



REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU
POSTUPAKA JAVNE NABAVE
Zagreb, Koturaška 43/IV

KLASA: UP/II-034-02/14-01/1259

URBROJ: 354-01/15-9

Zagreb, 10. veljače 2015.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Gorana Matešića, predsjednika, Nelice Vidić, zamjenice predsjednika, Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednika te Alice Brandt i Dragice Markanović, članica, u postupku povodom žalbe žalitelja Ames d.o.o., Zaton, OIB: 14990169727, na odluku o odabiru za grupu I u otvorenom postupku javne nabave s ciljem sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na dvije godine, broj objave: 2014/S 002-0042871, predmet nabave: prijevoz radnika na posao i s posla u podružnicama Dubrovnik i Osijek (po grupama), naručitelja Hrvatska kontrola zračne plovidbe d.o.o., Velika Gorica, OIB: 33052761319, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj 18/13, 127/13 i 74/14) te članaka 138. i 164. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 90/11, 83/13, 143/13 i 13/14 – Odluka Ustavnog suda Republike Hrvatske) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

Žalba žalitelja Ames d.o.o., Zaton, odbija se kao neosnovana.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Hrvatska kontrola zračne plovidbe d.o.o., Velika Gorica, objavio je 12. rujna 2014. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave u Narodnim novinama poziv na nadmetanje u otvorenom postupku javne nabave s ciljem sklapanja okvirnog sporazuma na dvije godine s jednim gospodarskim subjektom, broj objave: 2014/S 002-0042871, predmet nabave: prijevoz radnika na posao i s posla u podružnicama Dubrovnik i Osijek (po grupama). Kao kriterij odabira određena je najniža cijena.

U predmetnom postupku javne nabave dostavljeno je osam ponuda. Naručitelj je jednu ponudu ocijenio valjanom te je dana 12. prosinca 2014. godine donio Odluku o odabiru za grupu I, br. 14-02/415-0136/0019 kojom je, kao najpovoljniju, odabrao ponudu ponuditelja Libertas – Dubrovnik d.o.o., Dubrovnik, OIB: 36411681446.

Na navedenu Odluku o odabiru žalbu je 22. prosinca 2014. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, i naručitelju istodobno dostavio, žalitelj Ames d.o.o., Zaton. Žalitelj u žalbi u bitnom osporava razlog isključenja svoje ponude iz predmetnog postupka javne nabave. Žalbenim zahtjevom predlaže Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave da usvoji ovaj prigovor te da nakon što ponovno pregleda cjelokupnu dokumentaciju za nadmetanje, kao i ponudu Ames d.o.o., donese Rješenje o poništenju predmetne odluke o odabiru.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnom osporava navode žalitelja i predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

Odabrani ponuditelj Libertas – Dubrovnik d.o.o., Dubrovnik, u očitovanju na žalbu osporava navode žalitelja i smatra da je postupak javne nabave zakonito proveden.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od poziva za nadmetanje, dokumentacije za nadmetanje, zapisnika o javnom otvaranju ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, ponude žalitelja, žalbe žalitelja te ostalih dostavljenih dokaza.

Žalba je dopuštena, pravodobna, uredna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neosnovana.

Žalitelj navodi da nije točno da je izjava o nekažnjavanju potpisana od osobe koja nije ovlaštena po zakonu zastupati društvo, kako se navodi pod točkom 7. (razlog isključenja) odluke o odabiru. Ističe da je navedenu Izjavu o nekažnjavanju potpisao vlasnik društva i prokurist Željko Stanković, koji sukladno članku 47. stavak 1. Zakona o trgovačkim društvima može sklapati sve ugovore i poduzimati sve pravne radnje u ime i za račun trgovačkog društva i zastupati ga u postupcima pred upravnim i drugim državnim organima, ustanovama s javnopravnim ovlastima te državnim i izbranim sudovima.

Naručitelj ističe da je ponuda ponuditelja Ames d.o.o., Zaton, isključena iz postupka javne nabave iz razloga što nije dostavio izjavu o nekažnjavanju sukladno članku 67. Zakona o javnoj nabavi i točki 3. a) 1. dokumentacije za nadmetanje, tj. izjavu o nekažnjavanju nije potpisala osoba koja je ovlaštena po zakonu za zastupanje gospodarskog subjekta.

Provjeravajući osnovanost žalbenog navoda ovo tijelo je uvidom u dokumentaciju spisa utvrdilo da je točkom 3. a) dokumentacije za nadmetanje naručitelj propisao razloge isključenja ponuditelja te dokumente kojima ponuditelj dokazuje da ne postoje razlozi za isključenje: 1. Ako je gospodarski subjekt ili osoba ovlaštena po zakonu za zastupanje gospodarskog subjekta pravomoćno osuđena za bilo koje od sljedećih kaznenih djela odnosno za odgovarajuća kaznena djela prema propisima države sjedišta gospodarskog subjekta ili države čiji je državljanin osoba ovlaštena po zakonu za zastupanje gospodarskog subjekta: a) prijevara (članak 236.), prijevara u gospodarskom poslovanju (članak 247.), primanje mita u gospodarskom poslovanju (članak 252.), davanje mita u gospodarskom poslovanju (članak 253.), zlouporaba u postupku javne nabave (članak 254.) utaja poreza ili carine (članak 256.), subvencijska prijevara (članak 258.), pranje novca (članak 265.), zlouporaba položaja i ovlasti (članak 291.), nezakonito pogodovanje (članak 292.), primanje mita (članak 293.), davanje mita (članak 294.), trgovanje utjecajem (članak 295.), davanje mita za trgovanje utjecajem (članak 296.), zločinačko udruženje (članak 328.) i počinjenje kaznenog djela u sastavu zločinačkog udruženja (članak 329.) iz Kaznenog zakona, b) prijevara (članak 224.), pranje novca (članak 279.), prijevara u gospodarskom poslovanju (članak 293.), primanje mita u gospodarskom poslovanju (članak 294. a), davanje mita u gospodarskom poslovanju (članak 294. b), udruživanje za počinjenje kaznenih djela (članak 333.), zlouporaba položaja i ovlasti (članak 337.), zlouporaba obavljanja dužnosti državne vlasti (članak 338.), protuzakonito posredovanje (članak 343.), primanje mita (članak 347.) i davanje mita (članak 348.) iz Kaznenog zakona („Narodne novine“ br. 110/97., 27/98., 50/00., 129/00, 51/01., 111/03., 190/03., 105/04., 84/05., 71/06., 110/07., 152/08., 57/11., 77/11. i 143/12.). Za potrebe utvrđivanja naprijed navedenih okolnosti gospodarski subjekt u ponudi dostavlja izjavu. *Izjavu daje osoba po zakonu ovlaštena za zastupanje gospodarskog subjekta.* Izjava ne smije biti starija od tri mjeseca računajući od dana početka postupka javne nabave.

Uvidom u zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda utvrđeno je da je žaliteljeva ponuda isključena iz predmetnog postupka budući da isti nije dostavio u ponudi izjavu o nekažnjavanju sukladno članku 67. Zakona o javnoj nabavi i sukladno točki 3. a) 1. dokumentacije za nadmetanje, tj. izjavu o nekažnjavanju nije potpisala osoba koja je ovlaštena *po zakonu* za zastupanje gospodarskog subjekta.

Uvidom u ponudu žalitelja utvrđeno je da je isti na stranici 29/35 dostavio izjavu o nekažnjavanju koju je dao (potpisao) Željko Stanković iz Zatona, Štikovica 81, a za kojeg je uvidom u izvadak iz sudskog registra priloženog na stranicama 3/35 i 4/35 ponude žalitelja utvrđeno da je prokurist žalitelja, trgovačkog društva Ames d.o.o., Zaton.

Odredbom članka 47. stavak 1. Zakona o trgovačkim društvima (Narodne novine broj 111/93, 34/99, 52/00, 118/03, 107/07, 146/08, 137/09, 152/11, 111/12, 144/12 i 68/13) propisano je da ovlast za zastupanje trgovačkog društva po zakonu imaju osobe koje su za pojedini oblik tog društva određene odredbama ovog Zakona. Odredbom članka 422. stavak 1. i 2. istog Zakona propisano je da se uprava društva sastoji od jednog ili više direktora te da uprava vodi poslove društva u skladu s društvenim ugovorom, odlukama članova društva i obveznim uputama skupštine i nadzornog odbora ako ga društvo ima, a odredbom članka 426. stavka 1. propisano je da društvo zastupa uprava. Slijedom navedenoga, osoba *po zakonu* ovlaštena za zastupanje gospodarskog subjekta je u konkretnom slučaju direktor društva s ograničenom odgovornošću. Iz izvatka iz sudskog registra dostavljenog u ponudi žalitelja utvrđeno je da je direktor trgovačkog društva Ames d.o.o., Zaton, Pero Tepšić i da zastupa društvo pojedinačno i samostalno. Žalitelj se neosnovano poziva na odredbu članka 47. stavak 1. Zakona o trgovačkim društvima kojom je propisan opseg ovlasti iz prokure, slijedom koje izvodi zaključak da je prokurist temeljem zakona ovlašten za zastupanje društva. Naime, prokura je trgovačka punomoć čiji su sadržaj i opseg ovlasti određeni Zakonom o trgovačkim društvima. Prokurist zastupa trgovačko društvo po punomoći (prokuri), prema tome, njegova ovlast ne proizlazi iz zakona, već iz punomoći koja mu je dana.

Prethodno je već navedeno da je točkom 3. a) 1. dokumentacije za nadmetanje (a što je sukladno odredbama članka 67. Zakona o javnoj nabavi) od ponuditelja tražena izjava o nekažnjavanju koju daje osoba *po zakonu* ovlaštena za zastupanje trgovačkog društva. Budući da prokurist nije osoba koja je po zakonu ovlaštena za zastupanje trgovačkog društva, izjavom o nekažnjavanju koju je dao Željko Stanković kao prokurist, žalitelj nije dokazao da ne postoji obvezni razlog za isključenje njegove ponude sukladno točki 3. a) 1. dokumentacije za nadmetanje i odredbi članka 67. Zakona o javnoj nabavi. Slijedom navedenoga, ponuda žalitelja je osnovano isključena, te je žalbeni navod neosnovan.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 144. stavka 1. Zakona o javnoj nabavi, a u odnosu na bitne povrede zakona opisane u članku 144. stavku 2. Zakona o javnoj nabavi, ovo tijelo nije utvrdilo bitne povrede koje su propisane navedenom odredbom te se slijedom svega navedenog, temeljem članka 164. stavka 1. točke 3. istog Zakona, žalba odbija kao neosnovana. Stoga je odlučeno kao u izreci ovog rješenja.

POUKA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe nadležnom upravnom sudu u roku od 30 dana od isteka osmog dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave.

Stranke žalbenog postupka:

1. Hrvatska kontrola zračne plovidbe d.o.o.,
Velika Gorica, Rudolfa Fizira 2
2. Ames d.o.o., 20235 Zaton, Štikovica 81
3. Libertas – Dubrovnik d.o.o.,
Dubrovnik, Vukovarska 42



PREDSJEDNIK

Goran Matešić