



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

KLASA: UP/II-034-02/18-01/1066
URBROJ: 354-01/19-10
Zagreb, 15. siječnja 2019.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Gorana Matešića, predsjednika te Dragice Markanović i Gorana Bukvića, članova, povodom žalbe žalitelja Tri Bartola d.o.o., Zadar, OIB: 90935624629, zastupanog po punomoćnicima odvjetnicima iz Odvjetničkog društva Franko Kotlar, Ana Vidov i partneri iz Zadra, na odluku o odabiru u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F2-0030695, predmet nabave: nabava ulja za loženje-ekstra lako za 2019., naručitelja Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“, Šibenik, OIB: 36151696245, 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

R J E Š E N J E

1. Poništava se Odluka o odabiru Ur. broj: 1994/18 od 3. prosinca 2018. godine, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F2-0030695, predmet nabave: nabava ulja za loženje-ekstra lako za 2019., naručitelja Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“, Šibenik.
2. Poništava se otvoreni postupak javne nabave, broj objave: 2018/S 0F2-0030695, predmet nabave: nabava ulja za loženje-ekstra lako za 2019., naručitelja Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“, Šibenik.
3. Nalaže se naručitelju Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“, Šibenik, da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknadi žalitelju Tri Bartola d.o.o., Zadar, troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.781,25 kuna, dok se u preostalom dijelu zahtjev odbija.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“, Šibenik, objavio je dana 6. studenog 2018. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F2-0030695, predmet nabave: nabava ulja za loženje-ekstra lako za 2019.

Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda, gdje su kao kriteriji određeni cijena (90 bodova) i rok plaćanja (10 bodova).

U predmetnom postupku javne nabave pristiglo je pet ponuda, koje je naručitelj sve ocijenio valjanima te je Odlukom o odabiru Ur. broj: 1994/18 od 3. prosinca 2018. godine ponudu ponuditelja INA-Industrija nafte d.d., Zagreb, odabrao kao najpovoljniju.

Na navedenu odluku o odabiru žalbu je dana 10. prosinca 2018. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio žalitelj Tri Bartola d.o.o, Zadar, te je primjerak žalbe dostavio naručitelju u roku za žalbu. Žalba je uređena podneskom zaprimljenim kod ovog državnog tijela dana 27. prosinca 2018. godine.

Žalitelj u žalbi, u bitnom, osporava valjanost ponude odabranog ponuditelja te žalbenim zahtjevom predlaže poništiti odluku o odabiru. Također, traži trošak žalbenog postupka u iznosu od 14.562,50 kuna.

U odgovoru na žalbu naručitelj osporava žalbene navode, ukazuje na zakonitost svog postupanja te predlaže odbiti žalbu.

Pozvan da se očituje na žalbene navode i odgovor naručitelja na žalbu, odabrani ponuditelj se priklonio navodima naručitelja te predlaže odbiti žalbu.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim državnim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala, koji se sastoji od dokumentacije o nabavi, zapisnika o javnom otvaranju ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, ponude odabranog ponuditelja te ostalih dokaza.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da su žalitelj kao drugorangirani i odabrani ponuditelj po osnovi kriterija rok plaćanja ostvarili isti broj bodova, međutim da ponuda odabranog ponuditelja nije sastavljena u skladu s dokumentacijom o nabavi te je upravo zbog te greške ocijenjena kao cjenovno najpovoljnija, a sadrži računsku grešku. Žalitelj navodi da je cijena bez premije prema uvjetima predmetnog postupka javne nabave identična za sve ponuditelje i u ponudama svih ponuditelja bi ona trebala biti ista te se na temelju takve za sve jednake veličine obzirom na premiju (koja je različita kod svih ponuditelja) i trošarinu (koja je jednaka za sve ponuditelje= $0,423$ kn/l) zbrajanjem utvrđuje cijena stavke po jedinici mjere s uključenom premijom i trošarinom, sukladno točki 4.6. dokumentacije o nabavi. Žalitelj navodi da odabrani ponuditelj nije svoj troškovnik formirao u skladu s uvjetima natječaja, jer je iz zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda vidljivo da naručitelj nije ni na koji način utvrđivao koliko iznosi cijena bez premije, a koja je na dan objave obavijesti o nadmetanju iznosila $3,668$ kn/l i koja mora biti identična za sve ponuditelje. Žalitelj navodi da se zbrajanjem jedinične cijene u iznosu od $3,668$ kn/l s iznosom trošarine od $0,423$ kn/l dolazi do iznosa jedinične cijene od $4,091$ kn/l, što je minimalni iznos na koji svaki od ponuditelja još dodaje svoj iznos premije, koji može biti i $0,00$ kn/l. Žalitelj navodi da je odabrani ponuditelj u troškovniku kao konačnu jediničnu cijenu bez PDV-a u troškovniku naveo iznos od $3,965$ kn/l, što je nemoguće jer minimalna cijena može iznositi $4,091$ kn/l, čime je jedinična cijena odabranog ponuditelja niža od cijene ostalih ponuditelja, ali i od teoretski najniže cijene.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da se zapisnički nije utvrđivalo koliko iznosi cijena bez premije za svaku ponudu, već se utvrđivala cijena ponudena troškovnikom pojedinog ponuditelja, koju su ponuditelji bili obvezni formirati prema uputama iz natječajne dokumentacije, uz što su bili dužni priložiti dokaz važećih cijena, a što je odabrani ponuditelj i učinio. Naručitelj nadalje navodi da i uz nepromjenjive vrijednosti cijene bez premije te nepromjenjiv iznosa trošarine, ponuda odabranog ponuditelja sadrži premiju u iznosu od 0,205 kn/lit, dok ponuda žalitelja sadržava premiju u iznosu od 0,210 kn/lit, čime je ponuda odabranog ponuditelja u svakom slučaju povoljnija od žaliteljeve.

Točkom 4.1. dokumentacije o nabavi propisano je: "Ponuda sadrži najmanje: 5. Dokaz o važećoj cijeni lož – ulja na dan objave Obavijesti o nadmetanju u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske".

Točkom 4.6. dokumentacije o nabavi propisan je način izračuna cijene ponude i sadržaj cijene na sljedeći način: „Ponuditelj će u troškovniku predmeta nabave upisati jedinične cijene, ukupnu cijenu stavke, cijenu ponude, porez na dodanu vrijednost i ukupnu cijenu ponude. Cijena ponude izražava se za cjelokupan predmet nabave. U cijenu ponude su uračunati svi troškovi i popusti, bez poreza na dodanu vrijednost (PDV-a) koji se iskazuje zasebno iza cijene ponude. Ponuditelj dostavlja ponudu sa cijenom u kunama. Cijena ponude piše se brojkama na tri decimale. Relevantna je cijena ponude bez poreza na dodanu vrijednost izražena u troškovniku. Naručitelj prihvaća promjenjivost cijene ako je uzrokovana zakonskim i podzakonskim propisima koji reguliraju odnose opskrbljivača. Cijena je promjenjiva tijekom trajanja ugovora o javnoj nabavi lož ulja – ekstra lakog za 2019. godinu temeljem Zakona o tržištu nafte i naftnih derivata. Referentni datum cijene ponude je datum objave poziva za nadmetanje u EOJN – u. Ponuditelj koji nije u sustavu PDV-a, u ponudbenom listu, na mjesto predviđeno za upis cijene ponude s PDV-om, upisuje isti iznos kao što je upisan na mjestu predviđenom za upis cijene ponude bez PDV-a, a mjesto predviđeno za upisati iznos PDV-a ostavlja prazno. U troškovnik gospodarski subjekt upisuje jediničnu cijenu za lož ulje uz uporabu Platts kotacije (službena kotacija raspona cijena naftnih derivata koji odgovaraju europskim standardima kvalitete na europskom tržištu) i tečaja važećeg na dan objave Obavijesti o nadmetanju u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske izračunatu prema sljedećoj jednadžbi:

$$PC = \left(\frac{\sum_{i=1}^n CIF Med_i \times T_i}{n} \right) \times \frac{\rho}{1000} + P$$

PC = prodajna cijena u HRK/l (tri decimalna mjesta); CIF Med = srednja dnevna burzovna cijena naftnih derivata u USD/t objavljena u 'Platt's European Marketscan'; (službena kotacija raspona cijena naftnih derivata koji odgovaraju europskim standardima kvalitete na europskom tržištu); T = srednji dnevni tečaj u HRK/USD (šest decimalnih mjesta) koji objavljuje Hrvatska narodna banka za dan za koji je objavljena srednja dnevna burzovna cijena naftnih derivata (CIF Med); i = dnevni podaci: i=1, 2, 3, ..., n; n = broj objavljenih srednjih dnevnih burzovnih cijena naftnih derivata (CIF Med) unutar obračunskog razdoblja; ρ = gustoća naftnog derivata (ρ=0,845 kg/l za plinska ulja); P = premija prodavatelja (izražena u HRK/l na tri decimalna mjesta). Na cijenu se dodaju iznosi za trošarine i PDV, u skladu sa zakonskim aktima. Cijene naftnih derivata mijenjaju se svakih sedam dana. Dan primjene novih cijena naftnih derivata je utorak u 0,01 sati. Cijene naftnih derivata obračunavaju se posljednjeg radnog dana koji prethodi danu primjene (dan obračuna). U koliko ponuda ponuditelja bude odabrana na nadmetanju za daljnje izračunavanje cijene se koriste prosjek prosjeka dnevnih umnožaka srednje vrijednosti kotacija objavljenih u „PLATT'S EUROPEAN MARKETSCAN“ na paritetu CIF Med (Genova/Lavera), Gasoil 0.1% (za EURO LUEL) i srednjeg tečaja HNB HRK/USD, objavljene u tjednu koji prethodi tjednu isporuke. U obračun se uzima tečaj samo za one dane za koje postoje kotacije. Premija navedena u troškovniku

fiksna je i nepromjenjiva za vrijeme trajanja ugovornih obveza za ovaj postupak javne nabave...U ponudi je potrebno dostaviti dokaz o važećoj cijeni lož ulja na dan objave Obavijesti o nadmetanju u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske...“

Uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je dan objave Obavijesti o nadmetanju u EOJN RH bio 6. studeni 2018. godine.

Vrijednosti CIF Med (srednja dnevna burzovna cijena naftnih derivata u USD/t objavljena u *'Platt's European Marketscan'*) i vrijednost T (srednji dnevni tečaj u HRK/USD (šest decimalnih mjesta) koji objavljuje Hrvatska narodna banka za dan za koji je objavljena srednja dnevna burzovna cijena naftnih derivata) bile su identične za sve ponuditelje na tržištu na dan 6. studeni 2018. godine, pri čemu je vrijednost srednje dnevne burzovne cijene naftnih derivata u USD/t (CIF Med) bila objavljena u *'Platt's European Marketscan'*, dok je vrijednost srednjeg dnevnog tečaja u HRK/USD (T) za dan za koji je objavljena srednja dnevna burzovna cijena naftnih derivata bila objavljena od strane Hrvatske narodne banke.

Uvidom u ponudu odabranog ponuditelja, konkretno u priloženi dokaz važeće cijene lož-ulja, u kojem su iskazane vrijednosti CIF Med i T, a temeljem kojih je iskazana i važeća cijena lož-ulja bez premije i trošarine (3,542 kn/lit) te ukupna jedinična cijena bez PDV-a u iznosu od 3,965 kn/lit (s pribrojenom premijom i trošarinom), utvrđeno je da se navedeni dokaz odnosi na datum 21. studeni 2018. godine.

Uvidom u troškovnik odabranog ponuditelja utvrđeno je da je u istom jedinična cijena bez PDV-a iskazana s 3,965 kn/lit, temeljem čega je ukupna cijena ponude za očekivanu količinu od 120.000 litara iskazana u iznosu od 475.800,00 kuna.

Sukladno članku 280. stavku 4. ZJN 2016 pri izradi ponude ponuditelj se mora pridržavati zahtjeva i uvjeta iz dokumentacije o nabavi te ne smije mijenjati ni nadopunjavati tekst dokumentacije o nabavi. Sukladno članku 290. stavku 1. ZJN 2016 nakon otvaranja ponuda javni naručitelj pregledava i ocjenjuje ponude na temelju uvjeta i zahtjeva iz dokumentacije o nabavi te o tome sastavlja zapisnik.

Budući je točkama 4.1. i 4.6. dokumentacije o nabavi kao obvezan sadržaj ponude bio propisan dokaz o važećoj cijeni lož-ulja na dan objave Obavijesti u EOJN RH (6. studeni 2018. godine), a odabrani ponuditelj je u svojoj ponudi dostavio dokaz važeće cijene lož-ulja koji se odnosi na datum 21. studeni 2018. godine, na strani odabranog ponuditelja u konačnici je došlo do izračuna jedinične cijene ponude temeljem podatka o važećoj cijeni lož-ulja na dan koji nije dan objave Obavijesti u EOJN RH, te je stoga utvrđeno da je takvim postupanjem odabrani ponuditelj postupio suprotno članku 280. stavku 4. ZJN 2016, budući se pri izradi ponude nije pridržavao zahtjeva i uvjeta iz dokumentacije o nabavi, a naručitelj je pogrešno primijenio materijalno pravo postupivši suprotno članku 290. stavku 1. ZJN 2016. Stoga je ovaj žalbeni navod ocijenjen osnovanim. Obzirom na ovakvu ocjenu žalbenog navoda i nezakonito postupanje naručitelja bilo je potrebno usvojiti žalbeno traženje žalitelja usmjereno na poništenje Odluke o odabiru pa je stoga odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. stavka 1. ZJN 2016, 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.

Naime, točkom 3.2. dokumentacije o nabavi naručitelj je propisao sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, dok je podtočkom 3.2.1.2. zahtijevao Dozvolu za obavljanje energetske djelatnosti na veliko naftnim derivatima izdane od strane Hrvatske energetske regulatorne agencije (HERA), podtočkom 3.2.1.3. Suglasnost za obavljanje trgovine na veliko i trgovine s trećim zemljama naftnim derivatom te podtočkom 3.2.1.4. Izjavu o sukladnosti s propisnim graničnim vrijednostima.

Prema odredbi članka 256. stavak 1. točka 3. ZJN 2016, kriteriji za odabir gospodarskog subjekta u postupku javne nabave mogu se odnositi na sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, 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, dok je stavkom 4. tog članka propisano da svi uvjeti sposobnosti moraju biti vezani uz predmet nabave i razmjerni predmetu nabave, odnosno grupi predmeta nabave ako je predmet podijeljen na grupe. Iz citiranih odredbi proizlazi da su kriteriji za odabir gospodarskog subjekta (uvjeti sposobnosti) propisani 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.

Odredbom članka 257. ZJN 2016 propisano je da javni naručitelj može zahtijevati da gospodarski subjekt dokaže upis u sudski, obrtni, strukovni ili drugi odgovarajući registar u državi njegova poslovnog nastana, odnosno 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. Dakle, u okviru propisivanja uvjeta profesionalne sposobnosti u postupcima javne nabave roba nije omogućeno dodatno traženje dozvole za obavljanje energetske djelatnosti na veliko naftnim derivatima izdane od strane Hrvatske energetske regulatorne agencije (HERA), suglasnosti za obavljanje trgovine na veliko i trgovine s trećim zemljama naftnim derivatom, kao ni izjave o sukladnosti s propisnim graničnim vrijednostima.

Slijedom navedenog, određujući uvjet sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti na način propisan u točkama 3.2.1.2., 3.2.1.3. i 3.2.1.4. dokumentacije o nabavi, naručitelj je postupio protivno odredbi članka 257. ZJN 2016, čime je počinio osobito bitnu povredu postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016.

S obzirom na utvrđene osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016 koje nikakvim naknadnim postupkom naručitelja ne mogu biti ispravljene u ovoj fazi postupka javne nabave, ovo tijelo temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 poništava postupak javne nabave u cijelosti. Slijedom svega navedenog odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 14.562,50 kuna, od čega 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, 7.650,00 kuna za sastav žalbe po odvjetniku te 1.912,50 kuna na ime pripadajućeg PDV-a.

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. istog članka stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna je protivnoj stranki nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

Budući da je žalba žalitelja osnovana, usvojen je zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.781,25 kuna, na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna i na ime odvjetničkog troška za sastav žalbe u iznosu od 781,25 kuna, dok je u preostalom dijelu zahtjev žalitelja za naknadom troškova žalbenog postupka odbijen kao neosnovan. Naime, odredbom članka 3. stavka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave propisano je da Državna komisija odlučuje o naknadi troškova žalbenog postupka kao i da u tim postupcima vrijednost predmeta nije procjenjiva. Iz navedenog razloga, žalitelju je priznat kao opravdan trošak sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 625,00 kuna prema Tbr. 20. u svezi Tbr.7. toč. 1. te

Tbr. 22 Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika („Narodne novine“, broj 142/12., 103/14., 118/14. i 107/15.) te trošak poreza na dodanu vrijednost u iznosu od 156,25 kuna. Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 3. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je dužan postupiti sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN 2016.

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. Dom za starije i nemoćne osobe „Cvjetni dom“,
Šibenik, Branitelja Domovinskog rata 2f
2. Tri Bartola d.o.o.,
Zadar, Ulica Hrvatskog sabora 25 G
3. INA-Industrija nafte d.d., Zagreb,
Avenija V. Holjevca 10