

AGENCIJA ZA ZAŠTITU TRŽIŠNOG NATJECANJA

KLASA : UP/I 034-03/18-04/006
URBROJ: 580-16/122-2020-035
Zagreb, 29. svibnja 2020.

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja na temelju članka 13. stavka 2., članka 19. stavaka 6. i 7. te članka 20. stavka 1. podstavka 1. Zakona o zabrani nepoštenih trgovačkih praksi u lancu opskrbe hranom („Narodne novine“, br. 117/17.), u upravnom postupku pokrenutom po službenoj dužnosti protiv trgovca KAUF LAND HRVATSKA k.d. sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, kojeg zastupa opunomoćena [...], odvjetnica u [...] odvjetničkom društvu, d.o.o., sa sjedištem u Z., [...] [...] [...], radi utvrđivanja iskorištavanja značajne pregovaračke snage nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi u vezi sadržaja i načine provedbe ugovornog odnosa s dobavljačem P. i. V. [...], sa sjedištem u [...], [...] [...], iz ugovora pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ na temelju odluke Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja u sastavu: Mladen Cerovac, mag. iur., predsjednik Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja, Vesna Patrlj, dipl. iur., zamjenica predsjednika Vijeća, Denis Matić, dipl. iur., mr.sc. Ljiljana Pavlic, dipl. oec. i dr. sc. Mirta Kapural, dipl. iur., članovi Vijeća, sa sjednice 22/2020., održane 29. svibnja 2020., donosi sljedeće

RJEŠENJE

- I. Utvrđuje se da je KAUF LAND HRVATSKA k.d., sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, iskoristio značajnu pregovaračku snagu nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi u smislu Zakona o zabrani nepoštenih trgovačkih praksi u lancu opskrbe hranom („Narodne novine“, br. 117/17. dalje: ZNTP) dobavljaču P. i. V. [...], sa sjedištem u [...], [...] [...], poslujući s tim dobavljačem na temelju ugovora pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ s pripadajućim prilogima i dodacima tom Dogovoru o okvirnim uvjetima:
 1. u kojima, u razdoblju od 1. travnja 2018. do 30. svibnja 2019., protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, nije bila sadržana odredba o trajanju ugovora kojom bi na jasan i nedvosmislen način bilo određeno trajanje ugovora, što predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točke 1. u vezi s člankom 6. stavkom 1. točkom 6. ZNTP-a,
 2. koji ugovor pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ je, u razdoblju od 1. travnja 2018. do 30. svibnja 2019., sadržavao ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište, prema kojoj je točkom 4. a), b) i m) ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu tog dobavljača u iznosu od [...]%, dok je za asortiman istog

dobavljača, koji je naveden pod točkom 4. d) do l) tog Dogovora, ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu dobavljača u iznosu od [...]%, na koji način je KAUF LAND HRVATSKA k.d., unatoč odredbi članka 2. točke m) ZNTP-a, koja uređuje da na mjestu isporuke svi rizici i odgovornosti za poljoprivredni ili prehrambeni proizvod prelaze na trgovca i činjenici da KAUF LAND HRVATSKA k.d. ima samo jedno mjesto isporuke – Centralno skladište te da troškove prijevoza do ugovorenog mjesta isporuke snosi dobavljač, opisanim odredbama iz navedenog ugovora u stvari ugovorio naplatu naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke što je protivno odredbi članka 12. točke 5. ZNTP-a, ugovorio naplatu naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda trgovcu što je protivno članku 12. točki 6. ZNTP-a, odnosno ugovorio naplatu naknade za usluge koje nisu pružene dobavljaču što je protivno članku 12. točki 11. ZNTP-a te predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točke 6. ZNTP-a u vezi članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a.

II. Zabranjuje se trgovcu KAUF LAND HRVATSKA k.d. svako daljnje postupanje opisano u točki I. izreke ovoga rješenja.

III. Nalaže se trgovcu KAUF LAND HRVATSKA k.d. da Agenciji za zaštitu tržišnog natjecanja dostavi dokaz o usklađenju sada važećeg ugovora pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima“ u dijelu koji se odnosi na odredbu o trajanju ugovora u skladu s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a te da u sada važećem Dogovoru o okvirnim uvjetima briše odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište koja se odnosi na asortiman koji dobavljač P. i. V. [...] isporučuje KAUF LAND HRVATSKA k.d. kao i da u važećem Dogovoru o okvirnim uvjetima uskladi ugovornu odredbu o ukupnim odbicima u dijelu u kojem se ista odnosi na naloženo brisanje odredbe o Rabatu za isporuku na Centralno skladište u odnosu na asortiman dobavljača P. i. V. [...] koji isti isporučuje KAUF LAND HRVATSKA k.d. Kauflandu.

Rok izvršenja: 2 (dva) mjeseca od dana dostave ovog rješenja.

IV. Za teške povrede ZNTP-a opisane u točki I. izreke ovoga rješenja, u skladu s odredbama članka 24. stavka 2. točke 1. i 7. izriče se trgovcu KAUF LAND HRVATSKA k.d. upravno-kaznena mjera u iznosu od:

1.100.000,00 kuna (slovima: milijunistotisuća kuna)

Rok izvršenja: 15 (petnaest) dana od dana izvršnosti ovoga rješenja ako nije podnesena tužba, odnosno po pravomoćnosti sudske odluke, uračunavajući u iznos upravno-kaznene mjere i zakonske zatezne kamate od dana dostave stranci rješenja do dana plaćanja.

V. Ovo rješenje objavit će se na mrežnoj stranici Agencije za zaštitu tržišnog natjecanja, pri čemu će poslovne tajne sadržane u rješenju biti izuzete od javne objave.

Obrazloženje

Agencija za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: AZTN) je na temelju odredbe članka 17. stavka 1. ZNTP-a provela ispitivanje stanja na tržištu poljoprivrednim i prehrambenim proizvodima u nepravnom predmetu KLASA: 034-08/18-04/066. U tom predmetu je od trgovca KAUF LAND HRVATSKA k.d., sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14 (dalje: Kaufland ili stranka), zatražena dostava podataka o njegovim dobavljačima poljoprivrednih i prehrambenih proizvoda, kao i dostava cjelokupne ugovorne dokumentacije kojom je Kaufland regulirao svoj poslovni odnos s pojedinim dobavljačima koje je AZTN odabrao metodom uzorka - slučajnim odabirom. Tako je AZTN zatražio od Kauflanda da dostavi na uvid ugovore s popratnom dokumentacijom koja je važila na dan stupanja na snagu ZNTP-a (tj. na dan 7. prosinca 2017.), a jednako tako zatražena je i ugovorna dokumentacija kojom je reguliran poslovni odnos koji je na snazi nakon 1. travnja 2018., odnosno nakon tzv. pune primjene ZNTP-a. Cilj opisanog ispitivanja provedenog u okviru nepravnog predmeta bio je utvrditi je li Kaufland, kao trgovac uskladio ugovore kojima je reguliran njegov poslovni odnos s pojedinim dobavljačima s odredbama ZNTP-a, pa tako i u odnosu na dobavljača P. i. V. [...], sa sjedištem u [...], [...] [...] (dalje: V.).

Kaufland je u otvorenom roku dostavio svu zatraženu dokumentaciju. Na temelju izvršenog uvida u dostavljeno, zaključeno je kako se poslovni odnos Kauflanda i V. nakon 1. travnja 2018., odnosno nakon pune primjene ZNTP-a, temelji na slijedećoj dokumentaciji:

- a. Opći uvjeti nabave i poslovanja zaključeni između Kauflanda i V. 25. srpnja 2001.,
- b. Ugovor pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ (dalje: Dogovor o okvirnim uvjetima), potpisan od Kauflanda dana 27. ožujka 2018. te od strane V. dana 30. ožujka 2018.,
- c. Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima / Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima od 01.04.2018. – lista ugovorenih proizvoda, zaključen između Kauflanda i V. 30. ožujka 2018.,
- d. Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima Aneks br. 2. / odjel 010 suhomesnato Dogovora o okvirnim uvjetima od 01.04.2018., zaključen između Kauflanda i V. 30. ožujka 2018.,
- e. Aneks br. 2 Dogovora o okvirnim uvjetima vrijedi od 05.06.2018., zaključen između Kauflanda i V. 4. lipnja 2018., a kojim su dodatno definirane kondicije za artikl [...], [...] [...] svježe cca 1,5 g;
- f. B[...] [...] [...] vrijedi od 1.4.2018. kao dodatak Dogovoru o okvirnom uvjetu u aktualnoj verziji, potpisan od Kauflanda 27. ožujka 2018., a od strane V. 30. ožujka 2018., kojim je ugovoren tzv. Bonus za I[...] [...],
- g. Tehničke pretpostavke suradnje potpisane od Kauflanda 27. ožujka 2018., te od strane V. 30. ožujka 2018, a koji sadrži podatak o činjenici što treba sadržavati narudžbenica Kauflanda, otpremnica V., račun V., kao i druge podatke koji su taksativno navedeni u točkama 3.25. do zaključno 4.14.

Dakle, AZTN je zaključio kako poslovnu praksu, pravnu osnovu na kojoj se zasniva poslovni odnos između Kauflanda i V. čini Dogovor o okvirnim uvjetima uz dostavljene priloge (ovdje navedene točka c. do g.) te potpada pod primjenu odredaba ZNTP-a u smislu odredbe članka 6. stavka 1. točke 1. do 6. ZNTP-a.

U odnosu na Opće uvjete nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., ocijenjeno je kako isti čine tzv. interpretacijska pravila za tumačenje prava i dužnosti između Kauflanda i V.

Ocjenjeno je kako Dogovor o okvirnim uvjetima uz priloge sadrži ugovorne odredbe koje nisu u suprotnosti s odredbom članka 6. stavka 1. točke 1. do 4. ZNTP-a, jer je Dogovor o okvirnim uvjetima sadržavao obvezne sastojke o cijeni proizvoda i/ili načinu određivanja, odnosno izračuna cijene, o uvjetima i rokovima plaćanja isporučenog poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda koji je predmet isporuke, a rok plaćanja ne može biti dulji od 60 dana od dana primitka poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda koji je predmet isporuke, odnosno ne može biti dulji od 30 dana od dana primitka svježeg proizvoda koji je predmet isporuke, o uvjetima i rokovima isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda koji je predmet ugovora.

Međutim, pojedine ugovorne odredbe Dogovora o okvirnim uvjetima ocjenjene su kao nejasne i sporne i kao takve ukazivale su na moguće kršenje odredaba ZNTP-a, slijedom čega je AZTN u spis predmeta KLASA broj gornji, izvršio prijenos cjelokupne dokumentacije iz neupravnog predmeta KLASA: 034-08/18-04/066, koja se odnosi na dobavljača V., u spis upravnog predmeta.

AZTN je 29. lipnja 2018. po službenoj dužnosti pokrenuo upravni postupak radi utvrđivanja iskorištavanja značajne pregovaračke snage nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi protiv trgovca Kaufland, vezno za sadržaj i način provedbe Dogovora o okvirnim uvjetima, koji je zaključen s dobavljačem V., primjenom članka 13. i članka 14. ZNTP-a u vezi članka 42. stavka 1. ZUP-a.

U Obavijesti o pokretanju upravnog postupka po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018., koju je Kaufland zaprimio 4. srpnja 2018., AZTN je Kauflandu naveo koje su ugovorne odredbe Dogovora o okvirnim uvjetima nejasne odnosno sporne, zbog čega iste i predstavljaju indicije za pokretanje upravnog postupka po službenoj dužnosti, a radi zaštite javnog interesa.

Riječ je o slijedećim odredbama:

- odredba iz točke 3. Dogovora o okvirnim uvjetima, kojom je ugovoren Osnovni rabat, bez navođenja bilo kakve specifikacije što je neophodno temeljem odredbi ZNTP-a (članak 7. stavak 2. ZNTP-a);
- odredba iz točke 4. Dogovora o okvirnim uvjetima, tj. odredba o Rabatu za isporuku na Centralno skladište, naročito kada se ova odredba analizira sa sadržajem odredbe iz točke 13. sadržaja: „Isporuka - centralno skladište“ i odredbe iz točke 14. sadržaja: „Paritet isporuke - fco skladište kupca“, budući da je odredbom članka 12. točkom 5. ZNTP-a zabranjena naplata naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke, odredbom članka 12. točkom 6. ZNTP-a zabranjena je naplata naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda trgovcu, dok je člankom 12. točkom 11. ZNTP-a zabranjena naplata naknade za usluge koje nisu pružene. Uvažavajući prethodno navedeno, AZTN je u postupku trebao utvrditi je li mjesto isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda ugovoreno u skladu s odredbom članka 6. stavka 1. točke 5. ZNTP-a te je li unatoč troškovima prijevoza koje snosi dobavljač do ugovorenog mjesta isporuke dodatnim Rabatom za isporuku na Centralno skladište ustvari ugovorena naplata naknade iz članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a koje su prethodno opisane;
- uvidom u odredbe dostavljenog Dogovora o okvirnim uvjetima koje nisu sadržavale trajanje tog Dogovora te uvidom u posebnu napomenu iz tog Dogovora iz koje je proizlazilo kako su se Kaufland i V. obvezali da će u roku od 60 (šezdeset) radnih dana nakon potpisivanja Dogovora o okvirnim uvjetima, potpisati odnosno zaključiti Opće uvjeti nabave i poslovanja Kauflanda i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja koji će odrediti cjelokupnu suradnju Kauflanda i V., kao i Tehničke

pretpostavke suradnje, a nakon usklađenja navedenih dokumenata Kaufland i V. potpisat će novi Dogovor o okvirnim uvjetima s važenjem od 1.4.2018., ocjenjeno je kako isti ne sadržava odredbu o trajanju ugovora što je u suprotnosti s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

U upravnom postupku uz pitanja koja su predstavljala indicije za njegovo pokretanje po službenoj dužnosti, a radi zaštite javnog interesa, AZTN je ispitivao i sve elemente vezane uz provedbu Dogovora o okvirnim uvjetima, kao i njegovih priloga, a posebice u odnosu na rokove plaćanja radi utvrđenja plaća li Kaufland V. u rokovima koji su propisani člankom 6. stavkom 1. točkom 3. ZNTP-a, kao i uvjete provođenja akcijskih prodaja proizvoda V., a kako bi se moglo utvrditi uvjetuje li Kaufland sklapanje ugovora i poslovne suradnje nametanjem obveza sudjelovanja u sniženjima ili akcijama smanjenjem nabavne cijene na teret V. u smislu članka 12. točke 20. ZNTP-a.

1. Utvrđivanje visine ukupnog godišnjeg prihoda trgovca

Postojanje značajne pregovaračke snage procesna je pretpostavka za ocjenu primjenjuje li se ZNTP na pojedinog trgovca kao subjekta u lancu opskrbe hranom.

Procesne pretpostavke okolnosti su od čijeg postojanja ovisi dopustivost pokretanja upravnog postupka utvrđivanja iskorištavanja značajne pregovaračke snage nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi, raspravljanje u upravnom postupku i donošenje meritorne odluke.

Stoga je prije pokretanja upravnog postupka bilo potrebno utvrditi prelazi li ukupan godišnji prihod trgovca Kaufland i ukupan godišnji prihod s njim povezanih društava ostvaren u Republici Hrvatskoj iznos od 100.000.000,00 kuna, koji je člankom 3. stavkom 2. ZNTP-a propisan kao uvjet da bi se smatralo da trgovac ima značajnu pregovaračku snagu u smislu ZNTP-a te da stoga dobavljačima može nametati nepoštene trgovačke prakse.

Prema odredbi članka 3. stavka 5. ZNTP-a u ukupan prihod iz stavka 2. članka 3. ZNTP-a, ne uračunava se prihod koji je ostvaren prodajom robe odnosno pružanjem usluga između povezanih osoba (društava unutar grupe).

Kako bi utvrdio ima li trgovac Kaufland značajnu pregovaračku snagu u smislu ZNTP-a, a kako bi se u odnosu na njega mogao voditi upravni postupak po službenoj dužnosti, AZTN je izvršio uvid, elektroničkim putem, u sudski registar kao i u Registar godišnjih financijskih izvještaja. AZTN je iz javno dostupnih podataka utvrdio da je Kaufland predao Godišnje izvješće za 2017. godinu. Kaufland je komanditno društvo za trgovinu, sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, a čiji su članovi društva KAUF LAND MANAGAMENT društvo s ograničenom odgovornošću za upravljanje (pod MBS: 080347722, upisan kod Trgovačkog suda u Zagrebu, OIB: 03545134103, Zagreb, Vile Velebita 6) kao komplementar, te Kaufland Kroatien Warenhandel GmbH, Njemačka (Broj iz registra: HRB 107851, Naziv registra: Trgovački registar B, Općinski sud Stuttgart, OIB: 50790650879, Njemačka, D-74172 Neckarsulm, Rotelstr. 35). Osnovna djelatnost trgovca Kaufland jest trgovina na malo prehrambenim i neprehrambenim proizvodima na području Republike Hrvatske.

Iz javno dostupnih podataka, podataka koji su navedeni u Godišnjem financijskom izvještaju, Kaufland je u 2017. godini, odnosno do 28. veljače 2018. (s obzirom na to da poslovna godina, poslovno razdoblje ovog trgovačkog društva traje od 1. ožujka do 28./29. veljače) ostvario ukupne prihode u iznosu od 3.632.979.814,00 kuna.

Prema odredbi članka 3. stavka 5. ZNTP-a u prihod između trgovca i s njim povezanih društava ne uračunava se prihod ostvaren prodajom robe, odnosno pružanjem usluga između povezanih društava (društva unutar grupe). Iz definicije povezanih društava iz članka 2. točke k) ZNTP-a, razvidno je kako ta povezanost ne uključuje samo povezanost prema Zakonu o

trgovačkim društvima („Narodne novine“ br. 111/93., 34/99., 121/99., 52/00., 118/03., 107/07., 146/08., 137/09., 125/11., 152/11., 111/12., 68/13., 110/15., 40/19., dalje: ZTD), već je na temelju računovodstvenih propisa relevantna i personalna povezanost. U tom smislu, povezanim društvima smatraju se primjerice i društva u kojima je ista osoba član nadzornog odbora ili član uprave. Tako je uvidom u javno dostupne podatke iz sudskog registra utvrđena povezanost Kauflanda s trgovačkim društvima KAUFLAND MANAGEMENT d.o.o., sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, OIB 03545134103, Europa Alfa LOG d.o.o., sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, OIB 32942266514, Europa – upravljanje nekretninama d.o.o., sa sjedištem u Zagrebu, Donje Svetice 14, OIB: 24492405186.

Uvidom u javno dostupne podatke, zaključeno je kako prihodi ostvareni iz transakcija s povezanim osobama iznose 26.053,00 kuna.

Slijedom navedenog, AZTN je utvrdio kako se Kaufland, može smatrati trgovcem sa značajnom pregovaračkom snagom, jer visina njegovih prihoda ispunjava uvjete iz članka 3. stavka 2. i 5. ZNTP-a.

2. Tijek ispitnog postupka

U Obavijesti o pokretanju upravnog postupka po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018., koju je Kaufland zaprimio 4. srpnja 2018., AZTN je pozvao Kaufland na dostavu pisanog očitovanja vezano za istaknute indicije koje su bile povod za pokretanje upravnog postupka, uz dostavu daljnjeg očitovanja na taksativno navedene zahtjeve AZTN-a, opisane pod točkama od 1. do 10. te obavijesti, uz dostavu materijalne dokumentacije.

Kaufland je u otvorenom roku, 12. srpnja 2018., AZTN-u dostavio svoje pisano očitovanje od 12. srpnja 2018. Tom prilikom, Kaufland nije predložio preuzimanje obveza izvršenja određenih mjera i uvjeta te rokova radi otklanjanja nepoštenih trgovačkih praksi, kako je to propisano odredbom članka 18. stavka 1. ZNTP-a, već je u bitnome osporio navode iz dostavljene Obavijesti o pokretanju upravnog postupka po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018.

AZTN je u više navrata radi pravilnog i potpunog utvrđenja činjeničnog stanja i pravilne primjene materijalnog prava, zatražio dopunu očitovanja od Kauflanda i to dopisima od 19. studenog 2018., 17. siječnja 2019., 25. veljače 2019. te od 29. travnja 2019.

Kaufland je postupio po zahtjevima AZTN-a, te je u otvorenom roku dostavio svoja pisana očitovanja i to: podneskom od 10. prosinca 2018., zaprimljenim u AZTN-u 11. prosinca 2018., podneskom od 25. siječnja 2019., zaprimljenim u AZTN-u 28. siječnja 2019., podneskom od 22. veljače 2019., zaprimljenim u AZTN-u 25. veljače 2019., podneskom od 6. ožujka 2019., koji je u AZTN-u zaprimljen 8. ožujka 2019., podneskom od 10. svibnja 2019., zaprimljenim u AZTN-u 13. svibnja 2019., te podneskom od 6. lipnja 2019., koje je u AZTN-u zaprimljen 10. lipnja 2019.

Ujedno, u upravnom (ispitnom) postupku radi utvrđenja svih okolnosti i činjenica bitnih za razjašnjenje pravog stanja stvari, AZTN je, koristeći ovlast iz članaka 17. stavka 1. ZNTP-a, pozvao i dobavljača V. da dostavi pisana očitovanja, druge podatke i dokumentaciju.

Tako je V. u otvorenom roku dostavila pisano očitovanje od 7. prosinca 2018., zaprimljeno u AZTN-u 10. prosinca 2018., pisano očitovanje od 19. veljače 2019., zaprimljeno u AZTN-u 22. veljače 2019., kao i očitovanje od 11. ožujka 2019., zaprimljeno u AZTN-u 13. ožujka 2019.

Na temelju članka 54. ZUP-a, u konkretnom upravnom postupku održane su usmene rasprave 7. veljače 2019. i 31. svibnja 2019., određene s ciljem utvrđivanja svih okolnosti i činjenica

bitnih za razjašnjenje pravog stanja stvari i radi ostvarenja prava stranke na mogućnost izjašnjavanja o svim okolnostima i činjenicama koje su iznesene u ispitnom postupku.

Na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019. i 31. svibnja 2019. za Kaufland bili su nazočni opunomoćeni odvjetnici [...] [...], odvjetnik iz Z. te [...] [...], odvjetnik iz Z., te opunomoćeni zastupnici po zaposlenju H. B., voditelj službe Pravni poslovi i usklađenja u društvu Kaufland, D. Š., rukovoditelj poslovnog područja Prehrana-suho u društvu Kaufland te S. S., rukovoditelj sektora Organizacije nabave u društvu Kaufland.

Na usmenu raspravu održanu 7. veljače 2019. i 31. svibnja 2019. u svojstvu svjedoka bio je pozvan i N. K., direktor Komercijalnog sektora V., a koji je saslušan na sve okolnosti zaključenog Dogovora o okvirnim uvjetima s popratnom dokumentacijom, kao i uobičajene poslovne prakse između Kauflanda i V..

Tijekom provođenja usmene rasprave od 7. veljače 2019. i od 31. svibnja 2019. na dani iskaz svjedoka N. K. stranka tj. Kaufland nije imao primjedbi.

Usmena rasprava od 7. veljače 2019., bila je odgođena radi potrebe nadopune dokaznog postupka, zbog čega je Kauflandu i V. zaključkom AZTN-a s održane usmene rasprave od 7. veljače 2019. naloženo da u roku od 15 (petnaest) dana od dana održavanja usmene rasprave dostave dodatna pisana očitovanja i dokaze.

Zaključkom od 7. veljače 2019. AZTN je naložio V. da u roku od 15 (petnaest) dana od dana održavanja usmene rasprave, dostavi na uvid svu raspoloživu dokumentaciju na kojoj se zasniva poslovni odnos između Kauflanda i V. i to od prvog ugovaranja poslovne suradnje na dan 25. srpnja 2001., pa zaključno s danom održavanja usmene rasprave od 7. veljače 2019.

Nadalje, zaključkom od 7. veljače 2019., AZTN je zatražio da se Kaufland dodatno očituje te da u roku od 15 (petnaest) dana od dana održavanja usmene rasprave dostavi dokaz o otkazu Dogovora o okvirnim uvjetima od 31. prosinca 2017., s otkaznim rokom do 31. ožujka 2018., kao i da dostavi eventualno postojeću, novo zaključenu dokumentaciju u vidu Općih uvjeta nabave i poslovanja, kao i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja koji predstavljaju sastavni dio ugovorne dokumentacije uz važeći Dogovor o okvirnim uvjetima, koji je predmet analize ovog upravnog postupka. Ujedno, zaključkom AZTN je naložio Kauflandu da u roku od 15 dana dostavi i dokaze koji se odnose na kalkulaciju maloprodajne cijene za proizvod svježe mlijeko 3,2% mliječne masti, 1 l PET, za razdoblje provođenja akcijske prodaje od 26. travnja do 2. svibnja 2018, kao i da dostavi račun s obračunatim iznosom od [...] % za [...] [...], za B[...] ugovor, za razdoblje travanj i svibanj 2018.

Kaufland i V. udovoljili su nalogu AZTN-a iz zaključka od 7. veljače 2019. Tako je na spis predmeta dana 22. veljače 2019. zaprimljeno pisano očitovanje V. u prilogu kojeg je dostavljena i materijalna dokumentacija, dok je na spis predmeta 25. veljače 2019. zaprimljeno pisano očitovanje Kauflanda uz dostavu dokaza na sve zatražene navode AZTN-a.

S obzirom na to da je u nastavku ispitnog postupka do dana održavanja usmene rasprave od 31. svibnja 2019. bilo potrebno razjasniti sve činjenice i okolnosti vezane uz sadržaj poslovnog odnosa Kauflanda i V., AZTN je radi potpunog i pravilnog utvrđenja svih relevantnih činjenica i okolnosti, zahtjevom od 25. veljače 2019. (otpremljenim 27. veljače 2019.) te od 29. travnja 2019. (otpremljenim 6. svibnja 2019.) pozvao Kaufland na dostavu daljnjih pojašnjenja i dokumentacije, dok je svojim zahtjevom od 28. veljače 2019. (otpremljenim 5. ožujka 2019.) pozvao V. na dostavu daljnjih pojašnjenja uz dostavu dokaza. Sukladno navedenom i Kaufland i V. udovoljili su traženju AZTN-a.

Na održanoj usmenoj raspravi od 31. svibnja 2019., ukratko je iznesen predmet rasprave i dosadašnji tijek postupka u ovoj upravnoj stvari, dok je Kauflandu u skladu s člankom 54. stavkom 3. ZUP-a pružena mogućnost dopunjavanja navoda, izjašnjavanja o naknadno dostavljenim dokazima, kao i o svim drugim činjenicama i okolnostima koje su bitne za rješavanje upravne stvari.

Tijekom provođenja usmene rasprave Kaufland je izjavio kako ostaje kod svih dotadašnjih navoda iznesenih u ovom postupku, izjava i objašnjenja iz pisanih podnesaka, kao i kod izjava danih na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019., dok je saslušani svjedok N. K. izjavio kako ostaje kod svog iskaza danog na usmenoj raspravi od 7. veljače 2019., a koji iskaz je u suglasnosti s prethodno dostavljenim očitovanjima V..

Prije dovršetka usmene rasprave od 31. svibnja 2019., a radi nadopune dokaznog postupka Kaufland je pozvan da do 6. lipnja 2019. dostavi pisano pojašnjenje na okolnost uočene diskrepancije utvrđene u formulacijama ugovornih dokumenata u odnosu na proizvod [...] [...] [...] 1 kg, EAN kod [...], šifra artikla [...], da dostavi dokaz vezano za dano pojašnjenje koje se odnosi na [...] [...] koji bi prema izjavi stranke trebao predstavljati tzv. posebni akcijski rabat, te dostavu računa na kojem je fakturiran M[...] od [...] [...] obračunat u razdoblju od 1. svibnja 2018. do 31. svibnja 2018.

Kaufland je u otvorenom roku dostavio AZTN-u materijalnu dokumentaciju. Ukazuje se kako u svezi naloga da se obrazlože proturječnosti u odnosu na proizvod [...] [...] [...] 1 kg, EAN kod [...], šifra artikla [...], Kaufland je istaknuo kako je ispravna bruto cijena za navedeni artikl [...] kuna, odnosno cijena navedena na tzv. Listi ugovorenih proizvoda, a koja se cijena nije [...] od [...], a istaknute proturječnosti na koje je ukazao AZTN predstavljaju omašku u postupanju, koju nisu zamijetili ni Kaufland niti V.

2.1. Očitovanja Kauflanda u odnosu na istaknute indicije iz Obavijesti o pokretanju upravnog postupka po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018.

U nastavku obrazloženja rješenja izlaže se tijekom upravnog (ispitnog) postupka, tj. izjave i pojašnjenja stranke Kaufland iz dostavljenih pisanih podnesaka, izjave Kauflanda s održanih usmenih rasprava od 7. veljače 2019. i 31. svibnja 2019., kao i pisana očitovanja dobavljača V. te iskaz saslušanog svjedoka N. K. sa održanih usmenih rasprava od 7. veljače 2019. i od 31. svibnja 2019.

2.1.1. Osnovni rabat

Obrazlažući za AZTN spornu ugovornu odredbu o Osnovnom rabatu iz točke 3. Dogovora o okvirnim uvjetima Kaufland je u pisanom očitovanju od 12. srpnja 2018. u bitnome naveo kako je Osnovni rabat popust na računu koji trgovcu odobrava dobavljač. Kaufland navodi kako dobavljač posjeduje definirani cjenik svojih proizvoda i na osnovi svojih kalkulacija te kriterija kojima diferencira kupce, trgovcu odobrava Osnovni rabat. Kaufland pregovara sa dobavljačem oko Osnovnog rabata da bi odredio kalkulaciju standardne nabavne cijene, odnosno kako bi posljedično bio u mogućnosti potrošačima ponuditi konkurentnu standardnu maloprodajnu cijenu. Poslovna suradnja Kauflanda i V. započela je 25. srpnja 2001., a prilikom zaključenja prvog ugovora V. je odobrila Osnovni rabat po pojedinom asortimanu koji se nastavlja iz godine u godinu. Kaufland zaključuje kako je u neprekidnih sedamnaest godina poslovne suradnje V. pronašla interes i značajnu korist od količine asortimana kojeg može plasirati potrošačima putem poslovnica Kauflanda, što je predstavljalo temelj za odobrenje Osnovnog rabata. Kaufland navodi kako je Osnovni rabat specificiran po pojedinim asortimanima koje isporučuje V. Zaključno, Kaufland se u svom podnesku od 10. prosinca 2018. očitovao kako je Osnovni rabat jednak onome koji je bio dogovoren između Kauflanda i V. u prijašnjem Dogovoru o okvirnim uvjetima od 30. prosinca 2016. Osnovni rabat nije se

mijenjao, pa stoga nije bilo potrebe niti za posebnim odobrenjem, pošto je samo odobrenje implicirano potpisom novog Dogovora s jednakim uvjetima.

2.1.2. Rabat za isporuku na Centralno skladište i mjesto isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda

Jedna od indicija za pokretanje upravnog postupka po službenoj dužnosti bila je sporna i nejasna odredba o Rabatu za isporuku na Centralno skladište iz točke 4. a) do m) Dogovora o okvirnim uvjetima što je u suprotnosti s člankom 12. točkom 5., 6. i 11. ZNTP-a. Ujedno, AZTN je kao spornu odredbu ocijenio i ugovornu odredbu o mjestu isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda sadržanu u točkama 13. i 14. Dogovora o okvirnim uvjetima ocjenjujući kako su te ugovorne odredbe protivne članku 6. stavku 1. točke 5. ZNTP-a.

U podnesku od 12. srpnja 2018. Kaufland je u bitnome naveo kako Rabat za isporuku na Centralno skladište predstavlja rabat kojeg V. odobrava Kauflandu radi isporuke na jedno mjesto isporuke. U istom podnesku Kaufland navodi kako je i definirano mjesto isporuke „Centralno skladište” u točki 13. Dogovora o okvirnim uvjetima te paritet isporuke „fco skladište kupca”, iz čega proizlazi kako je ugovoreno da V. isporučuje robu u skladište Kauflanda u Jastrebarskom. Stoga, mjesto isporuke jasno je definirano jer Kaufland ima samo jedno centralno skladište u Jastrebarskom, Čabdin, Gospodarska 2, o čemu su svi dobavljači, pa tako i V., bili pravodobno obaviješteni prilikom prebacivanja isporuke dobavljača s decentralne isporuke na centralnu isporuku, odnosno na centralno skladište Kauflanda. Nadalje, Kaufland pojašnjava kako je prije otvaranja centralnog skladišta u Jastrebarskom, dobavljač V. isporučivao svoje proizvode Kauflandu decentralno, zbog čega je u tadašnjem ugovoru u točki 12. bila navedena ugovorna odredba sadržaja: „poslovna jedinica”. U prilog svojih navoda Kaufland dostavlja na uvid Dogovor o okvirnim uvjetima za 2014. godinu zaključen između Kauflanda i V. 7. travnja 2014. AZTN je izvršio uvid u dostavljeni dokaz iz čega se može zaključiti kako je V. u naznačenom vremenu poslovala s Kauflandom na način da se isporuka proizvoda dobavljača V. obavljala u poslovnim jedinicama Kauflanda.

Nadalje, Kaufland je pojasnio kako je u 2015. godini otvorio novo centralno skladište za svježi asortiman. Tada su s V. vođeni pregovori oko prebacivanja tzv. decentralnih isporuka s poslovnice Kauflanda na jedno mjesto isporuke tj. na centralno skladište. Dogovoreno je kako će V. isporučivati robu Kauflandu samo na jedno mjesto isporuke, te za to odobravati Rabat za isporuku na Centralno skladište u iznosu od [...] % za jedan dio asortimana, a za drugi dio asortimana u iznosu od [...] %. Kaufland zaključno navodi kako je prednost isporuke na jedno mjesto u odnosu na decentralnu isporuku znatno, a pri tome dostavlja slijedeća pojašnjenja:

- umjesto u 39 poslovnih jedinica roba se isporučuje na 1 centralno skladište, zbog čega su transportni troškovi znatno niži, pogotovo stoga što se proizvodi V. moraju transportirati u hlađenim kamionima,
- umjesto pripreme robe za 39 mjesta isporuke, V. robu priprema za isporuku samo na jedno mjesto, slijedom čega su troškovi pripreme robe za isporuku znatno niži,
- umjesto 39 otpremnica, V. ispostavlja 1 otpremnicu
- umjesto 39 računa, V. ispostavlja 1 račun.

Nadalje, obrazlažući ovdje navedene sporne odredbe Kaufland je u pisanom očitovanju od 10. prosinca 2018. pojasnio kako ZNTP-om nije propisana obveza posebne suglasnosti dobavljača, konkretno V., za ponudu Rabata za isporuku na Centralno skladište, već je suglasnost implicirana u potpisu ugovora o nabavi robe. Rabat za isporuku na Centralno

skladište sadržan je u Dogovorima o okvirnim uvjetima koji su zaključeni s V. u 2015., 2016. i 2017. godini.

Kaufland je prilikom otvaranja svog centralnog skladišta u Jastrebarskom dostavio dopis svim dobavljačima, zajedno s popratnom dokumentacijom, kojom prilikom je svoje dobavljače upoznao s prednostima centralizirane isporuke. Kaufland je za svoje navode iz očitovanja od 10. prosinca 2018. ponudio dokaz, tj. dopis sastavljen 2015. godine, upućen svim dobavljačima Kauflanda kojim ih obavještava o otvaranju centralnog skladišta, uz dostavu odgovarajuće popratne dokumentacije. Zaključno, Kaufland se izjasnio kako je prilikom ugovaranja točke 13. „Isporuka: centralno skladište“ i točke 14. „Paritet isporuke: fco skladište kupca“, došlo do očite omaške, s obzirom na to da je riječ o preuzimanju teksta iz starog predložka ugovora, slijedom čega bi ispravan pojam, a koji odražava dogovor ugovornih strana trebao biti „Paritet isporuke: isporučeno u skladište naručitelja“.

2.1.3. Trajanje ugovora

U odnosu na istaknutu indiciju da Dogovor o okvirnim uvjetima ne sadrži odredbu o trajanju ugovora, što nije u skladu s članka 6. stavkom 1. točkom 6. ZNTP-a, Kaufland je u očitovanju od 12. srpnja 2018. naveo kako je Dogovor o okvirnim uvjetima zaključen na neodređeno vrijeme, počevši od 1. travnja. 2018., uz mogućnost otkaza obiju ugovornih strana, a sukladno odredbama Zakona o obveznim odnosima („Narodne novine“, br. 35/05., 41/08., 125/11., 78/15., 29/18., dalje: ZOO). U istom očitovanju Kaufland je izjavio kako usklađivanje i dalje traje, odnosno kako nije postignut dogovor oko potpisivanja Općih uvjeta poslovanja i nabave i Aneksa općih uvjeta nabave i poslovanja zbog čega se poslovna suradnja neprekidno odvija temeljem zaključenog Dogovora o okvirnim uvjetima te sporazuma, tj. Tehničkih pretpostavki suradnje od 30. ožujka 2018. Zaključno, Kaufland navodi kako odredba članaka 8. ZNTP-a, ne propisuje obvezu objave općih uvjeta poslovanja, već usklađenosti općih uvjeta s odredbama ZNTP-a, ako se opći uvjeti primjenjuju na konkretan poslovni odnos.

U pisanom očitovanju od 10. prosinca 2018. Kaufland navodi kako je redovnim putem (e-mailom) dostavio 27. ožujka 2018. kontakt osobama u V. prijedlog Dogovora o okvirnim uvjetima (na kojem se nalazio potpis Kauflanda od 27. ožujka 2018.), kao i Opće uvjete i Aneks Općih uvjeta (na kojem se nalazio potpis Kauflanda od 27. ožujka 2018.). U prilog ovih navoda, Kaufland dostavlja dokumentaciju koja čini Prilog br. 5. citiranog očitovanja Kauflanda. AZTN je izvršio uvid u cjelokupno dostavljenu dokumentaciju Priloga 5, te je zaključio o postojanju određenih nejasnoća i/ili proturječnosti i to u dijelu uvodnog teksta sadržanog u dostavljenom Aneksu Općih uvjeta nabave i poslovanja potpisanom od strane Kauflanda 27. ožujka 2018. Naime, na temelju izvršenog uvida u uvodni dio teksta Aneksa Općih uvjeta nabave i poslovanja koji je bio potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018., AZTN je imao razloga zaključiti kako postoji i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. siječnja 2011.

Zbog navedenog, a radi razjašnjenja svih činjenica i okolnosti AZTN je svojim dopisom od 17. siječnja 2018. zatražio da Kaufland dostavi na uvid Opće uvjete nabave i poslovanja u verziji od 1. siječnja 2011., odnosno da dostavi sve dodatke ili anekse Općih uvjeta nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., a za koje je sam Kaufland naveo kako isti predstavljaju temelj poslovne suradnje između Kauflanda i V. koja seže u 2001. godinu.

Kaufland je u otvorenom roku podneskom od 25. siječnja 2019., dostavio svoje očitovanje u kojem navodi kako se radi o nesporazumu između Kauflanda i AZTN-a, u vezi s postojanjem drugih Općih uvjeta nabave i poslovanja. Tada je Kaufland pojasnio kako su svi Opći uvjeti nabave i poslovanja mjerodavni za odnos Kauflanda i V. već prethodno bili dostavljeni AZTN-u, pa pored navedenih, ne postoje drugi Opći uvjeti. Dakle, Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001. i dalje su jedini mjerodavni opći uvjeti za odnos Kauflanda i V.

Nadalje, Kaufland je izjavio kako dokument na koji se AZTN poziva, a riječ je o Aneksu Općih uvjeta nabave i poslovanja u tzv. verziji od 1. ožujka 2018., koji je potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018., predstavlja Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima.

Uvažavajući sadržaj danih izjava Kauflanda u pogledu istaknute indicije o ne postojanju ugovorne odredbe o trajanju ugovora što je protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a ukazalo se spornim što (doista) čini ugovornu dokumentaciju na temelju koje je definiran poslovni odnos između Kaufland i V. nakon pune primjene ZNTP-a, dakle nakon 1. travnja 2018.

Cijeneći prethodno navedeno, 7. veljače 2019. održana je usmena rasprava određena u ovom predmetu, a kako bi se mogle utvrditi ovako izložene sporne, a odlučne činjenice.

Na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019., Kaufland je najprije izjavio kako ugovorni odnos između V. i Kauflanda više ne čine Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., navodeći kako dostavljeni Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018. koji je potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018. nije na snazi.

Nadalje, Kaufland je naveo kako je s danom 30. ožujka 2018., otkazao Opće uvjete nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., koji otkaz je Kaufland pisanim putem dostavio V. krajem mjeseca prosinca 2017., uz dostavu otkaznog roka koji je tekao do 31. ožujka 2018.

Kaufland je izjavio kako poslovnu suradnju nakon 1. travnja 2018. čini Dogovor o okvirnim uvjetima s njegovim priložima, a koji čine: lista ugovorenih proizvoda, lista proizvoda sa odjela 010 suhomesnato, B. [...] [...] -u, te Tehničke pretpostavke suradnje.

Tijekom provođenja usmene rasprave od 7. veljače 2019., opunomoćeni odvjetnik stranke naveo je kako su potpisom Dogovora o okvirnim uvjetima ugovorne strane potvrdile suglasnost s Općim uvjetima nabave i poslovanja i Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja Kauflanda, uz obavezu da u roku od 60 dana usklade i potpišu nove Opće uvjete nabave i poslovanja, zbog čega je AZTN-u predloženo određivanje kraćeg roka u kojem će stranka dostaviti potpisane i usklađene Opće uvjete nabave i poslovanja s V. i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja.

Međutim, nakon dane izjave opunomoćenog odvjetnika stranke, stranka je dodatno željela pojasniti svoje prethodno dane izjave. Tom prilikom Kaufland se izjasnio na sadržaj tzv. drugih napomena koje su bile vidljive iz samog sadržaja Dogovora o okvirnim uvjetima. Riječ je o odredbi slijedećeg sadržaja: „Potpisom Dogovora o okvirnim uvjetima Isporučitelj (tj. V.) potvrđuje suglasnost s Općim uvjetima nabave i poslovanja i Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja. Obje ugovorne strane potvrđuju da Dogovor o okvirnim uvjetima zamjenjuje sve dosadašnje Dogovore koji su u suprotnosti sa ovim Dogovorom“

Prema stavu Kauflanda, odnosno tumačenjem tzv. drugih napomena, proizlazi kako je samim potpisom Dogovora o okvirnim uvjetima V. potvrdila da je suglasna s Općim uvjetima nabave i poslovanja i Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja koji su potpisani od strane Kauflanda, pa su stoga i ti dokumenti prema mišljenju Kauflanda pravno obvezujući za V.

Kaufland je zaključno, a prilikom davanja svoje izjave na usmenoj raspravi 7. veljače 2019., naveo kako je postojala verzija Općih uvjeta nabave i poslovanja od 1. siječnja 2011., međutim ta verzija ne bi predstavljala Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja iz 2001., već se verzija od 1. siječnja 2011. smatra novim Općim uvjetima nabave i poslovanja.

Nadalje, Kaufland je izjavio kako Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018., koji je od strane Kauflanda potpisan 27. ožujka 2018., nikada nije niti bio potpisan od

strane V., pa je tada Kaufland pojasnio kako je V. potpisom Dogovora o okvirnim uvjetima izrazila suglasnost s važećim Općim uvjetima nabave i poslovanja Kauflanda od 1. siječnja 2011. i Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja od 1. ožujka 2018.

Nakon ovako danih oprečnih iskaza stranke na održanoj usmenoj raspravi 7. veljače 2019., pristupilo se saslušanju svjedoka N. K., direktora Komercijalnog sektora V., ujedno i [...] Dogovora o okvirnim uvjetima.

Svjedok je u svom iskazu naveo kako ugovornu dokumentaciju na kojoj se zasniva poslovni odnos između Kauflanda i V. čini Dogovor o okvirnim uvjetima, lista ugovorenih proizvoda, lista proizvoda sa odjela 010 suhomesnato, B[...] [...] [...] te Tehničke pretpostavke suradnje.

Svjedoku je poznato kako su između V. i Kauflanda Opći uvjeti nabave i poslovanja zaključeni 25. srpnja 2001. Svjedok je naveo kako Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018., a koji je potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018. nije potpisan od strane V., pa stoga isti nije niti stupio na snagu. Svjedok je pojasnio kako je jedini pravno valjan dokument Dogovor o okvirnim uvjetima, te kako ne postoji nikakva dodatna ugovorna dokumentacija koja bi u razdoblju nakon 1. travnja 2018. predstavljala pravnu osnovu na kojoj se temelji poslovni odnos između Kauflanda i V.. Svjedok je zaključno pojasnio kako Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018. nije potpisan od strane V. te ne predstavlja ugovornu volju V..

Uvažavajući sadržaj danih izjava Kauflanda i V. s održane usmene rasprave 7. veljače 2019. radi daljnje nadopune dokaznog postupka te potpunog i pravilnog utvrđenja činjeničnog stanja vezano na okolnost istaknutog indicija da Dogovor o okvirnim uvjetima ne sadrži odredbu o trajanju ugovora, AZTN je zaključkom zatražio od V. da u roku od 15 dana od dana održavanja usmene rasprave od 7. veljače 2019., dostavi na uvid AZTN-u svu raspoloživu dokumentaciju koja čini poslovni odnos između Kauflanda i V., od prvog ugovaranja poslovne suradnje na dan 25. srpnja 2001., pa zaključno s danom održavanja usmene rasprave od 7. veljače 2019. Ujedno, zaključkom od 7. veljače 2019., AZTN je zatražio da se i Kaufland dodatno očituje na način da u roku od 15 dana od dana održavanja usmene rasprave, dostavi dokaz o otkazu ranijeg Dogovora o okvirnim uvjetima od 31. prosinca 2017., s otkaznim rokom do 31. ožujka 2018., kao i da dostavi eventualno tzv. novo zaključenu dokumentaciju, tj. Opće uvjete nabave i poslovanja kao i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja, uz važeći Dogovor o okvirnim uvjetima.

V. je postupila po zatraženom te je u otvorenom roku dopisom od 19. veljače 2019., zaprimljen 22. veljače 2019. dostavila na uvid slijedeće:

- Prilog 1 - kojim su dostavljeni Dogovori o okvirnim uvjetima s popratnom dokumentacijom sklapani između Kauflanda i V. u razdoblju od 2001. do 2018.;
- Prilog 2 – u kojem se dostavljaju Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001. uz popratnu dokumentaciju; te
- Prilog 3 – u kojem je dostavljen Opći uvjeti nabave i poslovanja verzija: 01.01.2011 zaključen između Kauflanda i V. 14. veljače 2019. uz dostavljen pripadajući Aneks, koji nosi naziv Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja verzija 01.03.2018., koji je između V. i Kauflanda zaključen 14. veljače 2019.

Također i Kaufland je postupio temeljem zaključka s održane usmene rasprave od 7. veljače 2019., te je na spis predmeta dostavio pisano očitovanje od 22. veljače 2019., zaprimljeno 25. veljače 2019., a u prilogu kojeg se nalazi:

- Prilog 1 - kojeg čini otkaz Dogovora o okvirnim uvjetima od 28. prosinca 2017.

Stranka izjavljuje kako je navedeni otkaz izjavila V. putem elektroničke pošte i preporučenom poštom uz povratnicu, uz otkazni rok koji je tekao do 31. ožujka 2018., a nakon kojeg datuma je suradnja pod dotadašnjim uvjetima prestala.

U prilogu 2. Kaufland je dostavio na uvid AZTN-u Opće uvjete nabave i poslovanja Kauflanda verzija od 01.01.2011., kao i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja Kauflanda verzija od 01.03.2018., koji je potpisan od Kauflanda i V. na dan 14. veljače 2019., a koju ugovornu dokumentaciju je prethodno dostavila i V. Tada je Kaufland naveo kako se dostavom ovdje navedenog priloga ima smatrati kako je realizirana stipulacija iz Dogovora o okvirnim uvjetima.

Nadalje, Kaufland je u dostavljenom očitovanju skrenuo pozornost AZTN-u kako se zaključenjem Općih uvjeta nabave i poslovanja Kauflanda verzija od 01.01.2011., kao i Aneksa Općih uvjeta nabave i poslovanja Kauflanda verzija od 01.03.2018., ima smatrati da je Kaufland kao stranka protiv koje je pokrenut upravni postupak sam predložio i poduzeo radnje kojima se otklanjaju nepoštene trgovačke prakse, pod uvjetom da AZTN zauzme stav da je Kaufland u vezi Općih uvjeta nabave i poslovanja primijenio nepoštene trgovačke prakse, odnosno pod uvjetom da AZTN zaključi da ima mjesta primjeni članka 24. stavka 2. točke 3. ZNTP-a.

Uvažavajući sadržaj pisane izjave Kauflanda, razvidno je kako je Kaufland kao stranka protiv koje je pokrenut postupak po službenoj dužnosti u tijeku provođenja ispitnog postupka dostavio svoj prijedlog u smislu odredbe članka 18. stavka 1. ZNTP-a.

Naime, odredbom članka 18. stavka 1. ZNTP-a, propisano je kako stranka protiv koje je pokrenut upravni postupak po službenoj dužnosti može u roku od 40 dana od dana pokretanja upravnog postupka podnijeti AZTN-u prijedlog za preuzimanje obveza izvršenja određenih mjera i uvjeta te rokova u kojima će to učiniti, a kako bi se otklonile nepoštene trgovačke prakse.

Međutim, kako je Kaufland Obavijest o pokretanju upravnog postupka po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018. zaprimio 4. srpnja 2018., a uvažavajući kako je Kaufland izjavu kojom predlaže preuzimanje obveza izvršenja određenih mjera i uvjeta iz članka 18. stavka 1. ZNTP-a, dostavio 25. veljače 2019., to se navedeni prijedlog Kauflanda nije mogao uzeti u razmatranje, jer isti nije bio pravodobno podnesen.

S obzirom na činjenicu da prijedlog Kauflanda nije bio pravodobno podnesen, AZTN nije bio u mogućnosti ispitivati, odnosno ocjenjivati je li dostavljeni prijedlog dostatan za otklanjanje nepoštenih trgovačkih praksi u smislu članka 18. stavka 2. do 5. ZNTP-a, slijedom čega je nastavio voditi ispitni postupak.

2.2. Očitovanja Kauflanda vezana za provedbu ugovornih odredbi Dogovora o okvirnim uvjetima iz točke 6., 7., 9., 10., 11., u odnosu na izvršenje rokova plaćanja za isporučeni poljoprivredni ili prehrambeni proizvod, kao i u odnosu na način i uvjete provođenja akcijskih prodaja

U upravnom postupku, uz pitanja koja su predstavljala indicije za njegovo pokretanje, AZTN je ispitivao i sve elemente vezane uz provedbu Dogovora o okvirnim uvjetima. Prema navedenom AZTN je po službenoj dužnosti ispitivao i provedbu slijedećih ugovornih odredbi iz Dogovora o okvirnim uvjetima:

- Bonusu za [...] (točka [...]. Dogovora o okvirnim uvjetima),
- Bonus za asortiman [...] [...] proizvoda (točka [...]. Dogovora o okvirnim uvjetima),

- Naknada za [...] promet od 1. [...] – 31. [...] 2018. (točka [...] Dogovora o okvirnim uvjetima),
- Naknade za [...] (točka [...] Dogovora o okvirnim uvjetima),
- M[...] od [...] [...] (točka [...]. Dogovora o okvirnim uvjetima).

AZTN je ispitivao i sve elemente provedbe B. [...] [...], koji predstavlja dodatak Dogovoru o okvirnim uvjetima, a kojim je u točki 1. ugovoren tzv. Bonus za [...] [...]. Kao što je prethodno istaknuto u uvodu obrazloženja ovog rješenja, AZTN je po službenoj dužnosti ispitivao i provedbu Dogovora o okvirnim uvjetima, posebice u odnosu na rokove plaćanja, radi utvrđenja pridržava li se Kaufland rokova plaćanja iz članka 6. stavka 1. točke 3. ZNTP-a, odnosno radi utvrđenje je li u postupanju Kauflanda u odnosu na dobavljača V. uslijedila povreda iz članka 12. točke 23. ZNTP-a, kao i načine i uvjete provođenja akcijskih prodaja, radi utvrđenja uvjetuje li Kaufland sklapanje ugovora i poslovne suradnje nametanjem obveza sudjelovanja u sniženjima ili akcijama smanjenjem nabavne cijene na teret dobavljača (članak 12. točke 20. ZNTP-a).

2.2.1. Bonus za [...]

U pogledu zatražene ekonomske podloge za izračun Bonusa za [...] iz točke [...] Dogovora o okvirnim uvjetima za razdoblje od 1. svibnja 2018. do 31. svibnja 2018., Kaufland je u svom očitovanju od 12. srpnja 2018., dostavio na uvid dokument „Prijedlog dodatnih usluga za 2018. godinu“, kao i zatražene račune koje je Kaufland ispostavio dobavljaču V. za mjesec svibanj 2018. Riječ je o računu br. [...] od 31. svibnja 2018., s dospijećem plaćanja 5. lipnja 2018. i račun br. [...] od 31. svibnja 2018., s dospijećem plaćanja 5. lipnja 2018.

Navedenom ugovornom odredbom, ugovoren je između Kauflanda i V. bonus u iznosu od [...]%, koji dospijeva mjesečno prema obračunu Naručitelja, tj. Kauflanda, a što se odnosi na [...] [...] proizvoda na odjelu [...] [...] i [...], [...] [...] proizvoda na [...] [...], te [...] [...] proizvoda na [...] [...].

Iz izjave Kauflanda od 12. srpnja 2018. proizlazi kako je iz sadržaja dostavljenog dokumenta „Prijedlog dodatnih usluga“ razvidno da je V. samostalno ponudila Bonus od [...]% kao naknadu za [...] [...] [...] [...] [...] V. na prodajnim mjestima Kauflanda. Nadalje, Kaufland pojašnjava kako je prijedlog V., a kojim ista samostalno nudi Kauflandu Bonus od [...]%, vidljiv upravo iz sadržaja dostavljenog dokumenta i to u dijelu točka [...] naziva „[...] u [...] i [...] [...] [...] V.“.

Analizirajući komercijalne uvjete navedene u dokumentu „Prijedlog dodatnih usluga za 2018. godinu“, te iste dovodeći u vezu sa sadržajem ugovorne odredbe o Bonus za [...] kojom su definirani uvjeti za realizaciju tog bonusa, AZTN je zatražio dodatna pojašnjenja od Kauflanda kako i iz kojih razloga dolazi do određenih izmjena u odnosu na dostavljeni zahtjev V. i onoga što je ugovoreno Dogovorom o okvirnim uvjetima. Naime, nakon dostavljenog očitovanja Kauflanda od 12. srpnja 2018. ukazalo se spornim je li ovako ugovoreni Bonus za [...] izraz stvarne volje dobavljača, pa čak i bez obzira na činjenicu da je V. na dan 30. ožujka 2019. potpisala Dogovor o okvirnim uvjetima. Dakle, ukazalo se spornim je li ovako ugovorenom odredbom trgovac Kaufland iskorištavajući svoju značajnu pregovaračku snagu nametnuo dobavljaču nepoštenu trgovačku praksu iz članka 12. točka 11. u vidu naplate naknada za usluge koje nisu pružene ili je eventualno riječ o naplati naknade za umanjeni promet, prodaju ili umanjenu maržu trgovca zbog smanjene prodaje određenog proizvoda dobavljača što predstavlja nepoštenu trgovačku praksu iz članka 12. točka 12. ZNTP-a.

Naime, uvidom u dokument „Prijedlog dodatnih usluga za 2018. godinu“, vidljivo je kako je V. u svom zahtjevu od 29. ožujka 2018. zatražila [...] od [...] [...] artikala iz [...] [...] [...], dok je Dogovorom o okvirnim uvjetima ugovorena [...] [...] iz reda tzv. [...] [...] [...] u broju od [...] [...] [...] na [...] [...]. Nadalje, V. je u svom zahtjevu od 29. ožujka 2018. zatražila [...] od [...] [...] proizvoda iz reda [...] [...] i [...] [...] i [...] [...], te [...] [...], dok je Dogovorom o okvirnim uvjetima ugovorena [...] od [...] [...] [...]na [...] [...] [...] i [...].

Tako je Kaufland prilikom dostave dodatnog pojašnjenja, u očitovanja od 10. prosinca 2018., pojasnio kako je intencija V. za traženjem dodatnih usluga očita, dok se o broju artikala sukladno trgovačkoj praksi naknadno pregovaralo i usmenim putem, slijedom čega je na kraju postignut dogovor koji je i sadržan u potpisanoj ugovornoj dokumentaciji, koju čini Dogovor o okvirnim uvjetima.

2.2.2. Bonus za asortiman [...] [...] proizvoda

U pogledu ugovorenog Bonusa za asortiman [...] [...] proizvoda, a koji se obračunava u iznosu od [...]%, koji iznos dospijeva mjesečno prema obračunu Naručitelja, tj. Kauflanda i to u odnosu na [...] [...] ([...] i [...]) proizvod na [...] [...], Kaufland je dostavio slijedeće očitovanje. Stranka navodi kako su se Kaufland i V. prilikom pregovora oko zaključenja Dogovora o okvirnim uvjetima pozvali na ranije definirani, a postojeći sporazum oko visine uvjeta, te su samo dodatno definirali broj artikala [...] [...] programa koji će Kaufland [...] imati u svom asortimanu. Definirani broj artikala naveden je u točki [...] Dogovora o okvirnim uvjetima. Nadalje, Kaufland navodi kako u ovom asortimanu daje V. gotovo [...] [...], te je uz pristanak V., Kaufland u asortimanu imao samo [...] artikla [...] dobavljača. Kaufland u prilogu svog očitovanja od 12. srpnja 2018. dostavlja dokument naziva „Dogovor za bonus za [...] [...] proizvode iz [...].“, a kojim se navedeni Bonus dodatno definira, dok nadalje Kaufland pojašnjava kako definicija i dalje ostaje na snazi među ugovornim stranama. Na traženje AZTN-a, Kaufland je u prilogu očitovanja od 12. srpnja 2018. dostavio i račun broj: [...], datum izdavanja 31. svibnja 2018., dospijeće plaćanja 5. lipnja 2018., kojim je dobavljaču fakturiran Bonus za asortiman [...] [...] proizvoda. Vezano za dostavu materijalnog dokaza naziva „Dogovor za bonus za [...] [...] proizvode iz [...] godine“, AZTN je izvršio uvid u sadržaj tog dogovora, a koji je među ugovornim stranama potpisan na dan 21. prosinca [...]. Iz sadržaja navedenog vidljivo je kako se Bonus za asortiman [...] [...] proizvoda od [...]% odobrava kao posebna podrška Kauflanda asortimanu [...] [...] proizvoda. Nadalje, iz sadržaja dostavljenog dokumenta vidljiva je i slijedeća odredba: „Ako [...] za V. više nije prihvatljiva (kod toga se prihvaća [...] [...] [...] proizvoda svježije [...] [...] [...]) Kaufland je suglasan da V. može jednostrano prekinuti sa odobravanjem navedenog bonusa.“ (*op.cit.*)

2.2.3. Naknada za [...] promet

Odredbom točke [...] Dogovora o okvirnim uvjetima ugovorena je Naknada za [...] promet od 1. [...] 2018. do 31. [...] 2018., u vrijednosti od [...]% kod ostvarenog [...] od [...] kuna, te u vrijednosti od [...]% kod ostvarenog [...] od [...] kuna. Kaufland je na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019., pojasnio kako se ova vrsta usluge Kauflanda kao trgovca, obračunava nakon dospijeća u mjesecu [...] [...], međutim vrijednosti ostvarenih [...] nisu dostignute zbog čega Kaufland nije dostavio nikakav račun V. s ove osnove.

2.2.4. Naknada za [...]

U obavijesti o pokrenutom upravnom postupku po službenoj dužnosti od Kauflanda je zatraženo da dostavi pojašnjenje o primjeni ugovorne odredbe Naknada za [...] koja je definirana točkom [...] Dogovora o okvirnim uvjetima, a koja se obračunava u iznosu od [...] % kao vrijednost usluge posebnog [...] asortimana V. u poslovnicaма Kauflanda, dok je ugovoreno slijedeće: [...] tjedna [...] [...] na [...] [...]; [...] [...] [...] godinu za [...] proizvoda sa [...] [...] u [...] [...]; [...] u Kaufland [...] [...] [...] proizvoda sa [...] [...]; [...] [...] [...] [...] proizvod u [...] [...] [...] na [...] [...].

Naime, AZTN je zatražio pojašnjenje od Kauflanda kako bi se moglo utvrditi je li eventualno uslijedila od strane Kauflanda nepoštena trgovačka praksa iz članka 12. točke 17. ZNTP-a prema kojoj nepoštenu trgovačku praksu u odnosu dobavljača i trgovca u trgovini poljoprivrednim ili prehrambenim proizvodima predstavlja naplata naknade za marketinške i promidžbene usluge trgovca, osim u slučaju kada dobavljač izričito traži od trgovca posebnu promidžbu svojih proizvoda koji se nalaze na prodajnom mjestu trgovca. Tako je od Kauflanda zatraženo da dostavi na uvid i račun koje je fakturiran dobavljaču V. s osnove ugovorene Naknade za [...] za razdoblje od 1. svibnja 2018. do 31. svibnja 2018.

U svom očitovanju od 12. srpnja 2018. Kaufland skreće pozornost AZTN-u na priloženi dokument „Prijedlog dodatnih usluga za 2018.“ Napominje kako se na temelju uvida u točku broj [...] navedenog dokumenta, može zaključiti kako je V. samostalno zatražila posebno pozicioniranje svojih proizvoda u poslovnicaма Kauflanda, što je u skladu s člankom 12. točkom 17. ZNTP-a, zbog čega je i dogovorena naknada od [...] % kao vrijednost usluge posebnog [...] asortimana V. na prodajnim mjestima Kauflanda, a u svrhu postizanja bolje vidljivosti i dostupnosti proizvoda V. U međusobnim pregovorima utvrđene su usluge posebnog [...], koje će Kaufland kontinuirano provoditi u svojim prodajnim mjestima. U prilogu ovog očitovanja Kaufland dostavlja dva računa za obračunatu naknadu za [...], i to: račun broj [...] od 31. svibnja 2018., s datumom dospijeca plaćanja 5. lipnja 2018., te račun broj [...] s datumom izdavanja od 31. svibnja 2018. te datumom dospijeca plaćanja 5. lipnja 2018.

Razmatrajući sadržaj točke [...] naziva „[...] [...] asortimana V.“ iz dostavljenog dokumenta „Prijedlog dodatnih usluga za 2018“, može se zaključiti kako je V. 29. ožujka 2018. dostavila svoj prijedlog Kauflandu u kojem je navedeno ukupno [...] [...] za različite vrste asortimana proizvoda V., a što je znatno više od onoga što je ugovoreno Dogovorom o okvirnim uvjetima. U odnosu na zatražena dodatna pojašnjenja Kaufland je dostavio očitovanja od 12. prosinca 2018. u kojem navodi kako je intencija V. za odobrenjem Naknade za usluge [...] [...] očita, dok se o broju [...] sukladno trgovačkoj praksi naknadno pregovaralo i usmenim putem, pa je postignuti dogovor sadržan u potpisanoj ugovornoj dokumentaciji. U prilogu danog očitovanja od 10. prosinca 2018. (zaprimljenim 11. prosinca 2018.), Kaufland je dostavio na uvid i Prilog broj 5, a kojeg čini korespondencija iz koje je vidljiva kronologija dogovora s V.

2.2.5. M[...]od[...] [...]

Točkom [...] Dogovora o okvirnim uvjetima ugovoren je tzv. M[...] od [...] [...] u iznosu od [...] % mjesečno prema obračunu Naručitelja (Kauflanda), slijedećeg sadržaja: „[...] akcije; „[...] akcija“ x [...] [...] u Kaufland [...] [...]; „[...] akcija“ x [...] [...] u Kaufland [...] [...]; „[...] [...]“ x [...] [...] u Kaufland [...] [...]; „[...] [...]“ x [...] [...] u Kaufland [...] [...]; Ukupan planirani godišnji broj aktivnosti iznosi [...], a u razdoblju od 01. travnja 2018. do 31. prosinca 2018. razmjerno iznosi [...]; Raspodjelu i odabir artikala po terminima i robnim grupama predlaže dobavljač (V.), a usuglašava sa trgovcem (Kauflandom) kroz

zajednički dogovor; Termini po usuglašavanju Naručitelja (Kauflanda) i Isporučitelja (V.) nakon zaprimljenog pisanog zahtjeva Isporučitelja (V.)“.

Tako je AZTN prilikom dostave Obavijesti o pokretanju postupka od 29. lipnja 2018. zatražio da Kaufland dostavi svoje pojašnjenje o primjeni ove ugovorne odredbe, na način da se izjasni je li eventualno riječ o tzv. količinskom ili vrijednosnom bonusu.

Kada je riječ o primjeni navedene ugovorne odredbe, Kaufland je u svom očitovanju od 12. srpnja 2018., naveo kako je ovdje riječ o tzv. vrijednosnom bonusu, jer da se M[...] obračunava kao definirani postotak, a obračunava se na ostvareni promet dobavljača V., dok se kao osnovica za obračun uzima promet sa računa dobavljača. U istom dopisu Kaufland je pojasnio kako je ovdje riječ o vrsti marketinškog bonusa, za koji bonus Kaufland obavlja protučinidbu objave reklamnih akcija V. u reklamnim novinama Kauflanda. Za naknadu od [...]% Kaufland tijekom godine u svom katalogu objavljuje [...] artikala V.. S obzirom na zaključeni Dogovor o okvirnim uvjetima i potrebu njegova usklađenja s odredbama ZNTP-a, ugovoren je i razmjeran broj objava u promidžbenim novinama za 2018. te stoga isti i predstavlja [...] objava. Kaufland navodi kako se točni termini objava u reklamnim novinama Kauflanda tijekom godine definiraju prema iskazanom interesu V.. V. Kauflandu šalje svoje zahtjeve za objavom proizvoda u reklamnim novinama sukladno svojim interesima te se s Kauflandom usuglašava oko termina objave pojedinih proizvoda. Kaufland navodi kako objava u reklamnim novinama Kauflanda ima [...] [...], s obzirom na nakladu od [...] primjeraka. Vezano za zatraženo očitovanje Kaufland je dostavio na uvid i primjerak objave za V. u reklamnim novinama Kauflanda. Također, Kaufland je 12. prosinca 2018., dostavio i dodatna pojašnjenja sukladno zahtjevu AZTN-a od 19. studenog 2018., navodeći kako se u dokumentu koji je V. dostavila Kauflandu, a riječ je o dokumentu „Prijedlog dodatnih aktivnosti“, jasno navode zahtjevi V. za marketinškim uslugama i kataloškim objavama, a što je utvrđeno ugovornim odredbama o M[...].

U odnosu na zatraženo pojašnjenje o primjeni M[...] od [...] [...], Kaufland pojašnjava kako se dokaz o činjenici da je V. zatražila marketinšku aktivnost za M[...] ogleda u točki [...] dokumenta „Prijedlog dodatnih aktivnosti“, a koji dokument je V. prosljedila elektroničkim putem Kauflandu 29. ožujka 2018. Naime, točka [...] navedenog prijedloga dodatnih aktivnosti referira se na Naknadu za marketing i kataloške objave, a to su upravo činidbe na koje se odnosi M[...] iz Dogovora o okvirnim uvjetima.

Na usmenoj raspravi koja je održana 31. svibnja 2019., Kaufland se očitovao kako se M[...] obračunava u vrijednosti od [...]%, da isti dospijeva mjesečno prema obračunu Kauflanda, dok se pod ostvarenim [...] podrazumijeva vrijednost [...] [...] u mjesecu u kojem će na kraju mjeseca dospjeti obračun Kauflanda V.. Nadalje, Kaufland je dodatno izjavio kako je jedina marketinška aktivnost koja je ugovorena, upravo promidžba proizvoda dobavljača V. u promidžbenim novinama Kauflanda. Kaufland se dodatno izjasnio kako postoji i tzv. reklamno oglašavanje putem [...], međutim, takva vrsta marketinške usluge se [...] [...] dobavljačima, pa tako niti V.. Naime, Kaufland želi imati [...] prilikom oglašavanja [...] putem [...], kako mu niti jedan od dobavljača [...] [...] [...] oglašavanje svojih proizvoda putem [...] [...] u točno određenom razdoblju koje bi moglo biti [...] za pojedinog dobavljača. Ujedno, na održanoj raspravi Kaufland se izjasnio kako je dodatni letak u vidu objave u promidžbenim novinama, marketinška usluga koja je ugovorena odredbom o M[...] -u od [...] [...].

Prije dovršetka usmene rasprave od 31. svibnja 2019., Kaufland je pozvan da do dana 6. lipnja 2019. dostavi na uvid račun Kauflanda na kojem je fakturiran M[...] od [...] [...] koji je obračunat za razdoblje od 1. svibnja 2018. do 31. svibnja 2018., a što je Kaufland učinio dostavom pisanog očitovanja od 6. lipnja 2019. Tako je Kaufland dostavio račune br. [...] te br. [...]. U pisanom očitovanju od 6. lipnja 2019. pojašnjava kako se V. od početka suradnje od 2001. u sustavu Kauflanda vodila pod [...] [...] dobavljača/kupaca, a što je učinjeno na zahtjev V. koja je tražila da se isporuke [...] i [...] asortimana [...] na [...] [...], što sistemski u Kauflandu tada

nije bilo moguće provesti na drugačiji način. Jedan ugovor obuhvaćao je oba programa, tj. i [...] i [...] asortiman. Šifra [...] bila je kreirana za [...] program, na navedenoj šifri su [...] proizvodi sa [...] [...] od [...]%. Kada se V. gleda kao kupac ta je šifra [...]. Šifra [...] je bila kreirana za [...] program, na navedenoj šifri su isporučivani proizvodi sa [...] [...] od [...]% i [...]%. Kada se V. gleda kao kupac ta je šifra [...]. S datumom 1. svibnja 2018. Kaufland je sustav podesio na način da može [...] proizvode istog dobavljača na [...] [...]. Sukladno tome, svi artikli sa šifre [...] prebačeni su za dobavljača na šifru [...]. Na šifru [...] u svibnju se više nisu [...] ulazi [...]. U sustavu su, sukladno svemu gore navedenom, bila kreirana 2 M[...] od 1. travnja 2018. do 31. svibnja 2018., i to pod brojem [...] (za šifru [...]) te [...] (za [...] [...]). Bonus [...] je u sustavu ograničen sa 31. svibnjem 2018. i konačno obračunat za razdoblje od 1. travnja do 31. svibnja 2018. U svibnju 2018. nije niti bilo [...] robe na toj [...] ali je bonus ostavljen otvoren do kraja svibnja radi [...] računa za isporuke robe iz travnja 2018. Sistemski su [...] na [...] za obračune bonusa koji su osnovica za obračun postotka u svibnju razdvajani po [...] [...] [...], premda je [...] [...] na računu uvijek [...]% budući da se radi o bonusu za uslugu. Osnovica za konačni obračun bonusa br. [...] je [...] kuna, što je vidljivo iz računa br. [...].

2.2.6. Rokovi plaćanja, te načini i uvjeti provođenja akcijskih prodaja

U očitovanju od 12. srpnja 2018. Kaufland je dostavio na uvid analitičku karticu za dobavljača V., kao i prvi račun koji je V. izdala Kauflandu nakon 1. travnja 2018., tj. nakon pune primjene ZNTP-a. Riječ je o računu V. broj [...], datum računa 02.04.2018., datum dospijeca 17.04.2018.

U prilogu navedenog očitovanja Kaufland je dostavio na uvid podatke i dokumentaciju koja se odnosi na akcijsku prodaju dobavljačevih proizvoda u razdoblju od 1. travnja 2018. do 31. svibnja 2018., a koji se sastoji od popisa provedenih akcija s proizvodima V., te pisani sporazum o količinama i akcijskim cijenama naziva „Dogovori o posebnim akcijskim cijenama“. AZTN je izvršio uvid u citiranu dokumentaciju, te je ocijenio kako je riječ o pisanom sporazumu o količinama i akcijskim cijenama, uz navođenje termina provođenja akcijske prodaje krajnjim kupcima, a koja dokumentacija broji ukupno [...] ([...] i [...]) termina provođenja akcijske prodaje proizvoda dobavljača V.. Ujedno, Kaufland je u okviru dodatno zatraženog pojašnjenja od 19. studenog 2019., dostavio AZTN-u 12. prosinca 2019., pojašnjenje koje govori u prilog činjenici kako je V. u razdoblju od 1. travnja 2018. do 31. svibnja 2018., predlagala akcije za pojedine artikle, a što Kaufland dokazuje dostavom elektroničke komunikacije koja je ostvarena između Kauflanda i V..

Vezano za zatražene račune, potrebno je ukazati kako je AZTN u tijeku dokaznog postupka zatražio od Kauflanda da dostavi potvrde o plaćanju u odnosu na račune V. broj [...], datum računa 02. travnja 2018., datum dospijeca 17. travnja 2018. (tzv. prvi račun V. izdan Kauflandu nakon pune primjene ZNTP-a), u odnosu na račun V. broj [...], datum računa 3. travnja 2018., datum dospijeca 18. travnja 2018. te u odnosu na račun V. broj [...], datum računa 3. travnja 2018., datum dospijeca 18. travnja 2018.

Na temelju uvida u dokumentaciju, AZTN je utvrdio kako je Kaufland izvršavao plaćanja svom dobavljaču V. unutar roka od [...] dana od dana zaprimanja računa V., što je u skladu s ugovorenim rokom plaćanja navedenim pod točkom 8. Dogovora o okvirnim uvjetima. Ova činjenična utvrđenja naglasio je i sam Kaufland u tijeku provođenja usmene rasprave od 7. veljače 2019., izjavljujući kako ugovoreni rok plaćanja od [...] dana teče od dana isporuke proizvoda V. Kauflandu.

Prilikom analize tzv. prvog računa koji je V. izdala Kauflandu, a što je dostavljeno AZTN-u prilogu očitovanja Kauflanda od 12. srpnja 2018., račun broj [...], datum računa 02. travnja

2018., datum dospijeća 17. travnja 2018., AZTN je utvrdio određene nejasnoće i/ili proturječnosti, koje su upućivale na povredu odredbe članka 7. stavka 1. i 2. ZNTP-a.

Naime, navedeni račun sadrži 7 proizvoda, koji se mogu podvesti pod tzv. kategoriju proizvoda - ostali mliječni proizvodi. Prema oznaci dobavljača V. navedeni proizvodi ulaze u kategoriju svježih proizvoda.

Prema zakonskoj definiciji iz članka 2. točke d) ZNTP-a svježi poljoprivredni i prehrambeni proizvodi su proizvodi koji su s mikrobiološkog stajališta brzo kvarljivi i/ili neprerađeni proizvodi: meso, riba, osim morske ribe i drugih morskih organizama iz ulova, voće i povrće, jaja, sirovo mlijeko, svježe mlijeko, svježi sirevi, fermentirani mliječni proizvodi, pekarski proizvodi i kolači.

Odredba članka 7. stavka 2. ZNTP-a propisuje kako račun koji dobavljač izdaje trgovcu mora sadržavati jasno navedeni iznos ugovorenih popusta ili rabata i točnu specifikaciju na što se iznosi odnose, u skladu s ugovorom između dobavljača i trgovca.

Za navedene proizvode (tj. za 7 proizvoda) nisu jasno iskazani ugovoreni popusti ili rabati, kako je to ugovoreno točkom 3., točkom 4. i točkom 5. Dogovora o okvirnim uvjetima.

Kao što je prethodno navedeno, točkom 3. Dogovora o okvirnim uvjetima ugovoren je Osnovni rabat u odnosu na asortiman koji je naveden u točkama a) do m). Točkom 4. Dogovora o okvirnim uvjetima ugovoren je Rabat za isporuku na Centralno skladište u odnosu na asortiman koji je naveden pod točkama a) do m). Točka 5. Dogovora o okvirnim uvjetima predstavlja ukupne odbitke navedene pod točkom 3. i 4. Dogovora o okvirnim uvjetima, što u osnovi predstavlja zbroj Osnovnog rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište prema utvrđenom asortimanu proizvoda koji se navodi pod točkama od a) do m).

Analizirajući sadržaj dostavljenog računa V. broj [...], datum računa 02. travnja 2018., datum dospijeća 17. travnja 2018. vidljivo je kako isti sadrži oznaku količine isporučenih proizvoda trgovcu Kaufland, iskazanu jediničnu prodajnu neto cijenu bez PDV-a, uz iskazanu stopu PDV-a koja se obračunava za pojedinačni proizvod, te iskazanu jediničnu cijenu s PDV-om.

Taj račun dobavljača V. nije sadržavao jasno navedeni iznos ugovorenih rabata, izuzev Rabata za isporuku na Centralno skladište, slijedom čega se tijekom provođenja ispitnog postupka ukazalo spornim kako dostavljeni račun V. ne zadovoljava uvjete, odnosno pravila o izdavanju računa, a koja su propisana odredbom članka 7. stavka 2. ZNTP-a.

Tako je AZTN dopisom od 19. studenog 2018., zatražio da se Kaufland izjasni na okolnost iz kojeg razloga tzv. prvi račun dobavljača V. broj [...] ne sadrži iznos ugovorenog Osnovnog rabata.

Kaufland u svom očitovanju od 10. prosinca 2018., navodi kako bi bilo svrsishodno od V. zatražiti odgovor na upit iz koje razloga navedeni rabati nisu iskazani na računu dobavljača V., s obzirom na to da je riječ o očitom propustu V..

Ujedno, prilikom davanja pojašnjenja Kaufland je dostavio i prikaz kalkulacije nabavne cijene za svježe pasterizirano mlijeko, a koji je kao jedan od proizvoda naveden na dostavljenom spornom računu V.. Prema navedenom Kaufland navodi kako je kalkulacija nabavne cijene za taj proizvod, upravo u suglasnosti s Dogovorom o okvirnim uvjetima, odnosno Aneksom br. 2. tog Dogovora.

Dakle, Kaufland navodi kako je krajnja fakturna cijena tog proizvoda u skladu s cijenama koje su usuglašene i pisano potvrđene u Dogovorima o posebnim cijenama robe i robnim rabatima koji se prilažu Dogovoru o okvirnim uvjetima kao Aneksi i čine njegov sastavni dio.

Tijekom provođenja usmene rasprave od 7. veljače 2019. Kaufland se očitovao, a vezano za predloženi prikaz kalkulacije maloprodajne cijene za svježe pasterizirano mlijeko, kako uočena oznaka iz [...] sustava dostavljene kalkulacije naziva [...] [...], a koja se obračunava u iznosu od [...] % predstavlja vrstu rabata koja se nalazi u prilogu Dogovora o okvirnim uvjetima, i to u dokumentu Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima, Aneks br. 2 – Odjel 010 suhomesnato.

Tijekom ispitnog postupka, AZTN se pisanim putem obratio i dobavljaču V. radi utvrđenja svih činjenica i okolnosti bitnih za donošenje zakonite odluke, zbog čega je zatraženo da V. dostavi na uvid račune kako bi se moglo utvrditi sadrže li računi koje dobavljač V. izdaje trgovcu Kauflandu jasno navedeni iznos ugovorenih popusta ili rabata i točnu specifikaciju na što se iznosi odnose, u skladu s zaključenim ugovorom između dobavljača i trgovca. Tako je V. prilikom davanja očitovanja od 7. prosinca 2018., dostavila na uvid račune koje je V. dostavila Kauflandu prije pune primjene ZNTP-a, a sukladno ugovoru tj. Dogovoru o okvirnim uvjetima koji je bio na snazi od 1. siječnja 2017. Vezano za razdoblje pune primjene ZNTP-a (dakle nakon 1. travnja 2018.) V. je dostavila AZTN-u na uvid račun broj [...] i račun broj [...] te je u odnosu na dostavljene račune priložila i potvrde o plaćanju tih računa, odnosno dokaz o realiziranoj naplate za iste.

U odnosu na račun broj [...], datum računa 03. travnja 2018., datum dospelja 18. travnja 2018., vidljivo je kako u odnosu na pojedine proizvode koji se navode na tom računu, dobavljač V. nije obračunavao niti Osnovni rabat, a niti Rabat za isporuku na Centralno skladište, kako je to između Kauflanda i V. ugovoreno Dogovorom o okvirnim uvjetima.

Nadalje, u odnosu na određeni broj drugih proizvoda s računa broj [...], vidljivo je kako je obračunat ukupni odbitak koji predstavlja zbroj ugovorenog Osnovnog Rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište.

Nadalje, na temelju izvršenog uvida u račun broj [...], datum računa 03. travnja 2018., datum dospelja 18. travnja 2018., vidljivo je kako se na tom računu nalazi asortiman koji ulazi u kategoriju [...] i [...] [...], pa je tako u odnosu na [...] navedenih proizvoda, jasno vidljiv iznos ugovorenih popusta ili rabata, suglasan onome što su V. i Kaufland ugovorili u Dogovoru o okvirnim uvjetima. Dakle, u odnosu na sve proizvode koji su navedeni na računu broj [...], vidljivo je kako je obračunat ukupni odbitak u iznosu od [...] %, a što predstavlja zbroj Osnovnog rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište za ovu vrstu asortimana V.

Ovdje navedena proturječja bila su predmetom analize i tijekom provođenja usmene rasprave od 31. svibnja 2019.

Nakon što je svjedoku N. K., predloženo gore opisano proturječje koje se odnosi na račune koje je V. dostavila AZTN-u, svjedok je naveo kako sustav nije podešen na način da može upisivati više vrsta rabata na fakturi. Nadalje, svjedok je pojasnio kako je moguće da je u određenom razdoblju za pojedini proizvod bio ugovoren i dodatni rabat, poput akcijskog rabata, a sam sustav nije podešen na način da može iskazivati sve ugovorene rabate na fakturi, već se dostatnim smatra da je na fakturi izražena krajnja fakturna, neto cijena koja u datom trenutku odgovara ugovorenim rabatima iz Dogovora o okvirnim uvjetima te važećem sporazumu o provođenju akcijske prodaje proizvoda V. u kojem je naveden poseban (akcijski) popust dobavljača za koji se dodatno umanjuje prodajna cijena V.

Kako je gore već prethodno navedeno, AZTN je izvršio uvid u priloženu dokumentaciju, te ocijenio kako je riječ o pisanom sporazumu o količinama i akcijskim cijenama, uz navođenje termina provođenja akcijske prodaje krajnjim kupcima.

Nakon održane usmene rasprave od 7. veljače 2019., kao nejasnom i spornom ocjenjena je izjava stranke u dijelu predloženog joj prikaza kalkulacije maloprodajne cijene za proizvod [...]svježe mlijeko 3,2% 1L, kojom prilikom je stranka izjavila kako oznaka [...] [...] u iznosu od [...] % predstavlja rabat, odnosno vrstu rabata koja je ugovorena u prilogu Dogovora o okvirnim uvjetima, naziva: Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima, Aneks br. 2 – Odjel 010 suhomesnato. Naime, kalkulaciju maloprodajne cijene za navedeni proizvod, Kaufland je dostavio u prilogu svog očitovanja od 10. prosinca 2018., a kojom prilikom je AZTN-u dostavio pojašnjenje vezano za upit AZTN-a iz kojeg razloga rabat nije bio iskazan na računu dobavljača V. i to na tzv. prvom računu V. Kaufland je objasnio kako je u konkretnom slučaju došlo do propusta od strane V., s obzirom na to da je V. dužna osigurati da njezini računi sadrže jasno navedene iznose svih ugovorenih popusta. Nadalje, Kaufland je istaknuo kako unatoč činjenici da je u konkretnom slučaju došlo do određenog propusta od strane V., prema dostavljenom prikazu kalkulacije maloprodajne cijene dostavljenom na bazi jednog proizvoda, koji je iskazan na tzv. prvom računu V., ne dolazi ni do kakvih odstupanja jer navedena krajnja fakturna cijena odgovara onome što je ugovoreno u Aneksu br. 2 – Odjel 010 suhomesnato.

Međutim, uvažavajući dane izjave Kauflanda te iste dovodeći u vezu s dokumentacijom koja čini prilog Dogovoru o okvirnim uvjetima i nadalje je AZTN-u bilo nejasno predstavlja li [...] [...] tzv. skriveni rabat, a koji nije iskazan u dokumentaciji koja čini pravnu osnovu na kojoj počiva cjelokupna suradnja V. i Kauflanda. Prema izloženom ukazalo se spornim, je li u konkretnom slučaju došlo do povrede odredbe članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a, kojom je propisano kako je nepoštena trgovačka praksa i ona praksa koja se iskorištavanjem značajne pregovaračke snage nameće dobavljaču, na način da se dobavljaču nameću obveze koje nisu predviđene pisanim sporazumom između trgovca i njegova dobavljača.

Naime, u konkretnom slučaju izvršen je uvid u prikaz kalkulacije nabavne cijene proizvoda [...] [...] svježe mlijeko 3,2% mm 1 L iz programa [...] trgovca Kaufland na dan 2. travnja 2018, iz čega proizlazi kako u prikazu kalkulacije nabavne cijene oznaka [...] predstavlja osnovnu cijenu bez PDV-a iz Aneksa br. 2., a koja iznosi [...]HRK.

Nadalje, u navedenom prikazu vidljiva je i oznaka [...] [...], a koja predstavlja ukupne odbitke koji se navode u točki 5. Dogovora o okvirnim uvjetima, a čine zbroj Osnovnog rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište, koji se obračunava u iznosu od [...] %. Nadalje, iz [...] sustava vidljiva je i oznaka [...], a koja predstavlja krajnju fakturnu cijenu bez PDV-a (poslije oduzetog rabata), slijedom čega Kaufland i navodi kako je na računu br. [...] od 1. travnja 2018. V. fakturirala [...]kuna po komadu.

Prilikom razmatranja dostavljenog prikaza kalkulacije nabavne cijene proizvoda [...] [...] svježe mlijeko 3,2% mm 1 L iz programa [...] sustava, utvrđeno je kako se navedeni proizvod nalazi na tzv. listi ugovorenih proizvoda (dokument Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima / Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima od 01.04.2018.) Prema navedenoj listi krajnja fakturna cijena bez PDV-a, a poslije oduzetog rabata, iznosila bi [...]kuna, a važenje tako navedene faktorne cijene bilo bi od 1. travnja 2018. pa sve do opoziva.

Nadalje, a suprotno danoj izjavi stranke, navedeni proizvod nije uvršten u dodatak Dogovora o posebnim cijenama robe i robnim rabatima Aneks br. 2 / odjel 010 suhomesnato Dogovora o okvirnim uvjetima, a koji dodatak pored svih specifikacija koje sadrži i tzv. lista ugovorenih proizvoda, sadrži i odredbu o tzv. dodatnom rabatu, odnosno Rabatu za dani proizvod. Slijedom navedenog, ocijenjeno je kako tzv. [...] [...] ne predstavlja niti ugovoreni tzv. dodatni rabat, odnosno Rabat za dani proizvod koji se nalazi na tzv. listi proizvoda - odjel 010 suhomesnato.

Međutim, bez obzira na sve prethodno navedeno, AZTN je izvršio uvid i u prethodno dostavljene Dogovore o posebnim akcijskim cijenama robe i akcijskim robnim rabatima, u kojima su ugovoreni akcijski rabati za proizvode iz asortimana dobavljača V. i to u razdoblju od 5. travnja 2018. do 6. lipnja 2018., a kako bi se moglo utvrditi je li sporni rabat [...] [...], iskazan eventualno u tzv. sporazumu o provođenju akcijske prodaje. Tako je AZTN iz dostavljenih sporazuma o provođenju akcijske prodaje mogao jedino zaključiti kako je za tzv. asortiman pasterizirano svježe mlijeko, provedena akcijska prodaja proizvoda V. u razdoblju od 26. [...] 2018. do 2. [...] 2018., u razdoblju od 17. [...] 2018. do 23. [...] 2018., u razdoblju od 24. [...] 2018. do 30. [...] 2018., za koje je vidljivo kako krajnja fakturna cijena nikako ne može biti [...] kuna po komadu, niti je bilo gdje bio naveden akcijski rabat od [...] %.

Zbog izloženih razloga, trebalo je u daljnjem tijeku postupka utvrditi je li [...] [...], tzv. skriveni rabat, odnosno rabat koji nije ugovoren između ugovornih stranka, što bi bilo protivno odredbi članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a.

Slijedom izloženog, predmet raspravljanja na održanoj usmenoj raspravi od 31. svibnja 2019., bilo je utvrđenje činjenica i okolnosti koje su prethodno izložene, a radi razjašnjenja pravog stanja stvari.

Na usmenoj raspravi od 31. svibnja 2019., Kaufland je izjavio kako lista ugovorenih proizvoda predstavlja tzv. osnovnu listu proizvoda, dok se na listi proizvoda koja nosi naziv Odjel 010 suhomesnato nalaze proizvodi koji sadrže posebne kondicije u smislu rabata za dani proizvod, koji predstavlja dodatni rabat koji se iskazuje na fakturi, a pored rabata koji su ugovoreni u Dogovoru okvirnim uvjetima. S tim u vezi Kaufland je pojasnio kako je ovdje riječ o dodatnom rabatu koji se obračunava uz Osnovni rabat i Rabat za isporuku na Centralno skladište, te takav rabat ne predstavlja naplatu naknade dobavljaču V. za neprodane proizvode.

Nakon što su stranci bile predočene proturječnosti koje se odnose na kalkulaciju nabavne cijene proizvoda [...] [...] svježe mlijeko 3,2% mm 1 L iz [...] sustava, u dijelu koji se odnosi na [...] [...] - rabat za dani proizvod u iznosu od [...] %, Kaufland je naveo kako je uobičajeni postupak da oznaka [...] [...], a koja se i prikazuje u kalkulaciji nabavne cijene, predstavlja oznaku za posebne akcijske rabate. Kaufland je istaknuo kako je moguće da prikaz kalkulacije nabavne cijene, koji je dostavljen AZTN-u u odnosu na navedeni proizvod, jest prikazan u smislu provođenja akcijske prodaje proizvoda V. u navedenom razdoblju, budući da je iz predočenog dokumenta, vidljivo kako je fakturirana cijena od [...] kuna po komadu vrijedila od 2. travnja 2018.

Na usmenoj raspravi od 31. svibnja 2019., svjedok N. K. je u svom iskazu naveo da se rabat za dani proizvod, koji je iskazan na listi Odjel 010 suhomesnato, u pravilu odobrava u situaciji kada interni podaci V. pokazuju kako određeni proizvod ima tendenciju pada, zbog čega se u tim situacijama odobrava od strane V. tzv. dodatni rabat, pored Osnovnog rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište, kako bi posljedično taj proizvod postao atraktivniji za krajnje potrošače. Svjedok navodi kako se iskazivanjem, odnosno ugovaranjem dodatnog rabata za dani proizvod postiže atraktivnost cijene pojedinog proizvoda. Na poseban upit svjedok je iskazao kako su rabati koji su ugovoreni između Kauflanda i V. Osnovni rabat, Rabat za isporuku na Centralno skladište, iskazani rabat za dani proizvod (proizvode) koji su navedeni u Odjelu 010 suhomesnato, kao i tzv. akcijski rabati.

Prije dovršetka usmene rasprave, a radi nadopune dokaznog postupka Kaufland je pozvan da do 6. lipnja 2019. dostavi dokaz vezano za dano pojašnjenje koje se odnosi na [...] [...] koji bi prema izjavi stranke trebao predstavljati tzv. posebni akcijski rabat. Kaufland je postupio u otvorenom roku te je dostavio AZTN-u materijalnu dokumentaciju Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima od 14. [...] 2018. Iz navedenog dokumenta vidljiva je oznaka

provođenja tzv. [...] [...], za proizvod [...] svježije mlijeko 3,2% mm 1 L, uz navođenje osnovne cijene bez PDV-a [...] kuna. Iskazan je Rabat za dani proizvod od [...]%, kao i Rabat u vezi s Dogovorom o okvirnim uvjetima, u iznosu od [...]%, slijedom čega je krajnja fakturna cijena bez PDV-a, a poslije oduzetog rabata [...] kuna. Kao krajnji rok važenja fakturne cijene navodi se razdoblje od 29. [...] 2018. do 4. [...] 2018. Stranka navodi kako navedena dokumentacija nije dostavljena s ostalom dokumentacijom uz očitovanje od 10. prosinca 2018., u prilogu kojeg su AZTN-u dostavljeni sporazumi o provođenju akcijske prodaje proizvoda V. jer je Kaufland u prilogu navedenog očitovanja, dostavio samo one posebne dogovore zaključene između Kauflanda i V. u razdoblju od 1. [...] 2018. do 31. [...] 2018.

2.2.7. Očitovanja Kauflanda o provedbi ugovornih odredbi iz priloga Dogovoru o okvirnim uvjetima

U odnosu na zatraženo pojašnjenja za Bonus za tzv. I[...] [...] koji je naveden u točki [...] B[...] [...] [...] (dalje: B [...] ugovor), koji predstavlja prilog Dogovoru o okvirnim uvjetima, Kaufland navodi kako je riječ o ugovoru kojeg Kaufland potpisuje s dobavljačima s rokom važenja od 1. [...] određene godine te se isti može potpisati samo s dobavljačima koji imaju važeći Dogovor o okvirnim uvjetima. Tako se B[...] ugovorom definiraju usluge za tzv. I[...] [...], zatim usluge posebnog [...] na [...] i posebnog [...] [...] [...] dobavljača u prodajnom prostoru Kauflanda. I[...] [...] se dogovaraju za razdoblje od 1. [...] do 31. [...] [...] godine. Detaljni opis usluga priložen je u dokumentu: „Uvjeti za B[...] [...] [...]“. Nadalje, u obrazloženju očitovanja Kaufland pojašnjava kako je s dobavljačem V. 1. [...] [...] potpisan B[...] ugovor te je dogovoren postotak bonusa od [...]% koji za protučinidbu ima [...] tzv. [...] [...] u definiranim terminima: 28. [...] [...] i 22. [...] [...]. Kaufland je izvršio svoju B[...] ugovorom preuzetu obvezu i u dogovorenim terminima objavio I[...] [...] V. u svojim [...] [...]. Pored dostave dokumenta „Uvjeti za B[...] [...] [...]“, Kaufland je dostavio na uvid račune Kauflanda br. [...] i br. [...] za B[...] bonus za mjesec [...] 2018, te primjer I[...] [...] za V. u [...] [...] Kauflanda.

U odnosu na dostavu dokaza iz kojeg je razvidno je li V. zatražila [...] na koju se odnosi tzv. I[...] [...], Kaufland je dostavio dodatno pojašnjenje kojim najprije napominje da su I[...] [...] dogovorene navedenim B[...] ugovorom, izvršene 23. [...] [...], odnosno 22. [...] [...], a o navedenom stranke su pregovarale prije stupanja na snagu ZNTP-a, odnosno na ljeto 2017., pa su tako navedene usluge i utvrđene B[...] ugovorom od 1. [...] [...]. Prema navedenom, niti Kaufland nije smatrao kako je potreban poseban zahtjev V. za provođenje ovog ugovora. B[...] ugovor od 1. travnja 2018. potpisan je istovremeno s usklađenjem kompletne ugovorne dokumentacije te ne sadrži nove obveze za ugovorne strane, s obzirom na to da njime nisu dogovarane [...] I[...] [...] između Kauflanda i V.. Na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019. Kaufland je dodatno pojasnio kako je svrha potpisivanja novog B[...] ugovora koji vrijedi od 1. travnja 2018. mogućnost [...] za [...] [...] koja se nastavlja temeljem prijašnjeg B[...] ugovora, a naplaćuje se zaključno s mjesecom [...] 2018. S tim u vezi, AZTN je u Zaključku od 7. veljače 2019., naložio Kauflandu da dostavi presliku računa za mjesec [...] i [...] 2018., na kojem je obračunat iznos od [...]% za I[...] [...] vezano za zaključeni B[...] ugovor, koje račune je Kaufland dostavio u prilogu svog podneska od 22. veljače 2019. Nastavno, Kaufland je dana 13. svibnja 2019. dostavio i potvrde o plaćanju vezano za prethodno dostavljene račune na kojima je obračunat iznos od [...]% za I[...] [...].

2.3. Očitovanja dobavljača V. u tijeku provođenja ispitnog postupka

Tijekom ispitnog postupka, AZTN se pisanim putem obratio dobavljaču V. radi utvrđenja svih činjenica i okolnosti koje su bitne za razjašnjenje pravog stanja stvari, zatraživši od V. očitovanje na sve okolnosti, odnosno na sve činjenice koje su relevantne za rješavanje konkretne upravne stvari.

V. je u pisanom očitovanju od 7. prosinca 2018., navela kako je Osnovni rabat ugovoren po prvi puta u 2001., a isti predstavlja vrstu rabata kojim se ostvaruje konkurentnost artikala V.. Osnovni rabat nije se mijenjao u proteklim godinama, kao niti prilikom potpisivanja ugovora za 2018. V. dostavlja dokaze koji govore u prilog činjenici odobravanja Osnovnog rabata kako u odnosu na razdoblje prije 1. travnja 2018., tako i u odnosu na razdoblje nakon 1. travnja 2018. odnosno nakon tzv. pune primjene ZNTP-a. Tako je V. dostavila u odnosu na razdoblje prije 1. travnja 2018. račun broj [...], račun broj [...], te primjerak Dogovora o okvirnim uvjetima koji je bio na snazi od 01. siječnja 2017. pa sve do zaključenja novog ugovora čija primjena vrijedi od 01. travnja 2018.

U odnosu na razdoblje nakon 1. travnja 2018., odnosno nakon tzv. pune primjene ZNTP-a, V. dostavlja račun broj [...] i račun broj [...]. Zaključno, V. dostavlja potvrdu o plaćanju, odnosno dokaz o realiziranoj naplati za račune koji su izdani nakon 1. travnja 2018.

Na usmenoj raspravi održanoj 7. veljače 2019. svjedok N. K., direktor Komercijalnog sektora V., potpisnik Dogovora o okvirnim uvjetima, pojasnio je kako ne postoji posebna vrsta cjenika kojim V. određuje svoju rabatnu politiku prema različitim trgovcima, a temeljem koje bi se diferenciralo odobravanje Osnovnog rabata u odnosu na pojedinog trgovca s kojim se V. nalazi u poslovnom odnosu. Svjedok je pojasnio kako se Osnovni rabat nije mijenjao u proteklim godinama.

AZTN ukazuje kako su prilikom izvršenog uvida u dostavljene račune koji se odnose na razdoblje nakon 1. travnja 2018., uočene određene proturječnosti, a koje je AZTN iznio u dijelu obrazloženja pod točkom 2.2.6. ovog rješenja.

Nadalje, V. je u pisanom očitovanju od 07. prosinca 2018., zaprimljenim 10. prosinca 2018. navela kako ugovaranje Rabata za isporuku na Centralno skladište nastaje kod promjene pariteta isporuke proizvoda sa isporuke FCO prodajna mjesta Kupca, na paritet FCO centralno skladište Kupca. Centralno skladište Kauflanda nalazi se na adresi Jastrebarsko, Gospodarska cesta 2. V. je prije potpisivanja Dogovora o okvirnim uvjetima, dostavljala proizvode na centralno skladište Kauflanda. Prebacivanje isporuka sa prodajnih mjesta na centralno skladište realizirano je u travnju 2015. godine. V. je pozvana na dogovor o prebacivanju dopreme proizvoda sa prodajnih mjesta na centralno skladište koji je ujedno podrazumijevao i komercijalne uvjete takve promjene pariteta isporuke, dok su pregovori vođeni tijekom 2014. i početkom 2015. godine.

Rabat zbog promjene pariteta isporuke zatražio je Kaufland uz obrazloženje smanjenja logističkih troškova V. kod isporuka na jedno dostavno mjesto, a različit rabat prema asortimanima je zatražila V. sukladno različitim troškovima logistike koje je imala u vlastitoj distribuciji te dvije vrste programa. Dogovor o visini rabata bio je sastavni dio pregovora o komercijalnim uvjetima prebacivanja koji su se vodili sa Kauflandom i V. nije samostalno nudila navedene rabate već je imala cilj postići maksimalno takvu razinu rabata koja je odgovarala trošku koji je imala do tada u vlastitoj distribuciji prilikom isporuke proizvoda na dostavna mjesta Kauflanda, umanjeno za trošak koji ima kod isporuke na centralno skladište Kauflanda.

Tijekom provođenja usmene rasprave od 31. svibnja 2019., nakon što je svjedoku N. K. predočena lista ugovorenih proizvoda (tj. Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima / Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima) svjedok je naveo kako su u osnovnu cijenu koja je iskazana bez PDV-a, uključeni i troškovi prijevoza u smislu zavisnih troškova, pa tako primjerice u odnosu na proizvod [...] [...] [...] [...] [...] g, a koji je naveden u predočenoj listi ugovorenih proizvoda, svjedok navodi kako je proizvodna cijena od [...] kuna, prodajna cijena V. za taj proizvod u koju su uključeni i zavisni troškovi.

Nadalje, u odnosu na zatraženo pojašnjenje AZTN-a, koje se odnosi na ugovoreno mjesto isporuke – centralno skladište te paritet isporuke – fco skladište kupca, V. se u podnesku od 7. prosinca 2018., zaprimljenim 10. prosinca 2018., očitovala kako u osnovi ove ugovorne odredbe čine istu kategoriju mjesta isporuke proizvoda, a ugovaranje ovih odredbi dolazi na zahtjev Kauflanda.

Vežano za uočena proturječja koja se očituju u smanjenom broju ugovorenih artikala za koje je V. i nadalje ponudila Rabat za [...] u iznosu od [...], V. je dostavila pojašnjenje kako je do promjene, odnosno smanjenja broja [...], došlo na zahtjev K. uz obrazloženje da se ugovoreni broj [...], a u skladu s tumačenjem ZNTP-a odnosno [...] za koje se daje Bonus moraju nalaziti na svim prodajnim mjestima Kauflanda, dok je broj [...] koji je V. zahtijevala bio zastupljen samo na [...] prodajnim mjestima Kauflanda. Kako Kaufland raspolaže [...] [...] prodajnih mjesta, svi se [...] ne mogu nalaziti na svim [...] [...], slijedom čega je od strane Kauflanda prihvaćena obveza [...] ugovorenog [...] [...] na način da se ugovoreni [...] [...] odgovara [...] [...] koji se nalaze na svim [...] [...] Kauflanda. S obzirom na kratkoću roka za usklađivanje ugovora sa novim ZNTP-om, pregovori i usklađivanja vršena su i telefonskim putem, pa je vjerojatno došlo do neusklađenosti datuma zahtjeva za pružanje [...] [...] [...] i samog Dogovora o okvirnim uvjetima koji je pripreman od strane Kauflanda.

Na usmenoj raspravi od 7. veljače 2019. svjedok N. K. pojasnio je kako se na temelju ugovorenog Bonusa za [...] iz točke [...]. Dogovora o okvirnim uvjetima, ne može zaključiti da je došlo do značajnije [...] [...] [...] V. u poslovnicaama Kauflanda, već je dapače održan na ugovoren način kontinuitet aktivnosti.

U pogledu ugovorenog M[...] od [...] [...], V. u podnesku od 10. prosinca 2019., navodi kako je riječ o marketinškom bonusu za koji bonus Kaufland čini protučinidbu objave reklamnih akcija proizvoda V. u reklamnim novinama Kauflanda, dok V. kao dobavljač dostavlja Kauflandu primjere zahtjeva V. za objavom proizvoda u reklamnim novinama Kauflanda.

Swjedok N. K. na usmenoj raspravi od 7. veljače 2019., naveo je kako se kod odobravanja naknade za marketing i kataloške objave podrazumijeva ostvarivanje prava na objave artikala V. u okviru reklamnih akcija koje su objavljene u novinama Kauflanda. Primjerice, reklamni oglas „[...] [...] [...] [...]“ ne predstavlja ugovoreni M[...] od [...] [...] već je riječ u konkretnom slučaju o tzv. I[...] [...], koja je ugovorena B[...] ugovorom, budući da se takvim načinom [...] koje se [...] u novinama Kauflanda jasnije [...] [...] pojedinog [...] V., na način da se kreira [...] V. i to kako pojedinog [...] tako i [...] [...].

U odnosu na ugovoreni B[...] za tzv. I[...] [...] ugovoren točkom [...]. B[...] ugovora, V. je u podnesku od 10. prosinca 2018., pojasnila kako je riječ o posebnom obliku [...] V. u reklamnim novinama Kauflanda, koja se ne koristi za [...] [...] artikala, već za oblike [...] [...] artikala ili prednosti pojedinih [...] (npr. V. je oglašavala [...] [...] [...] [...] u takvoj [...]). V. navodi kako je iz samog dokumenta vidljivo kako je protuusluga realizirana prije 1. travnja 2018., odnosno prije pune primjene ZNTP-a, pa ne postoji dokument zahtjeva za I[...] [...], budući da isti u to vrijeme nije bio obvezan po ZNTP-u. U prilogu 4. podneska od 7. prosinca 2018., V. je dostavila korespondenciju iz koje je vidljivo kako je ova usluga Kauflanda realizirana, odnosno kada je bila realizirana. Nadalje, V. je dostavila i dodatno pojašnjenje u kojem se u bitnome navodi kako protučinidba koja se vrši putem B[...] ugovora jest reguliranje [...] za izvršene [...] I[...] [...], koje su bile realizirane 28. [...] [...] i 22. [...] [...], a naplata za protučinidbu objave [...] ne vrši se [...] po [...] [...], već kao naknada od [...] % u razdoblju od jedne [...] s [...] [...]. Prva plaćanja za [...] navedenih I[...] [...] realizirana su mjesečno od mjeseca [...] [...], dok je zadnji račun bio je iz mjeseca [...] [...]. V. je u prilogu podneska od 13. ožujka 2019. dostavila račune za B[...] I[...] [...] za razdoblje od 1. [...] do 31. [...] 2018., kao i potvrdu o izvršenoj naplati dostavljenih računa.

Vežano za akcijske prodaje proizvoda V., dobavljač je dostavio pojašnjenje iz kojeg proizlazi kako je provođenje akcijskih proizvoda dobavljača u Kauflandu, vežano uz objavu artikala u reklamnim novinama Kauflanda. Pisanu inicijativu za navedene objave davala je V. Također, V. je AZTN-u dostavila materijalnu dokumentaciju koja je pratila navedene dogovore, a vežano za sporazume o provođenju akcijske prodaje.

3. Odluka Vijeća za zaštitu tržišnog natjecanja i Obavijest o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019.

Vijeće za zaštitu tržišnog natjecanja (dalje: Vijeće) na temelju činjenica i okolnosti koje su do tada utvrđene tijekom ispitnog postupka, na svojoj sjednici 36/2019., održanoj 6. prosinca 2019., u skladu sa svojim ovlastima iz odredbe članka 13. stavka 2. ZNTP-a, na temelju odredbe članka 19. stavka 1. ZNTP-a, utvrdilo je da je Kaufland iskorištavajući značajnu pregovaračku snagu nametnuo nepoštene trgovačke prakse svojem dobavljaču V., zaključivši s dobavljačem V. Dogovor o okvirnim uvjetima na način da je:

- U razdoblju od 1. travnja 2018. do dana donošenja Obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019. Kaufland s dobavljačem V. poslovao na temelju Dogovora o okvirnim uvjetima i dodataka tom Dogovoru, u kojima nije jasno i nedvosmisleno određeno trajanje ugovora, što je protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a te predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točki 1. u vezi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a,
- U razdoblju od 1. travnja 2018. do dana donošenja Obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019. Dogovor o okvirnim uvjetima sadržavao je ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište, prema kojoj je točkom 4. a), b) i m) ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu dobavljača V. u iznosu od [...]%, dok je za asortiman dobavljača V., koji je naveden pod točkom 4. d) do l) tog Dogovora, ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu dobavljača V. u iznosu od [...]%, na koji način je Kaufland, unatoč odredbi članka 2. točke m) ZNTP-a koja uređuje da na mjestu isporuke svi rizici i odgovornosti za poljoprivredni ili prehrambeni proizvod prelaze na trgovca i činjenici da Kaufland ima samo jedno mjesto isporuke – Centralno skladište te da troškove prijevoza do ugovorenog mjesta isporuke snosi dobavljač, opisanim odredbama iz navedenog Dogovora ustvari ugovorio naplatu naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke što je protivno odredbi članka 12. točke 5. ZNTP-a, ugovorio naplatu naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda trgovcu što je protivno članku 12. točki 6. ZNTP-a, odnosno ugovorio naplatu naknade za usluge koje nisu pružene dobavljaču što je protivno članku 12. točki 11. ZNTP-a te predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točke 6. ZNTP-a u vezi članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a.

Dakle, Odluka Vijeća koja je prethodno navedena donesena je na temelju činjenica i okolnosti koje je AZTN do tada utvrdio u ispitnom postupku.

U skladu s odlukom Vijeća donesenom na temelju zakonskih ovlasti, AZTN je u smislu članka 19. stavka 1. i 4. ZNTP-a izradio i stranci dostavio Obavijest o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019. (dalje: Obavijest od 6. prosinca 2019.), u kojoj je izložio sve činjenice i okolnosti koje su do tada utvrđene u ispitnom postupku. S obzirom na to da se činjenice i okolnosti vežane uz utvrđene povrede ZNTP-a u ovom ispitnom

postupku detaljno opisuju u točki 6. obrazloženja ovog rješenja ovdje se neće posebno izlagati.

4. Postupanja stranke za koja je AZTN u Obavijesti od 6. prosinca 2019. utvrdio da ne predstavljaju nepoštene trgovačke prakse

4.1. Mjesto isporuke

U pogledu mjesta isporuke, a koje je sukladno odredbi članka 6. stavka 1. točke 5. ZNTP-a jedan od bitnih sastojaka ugovora, iako je postojala indicija da u Dogovoru o okvirnim uvjetima nije jasno navedeno mjesto isporuke, budući da je ono bilo ugovoreno samo kao centralno skladište, bez oznake pune adrese tog centralnog skladišta, AZTN je u tijeku postupka nesporno utvrdio da dobavljaču nije moglo biti nepoznato gdje se mjesto isporuke nalazi. Naime, Kaufland je AZTN-u dostavio na uvid materijalni dokaz kako je centralno skladište otvoreno u 2015. godini na adresi u Jastrebarskom, Čabdin, Gospodarska cesta 2, koje činjenične navode je potvrdila i V., što se detaljnije obrazlaže u točki II. te Obavijesti. Naime i u računima koje je na traženje AZTN-a dostavio Kaufland, pa tako i V., a riječ je o računima koji su izdani prije 1. travnja 2018., a tako i nakon 1. travnja 2018., bila je vidljiva jasna naznaka kako je roba isporučena na centralno skladište koje se nalazi u Jastrebarskom. Stoga, nema mjesta zaključku kako je ugovoreno mjesto isporuke – centralno skladište nejasno, odnosno provedbom Dogovora o okvirnim uvjetima nije ostvarena povreda obveznog sadržaja ugovora dobavljača i trgovca iz članka 6. stavka 1. točke 5. ZNTP-a, s obzirom na činjenicu da je tijekom dokaznog postupka utvrđeno da je uslijed promjene poslovne politike Kauflanda još u 2015. godini, uslijedila realizacija prebacivanja isporuke sa prodajnih mjesta stranke na samo jedno njeno centralno skladište, što je nesporno vidljivo iz dostavljene materijalne dokumentacije za koju je ocjenjeno da je ista objektivna i nepristrana dokaz. Stoga se ne navođenje pune adrese tog jednog centralnog skladišta Kauflanda u Dogovoru o okvirnim uvjetima može smatrati samo omaškom u postupanju, ali se ne može smatrati nametanjem nepoštene trgovačke prakse u smislu ZNTP-a.

4.2. Osnovni rabat

Na temelju danih očitovanja kako stranke Kauflanda, tako i dobavljača V., uz uvažavanje iskaza saslušanih svjedoka, koje se detaljnije obrazlažu u točki II. te Obavijesti, može se zaključiti kako je ovdje riječ o takvoj vrsti poslovanja u kojoj V. kao dobavljač pojedinim veleprodajnim kupcima, pa tako i u konkretnom slučaju Kauflandu, odobrava posebni popust kojim se umanjuje prodajna cijena njenih proizvoda, a u svrhu povećanja konkurentnosti njenih proizvoda i povećanja prodaje njenih proizvoda u odnosu na ostale dobavljače. Dakle, životno je i logički prihvatiti da dobavljači u djelatnosti trgovine nastoje ostvariti cjenovnu konkurentnost svojih proizvoda te se stoga i nameću tzv. rabatnom politikom kako bi ostvarili što nižu cijenu u odnosu na svoje konkurente. Stoga je u ovom dijelu AZTN utvrdio kako se obrazloženje Kauflanda koje je dano u pisanom očitovanju od 12. srpnja 2018., može u cijelosti prihvatiti kao životno i logično. Iz navedenog proizlazi kako ugovaranjem Osnovnog rabata, na način kako je on iskazan u Dogovoru o okvirnim uvjetima, nije nametnuta nepoštena trgovačka praksa u smislu ZNTP-a.

4.3. Rokovi plaćanja

U odnosu na uvjete i rokove plaćanja uvažavajući dostavljenu analitičku karticu, pojedinačno zatražene potvrde o izvršenom plaćanju koje je AZTN zatražio od Kauflanda, a kako bi nesporno utvrdio jesu li plaćanja izvršena u roku koji je propisan odredbom članka 6. stavka 1. točke 3. ZNTP-a, a što je izvršeno temeljem provjere tri računa koji su AZTN dostavili Kaufland i V., nedvojbeno je utvrđeno kako Kaufland nije povrijedio odredbu članka 12. točke 23. ZNTP-a. Štoviše, AZTN je utvrdio kako je Kaufland plaćao V. unutar ugovorenoga roka

plaćanja od [...] dana od dana zaprimanja računa V., odnosno plaćao je V. u roku kraćem od propisanog roka određenog ZNTP-om.

4.4. Akcije

Vežano za provođenje akcijske prodaje, utvrđeno je na temelju uvida u Dogovor o okvirnim uvjetima, kako su ugovorne strane ugovorile i odredbu o akcijskoj cijeni proizvoda dobavljača V. na način da se akcijske cijene usuglašavaju i pisano potvrđuju i to putem pisane dokumentacije, koja nosi naziv Dogovor o posebnim akcijskim cijenama i akcijskim robnim rabatima. Dakle, ovakvom ugovornom odredbom načelno je uređen odnos ovih ugovornih strana vežano uz akcijsku prodaju proizvoda V., dok su detalji provođenja akcijske prodaje asortimana V. detaljnije uređeni u pisanoj dokumentaciji naziva Dogovor o posebnim akcijskim cijenama robe i akcijskim robnim rabatima. Iz ovdje spomenute ugovorne dokumentacije vidljivo je kako je navedeni pisani dokument usuglašen između ugovornih strana, s obzirom na to da je na svim dostavljenim dokumentima vidljiv potpis osoba ovlaštenih za zastupanje trgovca Kaufland, odnosno dobavljača V.. U navedenim dogovorima proizvodi su opisani u tabelarnom prikazu, pa je tako svaki proizvod određen i putem EAN koda i šifrom artikla. Također, u tabelarnom prikazu navedena je osnovna cijena dobavljača V. bez PDV-a, nakon čega se iskazuje rabat uređen Dogovorom o okvirnim uvjetima. Nadalje, u navedenom prikazu iskazan je i akcijski rabat za dani proizvod u kunama, nakon čega je prikazana krajnja fakturna cijena bez PDV-a, poslije oduzetog tzv. redovnog i akcijskog rabata. Zaključno, u dostavljenoj dokumentaciji jasno su naznačeni datumi važenja fakturne cijene, te ugovorena količina proizvoda dostupna u terminu provođenja akcijske prodaje krajnjim potrošačima. Nadalje, ukazuje se kako je i pored navedenih činjeničnih okolnosti, Kaufland dostavio u spis predmeta dokumentaciju iz koje proizlazi kako je dobavljač V. u pisanom obliku, putem elektroničke pošte, dostavio svoje prijedloge u kojima je izražena umanjena prodajna cijena ovog dobavljača u odnosu na pojedine proizvode, iz čega se zaključuje da je dobavljač snosio teret akcije odobravanjem akcijskog rabata na cijenu. Dakle, dokazano je kako su akcije dokumentirane dostavljenim Dogovorima o posebnim akcijskim cijenama robe i akcijskim robnim rabatima, a dostavljenim prikazom kalkulacije maloprodajne cijene za artikl „[...] svježe mlijeko 3.2% mm 1/PET“, za razdoblje od 26. travnja do 2. svibnja 2018. u kojem je provedena akcijska prodaja, očigledno je kako nije došlo do prodaje ispod nabavne cijene. Slijedom svega izloženog, AZTN nije utvrdio dokaze o povredi iz članka 12. točke 20. ZNTP-a koja nepoštenom trgovačkom praksom uređuje uvjetovanje sklapanja ugovora i poslovne suradnje nametanjem obveza sudjelovanja u sniženjima ili akcijama smanjenjem nabavne cijene na teret dobavljača, niti je utvrdio dokaze o povredi iz članka 12. točke 14. ZNTP-a koja uređuje prodaju ispod nabavne cijene.

4.5. Bonus za [...], Naknada za [...] i M[...]bonus

AZTN je u postupku utvrđivao i sadržaj ugovornih odredbi koje se u Dogovoru o okvirnim uvjetima navode pod točkom [...]. (Bonus za [...]), točkom [...]. (Bonus za [...] [...] [...] [...]), točkom [...]. (Naknada za [...]) i točkom [...] (M[...]_od [...] [...]) za koje ugovorne odredbe na temelju izvedenih kako materijalnih tako i personalnih dokaza (koji su detaljnije opisani u točki II. te Obavijesti), nije utvrđeno da bi bila ostvarena bilo koja povreda propisana ZNTP-om. Dakle, na temelju svih izvedenih dokaza prihvaćen je navod stranke koji se za navedene Bonuse, odnosno Naknade u osnovi svodi na činjeničnu okolnost da je traženje ovih usluga od strane V. očito jer to proizlazi iz intencije V. koja se ogleda u dostavljenom dokumentu Prijedlog dodatnih usluga, dopis V. od 29. ožujka 2018. Nadalje, ovdje se također ukazuje kako navode stranke potvrđuje i iskaz saslušanoj svjedoka N. K.. Kako u pogledu ovih ugovornih odredbi nema prijepora između dobavljača V. i Kauflanda, ocjenjeno je kako njihov sadržaj i način provedbe nisu protivne odredbama ZNTP-a.

4.6. I[...] [...]

Vezano uz bonus za I[...] [...] (koji je detaljnije opisan u točki II. te Obavijesti), AZTN je utvrdio da je riječ o naknadi za marketinšku i promidžbenu uslugu trgovca dobavljaču, za koje je zakonodavac predvidio da su te usluge dopuštene ako dobavljač izričito traži od trgovca posebnu promidžbu svojih proizvoda koji se nalaze na prodajnom mjestu trgovca (članak 12. točka 17. ZNTP-a). Iz iskaza stranke i svjedoka proizlazi da je B[...] ugovor predstavljao suglasnost volja ugovornih strana vezanih uz ovu uslugu, dok s druge strane dostavljeni računi Kauflanda koji se odnose na obračun ove naknade za usluge trgovca prema dobavljaču su uredni, ne upućuju na bilo kakve proturječnosti. Naime, Kaufland je dostavio dodatna pojašnjenja kojom su otklonjene bilo kakve proturječnosti u vezi obračuna ovog Bonusa, a na temelju suglasnog iskaza, tj. izjave stranke i danih pojašnjenja od strane V., za ustvrditi je kako je svrha potpisivanja novog B[...] ugovora mogućnost [...] ove usluge trgovca koja je izvršena [...] 1. [...] 2018., dakle prije pune primjene ZNTP-a, u razdoblju od [...] [...] sa mjesečnim obračunima. Pored svega navedenog, utvrđeno je kako su dostavljeni računi Kauflanda za izvršenje ove usluge dobavljaču uredno plaćeni od strane dobavljača V..

4.7. Specifikacija rabata

U pogledu iznesenih činjenica koje se odnose na pojam [...] [...] koji je prikazan u kalkulaciji nabavne cijene proizvoda [...] Svježe mlijeko 3.2%, šifra artikla [...] (koji su detaljnije opisani u točki II. te Obavijesti), ne može se sa nedvojbenom sigurnošću utvrditi da riječ o tzv. skrivenom rabatu koji nije bio ugovoren Dogovorom o okvirnim uvjetima, pa da je time trgovac povrijedio odredbu članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a (nametnuo obveze dobavljaču koje nisu bile utvrđene u pisanom ugovoru). Naime, Kaufland je dostavio materijalni dokaz iz kojeg je razvidno kako je ovdje bila riječ o tzv. posebnom akcijskom rabatu, a koji rabat je ugovoren, odobren na temelju posebnog Dogovora o posebnim cijenama robe i robnim rabatima od 14. [...] 2018. Iz navoda pisane dokumentacije, zaključuje se kako je riječ o provođenju tzv. [...] [...]. Ovaj se Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima ima smatrati prihvatom ponude, odnosno sporazumom o provođenju akcijske prodaje, pa se ne može zaključiti kako iskazani rabat, a koji je u konačnici bio i obračunat od strane V. na tzv. prvom računu, predstavlja tzv. skriveni rabat. Dakle, kako je ovaj rabat za provođenje akcije odobren unaprijed od strane dobavljača za točno određenu količinu proizvoda na akciji, a plan akcije je s dobavljačem izrađen unaprijed, nema dokaza da je u konkretnom slučaju došlo do povrede članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a od strane Kauflanda.

Nadalje, u pogledu proturječnosti koje je AZTN utvrdio vezano za pojedine dostavljene račune dobavljača V., koji je izdavao kupcu račune bez točne specifikacije na što se isti odnose, odnosno na pojedinim računima V. u većem ili manjem dijelu, nije bio iskazan dopušten, a ugovoren Osnovni rabat što bi bilo u suprotnosti s člankom 7. stavkom 2. ZNTP-a, budući da se dopušteni rabat ima iskazivati na svakom računu koji dobavljač izdaje kupcu, AZTN je utvrdio na temelju izvršenog uvida u Tehničke pretpostavke suradnje koje predstavljaju sastavni dio ugovore dokumentacije, kako se isti kao prilog Dogovoru o okvirnim uvjetima, ima smatrati dijelom ugovorne dokumentacije, iz koje jasno proizlazi kako nema potrebe da trgovac Kaufland posebnim putem upozorava dobavljača V. na manjkavosti u računu. Naime, spomenutim dokumentom jasno je propisano što sve račun mora sadržavati, kako mora izgledati i slično, a na što je dobavljač nedvojbeno pristao potpisivanjem navedenog dokumenta. Nadalje iz iskaza svjedoka N. K. danog na usmenoj raspravi od 31. svibnja 2019., proizlazi kako sustav V. nije podešen na način da može upisivati više vrste rabata na fakturi, već svjedok smatra da je dostatno da na fakturi bude izražena krajnja fakturna cijena koja je i ugovorena. Dakle, zaključuje se kako Kaufland nije u mogućnosti utjecati na izgled računa dobavljača, da je ovdje doista, a kako to i sam Kaufland zaključuje, riječ o propustu dobavljača V., za koji propust stranka ne može biti kažnjena, pa čak iako je utvrđeno da je Kaufland uredno platio sve račune na kojima su uočene pojedine proturječnosti. Naime, kako ZNTP ne propisuje nikakvu vrstu sankcije za bilo kakve počinjenje propuste dobavljača, vezano za

poslovni odnos dobavljača i trgovca, ne može se niti utvrditi da je trgovac, odnosno Kaufland počinio povredu članka 7. stavka 2. ZNTP-a.

5. Postupak utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere

AZTN je stranci uz Obavijest od 6. prosinca 2019. dostavio i poziv za sudjelovanje na glavnoj raspravi u skladu s člankom 19. stavkom 3., 4. i 5. ZNTP-a. U pisanom pozivu za glavnu raspravu, Kaufland je na temelju odredbe članka 17. stavka 1. ZNTP-a pozvan da u roku od 30 dana od dana primitka poziva za glavu raspravu, dostavi pisanu obranu, te pisano očitovanje na okolnost je li Kaufland, u razdoblju od 31. svibnja 2019. (tj. od dana kada je bila dovršena usmena rasprava održana 31. svibnja 2019.) pa sve do dana dostave Obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019., zaključio Aneks Dogovoru o okvirnim uvjetima, pa ukoliko jeste, da ga dostavi AZTN-u odnosno da dostavi eventualno novo zaključeni Dogovor o okvirnim uvjetima koji definira poslovnu suradnju između Kauflanda i V.

5.1. Pisana obrana Kauflanda i Glavna rasprava od 28. siječnja 2020.

AZTN je 23. siječnja 2020. zaprimio pisanu obranu stranke, dok je dana 28. siječnja 2020. održana glavna rasprava.

U pisanoj obrani stranka u cijelosti osporava, tj. poriče u cijelosti počinjenje nepoštenih trgovačkih praksi koje joj se stavljaju na teret, te se u bitnome očitovala kako slijedi.

U odnosu na utvrđenje AZTN-a iz Obavijesti od 6. prosinca 2019. da je Kaufland u razdoblju od 1. travnja 2018. do dana donošenja Obavijesti od 6. prosinca 2019. poslovao na temelju Dogovora o okvirnim uvjetima i dodataka tom Dogovoru, u kojima nije jasno i nedvosmisleno određeno trajanje ugovora, što je protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, čime je Kaufland počinio nepoštenu trgovačku praksu opisanu u članku 4. stavku 2. točki 1. u vezi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, stranka navodi slijedeće.

Kaufland u svojoj pisanoj obrani osporava da bi iz odredbe članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a proizlazila obveza da ugovoreno trajanje ugovora bude eksplicitno navedeno u istom.

Prema mišljenju stranke, u slučaju da ugovor ne sadrži izričitu odredbu o određenom ili neodređenom vremenu na koji se isti sklapa, moguće je trajanje ugovora utvrditi pozivom na opće odredbe obveznog prava (članak 212. ZOO-a), a osobito imajući u vidu da su Opći uvjeti ugovora okrivljenika sadržavali odredbu o otkaznom roku (članak 7.2. Općih uvjeta poslovanja iz 2001.) utvrđenu u primjerenom trajanju od 3 mjeseca pri čemu se otkaz može izjaviti s krajem kalendarske godine. Prema tome, pozivom na opće odredbe obveznog prava, proizlazi da je Dogovor o okvirnim uvjetima bio sklopljen na neodređeno vrijeme uz mogućnost otkaza uz otkazni rok od 3 mjeseca i s učinkom otkaza na kraj kalendarske godine. Prema mišljenju stranke, na opisani način je trajanje ugovora bilo uređeno jasno i nedvosmisleno, pa zaključak da pisani ugovor ne sadrži sve odredbe bitne za poslovni odnos ugovornih strana nije točan, odnosno vrijeme na koji je isti sklopljen (neodređeno vrijeme) kao i način otkazivanja istog su jasno utvrđeni.

Podredno, stranka pojašnjava kako spisu predmeta već prileži dokumentacija o suradnji sa dobavljačem V., iz koje je vidljivo da su stranka i dobavljač za svaku kalendarsku godinu redovito sklapali nove ugovore, iz čega proizlazi jasna poslovna praksa ugovaranja i sklapanja godišnjih ugovora o nabavi robe dobavljača pa je jasno da je godišnji ugovor bio odrednica poslovne suradnje stranke i dobavljača V. u koje su se obje ugovorne strane mogle pouzdati. Kao dokaz stranka prilaže pregled godišnjih ugovora o suradnji za proteklih 5 godina, a riječ je o slijedećoj dokumentaciji:

- dopis od 17. [...] [...] naziva „Predmet: točka [...] Dogovora o okvirnim uvjetima za [...] – Bonus za [...] [...] [...] [...],
- Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01. [...] [...] [...],
- B[...] [...] [...] od 31. [...] [...] [...],
- Uvjeti za „B[...] [...] [...]“ vrijedi od 01. [...] [...] [...],
- [...] sastanka održanog dana 17. [...] [...] [...], kao dodatak Dogovoru o okvirnim uvjetima vrijedi od 01. [...] [...] [...]–31. [...] [...] [...],
- Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01. [...] [...] [...],
- B[...] [...] [...]t od 2. [...] [...] [...],
- dopis od 22. [...] [...] [...] naziva predmet: točka [...] Dogovora o okvirnim uvjetima za [...] godinu – Bonus za [...] [...] [...] [...],
- [...] sastanka održanog 12. [...] [...] [...], kao dodatak Dogovoru o okvirnim uvjetima vrijedi od 01. [...] [...] [...]–31. [...] [...] [...],
- Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01. [...] [...] [...], zaključen 05. [...] [...] [...],
- Dopis od 21. [...] [...] [...] predmet: točka [...] Dogovora o okvirnim uvjetima za [...], – bonus za [...] [...] [...] [...],
- B[...] [...] [...] zaključen 30. [...] [...] [...],
- Uvjeti za „B [...] [...] [...]“ vrijedi od 01. [...] [...] [...],
- Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01. [...] [...] [...] zaključen 30. [...] [...] [...],
- [...] sastanka održanog dana 21. [...] [...] [...], kao dodatak Dogovoru o okvirnim uvjetima, vrijedi od 01. [...] [...] [...]–31. [...] [...] [...],
- [...] sastanka održanog 21. [...] [...] [...] kao dodatak Dogovora o okvirnim uvjetima, vrijedi od 01. [...] [...] [...]–31. [...] [...] [...], B[...] [...] [...] vrijedi od 01. [...] [...] [...], a zaključen 24. [...] [...] [...].

Zaključno, u ovom dijelu izlaganja stranka obavještava AZTN kako je u međuvremenu s dobavljačem, na dan 30. svibnja 2019. sklopila novi Dogovor o okvirnim uvjetima. Prema navedenom stranka je postupila u skladu s zahtjevom AZTN-a iz dostavljenog poziva za glavnu raspravu. U konkretnom slučaju stranka je dostavila na uvid Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01.01.2019., zaključen 30. svibnja 2019., dok u prilogu istog dostavlja i Dogovor o posebnim [...] [...] i [...] [...] Aneks br. 1 Dogovora o okvirnim uvjetima, vrijedi od 01.01.2019., Aneks broj 2 Dogovora o okvirnim uvjetima, vrijedi od 01. [...] [...] [...], zaključen 29. [...] 2019., Aneks broj 2 Dogovora o okvirnim uvjetima, vrijedi od 01.01.2019., zaključen 30. [...] 2019., Sporazum o raskidu B. [...] [...] zaključen 29. [...] 2019., Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja – Verzija 01.03.2018., a zaključen 14. veljače 2019.

Nadalje, pod točkom III. pisane obrane stranka osporava i pravni stav AZTN-a izražen u Obavijesti od 6. prosinca 2019. prema kojem ugovaranje Rabata za isporuku na Centralno skladište (ugovoreno u točki 4. a) do m) Dogovora o okvirnim uvjetima) „u stvari“ predstavlja naplatu naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke (što je protivno odredbi članka 12. točke 5. ZNTP-a), naplatu naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda (što je protivno članku 12. točki 6. ZNTP-a), odnosno naplatu naknade za usluge koje nisu pružene dobavljaču (što je protivno članku 12. točki 11. ZNTP-a). U odnosu na utvrđenu povredu stranka smatra da takvo pravno stajalište nije utemeljeno na zakonu.

Tako navodi kako ZNTP ne sadrži odredbu koja bi zabranjivala ugovaranje rabata odnosno drugog popusta ili pogodnosti zbog činjenice da trgovac ima centralno skladište na koje mu je moguće isporučiti robu, odnosno zbog činjenice da se isporuka robe ugovara na jednom mjestu isporuke, a ne po poslovnicaма trgovca.

Nadalje, navodi kako ne bi trebalo biti sporno da dobavljači koji svoje proizvode mogu isporučiti na centralno mjesto isporuke, umjesto po maloprodajnim poslovnicaма trgovca imaju niže troškove prijevoza i zbog toga mogu trgovcima odobriti dodatan rabat na ime takve isporuke.

Tvrdi kako nije riječ o naplati naknade za dostavu na mjesto izvan ugovorenog mjesta isporuke, naknadi za manipulaciju nakon isporuke ili naknadi za neku drugu uslugu, već o ugovorenom popustu koji se odobrava trgovcu zbog toga što je dobavljaču isporuka na centralno mjesto isporuke organizaciono jednostavnija i troškovno jeftinija.

Nadalje, stranka navodi kako AZTN u obrazloženju Obavijesti od 6. prosinca 2019., navodi da je zabranjenu trgovačku praksu utvrdilo uvidom u „materijalne dokaze“ i iskaz svjedoka N. K., no pritom ne navodi iz kojih materijalnih dokaza zaista proizlazi da stranka u konkretnom slučaju naplaćuje naknadu za aktivnosti koje s kupljenom robom obavlja nakon isporuke na centralno skladište odnosno da naplaćuje neke druge usluge.

Također, stranka navodi kako N. K. u svom iskazu nije iskazao ništa drugo nego da bi u cijenu proizvoda koje dobavljač V. prodaje i isporučuje okrivljeniku bili uključeni i troškovi prijevoza. Navedeno smatra logičnim, budući da dobavljač snosi trošak prijevoza proizvoda do njihove isporuke kupcu. Navedeni svjedok nije, međutim, iskazivao, niti je mogao iskazivati na okolnost naplate zabranjenih naknada u smislu članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTF-a, jer istih u praksi nije bilo.

U tom smislu, stranka navodi da je iz cjenika V. iz travnja 2015. i svibnja 2015., dakle prije i poslije prelaska na centralnu isporuku proizvoda, na centralno skladište Kauflanda u Jastrebarskom, razvidno kako V. nije mijenjala cijenu za bilo koji asortiman Kauflanda. Nadalje, iz iskaza N. K., na koji se AZTN i poziva u obrazloženju Obavijesti od 6. prosinca 2019., proizlazi da su u prodajnu cijenu V. uključeni i troškovi prijevoza u smislu zavisnih troškova. Slijedom navedenog, a kako V. nije mijenjala svoj cjenik, unatoč nedvojbenoj uštedi centralne isporuke za dobavljača, odnosno smanjenju svojih zavisnih troškova, stranka ističe da se odobravanje rabata za isporuku na centralno skladište ne može tumačiti zabranjenim naknadama u smislu članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTF-a već samo i isključivo popustom odobrenim na ime smanjenih troškova prijevoza i organizacije isporuke. Stoga se takav rabat nikako ne može smatrati prikrivenom naplatom naknade za isporuku izvan ugovorenog mjesta isporuke.

Zaključno, pod točkom IV. pisane obrane stranka navodi kako rabat za isporuku na centralno skladište ne predstavlja naknadu koju naplaćuje, nego umanjeње cijene odobreno stranci s osnova stvarne koristi koju dobavljač ima zbog isporuke na jedno mjesto isporuke. Takav rabat ne može se ni na koji način poistovjetiti s navedenim zabranjenim naknadama, a koje bi morale biti potkrijepljene iskazom dobavljača i pisanom dokumentacijom o primjerice isporukama na više mjesta isporuke, zahtjevima za isplatom s osnova internih troškova dostave stranke, drugim uslugama stranke i sl. U spisu predmeta nema takve dokumentacije niti je o postojanju indicija o takvim radnjama moguće zaključiti iz iskaza saslušnog svjedoka.

Podredno u pisanoj obrani, a na okolnost uvjeta za izricanje upravno – kaznene mjere i postojanja olakotnih okolnosti stranka je istaknula kako smatra da joj s osnove dobre suradnje pripada pravo na ublažavanje eventualne kazne. Nadalje, navodi kako je stranci utvrđen relativno mali broj povreda kao i postupanje *in favorem* dobavljača, tj. stranka je ugovorila rok plaćanja u trajanju kraćem od zakonom propisanog i svoje novčane obveze podmiruje u tako ugovorenom roku. Nadalje ističe kako je po stupanju na snagu ZNTF-a provela postupak provjere vlastite usklađenosti sa ZNTF-om te samoinicijativno predložila dobavljaču sklapanje Aneksa svojim Općim uvjetima radi usklađenja istih s odredbama Zakona. Smatra na temelju svega što je izloženo u pisanoj obrani da novčana kazna u konkretnom slučaju nije potrebna, odnosno da se može izreći ublažena novčana kazna. Povreda odredbi ZNTF-a, sve i da ista bude utvrđena uslijedila je neposredno po stupanju na snagu odnosno neposredno po punoj primjeni ZNTF-a i bila je relativno kratkog trajanja i bez štetnih posljedica za konkretnog dobavljača ili dobavljače općenito, dok dobavljač V. nije iskazivao ni o kakvoj šteti koju bi uslijed povreda ZNTF-a po stranci pretrpio.

Nadalje, na glavnoj raspravi koja je održana 28. siječnja 2020., u skladu s člankom 19. stavkom 5. ZNTP-a, stranka je u cijelosti ostala kod svih navoda danih tijekom ispitnog postupka, a posebno kod navoda koje je iznijela u pisanoj obrani koja je dostavljena AZTN-u neposredno prije održavanja glavne rasprave.

Tijekom provođenja glavne rasprave od 28. siječnja 2020, ovlašteni predstavnik Kauflanda obavijestio je AZTN kako je u tijeku proces, tj. dogovor između Kauflanda i dobavljača V., a vezano za zaključenje Aneksa Dogovoru o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.01.2019. kojim bi se preciziralo određeno vrijeme trajanja Dogovora o okvirnim uvjetima.

Stranka je ujedno dopunila pisanu obranu prijedlogom za odgodom glavne rasprave radi dostave i izvođenja dokaza koji se odnose na cjenike V. iz mjeseca travnja 2015. i mjeseca svibnja 2015., s obzirom na to da pisanoj obrani ne prileže cjenici V. na koje se stranka u pisanoj obrani poziva i to u dijelu pisane obrane pod točkom III. u kojem stranka iznosi svoje zaključke koji se odnose na osporavanje navoda AZTN-a da je Kaufland ugovaranjem odredbe o Rabatu za isporuku na Centralno skladište povrijedio odredbu ZNTP-a iz članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a. AZTN je odlučio da neće izvesti predloženi dokaz, te je na zapisniku o provođenju glavne rasprave od 28. siječnja 2020. obrazložio razlog za odbijanje prijedloga stranke za izvođenjem tog dokaza i odgode glavne rasprave radi izvođenja navedenog dokaza. O razlozima odbijanja, tj. o razlozima donošenja odluke o odbijanju izvođenja tog dokaza AZTN izlaže u dijelu obrazloženja ovog rješenja pod točkom 6.2.

Prije dovršetka glavne rasprave od 28. siječnja 2020., izvršen je uvid i pročitana je dokumentacija koja prileži spisu, na što stranka nije imala primjedbi, a kako nije bilo daljnjih dokaznih prijedloga glavna rasprava je dovršena.

6. Utvrđene činjenice i okolnosti

Na temelju prethodno izloženog i provedenog dokaznog postupka, nakon analize i ocjene provedenih dokaza, AZTN nalazi utvrđenim da je Kaufland iskorištavajući značajnu pregovaračku snagu nametnuo nepoštene trgovačke prakse svojem dobavljaču V., a kako se to nadalje detaljno obrazlaže pod točkom 6.1. i 6.2. obrazloženja ovog rješenja.

6.1. Trajanje ugovora

U obavijesti o utvrđenom činjeničnom stanju od 6. prosinca 2019., nakon provedenog dokaznog postupka, ocjenjujući sve dokaze pojedinačno, tako i u njihovoj ukupnosti, AZTN je utvrdio da je Kaufland postupio protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, jer Dogovor o okvirnim uvjetima, ne sadrži odredbu o trajanju ugovora.

Dakle, nakon provedenog dokaznog postupka, ocjenjujući sve dokaze pojedinačno, tako i u njihovoj ukupnosti, utvrđeno je kako između Kauflanda i V. nije sporno da je među njima u promatranom razdoblju ugovorni odnos bio reguliran Dogovorom o okvirnim uvjetima, a koji je potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018., te od strane V. 30. ožujka 2018.

Iz dokaznog postupka proizlazi da je među ugovornim stranama Dogovora okvirnim uvjetima, sporno primjenjuju li se na taj ugovorni odnos Opći uvjeti nabave i poslovanja Kauflanda i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja i u kojoj verziji.

Uvidom u Dogovor o okvirnim uvjetima, utvrđeno je da su ugovorne strane, tj. Kaufland i V., konstatirale da potpisom tog Dogovora V. potvrđuje suglasnost s Općim uvjetima nabave i poslovanja Kauflanda i Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja, kao i da su se ugovorne strane obvezale u roku od 60 radnih dana nakon potpisivanja Dogovora o okvirnim uvjetima iste uskladiti.

Članak 295. stavak 5. ZOO-a propisuje da Opći uvjeti obvezuju ugovornu stranu ako su joj bili poznati ili morali biti poznati u vrijeme sklapanja ugovora.

AZTN je u dokaznom postupku utvrdio kako je u okviru elektroničke komunikacije (e-mail poruka) od dana 27. ožujka 2018., dakle prije potpisivanja Dogovora okvirnim uvjetima, Kaufland V. dostavio prijedlog novog ugovora tj. Dogovora o okvirnim uvjetima i Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja potpisan od strane Kauflanda 27. ožujka 2018.

Nadalje iz e-mail poruke koju je A. D. (predstavnik Kauflanda) dostavio svjedoku N. K. dana 28. ožujka 2018., također prije potpisivanja Dogovora o okvirnim uvjetima od strane V., vidljivo je kako je V. bio dostavljen Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018., iz čega AZTN zaključuje kako je dokument V. bio poznat u trenutku sklapanja Dogovora o okvirnim uvjetima.

Nadalje, e-mail poruci od 28. ožujka 2018., očito je priložen i dokument naziva HR-HR-AGB-01.01.2011. DOC.X. Međutim, njega stranka nije priložila tijekom dokaznog postupka, iako je u više navrata bila pozivana da dostavi svu dokumentaciju koja regulira ugovorni odnos u promatranom razdoblju, odnosno u razdoblju nakon pune primjene ZNTP-a, dakle nakon 1. travnja 2018.

AZTN je tijekom dokaznog postupka zatražio i od V. da u upravni spis predmeta dostavi svu raspoloživu dokumentaciju koja čini poslovni odnos između Kauflanda i V. od trenutka prvog ugovaranja poslovne suradnje, od 25. srpnja 2001. pa zaključno s danom održavanja usmene rasprave od 7. veljače 2019.

V. je ovom zahtjevu udovoljila dana 22. veljače 2019., dostavivši u Prilogu 1. Dogovore o okvirnim uvjetima koji su sklapani u razdoblju od 2001. do 2018.; u Prilogu 2 dostavila je Opće uvjete nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., dok je u Prilogu 3. dostavila Opće uvjete nabave i poslovanja sa pripadajućim Aneksom Općih uvjeta nabave i poslovanja od 14. veljače 2019.

Stoga, AZTN zaključuje da su V. u trenutku sklapanja Dogovora o okvirnim uvjetima bili poznati Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., te Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018. godine.

Iako se Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018. poziva na Opće uvjete nabave i poslovanja u verziji od 1. siječnja 2011., AZTN u dokaznom postupku nije sa sigurnošću utvrdio da su spomenuti Opći uvjeti u verziji od 1. siječnja 2011., V. u vrijeme sklapanja Dogovora o okvirnim uvjetima, bili poznati ili morali biti poznati, niti su isti AZTN-u dostavljeni od strane Kauflanda. Stoga je AZTN zaključio da isti nisu relevantni za odnos Kauflanda i V. u promatranom razdoblju.

S obzirom na to da su i Kaufland podneskom od 6. ožujka 2019. (zaprimljenim u AZTN-u 8. ožujka 2019.) i V. podneskom od 11. ožujka 2019. (zaprimljenim u AZTN-u 13. ožujka 2019.), potvrdili da su u promatranom razdoblju za njihov ugovorni odnos mjerodavni bili Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., AZTN je utvrdio da su za ugovorni odnos između Kauflanda i V. mjerodavni bili upravo ti Opći uvjeti nabave i poslovanja iz 2001. godine.

Uvidom u Dogovor o okvirnim uvjetima te u Opće uvjete nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., AZTN je utvrdio da je Kaufland sa V. poslovao na temelju pisanog ugovora koji zadovoljava elemente iz članka 6. stavka 1. točke 1. do 5. ZNTP-a, ali ne zadovoljava uvjete iz točke 6. tog članka, a koji se odnosi na trajanje ugovora.

Navedeni zaključak neovisan je o gore navedenom prijedoru koji između ugovornih strana postoji oko toga primjenjuje li se na njihov ugovorni odnos Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja u verziji od 1. ožujka 2018., jer niti tim dokumentom nije regulirano trajanje ugovora.

Člankom 212. stavkom 1. ZOO propisano je da ako trajanje obveznog odnosa nije određeno, svaka ga strana može okončati otkazom.

Člankom 6. stavkom 1. točkom 6. ZNTP-a, propisano je da ugovor između dobavljača i trgovca kao bitan sastojak mora sadržavati trajanje ugovora. Drugim riječima, ZNTP za ugovorne odnose između dobavljača i trgovca izričito zahtijeva da njihovo trajanje bude određeno navedeno u ugovoru. Iako bi se iz činjenice da trajanje ugovora među ugovornim stranama ovog poslovnog odnosa nije određeno moglo zaključiti da je isti sklopljen na neodređeno vrijeme, time nije zadovoljen zahtjev iz članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, s obzirom na to da ZNTP trajanje ugovora definira kao bitan sastojak ugovora između dobavljača i trgovca, što znači da isto mora biti određeno ili određivo u konkretnom vremenskom trajanju, odnosno mora postojati odredaba o trajanju ugovora, a koja evidentno izostaje, odnosno odredbe o trajanju ugovora nema.

Osim toga, iako ZOO za većinu obveza odnosno elemenata obveznih odnosa (pa tako primjerice i za mjesto i vrijeme isporuke) predviđa rješenja koja se primjenjuju u nedostatku drugačijih ugovornih odredbi, primjena takvih zakonskih presumpcija ne zadovoljava uvjet ZNTP-a, koji kao poseban zakon, dapače *ius cogens*, izričito regulira elemente obveznog odnosa koji moraju izričito u pisanom obliku biti određeni u ugovoru između dobavljača i trgovca, a jedan od njih je i trajanje ugovora sukladno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

Stoga, cijeneći sve prethodno navedeno, zaključak je AZTN kako Dogovor o okvirnim uvjetima, a koji Dogovor je postao perfektan 30. ožujka 2018., ne sadrži odredbu o trajanju ugovora (odnosno odredbe o trajanju ugovora nema) što je u suprotnosti s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a i predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u skladu s odredbom članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a.

Prema navedenom i nakon što je AZTN zaprimio pisanu obranu Kauflanda, AZTN u cijelosti ostaje kod svih navoda koji su prethodno gore izneseni jer odredbe o trajanju ugovora nema što je protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

Stoga, AZTN ne prihvaća navode iz pisane obrane Kauflanda koji se u bitnome svode na mišljenje Kauflanda kako zaključak AZTN-a o tome da bi Dogovor o okvirnim uvjetima bio manjkav zbog činjenice da ne sadrži odredbu o trajanju ugovora nije točan, jer se pozivom na opće odredbe obveznog prava isti primjenjuje na neodređeno vrijeme i može se otkazati s krajem svake kalendarske godine uz primjereni otkazni rok, što upućuje na zaključak da ovdje nije riječ o nepoštenoj trgovačkoj praksi koja iziskuje kažnjavanje.

Suprotno stavu stranke, tj. Kauflanda, AZTN iznova ukazuje kako nije sporno da ZOO za većinu obveza odnosno elemenata obveznih odnosa predviđa rješenja koja se primjenjuju u nedostatku drugačijih ugovornih odredbi, međutim primjena takvih zakonskih presumpcija ne zadovoljava uvjet ZNTP-a.

AZTN ukazuje kako je ZNTP prisilan propis i *lex specialis* u odnosu na ZOO, iz čega proizlazi zaključak kako su pojedinim odredbama ZNTP-a derogirane odredbe ZOO-a. Ujedno, potrebno je ukazati kako je jedno od osnovnih načela ZOO propisano odredbom članka 2., prema kojem sudionici u prometu slobodno uređuju obvezne odnose, no u istom članku predviđeno je i opće ograničenje stranačke autonomije prema kojem sudionici u prometu obvezne odnose ne mogu uređivati suprotno Ustavu, prisilnim propisima i moralu društva. Javni poredak kojeg čini Ustav, prisilni propisi i moral društva, predstavlja granice stranačke autonomije, odnosno slobode pri zasnivanju i uređivanju privatnopravnih odnosa.

Suprotno stavu stranke, tj. Kauflanda, AZTN ukazuje kako se ZNTP-om smanjuje autonomija sudionika obvezno pravnih odnosa tako da se ne samo utvrđuje obvezan oblik ugovora, već se proširuje sadržaj bitnih sastojaka ugovora. Za razliku od drugih trgovačkih kupoprodajnih ugovora kod kojih je jedini bitni sastojak ugovora stvar odnosno roba određena u kvalitativnom i kvantitativnom smislu, kod ugovora koji potpadaju pod primjenu ZNTP-a, pored navedenog, obvezni sastojci propisani su u odredbi članka 6. stavka 1. točke 1. do 6. ZNTP-a.

Dakle, navedeni ugovor između dobavljača i trgovca prema odredbama ZNTP-a predstavlja fiksni posao i to s obveznim određenjem cijene proizvoda, roka plaćanja, roka isporuke, mjesta isporuke i trajanja ugovora. Prema stavu AZTN-a, okolnost trajanja ugovora mora biti vidljiva iz samog ugovora, ona nije tehnički detalj, već važenje ugovora svakoj osobi koja čita ugovor mora biti jasno, mora biti nedvosmisleno navedeno u samom ugovoru.

ZNTP je upravljen prema zaštiti ravnopravnosti u slučajevima faktične nejednakosti strana te stoga čini iznimku od promatranog načela iz članka 2. ZOO, te strože regulira pojedina pitanja, a među takvima je i odredba članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, te je takav zaključak neovisan o odredbi o otkaznom roku.

U spomenutoj Obavijesti od 6. prosinca 2019., AZTN je naveo kako su Kaufland podneskom od 6. ožujka 2019., koji je zaprimljen 8. ožujka 2019. i V. podneskom od 11. ožujka 2019., zaprimljen u AZTN-u 13. ožujka 2019., potvrdili da su u promatranom razdoblju za njihov ugovorni odnos bili mjerodavni Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., zbog čega je AZTN i utvrdio da su za ugovorni odnos između Kauflanda i V. mjerodavni bili upravo ti Opći uvjeti nabave i poslovanja iz 2001., nadalje utvrđujući kako niti Dogovor o okvirnim uvjetima pa tako niti Opći uvjeti nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., ne zadovoljavaju uvjet iz članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

Može se zaključiti kako Opći uvjeti nabave i poslovanja predstavljaju tipski ugovor, obrazac koji olakšava sklapanje ugovora jer nudi popis tipičnih klauzula za pojedinu vrstu poslovne transakcije, dok ostavlja bitne sastojke ugovora neodređenima, prepušta ih pregovorima ugovornih strana. Dakle može se uzeti da su to radnje koje prethode nastanku ugovora, pa činjenica pozivanja na odredbu o otkaznom roku (članak 7.2. Općih uvjeta nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001.) ne ide u prilog činjenici, da je od 1. travnja 2018., tj. od dana tzv. pune primjene ZNTP-a jasno određeno što čini bitne sastojke ugovora između trgovca i dobavljača, a to je i odredba o trajanju ugovora iz članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

Posljedično navedenom, potrebno je ukazati kako se u obrazloženju Rješenja pod točkom 2.1.3. navode sve izjave stranke, njezina očitovanja koja su detaljno iznesena, a koje se odnose na (različita) pojašnjenja odredbe o trajanju ugovora iz članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a. Analizirajući dane izjave stranke za ustvrditi je da su njezina očitovanja dana u tijeku ispitnog postupka u tolikoj mjeri oprečna (pa čak i proturječna sama sebi) da se iz navedenog daje zaključiti kako je riječ o nemuštom pokušaju stranke da otkloni svoju odgovornost. Analizirajući izjave stranke (sve njezine naknadne izmjene) AZTN je iste u manjem dijelu prihvatio kao istinite, zbog čega je AZTN i zaključio kako je Kaufland s V. poslovao na temelju Dogovora o okvirnim uvjetima te Općih uvjeta nabave i poslovanja od 25. srpnja 2001., s

obzirom na to da je taj dio izjave stranke (dan u podnesku od 6. ožujka 2018., zaprimljenim 8. ožujka 2019.) potvrdila i V. u podnesku od 11. ožujka 2019., zaprimljenim 13. ožujka 2019.

AZTN ukazuje kako je cilj ZNTP-a uspostava, osiguranje i zaštita poštenih trgovačkih praksi kojima se štite sudionici u lancu opskrbe hranom (članak 1. stavka 2. ZNTP-a), pa upravo poštujući temeljna obvezno – pravna načela (članak 2. – 16. ZOO-a) trgovci su pozvani stvarati poštene trgovačke prakse. Ne može se u cijelosti prihvatiti stav stranke kako su se „događale omaške“ (primjerice, kako se to navodi u dopisu stranke od 6. lipnja 2019.) te kako se u kratkom roku morao uskladiti i potpisati veliki broj ugovora za nastavak poslovne suradnje, dok je AZTN bitna tumačenja i Odgovore na pitanja adresata ZNTP-a objavio 28. veljače 2018., pa da su postojale znatne nepoznanice vezane uz ZNTP, zbog čega je prošlo određeno vrijeme dok su trgovci i dobavljači pripremili svoje poslovne politike vezane uz ZNTP (primjerice, kako se to navodi u očitovanju stranke od 12. srpnja 2018.), a to s obzirom na činjenicu da je odredba članka 6. stavka 1. jasno formulirana, te ne daje adresatima mogućnost izbora između više mogućih ponašanja, određujući im strogo samo jedno ponašanje. Nejasnim se ukazuje zbog čega bi ugovorna odredba u kojoj bi bilo jasno navedeno trajanje ugovora iziskivalo tolike poteškoće na strani stranke, posebice kraj činjenice da je stranka i pristupila usklađivanju svojih ugovornih odredbi, a kako bi iste bile u skladu s odredbama ZNTP-a.

U primjeni ZNTP-a, bitni sastojci ugovora koji su propisani u članku 6. stavku 1. ZNTP-a moraju biti jasno navedeni u samim Ugovorima i moraju biti ugovoreni tako da ne ostavljaju ikakvu dvojbu u pogledu svog tumačenja.

Stoga, cijeneći sve prethodno navedeno, utvrđeno je kako Dogovor o okvirnim uvjetima, a koji je postao perfektan 30. ožujka 2018., ne sadrži odredbu o trajanju ugovora, ne sadrži odredbu o trajanju i prestanku ugovora, a što je u suprotnosti s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a i predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u skladu s odredbom članka 4. stavka 2. točke 1. ZNTP-a.

Prije dovršetka glavne rasprave od 28. siječnja 2020., AZTN je izvršio uvid i u Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01.01.2019., koji je između ugovornih strana, Kauflanda i V., zaključen 30. svibnja 2019. Stoga, na ovom mjestu AZTN ukazuje kako i u citiranom Ugovoru odredba o trajanju ugovora evidentno izostaje, odnosno odredbe o trajanju ugovora nema, a što je u suprotnosti s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a.

Zaključno, kako je stranka u prilogu pisane obrane dostavila Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.01.2019. zaključen 30. svibnja 2019. to je AZTN precizirao vremensko trajanje povrede ZNTP-a, odnosno vrijeme trajanja nepoštene trgovačke prakse iz članka 4. stavka 2. točke 1. u vezi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a. U tom smislu navedena povreda trajala je u razdoblju od 1. travnja 2018., tj. od dana tzv. pune primjene ZNTP-a do 30. svibnja 2019., tj. do dana zaključenja novog Dogovora o okvirnim uvjetima u odnosu na dobavljača V.

6.2. Rabat za isporuku na centralno skladište

U obavijesti od 6. prosinca 2019. AZTN je zaključio kako je Kaufland postupio protivno odredbi članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a budući da Dogovor o okvirnim uvjetima sadrži odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište kojom je ugovoreno kako će V. na računima koje izdaje Kauflandu obračunati ugovoreni popust u iznosu od [...] % (rabata na fakturi) u odnosu na proizvode koji se navode pod točkom 4. a) do c) (riječ je o asortimanu V. [...] [...] [...], ostali [...] proizvodi - [...] [...] bez [...], te [...] i [...] [...]), dok u odnosu na proizvode koji su navedeni pod točkom 4. d) do l) (riječ je o asortimanu V. [...] [...], [...] [...], [...], panirani [...] program, [...] [...] program, [...] [...] [...], [...] [...] [...], [...] [...] [...], ostali [...] [...] [...] proizvodi, ostali [...] proizvodi) V. će na računu obračunati iznos popusta od [...] %, a koji izneseni zaključak AZTN-a je

proizlazio iz činjenice da je nesporno dokazno da Kaufland raspolaže samo jednim centralnim skladištem na adresi Jastrebarsko, Gospodarska ulica broj 2., uz uvažavanje danog iskaza svjedoka predstavnika dobavljača V. iz kojeg je nesporno proizlazi kako je upravo prijevoz do mjesta isporuke u cijelosti trošak dobavljača V., dok na mjestu isporuke u smislu članka 2. točke m) ZNTP-a, svi rizici za isporučeni proizvod prelaze na trgovca (tj. Kaufland).

Dakle, opisana utvrđenja AZTN-a iz Obavijesti od 6. prosinca 2019. o povredama ZNTP-a iz članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a, utvrđena su na temelju izvedenih materijalnih i personalnih dokaza, kako slijedi.

Naime, u obavijesti o pokrenutom upravnom postupku po službenoj dužnosti od 29. lipnja 2018., AZTN je pozvao Kaufland na dostavu pisanog očitovanja o ekonomskoj podlozi iz koje je moguće utvrditi i definirati Rabat za isporuku na Centralno skladište koji se navodi u točki 4. Dogovora o okvirnim uvjetima, uz dostavu očitovanja o procesu isporuke proizvoda (te podredno o dostavi očitovanja na što se odnosi mjesto isporuke navedeno u točki 13. i 14. Dogovora).

Kao što je i prethodno navedeno u točki 2.1.2. obrazloženja ovog rješenja, Kaufland je 12. srpnja 2018. dostavio AZTN-u svoje (tzv. prvo) pisano očitovanje u kojem je pojasnio ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište.

Tom je prilikom Kaufland naveo kako je riječ o rabatu kojeg V. odobrava Kauflandu radi isporuke na jedno mjesto isporuke. Mjesto isporuke predstavlja centralno skladište koje se nalazi u Jastrebarskom, Čabdin, Gospodarska 2, a koje je otvoreno u 2015. godini. U 2015. godini vođeni su pregovori oko prebacivanja tzv. decentralnih isporuka na jedno mjesto, tj. centralno skladište te je tada i dogovoreno da će za takav način isporuke odobravati Rabat za isporuku na Centralno skladište upravo u iznosu od [...] % za jedan dio asortimana, a za drugi dio asortimana u visini od [...] %.

Zaključno, tada je Kaufland naveo taksativno (kroz četiri točke) koje su to prednosti isporuke na jedno mjesto isporuke, a što je izloženo u obrazloženju ovog rješenja pod točkom 2.1.2. (transportni troškovi V., kao i troškovi pripreme robe za isporuku V. znatno su niži, V. ispostavlja jednu otpremnicu, jedna račun).

U tijeku ispitnog postupka AZTN je svojim dopisom od 19. studenog 2018., zatražio od stranke da dostavi dodatna pojašnjenja, pa je tako zatražio da se Kaufland izjasni na okolnost je li V. i nakon pune primjene ZNTP-a, odnosno nakon 1. travnja 2018. samostalno ponudila Rabat za isporuku na Centralno skladište.

U svom očitovanju od 10. prosinca 2018., koje je u AZTN-u zaprimljeno 11. prosinca 2018. Kaufland je naveo kako ZNTP-om nije propisana obveza posebne suglasnosti dobavljača za ponudu Rabata za isporuku na Centralno skladište, već je suglasnost implicirana u potpisu ugovora o nabavi. Tada je Kaufland naveo kako je Rabat za isporuku na Centralno skladište sadržan u Dogovorima o okvirnim uvjetima koji su zaključeni s V. za 2015., 2016. i 2017.

Uvažavajući navode stranke radi potpunog i pravilnog utvrđenja činjeničnog stanja AZTN je dostavio i dobavljaču V. dopis od 19. studenog 2018. sa zahtjevom za dostavom pisanog očitovanja na okolnost ugovaranja Rabata za isporuku na Centralno skladište.

V. je u svojem dopisu od 7. prosinca 2018., zaprimljenim u AZTN-u 10. prosinca 2018., u bitnome navela kako ugovaranje Rabata za isporuku na Centralno skladište nastaje kod promjene pariteta isporuke proizvoda sa isporuke FCO prodajna mjesta Kupca, na paritet FCO centralna skladišta Kupca. Centralno skladište Kauflanda nalazi se na adresi u Jastrebarskom, Gospodarska cesta 2. V. je prije potpisivanja Dogovora o okvirnim uvjetima dostavljala proizvode na centralno skladište. Prebacivanje isporuka s prodajnih mjesta na

centralno skladište realizirano je u travnju 2015. godine. V. je sa isporukama na centralno skladište započela u travnju 2015.

Nadalje, iz navedenog dopisa (jasno) proizlazi kako je V. pozvana na dogovor o prebacivanju dopreme proizvoda sa prodajnih mjesta na centralno skladište koje je ujedno podrazumijevao i komercijalne uvjete takve promjene pariteta isporuke, a pregovori su vođeni tijekom 2014. i početkom 2015. godine.

Ujedno iz dopisa V. također jasno proizlazi kako je Rabat zbog promjene pariteta isporuke zatražio Kaufland uz obrazloženje smanjenja logističkih troškova V. kod isporuka na jedno dostavno mjesto, a različit rabat prema asortimanima je zatražila V. sukladno različitim troškovima logistike koja je imala u vlastitoj distribuciji te dvije vrste programa.

Dakle, u dopisu V. navodi se jasno kako je dogovor o visini rabata bio sastavni dio pregovora o komercijalnim uvjetima prebacivanja koji su se vodili sa Kauflandom, i V. nije samostalno nudila navedene rabate veće je imala postići maksimalno takvu razinu rabata koja je odgovarala trošku koji je imala do tada u vlastitoj distribuciji prilikom isporuke proizvoda na dostavna mjesta Kauflanda, umanjeno za trošak koji ima kod isporuke na centralno skladište Kauflanda.

Nastavno, u prilogu spomenutog dopisa V. od 10. prosinca 2018., dobavljač V. je postupio sukladno nalogu AZTN-a za dostavom tzv. prvog računa koji je ovaj dobavljač izdao Kauflandu nakon 1. travnja 2018., tj. nakon pune primjene ZNTP-a, iz kojeg je moguće utvrditi broj računa, datum izdavanja računa dobavljača trgovcu te datum plaćanja trgovca dobavljaču.

Tako je V. u odnosu na razdoblje tzv. pune primjene ZNTP-a dostavila račun broj [...], datum računa 3. travnja 2018., datum dospjeća 18. travnja 2018., kao i račun broj [...] datum računa 03. travnja 2018, datum dospjeća 18. travnja 2018. Ujedno, u prilogu svog očitovanja V. je dostavila i potvrdu o plaćanju, odnosno dostavila je dokaz o realiziranoj naplati za tzv. prve račune koji su izdani nakon 1. travnja 2018.

Dakle, na temelju izvršenog uvida u spomenute račune, a prije svega se to odnosi na račun V. broj [...], datum računa 3. travnja 2018., datum dospjeća 18. travnja 2018., vidljivo je kako je Rabat za isporuku na centralno skladište, pored činjenice da je bio ugovoren, bio i realiziran.

Dokaz o realizaciji navedenog Rabata upravo proizlazi iz dostavljenih potvrda o plaćanju, a koje su za potrebe ovog ispitnog postupka dostavili V. i na zahtjev AZTN-a Kaufland. Tako je Kaufland dostavio potvrdu o plaćanju upravo u odnosu na račun [...], datum računa 3. travnja 2018., datum dospjeća 18. travnja 2018.

Uvidom u spomenuti račun V. broj [...] na kojem se nalazi asortiman koji ulazi u kategoriju sokova i bezalkoholna pića, nesporno je utvrđeno kako je u odnosu na 13 proizvoda, obračunat Rabat za isporuku na Centralno skladište. Konkretno na računu je obračunat i tzv. ukupni odbitak ugovoren u točki 5. Dogovora o okvirnim uvjetima, a koji se odbitak sastoji od zbroja ugovorenog Osnovnog rabata i ugovorenog spornog Rabata za isporuku na Centralno skladište.

Dakle, na temelju dostavljenih potvrda o plaćanju nesporno je dokazano kako je Rabat za isporuku na Centralno skladište u odnosu na ovaj račun i realiziran u iznosu od [...] % rabata na fakturi, odnosno kada se gleda zbroj ugovorenog Osnovnog rabata i Rabata za isporuku na Centralno skladište, u odnosu na svaki od 13 proizvoda, obračunat je ukupni odbitak od [...] % rabata na fakturi. Tijekom dokaznog postupka nesporno je dokazano kako je navedeni račun u cijelosti bio podmiren dobavljaču V.

O gore iznesenim i navedenim činjeničnim utvrđenjima stranka je bila upoznata i prilikom dostave Obavijesti od 6. prosinca 2019., pa je stoga potpuno neosnovan zaključak stranke koji je ista iznijela u pisanoj obrani o ne postojanju materijalnih dokaza koji bi mogli potvrditi navode AZTN-a o tome da je ugovaranje Rabata za isporuku na centralno skladište u suprotnosti s odredbama ZNTP-a.

Tijekom provođenja usmene rasprave od 31. svibnja 2019. nakon što je stranci prethodno predložen Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima / Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima od 01.04.2018._lista ugovorenih proizvoda, na posebno postavljeno pitanje je li joj poznato da bi iskazana osnovna cijena bez PDV-a u kunama koja se za proizvode (koji su naznačeni u dostavljenoj tablici) navodi prije rabata koji su ugovoreni u Dogovoru o okvirnim uvjetima, sadržavala zavisne troškove, stranka je odgovorila kako joj taj podatak nije poznat, te je mišljenja kako osnovna cijena koja je navedena bez PDV-a u kunama, predstavlja cijenu koja se nalazi najvjerojatnije u cjeniku dobavljača.

Nadalje, u tijeku provođenja usmene rasprave koja je održana 31. svibnja 2019., svjedoku N. K. predložena je dokumentacija Dogovor o posebnim cijenama robe i robnim rabatima / Aneks Dogovora o okvirnim uvjetima od 01.04.2018._lista (tzv. lista ugovorenih proizvoda), nakon čega je svjedoku (primjerice) predložen proizvod [...] [...] [...] [...] [...] g, za koji proizvod je iskazana cijena bez PDV-a [...]kuna, te nakon čega se prema podacima koji prileže na predloženoj dokumentaciji, obračunava rabat u vezi s Dogovorom o okvirnim uvjetima. Na poseban upit, a kada se svjedoka pita je li cijena od [...]kuna, predstavlja prodajnu cijenu dobavljača te jesu li u tu cijenu uključeni i troškovi prijevoza u smislu zavisnih troškova, svjedok je pojasnio kako je cijena od [...] kuna prodajna cijena V. u koju su uključeni i zavisni troškovi.

Na ovom mjestu AZTN ukazuje kako je odredbom članka 2. m) ZNTP-a propisano da mjesto isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda predstavlja mjesto na kojem dobavljač isporučuje poljoprivredni ili prehrambeni proizvod otkupljivaču i/ili prerađivaču ili trgovcu i na kojem u trenutku isporuke svi rizici i odgovornosti za poljoprivredni ili prehrambeni proizvod prelaze na otkupljivača i/ili prerađivača ili trgovca. Nadalje, odredbom članka 2. o) ZNTP-a definirana je nabavna cijena kao jedinična cijena dobavljača po kojoj se kupuje poljoprivredni ili prehrambeni proizvod, umanjena za sve rabate ili popuste iskazane isključivo na računu, te uvećana za zavisne troškove koji su vezani za nabavu istog, dok zavisni troškovi u pravilu uključuju troškove prijevoza, osiguranja, špedicije i carine.

U Obavijesti od 6. prosinca 2019., AZTN je naveo kako i bez obzira na činjenicu što ugovaranje ovog rabata, Kaufland ne smatra spornim, budući da je Rabat za isporuku na Centralno skladište bio sadržan i u Dogovorima o okvirnim uvjetima koji su bili zaključeni s V. za 2015., 2016. i 2017. godinu, a pri čemu u prilog činjenice o dopuštenosti ugovaranja ovog rabata stranka navodi koje su to sve prednosti za V. (niži transportni troškovi i troškovi pripreme robe) nastupile samim trenutkom promjene mjesta isporuke proizvoda, s isporuke prodajno mjesto kupca na isporuku centralno skladište kupca, poslovna politika koja je bila važeća u 2015. godini, u kojoj je V. doista i bila pozvana na dogovor o prebacivanju dopreme proizvoda s prodajnih mjesta kupca na centralno skladište kupca, slijedom čega je i dogovor o visini rabata bio sastavni dio pregovora o komercijalnim uvjetima, kao takva prestala važiti po sili zakona na dan 1. travnja 2018., u smislu odredbe članka 32. ZNTP-a.

Dakle, poslovna politika u kojoj je opravdano i/ili dopušteno zatražiti od dobavljača Rabat zbog promjene pariteta isporuke uz obrazloženje smanjenja logističkih troškova V. na jedno dostavno mjesto, više nije važeća nakon 1. travnja 2018. od kada je ZNTP u tzv. punoj primjeni. Stoga, nakon 1. travnja 2018., trgovac nema pravo teretiti dobavljača, u konkretnom slučaju V. za troškove logistike, a koji su u konkretnom slučaju i bili naplaćeni od dobavljača V., nakon 1. travnja 2018., od kojeg dana je u primjeni i Dogovor o okvirnim uvjetima kojim je ovaj rabat ugovoren.

Nema mjesta primjeni Rabata za isporuku na Centralno skladište, s obzirom na to da je tijekom dokaznog postupka dokazana i činjenica da Kaufland doista raspolaže samo jednim centralnim skladištem koje se nalazi u Jastrebarskom, Gospodarska ulica broj 2., a uz uvažavanje iskaza saslušanog svjedoka N. K. za zaključiti je kako je prijevoz do mjesta isporuke u cijelosti trošak dobavljača, dok na mjestu isporuke u smislu članka 2. točke m) ZNTP-a svi rizici za isporučeni proizvod prelaze na trgovca. Zbog navedenog se obrazloženo stranke o prednostima isporuke na jedno mjesto isporuke ne može prihvatiti, budući da je prebacivanje isporuke sa decentralnih isporuka na centralnu isporuku, isključivo poslovna odluka Kauflanda i ona ne bi trebala biti razlogom zbog kojeg je V. i nakon 1. travnja 2018., dakle nakon pune primjene ZNTP-a u obvezi ponuditi navedeni rabat.

Naime, cilj i svrha donošenja ZNTP-a je među ostalim bila i da se onemogući trgovcima prebacivanje svojih troškova poslovanja na dobavljače.

Rabatom za isporuku na centralno skladište Kaufland ustvari naplaćuje V., odnosno prebacuje na V. trošak svoje isporuke (prijevoza) proizvoda koju vrši iz centralnog skladišta u svoje poslovnice (prema izjavi Kauflanda isti raspolaže s brojem od ukupno 39 poslovnica), a što predstavlja na taj način putem rabata za isporuku na centralno skladište prikrivenu naplatu naknade za dostavu poljoprivrednih ili prehrambenih proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke, što je zabranjeno odredbom članka 12. točke 5. ZNTP-a, a ujedno ovakav način postupanja Kauflanda predstavlja i prikrivenu naplatu naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda što je zabranjeno člankom 12. točkom 6. ZNTP-a odnosno prikrivenu naplatu naknade za uslugu koja nije pružena dobavljaču što je zabranjeno odredbom članka 12. točke 11. ZNTP-a.

Dakle, AZTN nije prihvatio navode iz pisane obrane stranke u kojem Kaufland osporava pravni stav AZTN-a vezan uz ugovaranje Rabata za isporuku na centralno skladište. Stoga, kada se analiziraju navodi obrane Kauflanda i nadalje ostaje nejasno zbog čega bi V. bila u obvezi (dodatno) umanjivati svoju nabavnu cijenu odobravanjem (ugovaranjem) Rabata za isporuku na Centralno skladište samo iz razloga jer umjesto u 39 poslovnica robu isporučuje na jedno mjesto, centralno skladište Kauflanda. Odabir centralnog skladišta je isključiva poslovna odluka Kauflanda i time Kaufland ne čini bilo kakvu uslugu dobavljaču nego ga izlaže dodatnim i nepotrebnim troškovima na koje uzimajući u obzir članak 2 točke m) ZNTP-a nema pravo.

Stranka u svojoj pisanoj obrani navodi kako svjedok N. K. nema nikakvih neposrednih saznanja na okolnost naplate naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke, na okolnost naplate naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda, odnosno naplatu naknade za usluge koje nisu pružene, jer istih u praksi nije niti bilo. Naime svjedok je pozvan iskazivati na sve okolnosti zaključenog Dogovora o okvirnim uvjetima, a malo je vjerojatno da bi isti imao neposredna saznanja kako u praksi trgovac Kaufland višak vrijednosti evidentira u poslovnim knjigama. Dakle, ovdje je prijeporno pitanje, pitanje o jednakoj vrijednosti činidaba.

Izneseni navodi stranke, dana pojašnjenja i dokazi, ne održavaju opstojnost argumentacije Kauflanda da ne bi trebalo biti sporno da dobavljači koji svoje proizvode mogu isporučiti na centralno mjesto isporuke imaju niže troškove prijevoza i zbog toga mogu trgovcima odobriti dodatni rabat.

Upravo suprotno, AZTN je stava da se ugovaranjem odredbe o Rabatu za isporuku na Centralno skladište ne ostvaruje pravičan odnos uzajamnih protučinidaba.

Nadalje, tijekom provođenja glavne rasprave od 28. siječnja 2020. stranka je predložila odgodu glavne rasprave radi dostave i izvođenja dokaza, tj. vršenja uvida u cjenike V. iz mjeseca travnja 2015. i mjeseca svibnja 2015. Naime, na glavnoj raspravi od 28. siječnja

2020. stranka je izjavila kako je nakon ponovnog uvida u pisanu obranu, uvidjela kako je propustila dostaviti AZTN-u navedene cjenike, a na kojima se temelji argumentacija stranke da kako V. nije mijenjala svoje cjenike, niti prije, a niti, nakon prelaska na centralnu isporuku, unatoč nedvojbenoj uštedi centralne isporuke za dobavljača, odnosno smanjenju zavisnih troškova, stranka ističe da se odobravanjem Rabata za isporuku na centralno skladište ne može tumačiti zabranjenim naknadama u smislu članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a, već samo i isključivo popustom odobrenim na ime smanjenih troškova prijevoza i organizacije isporuka.

AZTN je odbio dokazni prijedlog stranke, radi potrebe izvođenja ovog dokaza ocjenjujući da je taj dokazni prijedlog odugovlačeći, a podredno ocjenjujući ovaj dokazni prijedlog nevažnim jer činjenica koju bi izvođenjem tog dokaza trebalo utvrditi nije važna za odlučivanje jer je činjenično stanje u dovoljnoj mjeri utvrđeno. Naime, vršenje uvida u predložene dokaze irelevantno je s aspekta prijelaznih i završnih odredaba iz članka 32. ZNTP-a. Naime, poslovna praksa na koju se stranka poziva (a za koju Kaufland očekuje da će se prema toj praksi postupiti pri sklapanju pravnoga posla i *pro futuro*) iscrpljena je temeljem odredbe članka 32. ZNTP-a, kojom je jasno određeno kako ugovori koji su zaključeni prije stupnja na snagu ZNTP-a, a koji nisu u skladu s člancima 4. do 12. ZNTP-a, prestaju važiti od 1. travnja 2018.

Nadalje, argumentacije stranke (sagledavajući sve njezine izjave, kao i navode iz pisane obrane) u bitnome svodi se na činjenicu kako je na strani V. u 2015. godini došlo do (pojedinih) ušteta (smanjenih troškova prijevoza) zbog čega je prihvatljivo, dapače nužno i redovito se očekuje da V. odobri rabatnu politiku u smislu davanja Rabata za isporuku na centralno skladište.

Međutim čak i da je tome tako, uštete koje je (potencijalno) ostvarila V. rezultat su poslovne politike Kauflanda, a poslovna politika Kauflanda nije zasigurno rezultat nekakvog hira, već strateškog promišljanja, sa željom za ostvarenjem (pojedinih) ušteta također i na strani Kauflanda. Nema dokaza da je V. zahtijevala da se dio tih ušteta (ušteta Kauflanda) prebaci na V.. Pored navedenog iz danih pojašnjenja V., razvidno je kako V. nije ostavljena mogućnost isporuke u 39 poslovnih jedinica i/ili centralno skladište. Naime pored navedenog, u obrazloženju ovog rješenja AZTN je naveo kako je stranka u spis predmeta dostavila svoj dopis od 19. ožujka 2015. kojim se dobavljači Kauflanda obavještavaju da se novo centralno skladište stranke otvara u travnju 2015., na adresi Jastrebarsko, Gospodarska ulica br. 2., a u prilogu tog dokumenta dostavljeni su svim dobavljačima Kauflanda i prilog br. 1 – MERCAREON – Sustav upravljanja terminima dostave, Prilog br. 2- Garancija pouzdanosti za korištenje sustava Mercareon, Prilog br. 3. – Nacrt centralnog skladišta, Prilog br. 4 – dopis o potvrđivanju otpremnica u ime Kauflanda. Dakle, otvaranje centralnog skladišta je isključivo poslovna politika Kauflanda.

Stoga se ovdje može postaviti pitanje koje je uštete Kaufland ostvario mijenjanjem poslovne politike u vidu organiziranja prihvata robe. Dakle, zaključak je AZTN-a da ukoliko trgovac želi imati centralno skladište da njegove troškove nakon preuzimanja proizvoda u centralnom skladištu (primjerice, daljnji prijevoz proizvoda ili čuvanje i manipulacija s proizvodima) ne može plaćati dobavljač putem rabata koji ustvari predstavlja prikrivenu i zabranjenu naknadu trgovcu, već ga isključivo mora podmiriti trgovac – kupac. Stoga za zaključiti je kako je ovdje riječ o faktičnoj neravnopravnosti ugovornih strana koje je imalo za posljedicu da jača ugovorna strana, tj. Kaufland može slabijoj, tj. V. nametnuti svoje uvjete, poslovnu praksu koja je nepravedna i to u smislu da je zbog dugogodišnje prakse slabija strana, tj. V. osuđena poslovati na način da je upravo odobravanje spornog rabata datost, bez ikakve mogućnosti za nastajanjem nove prakse. U tom kontekstu otvoreno se postavlja pitanje o tome bi li „potencijalno“ ulaganje V. u zavisne troškove (primjerice u vidu kupnje suvremenijih dostavnih vozila) opravdalo poziciju trgovca da zatraži i dodatni rabat ili povećanje iznosa spornog rabata, upravo zbog smanjenja zavisnih troškova dobavljača.

Ocjena stranke da se Rabat za isporuku na centralno skladište ne može poistovjetiti s zabranjenim naknadama na koje se poziva AZTN i koje bi stranka morala naplaćivati, a koje bi morale biti potkrijepljene iskazom dobavljača i pisanom dokumentacijom o primjerice pisanim isporukama na više mjesta isporuke, zahtjevima za isplata naknade s osnova internih troškova dostave stranke i sl., jer da u spisu nema dokaza, AZTN ističe da dokazni postupak nije propisan i ograničen, dok je materijalna istina rezultat slobodne dokazne metode. Međutim i bez obzira na činjenicu što stranka pribavljanje navedenih dokaza na koje se poziva nije predložila u tijeku dokaznog postupka, ocjena je AZTN da su takvi dokazni prijedlozi neprikladni je postoje razlozi za sumnju da se navedenim i istaknutim ne bi mogla utvrditi odlučna činjenica te bi isto bilo protivno načelu učinkovitosti i ekonomičnosti postupka.

Dakle, na temelju rezultata provedenog ispitnog postupka vidljivo je kako je AZTN zatražio očitovanje Kauflanda o osnovanosti primjene Rabata za isporuku na Centralno skladište uz dostavu materijalnih dokaza koji bi opravdali njegovu primjenu. Na zahtjev AZTN-a Kaufland se očitovao pisanim putem, bez navođenja i dostave (jasnih i nedvojbenih) materijalnih dokaza koji bi mogli potkrijepiti istinitost navoda da nije sporno odobravanje rabata na ime isporuke na centralno skladište. Stoga, AZTN je analizirajući u svojoj ukupnosti dane izjave stranke u tijeku provođenja upravnog (ispitnog) postupka, uvažavajući pisana očitovanja V. i iskaz saslušanog svjedoka (a što je sve prethodno gore detaljno izloženo u obrazloženju ovog rješenja) uz uvažavanje opisanih i citiranih računa iz kojih nedvojbeno proizlazi da je ovaj Rabat i konzumiran, nedvojbeno utvrdio takvo postupanje Kauflanda kojem je dobavljaču V. nametnuta nepoštena trgovačka prakse iz članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a.

Uvažavajući sve navedeno, potrebno je ukazati kako je AZTN prije dovršetka glavne rasprave od 28. siječnja 2020., izvršio uvid u Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od 01.01.2019., koji je između Kauflanda i V. zaključen 30. svibnja 2019., te je vidljivo kako i ovaj Ugovor sadržava i nadalje ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište (točka 4. Dogovora o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.), a što je zbog prethodno obrazloženog protivno odredbama ZNTP-a (članka 4. stavak 2. točka 6. ZNTP-a u vezi članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a).

7. Visina upravno-kaznene mjere

Po okončanju glavne rasprave, u skladu s odredbom članka 19. stavka 6. ZNTP-a, Vijeće odlučuje o postojanju uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere, određuje njezinu visinu, kao i rokove i način njezina izvršenja.

Cilj upravno-kaznenih mjera, koje AZTN utvrđuje i izriče u smislu ZNTP-a je uspostava, osiguranje i zaštita poštenih trgovačkih praksi kojima se štite sudionici u lancu opskrbe hranom, kažnjavanje počinitelja povreda te odvratanje počinitelja i drugih osoba od povreda ZNTP (članak 23. ZNTP-a).

Na temelju odredbi članka 27. ZNTP-a, pri utvrđivanju i izricanju upravno-kaznene mjere, AZTN uzima u obzir težinu, opseg i vrijeme trajanja povrede te posljedice povrede za dobavljače. Utvrđeni iznos upravno-kaznene mjere se smanjuje ili povećava ovisno o utvrđenim olakotnim i otegotnim okolnostima, uz iznimku koja AZTN-u daje mogućnost dodatnog smanjenja iznosa upravno-kaznene mjere pravnoj ili fizičkoj osobi koja se nalazi u teškoj financijskoj situaciji, ako podnese relevantne dokaze da bi izricanje upravno-kaznene mjere u iznosu kako je to propisano ZNTP-om značajno ugrozilo njezinu ekonomsku održivost i dovelo do značajnog gubitka vrijednosti njezine imovine.

Pritom se olakotnim okolnostima osobito smatraju dostava dokaza o prekidu protupravnog postupanja prije pokretanja postupka, dostava dokaza o prekidu protupravnog postupanja najkasnije u roku od tri mjeseca od dana pokretanja postupka, kratko trajanje povrede, ali ne

dulje od godine dana i dobra suradnja s AZTN-om tijekom vođenja postupka (članak 27. stavak 2. ZNTP-a).

Otegotnim okolnostima smatraju se osobito ponavljanje istog ili drugog postupanja kojima se krše odredbe ZNTP-a nakon dostavljenog rješenja kojim je ranije utvrđena povreda tog zakona i utvrđena i izrečena propisana upravno-kaznena mjera, odbijanje suradnje s AZTN-om ili ometanje AZTN-a tijekom provedbe postupka i uloga poticatelja drugih na povredu ZNTP-a, odnosno sve radnje poduzete radi osiguranja sudjelovanja drugih u povredi (članak 27. stavak 3. ZNTP-a).

Sve povrede opisne u izreci ovoga rješenja okvalificirane su odredbama članka 24. stavka 2. točke 1. i točke 7. ZNTP-a kao teške povrede ZNTP-a za koje je moguće izreći upravno-kaznenu mjeru do najviše 3.500.000,00 kuna za pravnu osobu koja je otkupljivač i/ili prerađivač ili trgovac.

Kaufland je prilikom dostave pisane obrane od 23. siječnja 2020., a na okolnost postojanja olakotnih okolnosti koje bi AZTN trebao uzeti u obzir prilikom utvrđivanja upravno-kaznene mjere naveo slijedeće.

Kaufland u prvom redu navodi kako je AZTN-u uvijek i pravovremeno dostavljao svu zatraženu dokumentaciju i pojašnjenja, zbog čega smatra da mu s osnove dobre suradnje s AZTN-om pripada pravo na ublažavanje (eventualno izrečene) kazne. Kaufland navodi kako je predmet upravnog postupka utvrđivanje činjenica i okolnosti koje se odnosi na manji broj povreda ZNTP-a, a također smatra potrebnim cijeniti i da je Kaufland ugovorio rok plaćanja u trajanju kraćem od zakonom propisanog, a svoje novčane obveze podmiruje upravo unutar ugovorenog roka. Nadalje, u pisanoj obrani se ističe kako je Kaufland nakon stupanja na snagu ZNTP-a proveo postupak provjere vlastite usklađenosti sa ZNTP-om i samoinicijativno predložio dobavljaču (V.) sklapanje Aneksa svojim Općim uvjetima radi usklađenosti istih sa odredbama ZNTP-a. Zaključno, Kaufland navodi, kako sve i kada bi i bile utvrđene povrede odredaba ZNTP-a (a za koje prema stavu Kauflanda nema dokaza) potrebno je ukazati kako su te (eventualne) povrede uslijedile neposredno nakon stupanja na snagu ZNTP-a, odnosno nakon pune primjene Zakona te su kratkog trajanja, a nije bilo štetnih posljedica za konkretnog dobavljača, tj. dobavljače općenito, dok pritom dobavljač V. svakako nije iskazivao ni o kakvoj šteti koju bi uslijed povreda ZNTP-a pretrpio. Imajući u vidu sve navedeno Kaufland smatra da kažnjavanje u ovom postupku ne služi postizanju svrhe kažnjavanja, kao i da su ispunjeni uvjeti za izricanje blaže kazne. Tijekom provođenja glavne rasprave od 28. siječnja 2020. Kaufland je u cijelosti ostao kod svih navoda iznesenih u dostavljenoj pisanoj obrani od 23. siječnja 2020.

AZTN je u postupku ispitivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere uzeo u obzir da su postupanjem Kauflanda povrijeđene četiri odredbe ZNTP-a, dok je postupanje Kauflanda kojima su nametnute nepoštene trgovačke prakse bile primijenjene u razdoblju od 1. travnja 2018. do 30. svibnja 2020., dakle u razdoblju od tzv. pune primjene ZNTP-a do dostave dokaza o zaključenom Dogovoru o okvirnim uvjetima koje su stranke Kaufland i V. potpisale 30. svibnja 2020.

Odlučujući o visini upravno – kaznene mjere AZTN je cijenio i činjenicu da je Kaufland u tijeku provođenja ispitnog postupka zaključio Opće uvjete nabave i poslovanja verzija: 01.01.2011 zaključen između Kauflanda i V. 14. veljače 2019. uz pripadajući Aneks, naziva „Aneks Općih uvjeta nabave i poslovanja verzija 01.03.2018.“, a koji je između V. i Kauflanda zaključen 14. veljače 2019.

AZTN je kao olakotnu okolnost u ovom predmetu utvrdio da je Kaufland sukladno dostavljenoj materijalnoj dokumentaciji, a što i proizlazi i iz svjedočkog iskaza, svoje obveze plaćanja podmirivao u rokovima kraćim od zakonom propisanih rokova, poštujući ugovoreni rok plaćanja od [...] dana od dana dostave računa.

AZTN je također, kao olakotnu okolnost u ovom predmetu utvrdio kako je Kaufland dostavljao zatraženu dokumentaciju i pojašnjenja u otvorenim rokovima. Međutim AZTN ukazuje kako na strani Kauflanda nije bilo pokušaja da tijekom trajanja postupka aneksima Ugovoru, tj. Dogovoru o okvirnim uvjetima, uskladi sporne odredbe o trajanju ugovora i o Rabatu za isporuku na Centralno skladište iz točke 4. a) do l) Dogovora o okvirnim uvjetima s odredbama ZNTP-a. Bez obzira na činjenicu da sam dobavljač V. izrijekom ne navodi je li ili nije postupanjem Kauflanda izazvana, tj. nastala znatnija financijska šteta na strani V., ne može se prihvatiti argumentacija da bi ugovaranjem odredbi koje su utvrđene povredama u provedenom postupku, a posebice se to odnosi na ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište iz točke 4. a) do l), bila ostvarena financijska ušteda na strani dobavljača V.. Naprotiv, u pogledu ugovorne odredbe o Rabatu za isporuku na Centralno skladište iz točke 4. a) do l), riječ je o nepotrebnom trošku kojem je V. bila izložena (te je izložena i nadalje jer odredba o Rabatu za isporuku na Centralno skladište ugovorena je i u novom Dogovoru o okvirnim uvjetima koji je zaključen 30. svibnja 2019)., budući da je ugovaranje takvog rabata koji ustvari predstavlja prekrivenu naknadu iz članka 12. točke 5., 6, i 11. neopravdano i suvišno iz razloga koji su detaljno obrazloženi u točki 6.2. obrazloženja ovog rješenja.

S obzirom na utvrđeno vrijeme trajanja povreda ZNTP-a, u razdoblju duljem od godine dana, ne bi se moglo podvesti pod olakotnu okolnost iz članka 27. stavka 2. točke 3. ZNTP-a.

Otegotne okolnosti nisu utvrđene.

8. Odluka Vijeća

8.1. Odluka Vijeća o utvrđivanju iskorištavanja značajne pregovaračke snage trgovca nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi i trajanju takvog postupanja

Na temelju odredbe članka 19. stavka 6. i 7. ZNTP-a, a u skladu s ovlaštenjima iz članka 13. stavka 2. i članka 20. stavka 1. podstavka 1. ZNTP-a, Vijeće je na svojoj sjednici 22/2020., održanoj 29. svibnja 2020., razmatralo cjelokupno utvrđeno činjenično stanje u ovom predmetu i donijelo odluku prema kojoj je Kaufland iskoristio značajnu pregovaračku snagu nametanjem nepoštenih trgovačkih praksi u smislu ZNTP dobavljaču V., poslujući s tim dobavljačem na temelju ugovora pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ s pripadajućim priložima i dodacima tom Dogovor o okvirnim uvjetima:

1. u kojima, u razdoblju od 1. travnja 2018. do 30. svibnja 2019., protivno odredbi članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, nije bila sadržana odredba o trajanju ugovora kojom bi na jasan i nedvosmislen način bilo određeno trajanje ugovora, što predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točke 1. u vezi s člankom 6. stavkom 1. točkom 6. ZNTP-a,

2. koji ugovor pod nazivom: „Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.04.2018.“ je, u razdoblju od 1. travnja 2018. do 30. svibnja 2019., sadržavao je ugovornu odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište, prema kojoj je točkom 4. a), b) i m) ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu tog dobavljača u iznosu od [...]%, dok je za

asortiman istog dobavljača, koji je naveden pod točkom 4. d) do l) tog ugovora, ugovoreno da će se Rabat za isporuku na Centralno skladište iskazivati na računu dobavljača u iznosu od [...]%, na koji način je Kaufland, unatoč odredbi članka 2. točke m) ZNTP-a, koja uređuje da na mjestu isporuke svi rizici i odgovornosti za poljoprivredni ili prehrambeni proizvod prelaze na trgovca i činjenici da Kaufland ima samo jedno mjesto isporuke – Centralno skladište te da troškove prijevoza do ugovorenog mjesta isporuke snosi dobavljač, opisanim odredbama iz navedenog ugovora u stvari ugovorio naplatu naknade za dostavu poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda izvan ugovorenog mjesta isporuke što je protivno odredbi članka 12. točke 5. ZNTP-a, ugovorio naplatu naknade za čuvanje i manipulaciju nakon isporuke poljoprivrednog ili prehrambenog proizvoda trgovcu što je protivno članku 12. točki 6. ZNTP-a, odnosno ugovorio naplatu naknade za usluge koje nisu pružene dobavljaču što je protivno članku 12. točki 11. ZNTP-a te predstavlja nepoštenu trgovačku praksu u smislu odredbe članka 4. stavka 2. točke 6. ZNTP-a u vezi članka 12. točke 5., 6. i 11. ZNTP-a.

Razlozi za donošenje ovakve odluke Vijeća detaljno su obrazloženi u točki 6. (6.1. i 6.2.) obrazloženja ovoga rješenja. U skladu s navedenim, AZTN je odlučio kao u točki I. izreke ovog rješenja.

8.2. Određivanje mjera, uvjeta i rokova za otklanjanje nepoštenih trgovačkih praksi

Vijeće je odlučilo da AZTN u skladu s odredbom članka 20. stavka 1. podstavka 1. ZNTP-a, zabrani Kauflandu svako daljnje postupanje opisano u točki I. izreke ovog rješenja.

Radi otklanjanja utvrđenih povreda, Vijeće je odlučilo da AZTN odredi mjere, uvjete i rokove u odnosu na utvrđenu povredu iz točke I. 1) i 2) izreke ovog rješenja.

Stoga je AZTN, u skladu s odlukom Vijeća, pozvao stranku da u roku od 2 (dva) mjeseca od dana dostave ovog rješenja, dostavi dokaz o usklađenju sada važećeg Dogovora o okvirnim uvjetima u dijelu koji se odnosi na odredbu o trajanje ugovora u skladu s odredbom članka 6. stavka 1. točke 6. ZNTP-a, te da u sada važećem Dogovoru o okvirnim uvjetima briše odredbu o Rabatu za isporuku na Centralno skladište koja se odnosi na asortiman koji dobavljač V. isporučuje Kauflandu, kao i da u sada važećem Dogovoru o okvirnim uvjetima uskladi ugovornu odredbu o ukupnim odbicima u dijelu u kojem se ista odnosi na naloženo brisanje odredbe o Rabatu za isporuku na Centralno skladište u odnosu na asortiman dobavljača V. koji isporučuje Kaufland. Tako je točkom III. izreke Rješenja, a radi otklanjanja nepoštenih trgovačkih praksi, naloženo stranci poduzimanje određenih mjera, uvjeta i rokova radi otklanjanja postupanja koje je u suprotnosti s ZNTP-om, upravo u odnosu na važeći Dogovor o okvirnim uvjetima, tj. onaj Dogovor o okvirnim uvjetima koji je važeći u trenutku donošenja predmetnog rješenja. Uzimajući u obzir činjenicu da je stranka prilikom dostave pisane obrane dostavila na uvid AZTN-u Ugovor, tj. Dogovor o okvirnim uvjetima vrijedi od: 01.01.2019., koji je zaključen 30. svibnja 2015. između Kauflanda i V., kao i da je tijekom dostave pisane obrane, odnosno tijekom provođenja glavne rasprave od 28. siječnja 2020., obavijestila AZTN o mogućnosti zaključenje novog Dogovora o okvirnim uvjetima i/ili njegova Aneksa, to je točka III. rješenja precizirana na način da se uvjeti i rokovi za otklanjanje postupanja koje je u suprotnosti s ZNTP-om nalažu u odnosu na Ugovor, tj. Dogovor o okvirnim uvjetima koji je važeći odnosno na snazi u poslovnom odnosu između Kauflanda i V.

U skladu s navedenim, odlučeno je kao u točki II. i III. izreke ovog rješenja.

8.3. Odluka o visini upravno-kaznene mjere

Vijeće je nakon provedenog postupka utvrđivanja uvjeta za izricanje upravno-kaznene mjere u ovom postupku, uzimajući u obzir sve činjenice i okolnosti utvrđene u tom postupku, prije svega težinu, opseg i vrijeme trajanja povrede te posljedice povrede za dobavljače, utvrdilo osnovni iznos upravno-kaznene mjere u iznosu od 1.222.222,22 kuna (slovima: milijunidvjestotinedvadesetidvijetisuCEDvijestodvadesetidvijekuneidvadesetidvijelipe).

Tako utvrđeni osnovni iznos upravno-kaznene mjere smanjen je na temelju utvrđenih olakotnih okolnosti opisanih u točki 7. obrazloženja ovoga rješenja, slijedom čega je Vijeće, u skladu s odredbama članka 24. stavka 2. točke 1. i točke 7. ZNTP-a, donijelo odluku da se trgovcu Kauflandu, izrekne upravno – kaznena mjera u iznosu od 1.100.000,00 kuna (slovima: milijunistotisuća kuna).

U skladu s navedenim, odlučeno je kao u točki IV. izreke ovog rješenja.

Vijeće drži da će se ovime ostvariti cilj izricanja upravno-kaznene mjera ne samo u odnosu na navedenog trgovca, odnosno odvratanje samog prekršitelja već i drugih trgovaca, otkupljivača i/ili prerađivača od kršenja odredbi ZNTP-a te istodobno pridonijeti uspostavi, osiguranju i zaštiti poštenih trgovačkih praksi kojima se štite sudionici u lancu opskrbe hranom.

8.4. Izvršenje upravno-kaznene mjere

U skladu s odredbom članka 28. stavka 1. i stavka 2. ZNTP-a, upravno-kaznena mjera uplaćuje se po izvršnosti rješenja AZTN-a ako nije podnesena tužba, odnosno po pravomoćnosti sudske odluke, uračunavajući u iznos upravno-kaznene mjere i zakonske zatezne kamate od dana dostave stranci rješenja AZTN-a do dana plaćanja.

Navedeni iznosi se uplaćuju u korist Državnog proračuna Republike Hrvatske na račun broj: HR1210010051863000160, model HR64, poziv na broj odobrenja: 6092-20833-OIB uplatitelja.

Nakon izvršene uplate obveznik uplate je dužan uplatnicu, kao dokaz o obavljenoj uplati upravno-kaznene mjere, dostaviti AZTN-u žurno, a najkasnije po isteku roka od 15 (petnaest) dana od dana pravomoćnosti rješenja s pozivom na broj KLASA: UP/I 034-03/18-04/006.

Ako stranka u određenom roku ne uplati upravno-kaznenu mjeru, AZTN će o tome obavijestiti Područni ured Porezne uprave Ministarstva financija na čijem je području prebivalište, odnosno sjedište stranke, radi naplate upravno-kaznene mjere prisilnim putem prema propisima o prisilnoj naplati poreza. Upravno-kaznene mjere koje na zahtjev AZTN-a prisilno naplaćuje Porezna uprava Ministarstva financija uplaćuju se izravno u korist državnog proračuna Republike Hrvatske (članak 28. stavak 4. ZNTP-a).

9. Objava rješenja na mrežnoj stranici AZTN-a

U skladu s odredbama članka 22. ZNTP-a, ovo rješenje će biti objavljeno na mrežnoj stranici AZTN-a, pri čemu će poslovne tajne sadržane u tom rješenju biti izuzete od javne objave. Stoga je odlučeno kao u točki V., izreke ovoga rješenja.

Odredbom članka 1. točke p) ZNTP-a, poslovne tajne definirane su kao poslovne informacije određene općim propisom o zaštiti tržišnog natjecanja pa se slijedno tome primjenjuje odredba članka 53. Zakona o zaštiti tržišnog natjecanja („Narodne novine“, br. 79/09., 80/13.).

Uputa o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali nezadovoljna stranka može pokrenuti tužbom upravni spor pred nadležnim upravnim sudom u roku od 30 dana od dana primitka rješenja (članak 20. stavak 3. i 6. ZNTP-a).

Predsjednik Vijeća
za zaštitu tržišnog natjecanja

Mladen Cerovac, mag.iur

Napomena: U skladu s odredbom članka 2. točke p) ZNTP-a u vezi s odredbama članka 53. ZZTN-a, podaci koji predstavljaju poslovnu tajnu izuzeti su od objavljivanja te su u tekstu navedeni podaci označeni znakovima: [***].