разматрања, при чему се наводе извори који су се користили за израчунавање наведеног тржишног удела,

- (5) уколико је неко од учесника у концентрацији активан у производњи, процену укупног производног капацитета на нивоу Републике Србије и податке о томе колики део наведеног капацитета се односио на сваког од учесника у концентрацији, колики је био проценат искоришћености капацитета за сваког од учесника у концентрацији, као и место и капацитет производних погона на релевантном тржишту, за сваког од учесника у концентрацији појединачно;
15. детаљан опис организације мреже дистрибуције и малопродаје производа и/или услуга на релевантном тржишту у Републици Србији, с посебним описом мреже дистрибуције и малопродаје коју користе учесници у концентрацији (властита, уговорна и сл.); опис постојеће сервисне мреже (на пример, одржавање и поправке) и њен значај на таквим тржиштима, с посебним описом сервисне мреже учесника у концентрацији; податак у којој мери наведене услуге пружају трећа лица, односно учесници на тржишту који припадају истој групацији, као учесници у концентрацији;
16. кратак опис структуре тражње за свако од релевантних тржишта, при чему се посебно наводе подаци о стању тржишта, у смислу настајања, ширења, зрелости и слабења тржишта, као и предвиђања нивоа раста тражње;
17. расположиве информације о уласку и изласку са релевантног тржишта и то:
- (1) да ли је током последње три године дошло до значајних улазака на релевантно тржиште; уколико јесте, навести те учеснике и процену њиховог тренутног тржишног удела;
 - (2) да ли постоје учесници на тржишту, укључујући оне који тренутно послују искључиво ван тржишта Републике Србије, који би могли да уђу на релевантно тржиште у кратком року, уз навођење података о њима;
 - (3) да ли је током 2016, 2017. и 2018. године дошло до излазака учесника са релевантног тржишта; уколико јесте, навести те учеснике;
18. уколико АУ Јанковић предлаже да Комисија посебно узме у обзир значај истраживања и развоја за дугорочну конкурентност учесника на релевантом тржишту – објашњење природе истраживачко – развојних активности учесника у концентрацији на обухваћеним тржиштима, при чему се, по потреби, узима у обзир и следеће:
- (1) трендови и интензитет истраживања и развоја на релевантном тржишту, нарочито за учеснике у концентрацији,
 - (2) правац технолошког развоја за релевантно тржиште у одговарајућем периоду (укључујући учесталост увођења нових производа, односно услуга, развијања нових производа, односно услуга, производних процеса, система дистрибуције, итд.),
 - (3) планови за истраживање и приоритети учесника у концентрацији за наредне три године;
19. називе удружења у којима су учесници у концентрацији чланови;
20. уколико АУ Јанковић предлаже да Комисија посебно узме у обзир да ли ће повећање ефикасности услед спровођења концентрације унапредити способност и подстаћи учесника на тржишту који настаје спровођењем концентрације да послује тако да подстиче конкуренцију у корист купаца – опис дејстава на ефикасност пословања учесника у концентрацији и очекиваних користи које учесници у концентрацији предвиђају да ће бити остварене спровођењем концентрације на сваком релевантном тржишту, како за учеснике у концентрацији, тако и за купце, укључујући смањење трошкова, снижавање цена производа, односно услуга, повећање квалитета производа, односно услуга, увођење иновација, повећање и проширивање могућности избора производа, односно услуга;

21. информацију о томе да ли је пријава концентрације поднета телима надлежним за заштиту конкуренције у другим државама и/или Европској комисији, односно информацију о томе да ли постоји намера за подношење такве пријаве.

Поступајући по налогу Комисије из Закључка за доставу података, АУ Јанковић је одговорила на налог Комисије поднесцима од 30. новембра 2020. године, од 23. марта 2021. године и од 17. маја 2021. године, доставивши потребне податке и информације. Све достављене податке, исправе, изнете процене и наводе АУ Јанковић, Комисија је ценила код утврђивања одлучних чињеница, доказа и околности на којима ће засновати своју одлуку, а који се износе у даљем тексту Образложења.

Изведеним доказима у току предметног поступка који се води по службеној дужности, и након разматрања и анализе прикупљених података, информација и документације, а нарочито навода и изјашњења странке у поступку, утврђене су битне чињенице и елементи на којима Комисија заснива своју одлуку. Комисија је дана 9. новембра 2021. године, доставила АУ Јанковић Обавештење о битним чињеницама, доказима и осталим елементима утврђеним у поступку покренутом по службеној дужности против Апотекарске установе „Јанковић“ Нови Сад на којима ће Комисија засновати решење (у даљем тексту: Обавештење). Обавештење садржи и позив странци у поступку да се изјасни на предочене и утврђене битне чињенице, на доказе и остале елементе на којима ће Комисија засновати своје решење у року од 15 дана од дана достављања Обавештења, с тим да може у свом изјашњењу на Обавештење додатно да укаже на чињенице и околности које по њеном мишљењу у истом нису довољно, или нису уопште изнете, а за које сматра да могу утицати на доношење одлуке Комисије.

АУ Јанковић је дана 7. децембра 2021. године доставила Комисији поднесак који представља њено изјашњење на Обавештење (у даљем тексту: Изјашњење). Садржај Изјашњења је наведен у делу Образложења који се односи на дозвољеност концентрације.

Учесници у концентрацији

АУ Јанковић представља здравствену установу у приватној својини, која је основана и послује средствима у приватној својини. Основана је 1996. године, на основу Уговора о организовању друштва са ограниченом одговорношћу од 25. маја 1996. године и Уговора о организовању друштва са ограниченом одговорношћу у здравствену установу од 1. марта 2002. године, који је измењен дана 25. марта 2020. године Одлуком о измени оснивачког акта – Уговора о организовању друштва са ограниченом одговорношћу у здравствену установу од 1. марта 2002. године.

Оснивачи АУ Јанковић су Вукић Јанковић и Снежана Јанковић из Новог Сада, са по 50% удела. Такође, оснивачи су и законски заступници, с тим што је Вукић Јанковић директор АУ Јанковић. Оснивачи врше заједничку контролу над АУ Јанковић.

АУ Јанковић обавља апотекарску делатност на примарном нивоу здравствене заштите, у складу са Законом о здравственој заштити („Сл. гласник РС“, број 25/19). Њена претежна делатност је трговина на мало фармацеутским производима у специјализованим продавницама – апотекама. Поред апотекарске делатности, односно промета лекова и медицинских средстава на мало, ова установа може вршити промет и другим производима за унапређење и очување здравља, као и предметима опште употребе у складу са законом, подзаконским актима, као и Правилником о листи производа који се могу продавати у апотеци. АУ Јанковић организује и обавља апотекарску делатност у складу са законом којим се уређује здравствена заштита, законом којим се уређује здравствено осигурање, законом којим се уређују лекови, законом којим се уређују медицинска средства, као и у складу са Водичем добре апотекарске праксе, који доноси Фармацеутска комора Србије, уз сагласност министра.

АУ Јанковић послује обављајући своју делатност у седишту у Новом Саду, и у, тренутно, 147 регистрована огранка, лоцирана претежно на територији Аутономне Покрајине Војводине. Према достављеним подацима Комисији, АУ Јанковић нема повезана друштва.

Други учесник у предметној концентрацији је Циљно пословање, које се, у складу са Уговором, односи на обављање фармацеутске делатности, укључујући управљање апотекама које су предмет концесије, и то на 32 локације на подручју Града Зрењанина (6 у Граду Зрењанину, 17 у селима и 9 у закупљеним објектима), у којима је до дана закључења Уговора фармацеутску здравствену заштиту обављала Апотека Зрењанин, као самостална здравствена установа, са 88 запослених у 2018. години.

Оснивач преносиоца Циљног пословања, тј. Апотеке Зрењанин је Скупштина општине Зрењанина, односно Град Зрењанин од 17. октобра 2006. године, тако да је она у потпуном државном власништву. Контролу над радом Апотеке Зрењанин врши надзорни и управни одбор Града Зрењанина. Њена основна делатност је трговина на мало фармацеутским производима у специјализованим продавницама – апотекама. Иако постојећа законска регулатива налаже да бар једна апотека остане као субјект у оквиру Апотеке Зрењанин, док се не промени план мреже здравствених установа Републике Србије, пословне активности Апотеке Зрењанин су након спровођења концентрације значајно смањене, с обзиром на недостатак одговарајућих кадрова и немогућност тржишног привређивања у склопу фармацеутске делатности. Из наведених разлога је онемогућена основна делатност Апотеке Зрењанин у погледу малопродаје лекова, помоћних лековитих супстанци и медицинских помагала. При тренутном стању пословања, Апотека Зрењанин само измирује обавезе према добављачима из претходног периода. Апотека која је остала у саставу Апотеке Зрењанин се налази на адреси њеног садашњег регистрованог седишта - Патријарха Павла бр. 46/ц, Зрењанин.

Опис трансакције и акт о концентрацији

Оснивач Апотеке Зрењанин се определио за покретање предметног пројекта јавно-приватног партнерства са елементима концесије, како би се реализацијом овог јавно-приватног партнерства обезбедило континуирано снабдевање становништва лековима, помоћним лековитим и медицинским средствима уз профитабилно обављање фармацеутске делатности.

На предлог Уговора (предметног концесионог акта), Комисија за јавно-приватно партнерство је дала позитивно мишљење дана 26. јуна 2018. године под бројем 143/2018, што је и објављено на њеној интернет страници. Дана 16. новембра 2018. године, расписан је Јавни позив за учествовање у поступку доделе концесије за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у Граду Зрењанину (у даљем тексту: Концесија), а рок за подношење понуда био је 8. јануар 2019. године. Предмет Концесије је финансирање, ревитализација, управљање и обављање фармацеутске делатности и право на локалима у власништву Јавног партнера у Граду Зрењанину, са роком трајања Концесије од 15 година, почев од дана ступања на снагу Уговора. На наведени Јавни позив пристигла је понуда једног понуђача, и то АУ Јанковић. Градоначелник Града Зрењанина је донео Одлуку о избору најповољније понуде број 404-6-2-18/2018-II од 14. јануара 2019. године (у даљем тексту: Одлука). Доношење Одлуке је део законске процедуре у поступку доделе концесије, и претходи закључењу Уговора, које је спроведено, како је претходно наведено, дана 4. марта 2019. године.

У складу са Уговором, Јавни партнер (Град Зрењанин и Апотека Зрењанин) додељује концесију за обављање апотекарске делатности и право на локалима у власништву, односно имовини Јавног партнера у којима Приватни партнер (АУ Јанковић) има обавезу обављања искључиво апотекарске здравствене делатности на 32 локације (6 у Граду Зрењанину, 17 у селима и 9 у закупљеним објектима) на подручју Града Зрењанина са насељеним местима,

са око 127.000 становника, у којима је до дана закључења Уговора фармацеутску здравствену заштиту обављала Апотека Зрењанин, као самостална здравствена установа.

Уговор ступа на снагу по испуњењу следећих одложних услова:

- I. Јавни партнер је уредно ставио на располагање локале потребне за концесиону делатност без оптерећења својине и права трећих лица које онемогућавају обављање делатности;
- II. Постојећи уговори о закупу су правно ваљани и обавезујући;
- III. Концесионар је преузео целокупно стручно особље запослено на дан закључења овог уговора у ЗУА Зрењанин;
- IV. Одобрење концентрације и/или какво друго одобрење у погледу конкуренције ако је потребно на основу Закона (обухвата све важеће, опште обавезујуће правне прописе који спадају у српску регулативу) је уредно прибављено;
- V. Концесионар је уредно прибавио све потребне полисе осигурања за пројекат у складу са овим Уговором;
- VI. Концесионар је уплатио авансну концесиону накнаду;
- VII. Концесионар је доставио гаранцију за добро извршење посла.

Према одредбама Уговора, АУ Јанковић, као Концесионар, односно Приватни партнер има искључиво право и обавезу да обезбеди финансирање; ревитализује локале обухваћене концесијом; управља апотекама и обавља фармацеутску делатност; плаћа Јавном партнеру уговорену концесиону накнаду; одржи на снази уговоре о закупу локала са трећим лицима и плаћа закупнину у складу са тим уговорима; пренесе/врати локале Јавном партнеру по истеку рока трајања Уговора.

Према одредбама Уговора, Јавни партнер/Град Зрењанин и Апотека Зрењанин има обавезу да: преда Концесионару локације слободне од терета и од права трећих лица која би могла угрозити изгледе за обављање предметне концесионе делатности; пренесе постојеће уговоре о закупу на локалима, закљученим са трећим лицима; обезбеди преузимање свих запослених са Апотеке Зрењанин на Концесионара/ АУ Јанковић; прати извршење уговорних обавеза Концесионара; пружа подршку Концесионару током читавог процеса оспособљавања локала за отпочињање обављања концесионе делатности; пружа сву административну помоћ и подршку Концесионару из оквира својих надлежности током читавог периода важења Уговора.

У вези са напред описаним, спроведеним радњама, АУ Јанковић је Комисији доставила следећу документацију:

1. Одлуку о избору најповољније понуде у поступку доделе концесије за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у граду Зрењанину број 404-6-2-18/2018-II од 14. јануара 2019. године;
2. Уговор о концесији број 016-2/19-49-II од 4. марта 2019. године са прилозима 1-10;
3. Споразум о ступању на снагу Уговора о концесији број 016-2/19-146-II од 17. маја 2019. године.

Образлажући разлоге за спровођење концентрације, АУ Јанковић је навела да јој предметна концентрација представља прилику да повећа своје присуство на тржишту малопродаје фармацеутских производа и медицинских средстава у Републици Србији, као и да повећа квалитет бриге о пацијентима, односно да унапреди квалитет услуге повећањем броја апотека у којима ће обављати делатност. Сагласно томе, АУ Јанковић је одлучила да спровођењем предметне концентрације повећа своје присуство на територији Града Зрењанина. С обзиром на то да је јавни позив за доделу концесије расписан за територију Града Зрењанина, те како се и Циљно пословање обавља на истој територији, АУ Јанковић није могла на било који начин да утиче на евентуално другачије одређење територије на којој долази до концентрације. Према процени АУ Јанковић, предметна концесија представља добру прилику за даљи развој пословања на територији Републике Србије, што и представља основни разлог за спровођење ове концентрације.

Узевши у обзир и оцењујући све претходно наведено, Комисија је закључила да је АУ Јанковић, као концесионар, преузела основну делатност Апотеке Зрењанин, тј. Циљно пословање, односно да је у предметном случају настала концентрација учесника на тржишту променом контроле над Циљним пословањем, тј. над делом другог учесника на тржишту у смислу члана 17. став 1. тачка 2) Закона.

На основу података достављених Комисији о укупним годишњим приходима учесника у концентрацији оствареним на тржишту Републике Србије у 2018. години, утврђено је да су ови приходи виши од износа остварених укупних годишњих прихода прописаних чланом 61. став 1. тачка 2) Закона, те је на основу тога утврђено да је сагласно истом члану, а у року из члана 63. Закона постојала обавеза пријаве предметне концентрације Комисији.

Релевантно тржиште

Релевантно тржиште одређено је у складу са чланом 6. Закона и Уредбом о критеријумима за одређивање релевантног тржишта („Службени гласник РС“, бр. 89/2009). Релевантно тржиште производа представља скуп роба/услуга које потрошачи сматрају заменљивим у погледу њиховог својства, уобичајене намене и цене. Релевантно географско тржиште представља територију на којој учесници на тржишту учествују у понуди или потражњи и на којој постоје исти или слични услови конкуренције, а који се битно разликују од услова конкуренције на суседним територијама.

Образлажући предлог релевантног тржишта странка је дала и следеће уводне напомене, полазећи од активности учесника у концентрацији, а нарочито Циљног пословања.

Као што је претходно наведено, АУ Јанковић као своју претежну делатност обавља малопродају фармацеутских производа и медицинских средстава.

Апотека Зрењанин као преносилац Циљног пословања, пре спровођења предметне концентрације, такође, је пословала на тржишту малопродаје фармацеутских производа и медицинских средстава, снабдевајући становништво на територији Града Зрењанина лековима, помоћним лековитим средствима, медицинским помагалима, уз давање упутства за њихову правилну употребу.

Малопродаја фармацеутских производа и медицинских средстава у Републици Србији организована је кроз мрежу продајних места – апотека које, у складу са Законом о здравственој заштити, послују као седиште апотекарске установе, огранак апотекарске установе или организационе јединице за издавање готових лекова у саставу одређене апотекарске установе ван њеног седишта. У овим продајним местима врши се малопродаја фармацеутских производа и медицинских средстава физичким лицима.

Дистрибуција фармацеутских производа и медицинских средстава најчешће се организује од стране лица која обављају трговину на велико фармацеутским производима и медицинским средствима и која врше снабдевање продајних места – апотека, производима из свог асортимана. Наиме, дозволу за промет на велико лековима и медицинским средствима могу да добију само лица која испуњавају прописане услове из Закона о лековима и медицинским средствима („Службени гласник РС“, бр. 30/2010, 107/2012, 113/2017 – др. закон и 105/2017 – др. закон), међу којима су и услови који се односе на логистичке капацитете за складиштење и дистрибуцију ових производа. У складу са наведеним, све логистичке активности у вези са дистрибуцијом релевантних производа до продајног места најчешће врше управо велетрговци, а ређе то врше саме апотекарске установе или трећа лица ангажована од стране апотекарске установе или велетрговца директно.

И код АУ Јанковић, мрежа дистрибуције и малопродаје је, такође, организована на претходно описан начин: све логистичке активности у вези са дистрибуцијом релевантних производа до продајних места врше велетрговци који обављају велепродају ових производа,

затим АУ Јанковић сопственим теретним возилима, као и трећа лица ангажована од стране АУ Јанковић или велетрговаца директно. Малопродаја фармацеутских производа и медицинских средстава физичким лицима се одвија на продајним местима АУ Јанковић.

Предметни фармацеутски производи и медицинска средства обухватају лекове, медицинска средства, дијететске производе и додатке исхрани (дијететске суплементе), козметичка средства за личну хигијену, негу и заштиту лица и тела, као и друге препарате који су намењени за хуману употребу, као и употребу у ветерини, за које се показало да имају својство да лече или спречавају болести код људи, односно животиња. Наведени производи одређене јачине, фармацеутског облика и паковања који садрже супстанцу, односно комбинацију супстанци која се може користити или примењивати на људима, односно животињама, било са намером да се поново успостави, побољша или измени физиолошка функција путем фармаколошког, имунолошког или метаболичког дејства, или да се постави медицинска дијагноза, представљају лекове (без обзира на то да ли је режим њиховог издавања уз лекарски рецепт или без рецепта – тзв. over the counter/ОТС лекови). Медицинска средства су инструменти, апарати, уређаји и производи који се примењују на људима ради утврђивања дијагнозе, превенције, праћења, лечења или ублажавања болести, повреда или инвалидитета, испитивања, замене или модификације анатомских или физиолошких функција, контроле зачећа. Помоћна средства по дефиницији нису медицинско средство, већ означавају производе који у комбинацији с медицинским средством омогућавају функционисање у складу са њиховом наменом коју одређује произвођач. Осим наведеног, поменути производи укључују и намирнице које се, због посебног састава или посебног начина производње, јасно разликују од намирница уобичајеног састава, и које су погодне за посебно наведену нутритивну намену за коју се стављају у промет и које допуњују нормалну исхрану и представљају концентроване изворе витамина, минерала или других супстанци са хранљивим или физиолошким ефектом, појединачно или у комбинацији, а у промету су у дозираним облицима дизајниране да се узимају у одмереним појединачним количинама - капсуле, таблете, кесице прашка, ампуле течности, бочице за дозирање у капима и др. назване дијететски производи и додаци исхрани, као и козметичка средства за одржавање личне хигијене, негу и заштиту лица и тела (тзв. парафармацеутици).

Узимајући у обзир да су у важећим прописима: Закону о лековима и медицинским средствима („Службени гласник РС“, бр. 30/2010, 107/2012, 113/2017 – др. закон и 105/2017 – др. закон), Закону о безбедности хране („Службени гласник РС“, бр. 41/2009 и 17/2019), као и пратећим подзаконским актима, предвиђени веома слични услови за обављање делатности промета на мало лековима и медицинским средствима и делатности промета на мало дијететским производима и додацима исхрани, као и да се и промет на мало козметичким средствима за одржавање личне хигијене, негу и заштиту лица и тела обавља под сличним условима, као и претходну праксу установљену у одлукама Комисије, АУ Јанковић је предложила да се као релевантно тржиште производа одреди тржиште малопродаје фармацеутских производа и медицинских средстава.

Комисија је, уз додатно прецизирање, прихватила предлог АУ Јанковић, и релевантно тржиште производа одредила као тржиште малопродаје фармацеутских производа и медицинских средстава у специјализованим продавницама – апотекама.

У вези са релевантним географским тржиштем, АУ Јанковић је предложила тржиште Републике Србије, у складу са активностима учесника у концентрацији.

Овај предлог АУ Јанковић за Комисију, из свих претходно наведених разлога, није прихватљив, те се као релевантно географско тржиште одређује територија Града Зрењанина, као територија на којој се обавља Циљно пословање.

Оцена ефеката концентрације и дозвољености концентрације

АУ Јанковић је величину релевантног тржишта и тржишне уделе учесника на овом тржишту одредила према укупном, односно појединачном броју апотека које обављају

релевантне пословне активности на територији Града Зрењанина. Ови подаци представљају доступне информације са којима располаже АУ Јанковић, у недостатку званичних, чије је добијање АУ Јанковић безуспешно покушала од Привредног суда у Зрењанину, Агенције за привредне регистре – Регистра здравствених установа, Министарства здравља – Сектора за инспекцијске послове, Одсека за здравствену инспекцију Нови Сад, како странка указује.

Релевантно тржиште, његови учесници, број апотека којима располажу и следствено њихови тржишни удели пре спровођења концентрације приказани су у Табели 1. Апотеке учесника на релевантном тржишту лоциране су на подручју Града Зрењанина са насељеним местима. Подаци садржани у Табели 1. су достављени од стране учесника у концентрацији. Из овог приказа произилази како следи.

Према Табели 1, на релевантном тржишту, пре спровођења концентрације, било је активно 73 апотека, односно 20 учесника на тржишту. Апотека Зрењанин је била присутна са 33 апотеке и тржишним уделом од 45,20%. Њени конкуренти су: АУ Јанковић са девет апотека и тржишним уделом од 12,33%, АУ „BENU” са осам апотека и тржишним уделом од 10,96%, АУ „Lilly drogerie” са три апотеке и тржишним уделом од 4,11%, затим следе четири учесника са по две апотеке и тржишним уделима од 2,74%: „Zegin“ апотека, АУ „Dr Max“, АУ „Filly farm“, АУ „101 Pharm“, док је 12 учесника на тржишту присутно са по једном апотеком и тржишним уделом од 1,37%: Апотека „Sveti Sava“, Апотека „Alba“, АУ „Cosmopharm“, Апотека „Nana“, Апотека „Farma-dent“, Апотека „Sent Andreja“, АУ „Pan Lek“, АУ „Biopharm“, АУ „Melem“, Апотека „Ki-Pharm“, Апотека „Demetra“ и Апотека Bosiljke Milin.

Табела 1: Број апотека, учесници и њихови тржишни удели на релевантном тржишту у 2018. години, пре спровођења концентрације

Редни број	Назив учесника на тржишту	Број апотека	Тржишни удео %
1	Апотека Зрењанин	33	45,20
2	АУ Јанковић	9	12,33
3	АУ „Benu“	8	10,96
4	АУ „Lilly Drogerie“	3	4,11
5	„Zegin“ апотека	2	2,74
6	АУ „Dr Max“	2	2,74
7	АУ „Filly farm“	2	2,74
8	АУ „101 Pharm“	2	2,74
9	Апотека „Sveti Sava“	1	1,37
10	Апотека „Alba“	1	1,37
11	АУ „Cosmopharm“	1	1,37
12	Апотека „Nana“	1	1,37
13	Апотека „Farma-dent“	1	1,37
14	Апотека „Sent Andreja“	1	1,37
15	АУ „Pan Lek“	1	1,37
16	АУ „Biopharm“	1	1,37
17	АУ „Melem“	1	1,37
18	Апотека „Ki-Pharm“	1	1,37
19	Апотека „Demetra“	1	1,37
20	Апотека Bosiljke Milin	1	1,37
Σ		73	100

Као што се види из Табеле 1, оба учесника у концентрацији, АУ Јанковић и Циљно пословање, присутна су на релевантном тржишту. Следствено, спровођењем концентрације АУ Јанковић са девет апотека преузела је Циљно пословање са 32 апотеке (како је претходно наведено, једна апотека остаје и даље у саставу Апотеке Зрењанин), чиме је дошло до хоризонталног преклапања њихових пословних активности, тако да заједнички тржишни удео учесника у концентрацији, након концентрације, на територији Града Зрењанина износи 56,16% (43,83% + 12,33%). Према оцени Комисије, иако ће по броју апотека (41) бити највећи учесник на релевантном тржишту, АУ Јанковић ће и даље имати конкурентски притисак, пре свега од стране АУ „Вену”, АУ „Lilly drogerie“ и АУ „Dr Max“ која убрзано шири своју мрежу у Републици Србији.

И поред приказане агрегације тржишних удела учесника у концентрацији, може се закључити да структура релевантног тржишта неће бити измењена у мери и на начин на који би концентрација могла довести до негативних ефеката, односно до значајног нарушавања конкуренције на овом тржишту. Комисија је имала у виду и бројне наводе странке о комерцијалној неисплативости преузетих апотека углавном у насељеним местима (у околини Града Зрењанина), а што ће бити у наставку објашњено, што показује да ова исплативост зависи броја становника који се снабдевају лековима. Из наведеног се може закључити да тржишно учешће Апотеке Јанковић не произлази из природе тржишта и њихове конкурентности, већ из захтева да се обезбеди равномерна снабдевеност лековима свих становника Града Зрењанина, као и боља опремљеност апотека које нису профитабилне.

Комисија је имала у виду и чињеницу да је АУ Јанковић према Уговору дужна да управља свим апотекама у саставу Циљног пословања без могућности избора, јер се у предметном случају ради о „пакету“. Према наводима АУ Јанковић, 20 од 32 преузете апотеке по основу Уговора, практично нису рентабилне у пословању, с обзиром на број становника у местима где се налазе и да је реч о веома малим тржиштима, као и на чињеницу да не раде пуно радно време, а ни сваки дан у недељи. Такође, једно од обележја овог релевантног тржишта је да је највећа тражња за релевантним производима који се издају уз лекарски рецепт, где је маржа ограничена а продаја се не наплаћује од купаца, већ од Републичког фонда за здравствено осигурање у року од 60 дана.

Анализирајући ефекте концентрације на утврђеном релевантном тржишту, Комисија је анализирали његову структуру, тржишне уделе учесника у концентрацији и њихових конкурената.

Одредбом члана 19. Закона прописано је да су концентрације дозвољене, осим ако би значајно ограничиле, нарушиле или спречиле конкуренцију на тржишту Републике Србије или његовом делу, а нарочито ако би то ограничавање, нарушававање или спречавање било резултат стварања или јачања доминантног положаја.

Комисија је изведеним доказима утврдила у току поступка чињенично стање у погледу критеријума из чл. 19. Закона, у односу на које је утврдила дозвољеност предметне концентрације.

Након спроведеног испитног поступка и утврђеног чињеничног стања, Комисија је дана 9. новембра 2021. године, као што је претходно наведено, упутила АУ Јанковић Обавештење о битним чињеницама, доказима и осталим елементима утврђеним у поступку покренутом по службеној дужности против Апотекарске установе „Јанковић“ Нови Сад на којима ће Комисија засновати решење (у даљем тексту: Обавештење).

АУ Јанковић је дана 7. децембра 2021. године доставила Комисији поднесак који представља њено изјашњење на Обавештење (у даљем тексту: Изјашњење). У Изјашњењу странка у поступку се изјашњава да је неспорно да је без претходног обавезног одобрења Комисије спроведена предметна концентрација на основу Уговора о концесији за финансирање, ревитализацију, управљање и обављање фармацеутске делатности у граду Зрењанину закљученог дана 4. марта 2019. године између Града Зрењанина као Јавног тела/Јавни партнер и АУ Јанковић као Концесионара/Приватног партнера.

Појашњавајући поступак око закључења Уговора и Споразума о ступању на снагу Уговора од 17. маја 2019. године (у даљем тексту: Споразум), странка у поступку износи своје становиште да се у предметном случају ради о правном послу који се у правној теорији назива „уговор о приступу“, када једна уговорна страна, у складу са својом позицијом при уговарању, диктира услове уговорног односа, а друга страна, по систему „прихвати или одустани“, може да прихвати све клаузуле уговорног односа у целини или не, без могућности преговора. Према странци у поступку, управо на описани начин су закључени Уговор и Споразум. Такође, наведени су подаци да је бројан правни тим Града Зрењанина припремао текст Уговора и Споразума, као и да је Град Зрењанин, додатно, ангажовао агенцију за консалтинг која је, такође, пружала стручну помоћ у процесу закључења и спровођења Уговора, док странка у поступку није имала правног заступника. Из наведених разлога странка у поступку није самостално испитивала да ли је потребна сагласност још неког другог органа, односно Комисије, јер је очекивала да ће, као и до тада, бити обавештена од Града Зрењанина у случају потребе да се прибави још нека сагласност у предметном случају. Не доводећи у питање свој део одговорности у поступку преговарања и закључења Уговора и Споразума, странка у поступку сматра да је ипак доведена у заблуду од стране друге уговорне стране - Града Зрењанина као Јавног тела/Јавног партнера да није потребна сагласност Комисије у вези са закључењем предметног Уговора, што потврђују достављени Комисији, као докази, Уговор, Споразум и короспеонденција са овлашћеним лицима Града Зрењанина у којима је изричито наведено да су испуњени услови за почетак реализације Уговора. Странка у поступку сматра да су изнете чињенице битне, истичући да је по налогу Града Зрењанина у поступку пре и после закључења Уговора, благовремено испунила све претходне услове. Сходно наведеном, не доводи се у питање да би АУ Јанковић, након указивања на њену обавезу од стране Града Зрењанина, пријавила Комисији предметну концентрацију, која, према Обавештењу, испуњава услове дозвољености.

Комисија је изнетим наводима АУ Јанковић дала само информативни карактер, јер АУ Јанковић као обвезник пријаве предметне концентрације Комисији није поступила према одредбама члана 61. и 63. Закона. Такође, у члану 2. Уговора, тачка 2.1.1. наведени су одложни услови (А-Г) који сви треба да буду испуњени на дан ступања на снагу Уговора. Релевантан одложни услов (D) гласи: „Одобрење концентрације и/или какво друго одобрење у погледу конкуренције ако је потребно на основу Закона (обухвата све важеће, опште обавезујуће правне прописе који спадају у српску регулативу) је уредно прибављено“.

Странка у поступку потврђује да је преузела укупно 32 апотеке од Града Зрењанина (12 у Зрењанину, 20 у насељеним местима на територији Града Зрењанина) и појашњава да је тај број само формалан, јер суштински све преузете апотеке нису биле у функционалном стању, односно подобне за обављање фармацеутске делатности. Следствено, странка у поступку је морала да апотеке приведе намени, да би се у њима могло започети обављање фармацеутске делатности. Према странци у поступку, у самом Уговору се нигде не наводи колико је апотека било у функцији приликом његовог закључења, већ да ће се апотеке ставити на располагање странци у поступку. Странка у поступку закључује да се очигледно тиме мислило да се апотеке физички предају на коришћење, а не и апотеке у подобном функционалном стању. Због затечене ситуације, странка у поступку је, након реновирања, темељног преуређења и делимичног проширења пословних просторија, започела са обављањем делатности крајем марта 2019. године у првих осам апотека у Зрењанину, уз улагање од 1.601.579,00 динара. У априлу 2019. године је отпочео рад у још три апотеке у Зрењанину и у следећим насељеним местима: Клеку, Меленцима, Ечкој, Елемиру, Ботошу и Лукићеву, са улагањем од 775.196,00 динара. У мају 2019. године је отпочело обављање фармацеутске делатности у насељеним местима: Белом Блату, Книћанину, Фаркајдину, Тарашу, Орловату и Перлезу са улагањем од 860.843,00 динара, док су јулу исте године отворене 3 апотеке: у Зрењанину и у насељеним местима Банатском Деспотовцу и Лазареву

са улагањем од 566.163,00 динара. У августу 2019. године су отворене апотеке у насељеним местима: Стајићеву, Томашевцу, Ченти и Михајлову са улагањем од 810.000, 00 динара. У септембру 2019. године се отвара апотека у Арадцу са улагањем од 278.000,00 динара, а у октобру 2019. године у Јанковом Мосту, са улагањем од преко 400.000,00 динара. Укупно улагање странке у поступку у ревитализацију и адаптацију ради привођења намени свих апотека је било 5.291.781,00 динара. Пошто ниједан од 32 пословна простора није испуњавао законом прописане услове за обављање малопродаје фармацеутских производа и медицинских средстава у специјализованим продавницама – апотекама, извршена су темељна преуређења и проширења пословних просторија, изградња нових санитарних чворова, куповина и уградња клима уређаја и фрижидера, како би се лекови чували на стриктно прописаној температури. Странка у поступку је ова појашњења дала како би се утврдило колико је стварно било активних апотека на територији Града Зрењанина у критичном периоду и у коликој мери је дошло до хоризонталног преклапања њихових пословних активности на територији Града Зрењанина, наведеног у делу Обавештења који се односи на оцену ефеката концентрације.

Странка у поступку је навела и бенефите свог присуства на релевантном тржишту након спровођења концентрације као што су: снабдевање становништва лековима, медицинским средствима и осталим производима (дијететика, беби храна, опрема и козметика), набавка, издавање и продаја лекова свих група, набавка и издавање специфичних група лекова (лекова са Д листе лекова, антитуберкулотика, цитостатика, инсулина, хормона раста, лекова за лечење остеопорозе, лекова за лечење мултипле склерозе, лекова за терапију вантелесне оплодње), набавка и издавање на рецепт медицинских средстава и свих врста медицинско техничких помагала укључујући терапију инсулином, израда магистралних лекова по рецепту (формули) коју је лекар прописао за одређеног пацијента, издавање лекова на рецепт осигураницима војног фонда, бесплатна саветовалишта у апотекама од стране дипломираних фармацеута специјалиста из различитих области фармације, организација рада прве апотеке на територији Града Зрењанина која ради 24 часа радним даном, недељом и државним празницима, давање стручних савета и препорука пацијентима у ванредним околностима узрокованих пандемијом COVID-19. АУ Јанковић, такође, истиче да је омогућено несметано снабдевање лековима и другим фармацеутским препаратима у, претходно наведеним насељеним местима Града Зрењанина, где претежно живе становници старије старосне доби којима је отежано кретање ка већим градовима, што је захтевало додатна средства за веће зараде и накнаде за одлазак и долазак на радно место стручног особља. АУ Јанковић је навела и да је Граду Зрењанину уплаћена авансна (седмогодишња) концесиона накнада, као и да је од Апотеке Зрењанин откупљена целокупна залиха лекова и осталих фармацеутских производа.

Странка у поступку је указала и на следеће околности које могу бити олакшавајуће приликом одређивања мере заштите конкуренције:

1. нема последица дела АУ Јанковић;
2. искрено држање и сарадња АУ Јанковић у поступку;
3. у вези са надлежношћу Комисије, ово је први поступак АУ Јанковић пред Комисијом;
4. није било до сада одређивања мере заштите конкуренције према АУ Јанковић;
5. транспарентно и безусловно учешће и достављање целокупно расположивих доказа, чињеница и информација од стране АУ Јанковић у поступку пред Комисијом;
6. не доводећи у питање да је АУ Јанковић имала свој део одговорности, АУ Јанковић сматра да је ипак доведена у заблуду од стране друге уговорне стране Града Зрењанина као Јавног тела/Јавног партнера да није потребна сагласност Комисије на/за предметни Уговор (са аргументацијом која је претходно наведена у овом делу Образложења);

7. у поступку пред Комисијом је утврђено (страна 12 Обавештења, последњи став) да концентрација испуњава услове дозвољености.

Имајући у виду одредбе члана 68. Закона, странка у поступку је предложила Комисији рок за плаћање износа мере заштите конкуренције у трајању од годину дана од дана пријема решења Комисије.

Мера заштите конкуренције

Чланом 57. став 1. Закона је прописано да ако Комисија утврди повреду конкуренције, односно другу повреду овог закона, одредиће меру заштите конкуренције, меру отклањања повреде конкуренције, односно другу управну меру прописану овим законом. Ставом 2. овог члана прописано је да се приликом одређивања висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције, у обзир узимају намера, тежина, последице и трајање утврђене повреде конкуренције.

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 и, обрачунатог у складу са чланом 7. овог закона, ако спроведе концентрацију за коју није издато одобрење за спровођење у смислу члана 65. овог закона.

Приликом утврђивања висине износа мере заштите конкуренције примењују се и одредбе 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 - у даљем тексту: Уредба о критеријумима).

Приликом одређивања висине износа који се плаћа на основу мере заштите конкуренције, Комисија је имала у виду да новчани износ мере заштите конкуренције одређен у овом поступку првенствено мора да има ефекат одвраћања од оваквог понашања учесника на тржишту са циљем поштовања Закона.

Полазећи од оцене да спровођењем предметне концентрације странка у поступку није починила повреду конкуренције, у смислу одредбе члана 9. Закона, с обзиром на то да спроведна концентрација не доводи до значајног ограничавања, нарушавања или спречавања конкуренције на тржишту, при чему испуњава услове дозвољености у смислу члана 19. Закона, већ је повредила законске обавезе прописане чланом 61. и 64. Закона, Комисија је приликом одређивања висине износа мере заштите конкуренције, између осталог, имала у виду и износе накнада прописане Тарифником о висини накнада за послове из надлежности Комисије за заштиту конкуренције („Службени гласник РС“, број 49/11).

Полазећи од претходно наведеног, Комисија је одредила меру заштите конкуренције у новчаном износу од 2.939.647,00 (два милиона девет стотинатридесет девет хиљада шест стотина четрдесет седам) динара, уважавајући све објективне околности у овом конкретном случају, а у складу са Законом и Уредбом о критеријумима. Комисија сматра да је наведена мера еквивалентна повреди законских обавеза пријаве концентрације (у складу са одредбама члана 61. Закона) и прекида спровођења концентрације до доношења решења Комисије (у складу са одредбама члана 64. Закона), а истовремено има неопходан ефекат, како појединачне, тако и генералне превенције.

С обзиром на то да је, као неспорно, утврђено да укупан годишњи приход Апотеке Зрењанин у 2018. години износи 618.049.881,78 динара, односно 5.229.087,30 евра, да укупан приход АУ Јанковић износи 4.319.574.000,00 динара, односно 36.546.288,91 евра, као и да заједнички приход износи 4.937.623.881,78 динара, односно 41.775.376,21 евра, Комисија је закључила да је био испуњен услов из члана 61. став 1 тачка 2) Закона, након чега настаје и законска обавеза пријаве концентрације Комисији. Неспорна је, такође, чињеница да су приходи учесника у концентрацији већи од тих прагова. Комисија

констатује и да новчани износ одређене мере заштите конкуренције не прелази 10% тако утврђеног прага прихода.

На наведеног Комисија констатује да износ мере заштите конкуренције не прелази максимални износ прописан чланом 68. став 1 Закона.

Ставом I диспозитива овог решења утврђено је да је концентрација спроведена без претходно издатог одобрења за спровођење од стране Комисије.

На основу утврђеног чињеничног стања, закључено је да концентрација испуњава услове дозвољености из члана 19. Закона, па је одлучено као у ставу II овог решења

У складу са чл. 57. став 1 и чл. 68. став 1 тачка 4. 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. 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, Комисија налази да је разуман и оправдан рок за поступање утврђен у ставу V диспозитива овог решења, као и за достављање доказа Комисији о извршеној уплати, предвиђен ставом VI диспозитива.

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, с.р.