



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

KLASA: UP/II-034-02/17-01/365

URBROJ: 354-01/17-6

Zagreb, 12. lipnja 2017.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednika te Rožike Gužvanj i Gorana Bukvića, članova, u žalbenom predmetu žalitelja ZG-Projekt d.o.o., Zagreb, OIB: 62768551594, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F2-0009075, predmet nabave: novelacija idejne i glavne projektne dokumentacije i ishodenje lokacijske i građevinske dozvole za izgradnju državne ceste D12, dionica: Farkaševac-Bjelovar; cca 1=17 km, naručitelja Hrvatske ceste d.o.o., Zagreb, OIB: 55545787885, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“, broj 18/13., 127/13. i 74/14.) te članka 398. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj 120/16.; dalje u tekstu ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništava se točka 22.1.2. dokumentacije o nabavi u dijelu koji glasi "na čiju se sposobnost gospodarski subjekt oslanja" i u dijelu koji glasi "ili podugovaratelj i/ili drugi subjekt na čiju sposobnost se gospodarski subjekt oslanja" te točka 22.1.3. dokumentacije o nabavi u dijelu koji glasi: "ili podugovaratelja", u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F2-0009075, predmet nabave: novelacija idejne i glavne projektne dokumentacije i ishodenje lokacijske i građevinske dozvole za izgradnju državne ceste D12, dionica: Farkaševac-Bjelovar; cca 1=17 km, naručitelja Hrvatske ceste d.o.o., Zagreb.
2. Nalaže se naručitelju Hrvatske ceste d.o.o., Zagreb, da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknadi žalitelju ZG-Projekt d.o.o., Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 2.500,00 kuna, dok se u preostalom dijelu u iznosu od 2.500,00 kuna zahtjev žalitelja odbija.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Hrvatske ceste d.o.o., Zagreb, objavio je 12. svibnja 2017. u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F2-0009075, predmet nabave: novelacija idejne i glavne projektne dokumentacije i ishodenje lokacijske i građevinske dozvole za izgradnju državne ceste D12, dionica: Farkaševac-Bjelovar; cca 1=17 km. Kriterij odabira je ekonomski

najpovoljnija ponuda s relativnim ponderom od 70 bodova za tehnički dio ponude i 30 bodova za financijski dio ponude.

Na sadržaj dokumentacije o nabavi žalbu je 22. svibnja 2017. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio i naručitelju u roku za žalbu dostavio, žalitelj ZG-Projekt d.o.o., Zagreb. Žalitelj u žalbi u bitnome osporava zakonitost dokumentacije o nabavi te predlaže poništiti dio dokumentacije o nabavi koji je zahvaćen nezakonitošću. Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna. Žalitelj je žalbu uredio 6. lipnja 2017.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnome osporava navode žalitelja.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od poziva na nadmetanje, dokumentacije o nabavi te drugih dokaza.

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

Žalba je djelomično osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da su nezakonite odredbe dokumentacije o nabavi u dijelu u kojem je propisano da se gospodarski subjekt može osloniti na sposobnost drugih subjekata radi dokazivanja sposobnosti samo ako će ti subjekti pružati usluge za koje se ta sposobnost traži (točka 22.3. stavak 3., točka 22.3.1. i točka 23. stavak 1.). Navodi da je predmetno traženje naručitelja protivno odredbi članka 273. stavak 1. ZJN 2016. Tvrdi da iznimno članak 273. stavak 2. ZJN 2016 dozvoljava oslanjanje na sposobnost drugog subjekta samo ako će ti subjekti izvoditi radove ili pružati usluge za koje se ta sposobnost traži i to samo u pogledu obrazovnih i stručnih kvalifikacija iz članka 268. stavak 1. točka 8. ZJN 2016, a koju odredbu smatra neprimjenjivom na dokaz tražen točkom 22.3.1. dokumentacije o nabavi.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da se odredba članka 273. stavka 2. ZJN 2016 primjenjuje i kod dokazivanja kriterija koji su vezani uz relevantno stručno iskustvo, a pri čemu se gospodarski subjekt može osloniti na sposobnost drugih subjekata, samo ako će ti subjekti pružati usluge za koje se ta sposobnost traži. Navodi da je cilj propisivanja tehničke i stručne sposobnosti osigurati kvalitetu izvršenja ugovora, na način da gospodarski subjekt koji priloži potvrde o urednom ispunjenju ugovora, odnosno dokaže iskustvo, mora i izvršavati dio ugovora za koji je dokazao iskustvo.

Provjeravajući osnovanost žalbenog navoda utvrđeno je da je točkom 22.3. stavak 3. dokumentacije o nabavi (tehnička i stručna sposobnost) propisano da se gospodarski subjekt može u postupku javne nabave osloniti na sposobnost drugih subjekata radi dokazivanja ispunjavanja kriterija koji su vezani uz relevantno stručno iskustvo (točka 22.3.1. dokumentacije o nabavi), samo ako će ti subjekti pružati usluge za koje se ta sposobnost traži.

Točkom 22.3.1. dokumentacije o nabavi, između ostalog, propisano je da gospodarski subjekt mora dokazati da ima minimalno iskustvo u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom devet godina koje prethode toj godini: - 1 (jednu) izvršenu uslugu s provedenim upravnim postupkom. Izvršena usluga je projekt građenja novoprojektirane buduće ceste za koji je ponuditelj ishodio lokacijsku i građevinsku dozvolu i to autoceste ili državne ceste duljine jedne dionice minimalno pet (5) kilometra (izvršena usluga može biti samo za jednu jedinstvenu dionicu za obje razine izrade projekta i obje dozvole ili kombinacija dvije dionice od kojih jedna ispunjava uvjet razine idejnog projekta i lokacijske dozvole a druga uvjet razine glavnog projekta i građevinske dozvole). Naručitelj će prije

donošenja odluke, od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu, zatražiti u primjerenom roku (ne kraćem od pet dana) dostavu ažuriranih popratnih dokumenata: Popis glavnih usluga iz kojeg mora biti vidljivo gore traženo minimalno iskustvo, pruženih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom osam godina koje prethode toj godini koji mora minimalno sadržavati sljedeće: - naziv i sjedište druge ugovorne strane, - naziv i sjedište izvršitelja, - naziv ugovora, - popis izvršenih usluga obuhvaćenih ugovorom, - vrijednost usluge/a, - datum i mjesto izvršenja, - kontakt osobe druge ugovorne strane za provjeru navedenih podataka.

Nadalje, točkom 23. stavak 1. dokumentacije o nabavi naslova „Odredbe koje se odnose na oslanjanje na sposobnost drugih gospodarskih subjekata“ propisano je, između ostalog, da se gospodarski subjekt može u postupku javne nabave osloniti na sposobnost drugih subjekata radi dokazivanja ispunjavanja kriterija koji su vezani uz relevantno stručno iskustvo, samo ako će ti subjekti pružati usluge za koje se ta sposobnost traži.

Prema odredbi članka 273. stavka 1. ZJN 2016 gospodarski subjekt može se u postupku javne nabave radi dokazivanja ispunjavanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta iz članaka 258. i 259. toga Zakona osloniti na sposobnost drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu njihova međusobnog odnosa. Nadalje, prema stavku 2. tog članka gospodarski subjekt može se u postupku javne nabave osloniti na sposobnost drugih subjekata radi dokazivanja ispunjavanja kriterija koji su vezani uz obrazovne i stručne kvalifikacije iz članka 268. stavka 1. točke 8. toga Zakona ili uz relevantno stručno iskustvo, samo ako će ti subjekti izvoditi radove ili pružati usluge za koje se ta sposobnost traži.

Dakle, člankom 273. stavkom 1. ZJN 2016 propisano je opće pravilo vezano uz mogućnost oslanjanja na sposobnost drugih gospodarskih subjekata, dok je stavkom 2. tog članka propisano u kojim slučajevima se zahtijeva da će subjekti na čiju se sposobnost gospodarski subjekt oslanja ujedno i pružati usluge za koje se ta sposobnost traži. Stavak 2. citiranog članka odnosi se na dokazivanje ispunjavanja kriterija koji su vezani uz obrazovne i stručne kvalifikacije pružatelja usluge ili izvođača radova ili njihova rukovodećeg osoblja, pod uvjetom da se oni ne ocjenjuju u okviru kriterija za odabir ponude te uz relevantno stručno iskustvo. Stoga žalitelj nije u pravu kada navodi da se odredba stavka 2. navedenog članka primjenjuje samo u pogledu dokazivanja obrazovnih i stručnih kvalifikacija iz članka 268. stavka 1. točke 8. ZJN 2016, već se primjenjuje i kod dokazivanja relevantnog stručnog iskustva. Predmetni dokaz tehničke i stručne sposobnosti propisan točkom 22.3.1. dokumentacije o nabavi predstavlja dokaz relevantnog stručnog iskustva te je stoga zakonito traženje naručitelja iz dokumentacije o nabavi, prema kojem je kod dokazivanja relevantnog stručnog iskustva oslanjanje na sposobnost drugog subjekta moguće samo ako će taj drugi subjekt pružati usluge za koje se sposobnost traži. Slijedom navedenog žalbeni navod žalitelja je ocijenjen neosnovanim.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. stavka 1. Zakona o javnoj nabavi, a u odnosu na osobito bitne povrede iz članka 404. stavka 2. toga Zakona, ovo tijelo je utvrdilo postojanje osobito bitne povrede postupka javne nabave iz točke 7. toga stavka.

Prema točki 10. dokumentacije o nabavi sklapa se ugovor o javnoj nabavi usluga

Uvidom u dokumentaciju o nabavi utvrđeno je da je točkom 22.1.2. dokumentacije o nabavi “Sposobnost za obavljanje djelatnosti i poslova projektiranja na području Republike Hrvatske“ propisano da su u slučaju zajednice gospodarskih subjekata i/ili podugovaratelja i/ili drugog subjekta na čiju se sposobnost gospodarski subjekt oslanja, traženu sposobnost obvezni pojedinačno dokazati članovi zajednice gospodarskih subjekata i/ili podugovaratelj i/ili drugi subjekt na čiju se sposobnost gospodarski subjekt oslanja, koji će pružati uslugu koja je predmet ove nabave.

Nadalje, točkom 22.1.3. dokumentacije o nabavi “Sposobnost za obavljanje stručnih

geodetskih poslova" propisano je da ovlaštenje za obavljanje stručnih geodetskih poslova u Republici Hrvatskoj dostavlja ponuditelj za sebe i/ili podugovaratelja, koji će obavljati stručne geodetske poslove koji su sastavni dio predmeta nabave sukladno Zakonu o obavljanju geodetske djelatnosti (NN broj 152/08, 61/11 i 56/13).

Prema odredbi članka 256. stavka 1. točke 1. ZJN 2016 kriteriji za odabir gospodarskog subjekta u postupku javne nabave mogu se odnositi na sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, prema stavku 2. toga članka javni naručitelj smije kao uvjete sposobnosti gospodarskog subjekta u postupku javne nabave odrediti samo kriterije za odabir iz stavka 1. toga članka u skladu s odredbama toga odjeljka Zakona, dok prema stavku 3. toga članka prilikom određivanja kriterija za odabir iz stavka 1. toga članka javni naručitelj smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti koje osiguravaju da će gospodarski subjekt biti sposoban izvršiti ugovor o javnoj nabavi.

Prema odredbi članka 257. stavka 2. ZJN 2016, kojom je regulirana sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, ako gospodarski subjekt mora posjedovati određeno ovlaštenje ili biti član određene organizacije kako bi mogao pružati usluge u državi njegova poslovnog nastana, javni naručitelj u postupcima javne nabave usluga može od njega zahtijevati da dokaže posjedovanje takvog ovlaštenja ili članstva.

Iz citiranih odredbi ZJN 2016 proizlazi da su kriteriji za odabir gospodarskog subjekta (uvjeti sposobnosti) propisani kao fakultativni, a ne kao obvezni kriterij, ali, u situaciji kad ih naručitelj propisuje u dokumentaciji o nabavi, smije ih odrediti u skladu s Odjeljkom B. Poglavlja 4. ZJN 2016 i smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti.

Nadalje, člankom 273. stavkom 1. ZJN 2016 propisano je da se gospodarski subjekt može u postupku javne nabave radi dokazivanja ispunjavanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta iz članaka 258. i 259. tog Zakona osloniti na sposobnost drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu njihova međusobnog odnosa. Dakle, ZJN 2016 predviđa mogućnost oslanjanja na sposobnost drugih subjekata, time i na sposobnost podugovaratelja, samo kod dokazivanja ispunjavanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta (uvjeti sposobnosti) iz članka 258. i 259. ZJN 2016 (ekonomska i financijska sposobnost te tehnička i stručna sposobnost), dok sukladno odredbama važećeg ZJN 2016, sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti gospodarski subjekt ne može dokazivati oslanjanjem na podugovaratelja niti oslanjanjem na sposobnost drugih subjekata. Stoga je nezakonito propisivanje naručitelja u točki 22.1.2. dokumentacije o nabavi u dijelu koji glasi "na čiju se sposobnost gospodarski subjekt oslanja" i u dijelu koji glasi "ili podugovaratelj i/ili drugi subjekt na čiju sposobnost se gospodarski subjekt oslanja" te propisivanje u točki 22.1.3. dokumentacije o nabavi u dijelu koji glasi: "ili podugovaratelja".

Određujući uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne sposobnosti na način kako je prethodno opisano, naručitelj je u ovom postupku javne nabave postupio protivno odredbi članka 257. stavka 2. Zakona o javnoj nabavi, čime je počinio osobito bitnu povredu postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7. Zakona o javnoj nabavi.

U skladu s navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. Zakona o javnoj nabavi odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja. Naručitelj će u nastavku postupka postupiti sukladno članku 419. stavku 4. Zakona o javnoj nabavi.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Članak 431. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi propisuje da Državna komisija odlučuje o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove žalbenog postupka i njihov iznos te kome se i u kojem roku moraju platiti. Stavak 3. tog članka propisuje da je stranka, na čiju je štetu žalbeni postupak okončan, dužna protivnoj stranci nadoknaditi opravdane

troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku. Prema stavku 5. navedenog članka, u slučaju djelomičnog usvajanja žalbe, Državna komisija može odlučiti da svaka stranka snosi svoje troškove, da se troškovi žalbenog postupka podijele na jednake dijelove ili da se podijele razmjerno usvajanju žalbe. S obzirom na to da je žalbeni navod žalitelja neosnovan, a da je ovo tijelo po službenoj dužnosti, po žalbi žalitelja, poništilo određene točke dokumentacije o nabavi, kako je to navedeno u točki 1. izreke rješenja, odlučeno je da se troškovi žalbenog postupka podijele na jednake dijelove, stoga je žalitelju dodijeljen trošak žalbenog postupka u iznosu od 2.500,00 kuna, dok se u preostalom dijelu u iznosu od 2.500,00 kuna zahtjev žalitelja odbija. Slijedom svega navedenog, odlučeno kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. Zakona o javnoj nabavi, obvezan postupiti sukladno izreci odluke Državne komisije, najkasnije u roku od 30 dana od dostave izvršne odluke, pri čemu je vezan pravnim shvaćanjem i primjedbama Državne komisije.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske 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. Hrvatske ceste d.o.o., Zagreb,
Vončinina 3
2. ZG-Projekt d.o.o., Zagreb,
I. Đorđića 24