



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

**KLASA: UP/II-034-02/17-01/875**  
**URBROJ: 354-01/18-5**  
**Zagreb, 8. siječnja 2018.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednika te Alice Brandt i Darie Duždević, članica, u žalbenom predmetu žalitelja Genes d.o.o. Zagreb, OIB 62209272196, na dokumentaciju o nabavi u otvorenom postupku javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na razdoblje od 12 mjeseci, predmet nabave: sanacija elektroenergetske mreže iz TS 25 Trstenik do TS 121 Januševac, pogon Zaprešić, broj objave: 2017/S 0F5-0025623, 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., nadalje u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

### **R J E Š E N J E**

1. Poništava se točka 4.1. dokumentacije o nabavi u otvorenom postupku javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na razdoblje od 12 mjeseci, predmet nabave: sanacija elektroenergetske mreže iz TS 25 Trstenik do TS 121 Januševac, pogon Zaprešić, broj objave: 2017/S 0F5-0025623, naručitelja HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o. Zagreb.
2. Nalaže se naručitelju HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o. Zagreb u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknaditi žalitelju Genes d.o.o. Zagreb 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 7. prosinca 2017. u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2017/S 0F5-0025623, predmet nabave: sanacija elektroenergetske mreže iz TS 25 Trstenik do TS 121 Januševac, pogon Zaprešić. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda prema sljedećim kriterijima: cijena ponude – 90% i kvaliteta – 10%.

Na sadržaj dokumentacije o nabavi urednu žalbu je 11. prosinca 2017. izjavio i naručitelju u roku za žalbu dostavio žalitelj Genes d.o.o. Zagreb. Žalitelj u žalbi u bitnome

osporava zakonitost dijela 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.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnom osporava navode žalitelja.

U tijeku postupka izvedeni su dokazi pregledom i analizom 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 bitnom osporava zakonitost točke 4.1. dokumentacije o nabavi. Navodi da je predmetna točka suprotna članku 256. i 257. ZJN 2016, jer se dokumentacijom o nabavi traži ovlaštenje za građenje te zaposlen ovlašteni voditelj građenja i/ili ovlašteni voditelj radova, a radi se o predmetu koji se odnosi na radove i robu, ne na usluge. Također navodi da su izmjenama zakona koji se odnose na građenje još u 2015. ovlaštenja/suglasnosti ukinute i ne izdaju se više (članak 102. Zakona o poslovima i djelatnostima poslovnog uređenja i gradnje). U žalbi žalitelj ukazuje na rješenja KLASA: UP/II-034-02/17-01/432, UP/II-034-02/17-01/488 i UP/II-034-02/17-01/628.

Naručitelj u bitnom navodi da iako ZJN 2016 ne propisuje obvezu naručitelja da u dokumentaciji zahtjeva da gospodarski subjekti budu sposobni za obavljanje profesionalne djelatnosti navedena obveza proizlazi iz odredbi drugih pozitivnih propisa Republike Hrvatske (koji propisuju uvjete za obavljanje djelatnosti građenja, prekršajne odredbe i novčane kazne za slučaj nepridržavanja). Navodi da ne zahtjeva ovlaštenja sukladno članku 257. stavak 2. ZJN 2016, već upis u odgovarajuće registre sukladno članku 257. stavak 1. ZJN 2016 (relevantni strukovni i trgovački registri iz Priloga XII ZJN 2016). Kao dokaz svojih tvrdnji naručitelj dostavlja zahtjev za izdavanje javne isprave Hrvatske komore inženjera elektrotehnike, izvadak iz sudskog registra, te podatke o upisu u imenik ovlaštenih voditelja građenja Hrvatske komore inženjera elektrotehnike.

Uvodom u točku 4.1. (4.1.1.) dokumentacije o nabavi utvrđeno je da je naručitelj u bitnom propisao kao uvjet za obavljanje profesionalne djelatnosti upis u sudski, obrtni ili drugi odgovarajući registar, te da bi gospodarski subjekt, koji je u ponudi naveden da izvršava predmet nabave ili dio predmeta nabave, bio sposoban izvršiti okvirni sporazum ili dio okvirnog sporazuma za ovaj predmet nabave mora minimalno posjedovati sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti građenja na području Republike Hrvatske, odnosno biti upisan u sudski, obrtni, strukovni i/ili drugi odgovarajući registar prema državi njegova poslovnog nastana, a sve u skladu sa uvjetima i zahtjevima propisanim odredbama poglavlja IV. i VIII. Zakona o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/2015) i ostalim pozitivnim propisima Republike Hrvatske. U slučaju da naručitelj traži provjeru informacija navedenih u ESPD, sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti za gospodarske subjekte koji imaju sjedište u Republici Hrvatskoj dokazuje se sa važećim izvatkom iz sudskog ili obrtnog registra, a iz kojeg je razvidno da je *gospodarski subjekt registriran za obavljanje djelatnosti građenja, odnosno za izvođenje pojedinih radova*, i važećom potvrdom/uvjerenjem o upisu u imenik ovlaštenih voditelja građenja i/ili ovlaštenih voditelja radova koji je izdan od nadležne komore, a iz kojeg je razvidno da *gospodarski subjekt poslove građenja obavlja sa zaposlenicima koji su stekli pravo na uporabu strukovnog naziva „ovlašteni“ voditelj građenja i/ili „ovlašteni“ voditelj radova*.

Članak 256. ZJN 2016 daje mogućnost javnom naručitelju u postupku javne nabave odrediti kriterije za odabir gospodarskog subjekta koji se odnose na sposobnost za obavljanje

profesionalne djelatnosti, i to u skladu sa odredbama tog odjeljka Zakona, te propisuje da prilikom određivanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta javni naručitelj smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti koje osiguravaju da će gospodarski subjekt biti sposoban izvršiti ugovor o javnoj nabavi. Nadalje, sukladno odredbi članka 257. stavka 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.

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

Vežano uz navod naručitelja o obveznoj primjeni uvjeta iz drugih pozitivnih propisa Republike Hrvatske, valja napomenuti da predmet žalbe nije primjena drugih propisa općenito, već primjena u kontekstu postupka javne nabave. Naime, u postupcima javne nabave postupanje naručitelja uređeno je odredbama ZJN 2016, koji Zakon je *lex specialis* u odnosu na zakonske i podzakonske propise na koje ukazuje naručitelj. Tako je naručitelj dužan prije svega, prilikom izrade dokumentacije o nabavi u postupku javne nabave, što uključuje i određivanje uvjeta sposobnosti, pridržavati se uvjeta koje propisuje ZJN 2016, u konkretnom slučaju uvjeta iz članka 257. stavka 1. ZJN 2016. Navedena dužnost naručitelja ne znači da odredbe ZJN 2016 derogiraju primjenu drugih propisa, odnosno da gospodarski subjekti koji izvršavaju predmet nabave ne moraju biti registrirani za određene djelatnosti ili da ne moraju imati zaposlene stručnjake sukladno posebnim propisima, već da primarno ZJN 2016 propisuje koje je uvjete i dokaze sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti dopušteno tražiti u postupku javne nabave, a u svrhu sklapanja ugovora o javnoj nabavi, odnosno okvirnog sporazuma.

Dakle, naručitelj ne može kao uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti odrediti da ponuditelj mora biti registriran za obavljanje određene djelatnosti, primjerice djelatnosti građenja kao što je u konkretnom slučaju naručitelj propisao, već može tražiti da gospodarski subjekt dokaže upis u odgovarajući registar.

Nadalje, u konkretnom slučaju naručitelj je u točki 4.1. dokumentacije o nabavi uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti vežao uz stručnjake odgovarajućih struka, a ne za gospodarskog subjekta (natjecatelja ili ponuditelja) kako to propisuje članak 257. stavak 1. ZJN 2016. Uvjet članstva u odgovarajućoj komori, odnosno upis u određene imenike za tražene stručnjake, s obzirom da se radi o uvjetu temeljem kojeg se stječe pravo uporabe strukovnog naziva, naručitelj ne može tražiti kao sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, već može propisati kao uvjet tehničke i stručne sposobnosti sukladno članku 268. stavku 1. točki 8. ZJN 2016.

U kontekstu uvjeta propisanih točkom 4.1. dokumentacije o nabavi, također valja napomenuti da se, sukladno članku 273. stavku 1. ZJN 2016, gospodarski subjekt može u postupku javne nabave osloniti na sposobnost drugih subjekata, ali samo kod ispunjenja uvjeta ekonomske i financijske te tehničke i stručne sposobnosti, ne i sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti.

Uzimajući u obzir obrazloženje ovog žalbenog navoda, dokazi koje je naručitelj dostavio u konkretnom slučaju nisu relevantni za rješavanje u ovoj pravnoj stvari.

Slijedom navedenog žalbeni navod je ocijenjen osnovanim.

Uz navedeno, određujući uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti na navedeni način, naručitelj je također počinio osobito bitnu povredu postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. Zakona o javnoj nabavi, a u odnosu na osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. toga Zakona, utvrđeno je sljedeće. Rok za dostavu ponuda određen je sukladno odredbama ZJN 2016, nije

utvrđena obveza ispravka obavijesti ili produljenja roka za dostavu ponuda sukladno odredbama Zakona, a što se tiče kriterija za odabir ponude, isti je određen sukladno članku 286. ZJN 2016. U odnosu na kriterije za odabir gospodarskog subjekta valja istaknuti da je utvrđena osobito bitna povreda postupka javne nabave, sukladno naprijed navedenom obrazloženju žalbenog navoda. I konačno, nije utvrđena povreda ZJN 2016 u smislu da naručitelj nije primijenio ili nepravilno primijenio koju odredbu izvora prava, što je bilo od utjecaja na zakonitost postupka, a za koju žalitelj nije znao niti mogao znati u trenutku izjavljivanja žalbe.

U skladu s navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja. Naručitelj će u nastavku postupka postupiti sukladno članku 419. stavku 4. ZJN 2016.

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

Prema članku 431. stavku 2. ZJN 2016 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, dok prema stavku 3. tog članka stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna je protivnoj stranki nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

S obzirom na to da je žalitelj u cijelosti uspio sa žalbom, na ime troškova žalbenog postupka pripada mu traženi iznos od 5.000,00 kuna, koji se odnosi na trošak naknade za pokretanje žalbenog postupka. Slijedom navedenog odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN 2016, 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. Genes d.o.o. Zagreb  
Primorska 8
2. HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o.  
Zagreb, Ulica grada Vukovara 37

ZAMJENIK PREDSJEDNIKA  
Anđelko Rukelj

