



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

KLASA: UP/II-034-02/17-01/432
URBROJ: 354-01/17-6
Zagreb, 18. srpnja 2017.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Nelice Vidić, zamjenice predsjednika te Rožike Gužvanj i Gorana Bukvića, članova, u žalbenom predmetu žalitelja Ramić-Trade d.o.o., Podstrana, OIB: 39960448656, na dokumentaciju o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F5-0010670, predmet nabave: isporuka opreme i izvođenje radova na objektu Rasklopište R 10 (20) 0,4 kV Klisa, naručitelja HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb, OIB: 46830600751, 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: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništava se stavka B.4. točke 2.8.1. Tehničke specifikacije u dijelu tražene širine 2780 mm i točka 4.1.2. dokumentacije o nabavi, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F5-0010670, predmet nabave: isporuka opreme i izvođenje radova na objektu Rasklopište R 10 (20) 0,4 kV Klisa, naručitelja HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb.
2. Nalaže se naručitelju HEP-Operator distribucijskog sustava 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 Ramić-Trade d.o.o., Podstrana troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb objavio je 31. svibnja 2017. u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F5-0010670, predmet nabave: isporuka opreme i izvođenje radova na objektu Rasklopište R 10 (20) 0,4 kV Klisa. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda na temelju cijene.

Na sadržaj dokumentacije o nabavi urednu žalbu je 12. lipnja 2017. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio i naručitelju u roku za žalbu dostavio žalitelj Ramić-Trade d.o.o., Podstrana.

Žalitelj u žalbi, u bitnom, osporava zakonitost dokumentacije o nabavi. Žalbenim zahtjevom predlaže poništiti dio dokumentacije o nabavi koji je zahvaćen nezakonitošću u dijelu tehničkog dijela dokumentacije – Tehnička specifikacija opisano u navodima žalbe, u točki 2.8.1 SN sklopni blok s mjernim poljem T-3V-S-M-O, motorni pogon (jednopolna shema 2.7.1.), pod br. B. Dimenzije, masa i vrsta pogona, r. br. 4. Vanjske dimenzije u dijelu

tražene širine od 2780 mm te zahtijeva naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna.

U odgovoru na žalbu naručitelj, u bitnom, osporava navode žalitelja te predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu. Naručitelj obrazlaže da je prilikom izrade dokumentacije o nabavi uvažen dopis investitora kojim je izvijestio naručitelja da u razvojnom planu postoji mogućnost proširenja proizvodnje električne energije povećanjem snage za dodatnih 1 MW, da je u startu definirao betonsku kućicu dimenzija 478 x 498 cm u koju će moći ugraditi opremu i prilikom proširenja te da bi ugradnjom SN bloka većih dimenzija od onih koje je tražio u tehničkoj specifikaciji bila onemogućena jednostavna dogradnja u trenutku povećanja proizvodnje električne energije i da bi bilo potrebno postavljati novu betonsku kućicu, izvoditi opsežnije elektromonterske radove i dopunjavati sustav daljinskog vođenja.

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

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi u bitnom osporava zakonitost dokumentacije o nabavi u dijelu Tehničke specifikacije, točka 2.8.1, B.4. s obzirom na to da je prema traženju iz dokumentacije o nabavi SN sklopne blokove potrebno smjestiti u betonsko kućište uz obavezno zadovoljavanje propisanih razmaka između dijelova postrojenja sukladno tlocrtu br. 2.7.2. te da je zahtijevana širina SN sklopnog bloka 2780 mm, iako prostor za smještaj SN sklopnog bloka u trafostanici ima unutarnju širinu od 4620 mm. Žalitelj smatra da se predmetnim traženjem iz dokumentacije o nabavi pogoduje proizvođaču KONČAR-EASN d.d., čiji SN sklopni blok tip VDAF 24 jedini ima navedenu širinu od 2780 mm.

Provjeravajući ovaj žalbeni navod utvrđeno je da je točkom 2.8.1. tehničke specifikacije dokumentacije o nabavi (SN sklopni blok s mjernim poljem T-3V-S-M-O, motorni pogon), u dijelu Tehničkih zahtjeva, propisano da su vanjske dimenzije pogona (širina x dubina x visina) 2780x850x2000 mm. Pod točkom 2.3.1. dokumentacije o nabavi, Izvedba SN sklopnog bloka, propisano je da je osnovni zahtjev na dimenzije SN sklopnih blokova koja su predmet ovog nadmetanja mogućnost smještaja u betonsko kućište uz obavezno zadovoljavanje propisanih razmaka između dijelova postrojenja (točka 1. tehničke specifikacije, stavka E.1 troškovnika), a sukladno tlocrtu br. 2.7.2.

Na zahtjev zainteresiranog gospodarskog subjekta da se kao tražena navede širina SN bloka od 3400 mm kako bi se omogućilo ravnopravno sudjelovanje svim zainteresiranim ponuditeljima s obrazloženjem da je zahtjev da širina SN bloka bude 2780 mm nezakonit budući da je iz tlocrta smještaja opreme pod točkom 2.7.2. vidljivo da se SN blok smješta u trafostanicu širine 4620 mm, naručitelj je 9. lipnja 2017. odgovorio da ostaje kod tražene dimenzije s obrazloženjem da investitor namjerava u dogledno vrijeme proširiti svoje postrojenje i u slučaju prihvatanja šireg bloka to se ne bi moglo ostvariti.

Žalitelj je uz žalbu dostavio tehničke podatke i pregledne nacрте sa širinama SN sklopnih blokova proizvođača Končar-EASN d.d., ABB, SEL S.p.A Italija, Schneider Electric i Siemens d.d. iz kojih je razvidno da SN sklopni blok proizvođača Končar-EASN d.d. udovoljava traženju iz tehničke specifikacije glede ukupne širine 2780 mm, dok SN sklopni blokovi ostalih proizvođača imaju SN sklopni blok većih širina.

Naručitelj je u žalbenom postupku dostavio Prethodnu energetska suglasnost za

investitora - korisnika mreže Bioenergija Klisa d.o.o., Osijek radi sagledavanja mogućnosti priključenja za građevinu: bioplinско postrojenje Klisa, priključne snage 1,4 MW na lokaciji Klisa, kč.br. 2260/1, k.o. Bijelo Brdo, Predugovor o priključenju te dopis investitora Bioenergija Klisa d.o.o., Osijek u kojem 16. siječnja 2017. izvještava HEP Operator distribucijskog sustava d.o.o., Osijek da u dugoročnom razvojnom planu postoji mogućnost da bi uz predmetnu lokaciju Klisa ili neku susjednu lokaciju, kao investitor, neko drugo povezano društvo unutar Žito grupe ili neki njihov poslovni partner, mogli biti zainteresirani i za proširenje kapaciteta u proizvodnji bioplina, a i električne energije povećanjem snage za dodatnih do 1 MW te da stoga pri odabiru i opremanju rasklopišta uvažava i takvu mogućnost.

Sukladno odredbi članka 205. stavaka 1. i 2. ZJN 2016 propisano je da se predmet nabave mora opisati na jasan, nedvojbjen, potpun i neutralan način koji osigurava usporedivost ponuda u pogledu uvjeta i zahtjeva koje je javni naručitelj postavio te da opis predmeta nabave ne smije pogodovati određenom gospodarskom subjektu. Odredbom članka 403. stavaka 2. i 3. ZJN 2016 propisano je da je žalitelj obavezan dokazati postojanje postupovnih pretpostavki za izjavljivanje žalbe, kao i povrede postupka ili materijalnog prava koje su istaknute u žalbi, dok je naručitelj obavezan dokazati postojanje činjenica i okolnosti na temelju kojih je donio odluke o pravima, poduzeo radnje ili propustio radnje te proveo postupke koji su predmet žalbenog postupka.

Budući da je žalitelj u žalbenom postupku dokazao da SN sklopni blok proizvođača Končar-EASN d.d. udovoljava traženoj širini od 2780 mm, koju činjenicu naručitelj u žalbenom postupku ne osporava, da naručitelj dopisom korisnika investitora Bioenergija Klisa d.o.o., Osijek nije sukladno odredbi članka 403. stavka 3. ZJN 2016 dokazao kada će, odnosno da li će uopće doći do investicije povećanja proizvodnje električne energije na predmetnoj lokaciji i od kakvog bi to utjecaja bilo na propisivanje širine SN bloka od 2780 mm, žalbeni navod je ocijenjen osnovanim.

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 4.1. dokumentacije o nabavi (spособnost za obavljanje profesionalne djelatnosti) gospodarski subjekti, između ostalog, dokazuju svoju sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti sukladno sljedećim dokazima: 4.1.2. Dokaz o posjedovanju određenog ovlaštenja ili članstva u određenoj organizaciji. U slučaju da Naručitelj traži provjeru informacija navedenih u ESPD sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti gospodarskog subjekta iz točke 4.1.2 se dokazuje se: a) Potvrdom Hrvatske komore inženjera elektrotehnike sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/15) da Ponuditelj raspolaže s ovlaštenim voditeljem građenja koji je stekao pravo na uporabu strukovnog naziva „ovlašteni voditelj građenja elektrotehničke struke“ i b) Potvrdom Hrvatske komore inženjera građevinarstva sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/15) da Ponuditelj raspolaže s ovlaštenim voditeljem građenja koji je stekao pravo na uporabu strukovnog naziva „ovlašteni voditelj građenja građevinske struke“.

Prema odredbi članka 256. stavak 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. ovoga 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. stavak 1. ZJN 2016, kojom je regulirana sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, javni naručitelj može zahtijevati da gospodarski subjekt dokaže upis u sudski, obrtni, strukovni ili drugi odgovarajući registar u državi njegova poslovnog nastana, dok prema stavku 2. toga članka 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 proizlazi da su kriteriji za odabir gospodarskog subjekta (uvjeti sposobnosti) propisani kao fakultativni, a ne kao obvezni kriteriji, ali u slučaju da ih naručitelj propisuje u dokumentaciji o nabavi, smije ih odrediti samo u skladu s Odjeljkom B. Poglavlja 4. Zakona o javnoj nabavi i smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti.

Dakle, ukoliko su predmet nabave usluge, naručitelj može propisati kao dokaz posjedovanje određenog ovlaštenja ili članstva i to samo ukoliko gospodarski subjekt mora posjedovati određeno ovlaštenje ili biti član određene organizacije kako bi mogao pružati usluge u državi njegova poslovnog nastana.

U predmetnom postupku javne nabave, sukladno točki II.1.3) Obavijesti o nadmetanju, vrsta ugovora je ugovor o javnoj nabavi robe, a iz citiranih zakonskih odredaba proizlazi da traženje ovlaštenja nije uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti predviđen ZJN 2016 ukoliko je predmet nabave roba. Nadalje, u konkretnom slučaju naručitelj je u točki 4.1.2. dokumentacije o nabavi, uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti vezao uz stručnjake odgovarajućih struka, a ne za gospodarskog subjekta kako to propisuje članak 257. stavak 2. ZJN 2016.

Slijedom navedenog, utvrđeno je da je, određujući uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti, na način propisan u točki 4.1.2. dokumentacije o nabavi, naručitelj postupio protivno odredbi članka 257. stavak 2. ZJN 2016, čime je počinio osobito bitnu povredu postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7.tog Zakona.

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 za naknadu za pokretanje žalbenog postupka. Budući da je žalitelj uspio sa žalbom, sukladno odredbi članka 431. stavka 6. ZJN 2016, žalitelju je dodijeljen trošak u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna. Slijedom svega navedenog, odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. Zakona o javnoj nabavi, obavezan 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.

ZAMJENICA PREDSJEDNIKA



Stranke žalbenog postupka:

1. HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o.,
Zagreb, Ulica grada Vukovara 37
2. Ramić-Trade d.o.o., Podstrana,
Put starog sela 11