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

**KLASA: UP/II-034-02/19-01/950**
**URBROJ: 354-01/19-8**
**Zagreb, 06. studenoga 2019.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice, te Darie Duždević i Alice Brandt, članica, u žalbenom predmetu žalitelja Valard Zagreb d.o.o., Zagreb, OIB: 19702615933, zastupan po opunomoćenici Mariji Radelji, odvjetnici iz Odvjetničkog društva Kožul&Petrinović d.o.o., Zagreb, na dokumentaciju o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2019/S 0F5-0038748, predmet nabave: izgradnja DV 35 kV Opuzen-Brist (bypass za Vranjak), 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., 74/14. i 98/19) te članaka 398. i 425. 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 4.3.1 A), točka 4.3.2 dokumentacije o nabavi te podtočka 2. Dodatni kriterij iskustva angažiranih tehničkih stručnjaka (b2) u prilogu 3 ENP kriterij u dodatku dokumentacije o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2019/S 0F5-0038748, predmet nabave: izgradnja DV 35 kV Opuzen-Brist (bypass za Vranjak), 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 Valard Zagreb d.o.o., Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.781,25 kuna.

## O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj HEP- Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb objavio je dana 02. listopada 2019. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN RH), poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2019/S 0F5-0038748, predmet nabave: izgradnja DV 35 kV Opuzen-Brist (bypass za

Vranjak). Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda na temelju kriterija cijene ponude relativnog značaja 85%, odnosno maksimalno 85 bodova, kriterija iskustva tehničkih stručnjaka relativnog značaja 10%, odnosno maksimalno 10 bodova, te kriterija jamstveni rok na izvršene radove relativnog značaja 5%, odnosno maksimalno 5 bodova.

Na predmetnu dokumentaciju o nabavi žalbu je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave, dana 11. listopada 2019. godine, izjavio, te u roku za žalbu predao i naručitelju, žalitelj Valarad Zagreb d.o.o., Zagreb. Žalba je uređena u smislu članka 420. ZJN 2016 podneskom zaprimljenim kod ovog državnog tijela dana 25. listopada 2019. godine.

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost dokumentacije o nabavi stoga predlaže poništenje dokumentacije o nabavi u dijelu zahvaćenom nezakonitošću te da se naručitelju naloži naknada troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.781,25 kuna.

Naručitelj, u odgovoru na žalbu osporava žalbene navode te predlaže žalbu odbiti kao neosnovanu.

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

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da je točkom 4.3.2. Podaci o angažiranim tehničkim stručnjacima ili tehničkim tijelima, propisano da ponuditelj mora dostaviti Popis tehničkih stručnjaka, u kojem će biti navedeni stručnjaci koje ponuditelj namjerava angažirati za izvođenje radova koji su predmet ovog postupka javne nabave te je određeno da ponuditelj ovim popisom mora potvrditi da raspolaže najmanje sa: a) inženjer gradilišta elektrotehničke struke, b) inženjer gradilišta građevinske struke, c) inženjer geodetske struke, i to za a) i b) stručnjaka s iskustvom vođenja građenja nadzemnog dalekovoda naponske razine 35 kV ili više naponske po jedan radnik, odnosno za stručnjaka c) s iskustvom na poslovima geodetskog iskolčenja građevine, te geodetskog mjerenja vertikalnosti dalekovodnih stupova s izradom izvještaja – po 1 radnik. Također je tražen: f) ovlašteni inženjer elektrotehnike sa stručnim iskustvom na poslovima izrade - glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine te g) ovlašteni inženjer građevine sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine. Žalitelj u svezi s navedenim traženjem navodi da je člankom 268. stavak 1. točka 8. ZJN 2016 propisano kako se tehnička i stručna sposobnost gospodarskog subjekta, može dokazati obrazovnim i stručnim kvalifikacijama pružatelja usluge ili izvođača radova ili njihovog rukovodećeg osoblja pod uvjetom da se oni ne ocjenjuju u okviru kriterija za odabir ponude. Žalitelj smatra da je naručitelj određivanjem kriterija za odabir gospodarskog subjekta, a kako je gore navedeno, u smislu uvjeta tehničke i stručne sposobnosti, postupio protivno odredbi čl. 268. ZJN 2016 na način da je kao uvjet odredio i radno iskustvo za nabrojane tehničke stručnjake iako isto nije dopušteno.

U odnosu na takvo traženje naručitelja u točki 4.3.2 dokumentacije o nabavi žalitelj je žalbom također osporavao i dodatni kriterij iskustva angažiranih tehničkih stručnjaka (B2), kriterij za odabir

ponude u kojem je propisano da se ocjenjuje iskustvo stručnjaka iz poglavlja 4.3.2. dokumentacije o nabavi: a) ovlašteni inženjer elektrotehnike sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant elektrotehničkog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja - 1 radnik i b) ovlašteni inženjer građevine sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant građevinskog dijela glavnog ili izvedbenog projekta – 1 radnik. Žalitelj navodi da je u istoj točki navedena i napomena da stručnjaci koji se boduju po ovom kriteriju ne smiju biti iste osobe (stručnjaci) koje ponuditelj nominira za točku 4.3.2. Podatci o angažiranim tehničkim stručnjacima ili tehničkim tijelima iz točke 4.3.2. podtočka a),b),f) i g). Žalitelj je istaknuo kako je čl. 268. st. 1. t. 8. ZJN 2016 određeno da su obrazovne i stručne kvalifikacije pružatelja usluge ili izvođača radova ili njihova rukovodećeg osoblja, dopuštene kao uvjet tehničke i stručne sposobnosti, u smislu kriterija za odabir gospodarskog subjekta, pod uvjetom da se oni ne ocjenjuju u okviru kriterija za odabir ponude. Dakle, smatra žalitelj, nije dopušteno odrediti obrazovne i stručne kvalifikacije kao kriterij za odabir gospodarskog subjekta i kao kriterij prilikom bodovanja za odabir ponude. Naručitelj upravo navedeno čini bodovanjem obrazovnih i stručnih kvalifikacija, a koje traži i kao dokaz ispunjavanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta. Dodatno, navodi dalje žalitelj, određivanjem kako stručnjaci koji se boduju po ovom kriteriju ne smiju biti iste osobe (stručnjaci) koje ponuditelj nominira za točku 4.3.2., naručitelj zapravo zahtijeva da ponuditelji na izvršavanju ugovora angažiraju stručnjake koji nemaju apsolutno nikakve veze sa stručnjacima koji se boduju u okviru kriterija za odabir predmeta nabave, čime ovakav kriterij za odabir ponude, nije u vezi s predmetom nabave u smislu čl. 285. st. 2. ZJN 2016 jer niti se odnosi na radove koji će se pružati u okviru ugovora o javnoj nabavi niti na čimbenike obuhvaćene u određenom postupku izvedbe tih radova.

U odgovoru na žalbu naručitelj je naveo da u okviru bodovanja ponude nije odredio da će bodovati iskustvo stručnjaka predloženih u smislu točke 4.3.2 dokumentacije o nabavi te da je stoga i odredio da se ne smije raditi o istim stručnjacima čime nije postupio suprotno odredbi članka 268. stavka 1. točke 8. ZJN 2016.

U žalbenom postupku uvidom u dokumentaciju o nabavi utvrđeno je da je naručitelj u dokumentaciji o nabavi točkom 4.3.2. Podaci o angažiranim tehničkim stručnjacima ili tehničkim tijelima odredio da za potrebe utvrđivanja sposobnosti iz ove točke ponuditelj mora dostaviti Popis tehničkih stručnjaka, u kojem će biti navedeni stručnjaci koje ponuditelj namjerava angažirati za izvođenje radova koji su predmet ovog postupka javne nabave. Popis treba sadržavati sljedeće podatke za svakog nominiranog stručnjaka: ime i prezime i stručno zvanje. Ponuditelj ovim popisom mora potvrditi da raspolaže najmanje sa: a) inženjer gradilišta elektrotehničke struke s položenim stručnim ispitom iz područja elektrotehnike s iskustvom vođenja građenja nadzemnog dalekovoda naponske razine 35 kV ili više naponske razine- 1 radnik; b) inženjer gradilišta građevinske struke s položenim stručnim ispitom iz područja građevinarstva s iskustvom vođenja građenja nadzemnog dalekovoda naponske razine 35 kV ili više naponske razine- 1 radnik; c) inženjer geodetske struke s položenim stručnim ispitom iz područja geodezije s iskustvom na poslovima geodetskog iskolčenja građevine, te geodetskog mjerenja vertikalnosti dalekovodnih stupova s izradom izvještaja- 1 radnik; e) VKV/KV/SSS elektromonter- 25 radnika; f) ovlašteni inženjer elektrotehnike sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant elektrotehničkog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja.- 1 radnik; g) ovlašteni inženjer građevine sa stručnim iskustvom

na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant građevinskog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja- 1 radnik koje će imati na raspolaganju svo vrijeme izvođenja radova.

U dodatku dokumentacije o nabavi, Kriterij odabira ponude, naručitelj je naveo da je kriterij za odabir ponude ekonomski najpovoljnija ponuda te naručitelj na temelju članka 286. ZJN 2016 određuje sljedeće pondere koje dodjeljuje svakom pojedinom kriteriju, s maksimalnim relativnim (postotnim) značajem i pripadnim maksimalnim brojem bodova: Cijena ponude 85 %, 85 bodova; Iskustvo tehničkih stručnjaka 10 %, 10 bodova te Jamstveni rok na izvršene radove 5 %, 5 bodova. U dijelu 2. Dodatni kriterij iskustva angažiranih tehničkih stručnjaka (B2) naručitelj je odredio da se ocjenjuje iskustvo sljedećih stručnjaka iz poglavlja 4.3.2. dokumentacije: Tehnički stručnjaci iz točke 4.3.2. a) inženjer gradilišta elektrotehničke struke s položenim stručnim ispitom iz područja elektrotehnike s iskustvom vođenja građenja nadzemnog dalekovoda naponske razine 35 kV ili više naponske razine : - 1 radnik, b) inženjer gradilišta građevinske struke s položenim stručnim ispitom iz područja građevinarstva s iskustvom vođenja građenja nadzemnog dalekovoda naponske razine 35 kV ili više naponske razine - 1 radnik. Tehnički stručnjaci iz točke 4.3.2. a) ovlašteni inženjer elektrotehnike sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant elektrotehničkog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja, b) ovlašteni inženjer građevine sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant građevinskog dijela glavnog ili izvedbenog projekta. Također je u navedenoj točki naručitelj stavio napomenu da stručnjaci koji se boduju po ovom kriteriju ne smiju biti iste osobe (stručnjaci) koje ponuditelj nominira za točku 4.3.2. Podatci o angažiranim tehničkim stručnjacima ili tehničkim tijelima iz točke 4.3.2. pod točka a ) , b) , f) i g).

U svezi s navedenim odredbama dokumentacije o nabavi valja istaknuti da se prema odredbi članka 256. stavka 1. točki 3. ZJN 2016 kriteriji za odabir gospodarskog subjekta u postupku javne nabave mogu odnositi na tehničku i stručnu sposobnost, 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. Članak 259. stavak 1. ZJN 2016 određuje da naručitelj može odrediti uvjete tehničke i stručne sposobnosti kojima se osigurava da gospodarski subjekt ima potrebne ljudske i tehničke resurse te iskustvo potrebno za izvršenje ugovora o javnoj nabavi na odgovarajućoj razini kvalitete, a osobito zahtijevati da gospodarski subjekt ima dovoljnu razinu iskustva, što se dokazuje odgovarajućim referencijama iz prije izvršenih ugovora. Odredbom članka 268. stavka 1. točke 8. ZJN 2016 propisano je da se tehnička i stručna sposobnost gospodarskog subjekta, u skladu s prirodom, količinom ili važnosti i namjenom radova, robe ili usluga, može dokazati i obrazovnim i stručnim kvalifikacijama pružatelja usluge ili izvođača radova ili njihova rukovodećeg osoblja, pod uvjetom da se oni ne ocjenjuju u okviru kriterija za odabir ponude.

U predmetnom postupku javne nabave naručitelj je propisao uvjete tehničke i stručne sposobnosti na strani ponuditelja odredivši da za tražene stručnjake iz točke 4.3.2. Podaci o angažiranim tehničkim stručnjacima ili tehničkim tijelima, a) inženjera gradilišta elektrotehničke struke, b) inženjera gradilišta građevinske struke, c) inženjera geodetske struke, f) ovlaštenog inženjera elektrotehnike i g) ovlaštenog inženjera građevine, ponuditelj mora dokazati da predloženi stručnjaci posjeduju određeno iskustvo.

Dodatno je naručitelj, određujući kriterije za odabir ponude, odredio da će bodovati iskustvo stručnjaka iz točke 4.3.2 podtočke a), b), f) i g), dakle ujedno i profil stručnjaka koje je tražio kod dokazivanja tehničke i stručne sposobnosti, uz ograničenje ponuditeljima da u okviru predlaganja navedenih stručnjaka radi bodovanja ponude po kriteriju ekonomski najpovoljnije ponude ne smiju predložiti stručnjake koji su predloženi u točki 4.3.2. dokumentacije o nabavi.

Članak 4. ZJN 2016 određuje da je naručitelj u primjeni ovoga Zakona u odnosu na sve gospodarske subjekte obvezan poštovati načelo slobode kretanja robe, načelo slobode poslovnog nastana i načelo slobode pružanja usluga te načela koja iz toga proizlaze, kao što su načelo tržišnog natjecanja, načelo jednakog tretmana, načelo zabrane diskriminacije, načelo uzajamnog priznavanja, načelo razmjernosti i načelo transparentnosti. Javna nabava ne smije biti osmišljena s namjerom izbjegavanja primjene ovoga Zakona ili izbjegavanja primjene pravila o javnoj nabavi male, odnosno velike vrijednosti ili s namjerom da se određenim gospodarskim subjektima neopravdano da prednost ili ih se stavi u nepovoljan položaj.

Prilikom propisivanja odredbi dokumentacije o nabavi naručitelj je obvezan voditi računa o načelima javne nabave pa tako uvjeti i dokazi tehničke i stručne sposobnosti koje propisuje, osim što moraju biti utemeljeni na Zakonu o javnoj nabavi, u konkretnom slučaju članku 268. ZJN 2016, moraju biti utemeljeni i na članku 4. ZJN 2016 kojim su propisana načela. Naručitelj mora voditi računa da su takvi uvjeti utemeljeni na načelu jednakog tretmana, načelu razmjernosti te javna nabava ne smije biti s namjerom osmišljena na način da se određeni gospodarski subjekti stave u nepovoljan položaj.

U smislu ZJN 2016 naručitelj je ovlašten odrediti uvjete i dokaze tehničke i stručne sposobnosti kao i kriterije odabira ekonomski najpovoljnije ponude, međutim pri tome se mora držati okvira i ograničenja koje mu postavljaju odredbe ZJN 2016. U smislu navedenoga, naručitelj je uvjete i dokaze iz točke 4.3.2 dokumentacije o nabavi kao i kriterije bodovanja ponude iz priloga dokumentacije o nabavi u odnosu na tehničke stručnjake, trebao odrediti razmjerno predmetnom postupku javne nabave te vodeći pri tome računa da odredbe dokumentacije o nabavi određene gospodarske subjekte neopravdano ne stavljaju u nepovoljan ili nepovoljniji položaj u odnosu na druge gospodarske subjekte.

Članak 268. stavak 1. točka 8. ZJN 2016 dopušta da uvjetom tehničke i stručne sposobnosti budu i obrazovne i stručne kvalifikacije pružatelja usluge ili izvođača radova ili njihova rukovodećeg osoblja, međutim navedena odredba zakona ne određuje da je naručitelj ovlašten uvjetom tehničke i stručne sposobnosti odrediti i iskustvo angažiranih stručnjaka. Navedena okolnost također proizlazi iz članka 259. stavka 1. ZJN 2016 koji određuje da naručitelj može odrediti uvjete tehničke i stručne sposobnosti kojima se osigurava da *gospodarski subjekt* ima potrebne ljudske i tehničke resurse te iskustvo potrebno za izvršenje ugovora o javnoj nabavi na odgovarajućoj razini kvalitete, a osobito *zahtijevati da gospodarski subjekt ima dovoljnu razinu iskustva.*

U svezi s navedenim također je i okolnost da je naručitelj, u namjeri da izbjegne bodovanje iskustva stručnjaka koje je tražio po članku 268. stavka 1. točke 8. ZJN 2016 u točki 4.3.2 u dodatku dokumentacije o nabavi koji se odnosi na kriterije za bodovanje ponude, tražio predlaganje dokaza o raspolaganju s drugim stručnjacima, s istim uvjetima kao i u točki 4.3.2 dokumentacije o nabavi kako bi ponuditelji mogli ostvariti bodove po kriterijima za bodovanje ponude. Time je neopravdano u nepovoljniji položaj stavio ponuditelje koji nemaju dodatni broj navedenih stručnjaka iz točke 4.3.2 dokumentacije o nabavi iako je, po stavu samog naručitelja, potreban broj za valjano izvršenje predmeta nabave onaj broj stručnjaka koji je naveden u točci 4.3.2 dokumentacije o nabavi, dakle oni stručnjaci kojima ponuditelj dokazuje tehničku i stručnu sposobnost.

Stoga, budući da naručitelj nije valjano primijenio članak 268. stavak 1. točku 8. ZJN 2016, kako u određivanju kriterija tehničke i stručne sposobnosti tako ni kod određivanja kriterija za odabir ponude, žalbeni navodi su ocijenjeni osnovanima.

Žalitelj je također u žalbi naveo je odredbom čl. 256. ZJN 2016 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. Žalitelj smatra da zahtjev tražen točkom 4.3.2. dokumentacije o nabavi da ponuditelj mora potvrditi da je ovlašteni inženjer elektrotehnike bio projektant elektrotehničkog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja te da je ovlašteni inženjer građevine bio projektant građevinskog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja, osim što nije dopušten, u smislu čl. 268. st. 1. t. 8. ZJN 2016, predstavlja prekomjeran zahtjev.

Kao što je već uz prethodni žalbeni navod navedeno, naručitelj je u dokumentaciji o nabavi u točki 4.3.2., između ostalog, odredio i obvezu ponuditeljima da dokažu da mogu angažirati: f) ovlaštenog inženjera elektrotehnike sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant elektrotehničkog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja i g) ovlaštenog inženjera građevine sa stručnim iskustvom na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant građevinskog dijela glavnog ili izvedbenog projekta.

Iz navedene odredbe dokumentacije o nabavi proizlazi da ponuditelj mora dokazati da raspolaže sa ovlaštenim inženjerom elektrotehnike kao i ovlaštenim inženjerom građevine koji imaju stručno iskustvo na poslovima izrade glavnih ili izvedbenih projekata za poslove projektiranja dalekovoda (nadzemnih vodova) nazivnog naponskog nivoa 35 kV ili više naponske razine koji je bio projektant elektrotehničkog, odnosno građevinskog dijela najmanje jednog izvedbenog projekta navedenog u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja koji popis je tražen u točki 4.3.1. dokumentacije o nabavi kao dokaz tehničke i stručne sposobnosti gospodarskog subjekta, ponuditelja.

Osim već prije obrazloženog takvog, na ZJN 2016 neutemeljenog traženja naručitelja u odnosu na dokazivanje iskustva predloženih stručnjaka u okviru tehničke i stručne sposobnosti, navedeno traženje je također neosnovano i u dijelu traženja naručitelja da se iskustvo traženih stručnjaka treba odnositi na najmanje jedan izvedbeni projekta naveden u popisu ugovora o izvršenim uslugama projektiranja. Naime, na opisani način se potrebno iskustvo traženih stručnjaka jedino može, u smislu predmetne dokumentacije o nabavi, dokazati ukoliko je predloženi stručnjak radio na projektima koje je i izvršavao ponuditelj. U smislu članak 273. ZJN 2016 ponuditelj se može u postupku javne nabave, radi dokazivanja ispunjavanja kriterija za odabir gospodarskog subjekta iz članaka 258. i 259. ovoga Zakona, osloniti na sposobnost drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu njihova međusobnog odnosa. Također ponuditelj se može 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. ovoga Zakona ili uz relevantno stručno iskustvo, samo ako će ti subjekti izvoditi radove ili pružati usluge za koje se ta sposobnost traži.

Na način kako je naručitelj odredio dokazivanje postavljenog uvjeta u točki 4.3.2 podtočkama f) i g) ograničio je ponuditelje u mogućnosti dokazivanja da raspolažu sa stručnjacima potrebne

stručnosti kao i da se u svrhu dokazivanja tehničke i stručne sposobnosti oslone na druge gospodarske subjekte, slijedom čega je žalbeni navod ocijenjen osnovanim.

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 osobito bitne povrede postupka. Naime, točkom naručitelj je u dokumentaciji o nabavi u točki 4.3.1. Popis ugovora o izvršenim radovima i pruženim uslugama, u podtočki A), odredio da ponuditelj mora, u svrhu ispunjavanja tehničke i stručne sposobnosti iz ove točke, ponuditelj mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom 5 (pet) godina koje prethode toj godini uredno izvršio jedan ili više ugovora za izvođenje radova na sanaciji, rekonstrukciji i/ili izgradnji nadzemnih vodova naponske razine 35 kV ili više naponske razine (tehničkih karakteristika primjenjivih u distribucijskoj mreži RH) ili slične radove, a čiji je iznos jednak ili veći od 98% procijenjene vrijednosti predmeta nabave. Za potrebe utvrđivanja sposobnosti iz ove točke DON odgovori se upisuju u rubrike ESPD obrasca za koje se informacije traže u dijelu IV. Kriteriji za odabir gospodarskog subjekta, Odjeljak C Tehnička i stručna sposobnost, točka 1a). U slučaju da Naručitelj traži provjeru informacija navedenih u ESPD obrascu sposobnost iz ove točke se dokazuje: ponuditelj mora dostaviti popis radova izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom 5 (pet) godina koje prethode toj godini, s potvrdom druge ugovorne strane o urednom izvođenju i ishodu najvažnijih radova. Iz potvrda o ispunjenom ugovoru osim gore navedenog mora biti vidljivo i sljedeće: da je predmet ugovora izvođenje građevinskih radova na izgradnji i/ili rekonstrukciji i/ili sanaciji nadzemnih vodova naponskih razina 35 kV ili više naponske razine, i da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara); da se radi o izvođenju elektromontažnih radova na izgradnji i/ili rekonstrukciji i/ili sanaciji nadzemnih vodova naponskih razina 35 kV ili više naponske razine istovjetnih ili usporedivih tehničkih karakteristika/značajki/opsega i složenosti, u odnosu na elektromontažne radove iz ovog predmeta nabave, te da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara; radovi moraju uključivati nadzemne dalekovode naponskih razina 35 kV ili više naponske razine te sve vrste elektromontažnih radova karakteristične za distribucijske vodove kao što su isporuka, montaža i demontaža faznih vodiča, zaštitnog užeta, izolatorskih lanaca, ovjesne i spojne opreme, i da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara); radovi moraju uključivati izvođenje antikorozivne zaštite čelično-rešetkaste konstrukcije bojanjem konstrukcije nadzemnih dalekovoda naponskih razina 35 kV ili više naponske razine, (minimalno 10 tona konstrukcije).

Prema odredbi članka 256. stavak 1. točka 3. ZJN 2016, kriteriji za odabir gospodarskog subjekta u postupku javne nabave mogu se odnositi na tehničku i stručnu sposobnost. 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 sa odredbama toga odjeljka Zakona, 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. toga 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.

Prema odredbi članka 259. stavka 1. ZJN 2016 javni naručitelj može odrediti uvjete tehničke i stručne sposobnosti kojima se osigurava da gospodarski subjekt ima potrebne ljudske i tehničke resurse te iskustvo potrebno za izvršenje ugovora o javnoj nabavi na odgovarajućoj razini kvalitete, a

osobito zahtijevati da gospodarski subjekt ima dovoljnu razinu iskustva, što se dokazuje odgovarajućim referencijama iz prije izvršenih ugovora.

Odredbom članka 268. stavak 1. točkom 1. Zakona o javnoj nabavi propisano je da se tehnička i stručna sposobnost gospodarskog subjekta, u skladu s prirodom, količinom ili važnosti, i namjenom radova, robe ili usluga, može dokazati i sa popisom radova izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom pet godina koje prethode toj godini. Stavkom 5. i 6. istog članka određeno je da se smatra da je uvjet tehničke i stručne sposobnosti gospodarskog subjekta iz stavka 1. točaka 1., 2. ili 3. ovoga članka vezan uz predmet nabave ako su radovi, roba ili usluge isti ili slični predmetu nabave, odnosno grupi predmeta nabave ako je predmet podijeljen na grupe, odnosno da je uvjet tehničke i stručne sposobnosti gospodarskog subjekta iz stavka 1. točaka 1., 2. ili 3. ovoga članka razmjeran predmetu nabave odnosno grupi predmeta nabave ako se traži dokaz o izvođenju radova, isporuci robe ili pružanju usluga čija pojedinačna vrijednost nije viša od procijenjene vrijednosti nabave, odnosno grupe predmeta nabave ako je predmet podijeljen na grupe, s time da javni naručitelj može odrediti i blaže uvjete.

U točki 4.3.1 dokumentacije o nabavi naručitelj je odredio da ponuditelj mora dokazati da je izvršio jedan ili više ugovora za izvođenje radova na sanaciji, rekonstrukciji i/ili izgradnji nadzemnih vodova naponske razine 35 kV ili više naponske razine (tehničkih karakteristika primjenjivih u distribucijskoj mreži RH) ili slične radove, a čiji je iznos jednak ili veći od 98% procijenjene vrijednosti predmeta nabave. Dakle naručitelj je propisao da se tehnička i stručna sposobnost može dokazati popisom ugovora za izvođenje radova na sanaciji, rekonstrukciji i/ili izgradnji nadzemnih vodova naponske razine 35 kV ili više naponske razine (tehničkih karakteristika primjenjivih u distribucijskoj mreži RH) ili sličnim radovima, međutim naručitelj je određujući što priložena jedna ili više (do tri) potvrde kojima se dokazuje traženo iskustvo moraju sadržavati odredio da je u istima predmet ugovora morao biti izvođenje građevinskih radova na izgradnji i/ili rekonstrukciji i/ili sanaciji nadzemnih vodova naponskih razina 35 kV ili više naponske razine, i da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara); da se radi o izvođenju elektromontažnih radova na izgradnji i/ili rekonstrukciji i/ili sanaciji nadzemnih vodova naponskih razina 35 kV ili više naponske razine istovjetnih ili usporedivih tehničkih karakteristika/značajki/opsega i složenosti, u odnosu na elektromontažne radove iz ovog predmeta nabave, te da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara; da radovi moraju uključivati nadzemne dalekovode naponskih razina 35 kV ili više naponske razine te sve vrste elektromontažnih radova karakteristične za distribucijske vodove kao što su isporuka, montaža i demontaža faznih vodiča, zaštitnog užeta, izolatorskih lanaca, ovjesne i spojne opreme, i da bar u jednom navedenom ugovoru opseg zahvata izvedenih radova iznosi minimalno 1,5 km (jedan kilometar i petsto metara). Na opisani je način naručitelj propisao tehničku i stručnu sposobnost iz točke 4.3.1. dokumentacije o nabavi na način da je tražio dokazivanje iskustva na izvršenju radova koje su predmet nabave, dakle istih usluga te nije omogućio nuđenje sličnih usluga. Postupajući na ovaj način, naručitelj je počinio bitnu povredu iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016., odnosno, nije zahtijevao minimalne razine sposobnosti koje osiguravaju da će gospodarski subjekt biti sposoban izvršiti ugovor o javnoj nabavi, radi čega kriteriji za odabir gospodarskog subjekta nisu određeni sukladno članku 256. ZJN 2016.

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 u žalbenom postupku postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5. 781,25 kuna i to na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka iznos od 5.000, 00 kuna te na ime sastava žalbe iznos od 781,25 kuna.

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

Žalitelj je u predmetnom postupku postavio žalbeni zahtjev na način da je tražio da se poništi dokumentacija o nabavi u dijelu zahvaćenom nezakonitošću te su u žalbenom postupku poništeni dijelovi dokumentacije o nabavi zahvaćeni nezakonitošću stoga je žalitelju dodijeljen trošak u iznosu od 5.781,25 kuna i to na ime troška naknade za pokretanje žalbenog postupka iznos od 5.000,00 kuna, kao i odvjetničkog troška na ime sastava žalbe u iznosu od 781,25 kuna, odnosno na ime troška sastava žalbe po odvjetniku žalitelju se priznaje iznos od 500,00 kuna, te pripadajuće povećanje od 25% u iznosu od 125,00 kuna kao i iznos od 156,25 kuna na ime poreza na dodanu vrijednost sukladno Tarifi o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika (Narodne novine, broj 142/12, 103/14 i 118/14), a u svezi s člankom 3. stavkom 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave. Slijedom prethodno navedenog odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN, 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. Tužba se predaje Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske neposredno u pisanom obliku, usmeno na zapisnik ili se šalje poštom, odnosno dostavlja elektronički.

**ZAMJENIK PREDSJEDNICE**

**Anđelko Rukelj**

**Stranke žalbenog postupka**:

1. HEP- Operator distribucijskog sustava d.o.o., Zagreb Ulica grada Vukovara 37
2. Valarad Zagreb d.o.o., Zagreb, Capraška 6