



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

KLASA: UP/II-034-02/18-01/369
URBROJ: 354-01/18-10
Zagreb, 4. srpnja 2018.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Nelice Vidić, zamjenice predsjednika te Alice Brandt i Darie Duždević, članica, povodom žalbe žalitelja Ramić - trade d.o.o., Podstrana, OIB: 39960448656, na propuštanje naručitelja da valjano odgovori na pravodobno dostavljen zahtjev dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene dokumentacije o nabavi i na sadržaj izmjene dokumentacije o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, predmet nabave: isporuka i ugradnja SN bloka za TS 10(20)0,4 kV Max Stoja, broj objave: 2018/S 0F5-0010347, 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 u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Žalba u odnosu na propuštanje naručitelja da valjano odgovori na pravodobno dostavljen zahtjev dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene dokumentacije o nabavi odbacuje se kao nepravodobna.
2. Poništava se dio izmjene Priloga C - tehnička specifikacija - Isporuka i ugradnja SN bloka za TS 10(20)/0,4 kV Max Stoja koji se odnosi na tablicu s tehničkim podacima pod rednim brojem 3., kojom se u dijelu B. dimenzije, masa i vrsta pogona, pod točkom 4 vanjske dimenzije (širina x dubina x visina) traži "min 3050x800x2000".
3. 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, radi nabave isporuke i ugradnje SN bloka za TS 10(20)0,4 kV Max Stoja, objavio je 23. travnja 2018. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F5-0010347. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju cijene (80 bodova) i jamstvenog roka (20 bodova).

Na propuštanje naručitelja da valjano odgovori na pravodobno dostavljen zahtjev dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene dokumentacije o nabavi i sadržaj izmjene dokumentacije o nabavi žalbu je 3. svibnja 2018. godine ovom državnom tijelu izjavio i naručitelju u žalbenom roku, dostavio žalitelj Ramić - trade d.o.o., Podstrana. Žalba je uređena podneskom zaprimljenim kod ovog tijela 30. svibnja 2018. Žalitelj u žalbi u bitnome osporava zakonitost dijela dokumentacije o nabavi te predlaže poništiti dokumentaciju o nabavi u dijelu u kojem je zahvaćena 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, predlaže žalbu odbaciti kao nepravodobnu i odbiti žalbene zahtjeve žalitelja.

Prije upuštanja u meritorno odlučivanje, ovo državno tijelo utvrđuje postupovne pretpostavke za izjavljivanje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, a među kojima je i pravodobnost žalbe.

U odnosu na dio žalbe u kojem žalitelj navodi da naručitelj nije odgovorio na njegov zahtjev u dijelu kojim je tražio da mu se dostavi i tlocrt prostorije za smještaj SN blokova, ovo tijelo ocijenilo je da je u tom dijelu riječ o žalbi na propuštanje naručitelja da valjano odgovori na pravodobno dostavljen zahtjev dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene dokumentacije o nabavi.

U odnosu na navedeno, mjerodavna je odredba članka 406. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 prema kojoj se u otvorenom postupku žalba izjavljuje u roku od deset dana, i to od dana otvaranja ponuda u odnosu na propuštanje naručitelja da valjano odgovori na pravodobno dostavljen zahtjev dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene dokumentacije o nabavi. Budući da do otvaranja ponuda još nije došlo, žalba žalitelja je u tom dijelu nepravodobna te ju je primjenom navedene odredbe ZJN 2016 valjalo odbaciti. Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

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 i izmjene te drugih dostavljenih dokaza.

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

Kao što je ranije navedeno, naručitelj predlaže odbaciti žalbu žalitelja kao nepravodobnu, jer mu je žalitelj dostavio samo prvu i zadnju stranicu žalbe, odnosno dostavio mu je žalbu bez žalbenih navoda, što je suprotno odredbi članka 420. stavak 1. točka 7. ZJN 2016 prema kojem žalba mora sadržavati žalbene navode, koje žalba žalitelja ne sadrži. Također navodi da je žalitelj prema članku 405. stavku 3. ZJN 2016 istodobno s dostavom žalbe ovome tijelu, isti primjerak žalbe bio dužan dostaviti i naručitelju, što nije učinio iako u samoj žalbi navodi da jest. Nadalje navodi da žalitelj kao dokaz o uredno dostavljenoj žalbi prilaže povratnicu u kojoj je naveden datum slanja i zaprimanja žalbe od strane naručitelja te smatra da ta povratnica predstavlja dokaz o uručenju pošiljke, ali ne dokaz o sadržaju žalbe pri čemu se poziva na rješenje ovoga tijela KLASA: UP/II-034-02/17-01/591 od 27. rujna 2017.

Vezano za navedeno, ovo tijelo navodi da niti žalba dostavljena ovome tijelu 3. svibnja 2018. nije sadržavala žalbene navode (opis nepravilnosti i obrazloženje) iz članka 420. stavka 1. točke 7. ZJN 2016, međutim odredba članka 421. stavak 2. propisuje ako je žalba nerazumljiva ili ne sadržava sve podatke i dokaze iz 420. stavka 1. točaka 1. – 9. i 11.

ovoga Zakona, Državna komisija će u primjerenom roku od dana primitka žalbe na to upozoriti žalitelja i odrediti rok koji ne smije biti duži od pet dana, u kojem je žalitelj dužan otkloniti nedostatke, uz upozorenje na pravne posljedice ako to u određenom roku ne učini. Stavak 3. toga članka propisuje da ako se nedostaci žalbe iz stavka 2. ovoga članka ne otklone u utvrđenom roku, a po žalbi se ne može postupati, žalba će se odbaciti kao neuredna. Postupajući po prethodno citiranoj zakonskoj odredbi ovo tijelo je zaključkom KLASA: UP/II-034-02/18-01/369, URBROJ: 354-01/18-2 od 8. svibnja 2018., upozorilo žalitelja da žalba ne sadrži žalbene navode s opisom nepravilnosti i obrazloženjem i pozvalo ga da ukloni taj nedostatak. Budući da je žalitelj podneskom od 28. svibnja 2018. (zaprimljenim kod ovog tijela 30. svibnja 2018.) postupio po navedenom zaključku u utvrđenom roku, time je uredio žalbu sukladno pozivu ovoga tijela pa se nisu ostvarile zakonske osnove za odbacivanje žalbe. Također treba reći da rješenje ovoga tijela od 27. rujna 2017. na koje se poziva naručitelj nije relevantno kod rješavanja ovog pitanja, jer to rješenje sadrži bitno različito činjenično i pravno stanje budući da u tom žalbenom postupku naručitelju nije bio dostavljen istovjetan primjerak kao i ovom tijelu, što u ovom žalbenom postupku nije slučaj.

Žalba na sadržaj izmjene dokumentacije o nabavi je osnovana.

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost dokumentacije o nabavi, jer je naručitelj na temelju njegova zahtjeva za pojašnjenjem kojim je ukazivao da se propisivanjem maksimalne širine SN bloka od 3050 mm pogoduje određenom proizvođaču koji svojim SN blokom jedini može udovoljiti tom zahtjevu, dokumentaciju o nabavi odnosno tehničke specifikacije kao Prilog C izmijenio na način da je u spornom zahtjevu traženih dimenzija umjesto riječi maksimalno naveo riječ min., što znači da su sada umjesto maksimalnih propisane minimalne vanjske dimenzije, uključujući i širinu. Smatra da takvom izmjenom dokumentacije o nabavi naručitelj nije udovoljio zahtjevu za pojašnjenjem odnosno izmjenom sporne odredbe, već navodi da se radi o nevještom pokušaju naručitelja da pokuša opravdati svoje nezakonito postupanje kojim se pogoduje određenom proizvođaču. Dalje osporava zakonitost te izmjene i navodi da je naručitelj tom izmjenom kojom traži da SN blok treba minimalno zadovoljiti dimenzije 3050x800x2000 mm, postupak javne nabave učinio apsurdnim te onemogućio sudjelovanje svim potencijalnim proizvođačima čiji se SN blokovi redovito nude na javnim nadmetanjima, jer niti jedan proizvođač SN sklopnih blokova prisutnih na tržištu RH ne može udovoljiti zahtjev naručitelja da traženi SN sklopni blok mora imati minimalne dimenzije od 3050x800x2000 mm (širina x dubina x visina) radi čega je dokumentacija o nabavi suprotna odredbama članaka 200. stavku 1., 205. stavku 1., 206., stavku 2., i 210. stavku 1. ZJN 2016.

Kao dokaz svoga navoda žalitelj dostavlja tehničku dokumentaciju SN sklopnih blokova proizvođača koji su prisutni na hrvatskom tržištu i to SEL S.p.A., Italija, ABB, Siemens, Schneider Electric i Končar Easn. Dodaje da se u svojoj praksi nikada nije susreo sa zahtjevom da oprema mora zadovoljiti minimalne vanjske dimenzije već se traže maksimalne dimenzije kako bi se mogla smjestiti unutar gabarita na mjestu ugradnje, a za propisivanje minimalnih dimenzija ne postoji niti jedan opravdani razlog.

Naručitelj u odgovoru na žalbu samo navodi da iz žalbe proizlazi da na tržištu ne postoje potencijalni ponuditelji za predmet nabave te da se ta nedoumica mogla otkloniti zahtjevom gospodarskih subjekata za dodatnim informacijama, objašnjenjima ili izmjenama.

Ocjenjujući osnovanost ovog navoda utvrđeno je da se izmjenom dokumentacije o nabavi od 26. travnja 2018., u tablici s tehničkim podacima, pod rednim brojem 3., Priloga C - tehničke specifikacije - Isporuka i ugradnja SN bloka za TS 10(20)/0,4 kV Max Stoja, u dijelu B. dimenzije, masa i vrsta pogona, pod točkom 4 vanjske dimenzije (širina x dubina x visina) traži min. 3050x800x2000.

Žalitelj na temelju dostavljenih dokaza odnosno tehničke dokumentacije proizvođača SN blokova navodi dimenzije tih SN blokova iz kojih je razvidno da niti jedan od tih proizvođača ne može udovoljiti vanjskim dimenzijama (širina x dubina x visina) od min. 3050x800x2000 koje su tražene osporavanom izmjenom. Naručitelj s druge strane, upoznat sa žaliteljevim tvrdnjama i dokazima dostavljenim uz žalbu, nije u žalbenom postupku ponudio nikakve dokaze kojima bi osporio navod žalitelja niti odgovorom na žalbu osporava navod žalitelja već naprotiv, navodi da se ta nedoumica mogla otkloniti zahtjevom gospodarskih subjekata za dodatnim informacijama, objašnjenjima ili izmjenama.

Odredbom članka 206. stavkom 2. ZJN 2016 je propisano da tehničke specifikacije moraju svim gospodarskim subjektima omogućiti jednak pristup postupku javne nabave i ne smiju imati učinak stvaranja neopravdanih prepreka za otvaranje javne nabave tržišnom natjecanju.

Odredbom članka 403. stavkom 3. toga Zakona je propisano da je naručitelj obvezan 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.

Pregledom izmjene dokumentacije o nabavi, dostavljenih dokaza te primjenom relevantnog pravnog okvira ovo tijelo je utvrdilo da izmjena dokumentacije o nabavi nije u skladu s člankom 206. stavkom 2. ZJN 2016. Slijedom navedenog, a s obzirom da naručitelj nije dokazao da na tržištu postoje gospodarski subjekti koji mogu udovoljiti zahtijevanim vanjskim dimenzijama SN blokova, žalbeni navod ocijenjen je kao osnovan.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. ZJN 2016, a u odnosu na osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. toga Zakona, ovo tijelo nije utvrdilo osobito bitne povrede postupka javne nabave. Naime, ovo tijelo je provjerilo rok određen za dostavu ponuda i utvrdilo da je isti određen sukladno odredbi članka 236., u vezi s člankom 335. stavkom 2. ZJN 2016. U predmetnom postupku javne nabave nije bilo obveze slanja ispravka obavijesti na objavu niti produljenja roka za dostavu ponuda. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda, sukladno odredbama članka 286., u vezi s člankom 335. stavkom 2. ZJN 2016. Nadalje, u odnosu na postojanje obveznih osnova za isključenje te mogućnosti da je naručitelj nakon isteka roka za dostavu ponuda vodio pregovore ili da je ponuditelj izmijenio svoju ponudu suprotno odredbama ZJN 2016, navedena odredba nije primjenjiva u ovoj fazi predmetnog postupka javne nabave. Također, kriteriji za odabir gospodarskog subjekta određeni su sukladno člancima 256. do 259. u vezi s člankom 388. toga Zakona te nije utvrđena povreda 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 prethodno navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja. Naručitelj će u nastavku postupka postupiti sukladno članku 419. ZJN 2016.

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

Člankom 431. stavak 2. ZJN 2016 propisano je 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, dok je stavkom 3. propisano da je stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

S obzirom na to da žalitelj uspio sa žalbom, istome stoga sukladno citiranoj odredbi članka 431. stavka 3. ZJN 2016 pripada pravo na naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka. Slijedom navedenog odlučeno je kao u točki 3. izreke ovog rješenja.

Prema odredbi članka 425. stavak 6. ZJN 2016 naručitelj je 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. HEP-Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb,
Ulica grada Vukovara 37
2. Ramić - trade d.o.o., Podstrana, Put starog sela 11