



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

KLASA: UP/II-034-02/19-01/1123

URBROJ: 354-01/20-8

Zagreb, 2. siječnja 2020.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice te Karmele Dešković i Danijele Antolković, članica, povodom žalbe žalitelja zajednica ponuditelja Institut IGH d.d., Zagreb, OIB: 79766124714, Elektro-inženjerski biro d.o.o. Zagreb, OIB: 58235668471 i Tehnokom d.o.o., Zagreb, OIB: 26987865935 u odnosu na odluku o odabiru u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2019/S 0F5-0030564, predmet nabave: usluga izrade dokumentacije do lokacijske dozvole za KKP Osijek, naručitelja Hrvatska elektroprivreda d.d. Zagreb, OIB: 28921978587, 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. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj 120/16.; dalje u tekstu: ZJN 2016.) donosi

R J E Š E N J E

1. Odbija se žalba žalitelja zajednica ponuditelja Institut IGH d.d. Zagreb, Elektro-inženjerski biro d.o.o. Zagreb i Tehnokom d.o.o. Zagreb, kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja zajednica ponuditelja Institut IGH d.d. Zagreb, Elektro-inženjerski biro d.o.o. Zagreb i Tehnokom d.o.o. Zagreb, za naknadom troškova žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Hrvatska elektroprivreda d.d. Zagreb, objavio je 29. srpnja 2019. u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2019/S 0F5-0030564, predmet nabave: usluga izrade dokumentacije do lokacijske dozvole za KKP Osijek. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda, s relativnim ponderom cijene ponude - 90 bodova i iskustvo tehničkih specijalista - 10 bodova.

U predmetnom postupku javne nabave zaprimljene su dvije ponude, koje je naručitelj ocijenio valjanima te je 25. studenoga 2019. donio odluku o odabiru br. DD-V-48/19-D2, kojom je odabrao ponudu zajednice ponuditelja Ekonerg-institut za energetiku i zaštitu okoliša d.o.o. Zagreb, Elektroprojekt d.d. Zagreb i Energetski institut Hrvoje Požar, Zagreb.

Urednu žalbu na predmetnu odluku o odabiru putem sustava e-Žalba dana 9. prosinca 2019. izjavio je žalitelj zajednica ponuditelja Institut IGH d.d., Zagreb, Elektro-inženjerski biro d.o.o. Zagreb i Tehnokom d.o.o. Zagreb. Žalbom osporava zakonitost postupanja naručitelja u postupku pregleda i ocjene ponuda te u žalbenom zahtjevu traži da se poništi odluka o odabiru i naloži

naručitelju naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 25.000,00 kuna i to na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Naručitelj u odgovoru na žalbu u bitnome osporava žalbene navode žalitelja i predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

Odabrana zajednica ponuditelja u očitovanju na žalbu u bitnome navodi da je žalba neosnovana te ju kao takvu predlaže odbiti.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izveden je dokaz pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, ponude odabrane zajednice ponuditelja te ostalih dokaza.

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

Žalba nije osnovana.

Žalitelj navodi da je naručitelj donošenjem odluke o odabiru ponude odabrane zajednice ponuditelja povrijedio odredbe članka 75. i članka 76. ZJN 2016 budući je g. Goran Granić kao ravnatelj člana zajednice ponuditelja Energetski institut Hrvoje Požar istovremeno i predsjednik nadzornog odbora naručitelja.

Prema žaliteljevu mišljenju naručitelj je u ovom primjeru u izravnom sukobu interesa, jer njegov predstavnik istovremeno obavlja upravljačke poslove kod odabranog ponuditelja. Kao dokaz dostavlja izvadak iz sudskog registra za društvo Energetski institut Hrvoje Požar i za društvo HEP d.d.

Isto tako žalitelj smatra da je naručitelj zanemario i odredbu članka 80. stavka 2. ZJN 2016 jer nije naveo društvo Energetski institut Hrvoje Požar kao društvo s kojim je u izravnom sukobu interesa.

Nadalje žalitelj navodi da je naručitelj i imenovani član zajednice ponuditelja u vlasništvu Republike Hrvatske i da je g. Goran Granić dužnosnik u smislu Zakona o sprječavanju sukoba interesa te da je povrijedio odredbe članka 7. toga Zakona, prema kojemu je dužnosnicima zabranjeno utjecati na dobivanje poslova ili ugovora o javnoj nabavi.

Završno žalitelj smatra da je ovakvo postupanje naručitelja u suprotnosti s ciljevima ZJN 2016 (racionalno i učinkovito trošenje proračunskih sredstava, pravna sigurnost, sprečavanje korupcije i kriminala, itd.).

Naručitelj u odgovoru na žalbu u bitnom navodi da je nesporno da u smislu članka 76. ZJN 2016 g. Goran Granić kao predstavnik naručitelja istodobno obavlja upravljačke poslove u gospodarskom subjektu, koji je član odabrane zajednice ponuditelja.

Međutim, naručitelj ističe da je u skladu s člankom 75. ZJN 2016 poduzeo sve prikladne mjere da ukloni sukob interesa u vezi s postupkom javne nabave. U tom smislu ishodena je Izjava o nepostojanju sukoba interesa od 6. prosinca 2017. godine iz koje nedvojbeno proizlazi da je Goran Granić otklonio svaku mogućnost bilo kakvog utjecaja na postupke javne nabave koje provodi naručitelj. Izjavom se izuzeo od svakog odlučivanja kao i poduzimanja drugih radnji koje bi mogle utjecati na konkretni postupak javne nabave u kojem se kao ponuditelj javlja Energetski institut Hrvoje Požar. U izjavi je naveo da je za opisane slučajeve prenio svoja ovlaštenja koja ima kao ravnatelj za potpisivanje svih dokumenata iz postupka javne nabave uključujući i potpisivanje ugovornih dokumenata na treću osobu. Imenovani se izjavom kao ravnatelj Energetskog instituta Hrvoje Požar izuzeo iz sudjelovanja u provedbi postupaka javne nabave, dok kao predsjednik nadzornog odbora naručitelja ionako nema ovlasti za donošenje odluka. Naime, u skladu s Zakonom o trgovačkim društvima nadzorni odbor nadzire vođenje poslova društva, a navedeno je propisano i Statutom HEP d.d. Članovi nadzornog odbora ne sudjeluju u pripremi niti u provođenju postupaka javne nabave naručitelja, nemaju nikakav utjecaj na odlučivanje u postupcima javne nabave niti je potpisivanje ugovornih dokumenata u njihovoj nadležnosti. Ovlasti i nadležnosti predsjednika nadzornog odbora detaljno su propisane Poslovníkom o radu nadzornog odbora

naručitelja, a odnose se samo na organizaciju i rukovođenje radom nadzornog odbora. U skladu s internim aktima kojim se uređuje nabavno poslovanje naručitelja, sve dokumente u postupcima javne nabave kao i ugovorne dokumente odobrava i potpisuje uprava odnosno direktori pojedinih sektora.

Provjeravajući osnovanost žalbenog navoda ovo tijelo je primjenjujući relevantan zakonski okvir utvrdilo da su odredbe o sukobu interesa u ZJN 2016 sadržane su u poglavlju 8. glavi III. dijela prvog ZJN 2016.

Sukladno članku 75. ZJN 2016 naručitelj je obavezan poduzeti prikladne mjere da učinkovito spriječi, prepozna i ukloni sukobe interesa u vezi s postupkom javne nabave kako bi se izbjeglo narušavanje tržišnog natjecanja i osiguralo jednako postupanje prema svim gospodarskim subjektima. Prema članku 76. stavku 1. ZJN 2016 sukob interesa između naručitelja i gospodarskog subjekta obuhvaća situacije kada predstavnici naručitelja ili pružatelja usluga službe nabave koji djeluje u ime naručitelja, koji su uključeni u provedbu postupka javne nabave ili mogu utjecati na ishod tog postupka, imaju, izravno ili neizravno, financijski, gospodarski ili bilo koji drugi osobni interes koji bi se mogao smatrati štetnim za njihovu nepristranost i neovisnost u okviru postupka, a osobito: 1. ako predstavnik naručitelja istodobno obavlja upravljačke poslove u gospodarskom subjektu ili 2. ako je predstavnik naručitelja vlasnik poslovnog udjela, dionica odnosno drugih prava na temelju kojih sudjeluje u upravljanju odnosno u kapitalu toga gospodarskog subjekta s više od 0,5%. Stavkom 2. toga članka određeno je da se predstavnikom naručitelja u smislu toga članka smatra: 1. čelnik te član upravnog, upravljačkog i nadzornog tijela naručitelja, 2. član stručnog povjerenstva za javnu nabavu, 3. druga osoba koja je uključena u provedbu ili koja može utjecati na odlučivanje naručitelja u postupku javne nabave i 4. osobe iz točaka 1., 2. i 3. toga stavka kod pružatelja usluga nabave koji djeluju u ime naručitelja. Stavkom 3. toga članka propisano je da se gospodarskim subjektom iz stavka 1. toga članka smatra ponuditelj, član zajednice ili podugovaratelj.

U cilju učinkovitog spriječavanja, prepoznavanja i uklanjanja sukoba interesa u vezi s postupcima javne nabave predstavnici naručitelja (odnosno čelnik te član upravnog, upravljačkog i nadzornog tijela naručitelja; član stručnog povjerenstva za javnu nabavu; druga osoba koja je uključena u provedbu ili koja može utjecati na odlučivanje naručitelja u postupku javne nabave) obavezni su potpisati izjavu o postojanju ili nepostojanju sukoba interesa te je ažurirati bez odgađanja ako nastupe promjene (čl. 80. ZJN 2016). Ujedno, javni naručitelj je obavezan objaviti popis gospodarskih subjekata s kojima je čelnik te član upravnog, upravljačkog i nadzornog tijela naručitelja ili s njime povezane osobe u sukobu interesa ili obavijest da takvi subjekti ne postoje odnosno istu informaciju uvrstiti u dokumentaciju o nabavi.

Među strankama žalbenog postupka je nesporno da je Goran Granić ravnatelj Energetskog instituta Hrvoje Požar, koji je član odabrane zajednice ponuditelja i istovremeno predsjednik nadzornog odbora naručitelja. Među strankama je sporno je li naručitelj poduzeo sve prikladne mjere da ukloni sukob interesa u smislu odredbe članka 75. ZJN 2016.

Sama činjenica da se Goran Granić nalazi na opisanim funkcijama kod naručitelja i kod člana odabrane zajednice ponuditelja ne dovodi automatski do povrede odredaba o sukobu interesa, kako to neosnovano tvrdi žalitelj u žalbenom postupku. Navedeno iz razloga što odredba članka 76. ZJN 2016 propisuje koje situacije obuhvaćaju sukob interesa između naručitelja i gospodarskog subjekta, odnosno propisuje situacije u kojima bi nepristranost i neovisnost naručitelja mogla biti dovedena u pitanje. Međutim, ukoliko naručitelji takve situacije pravodobno i učinkovito spriječi, prepozna i ukloni, isti time otklanja situacije obuhvaćene člankom 76. ZJN 2016, a koje opisuju kada postoji sukob interesa.

Naime, o sukobu interesa govori se u situaciji kada su ispunjene sve pretpostavke iz članka 76. ZJN 2016, kako u pogledu uključenosti predstavnika naručitelja ili pružatelja usluga službe nabave u provedbu postupka javne nabave ili mogućeg utjecaja na ishod tog postupka, tako i u pogledu interesa tih osoba koji bi se mogao smatrati štetnim na njihovu nepristranost u postupku javne nabave. Dakle, o sukobu interesa se može govoriti jedino ako je sporna osoba sudjelovala u

pregledu i ocjeni ponuda i/ili donošenju odluka o odabiru, ili je na drugi način utjecala na ishod postupka, što ovdje nije slučaj.

Nadalje, vezano za institut sukoba interesa zakonodavac nalaže naručitelju da u takvim situacijama poduzima prikladne mjere kako bi spriječio, prepoznao i uklonio sukob interesa u vezi s postupkom javne nabave, a koje se primjerice mogu sastojati u isključenju sporne osobe iz sudjelovanja u pripremi i provedbi postupka javne nabave.

U tom smislu treba promatrati izjavu o nepostojanju sukoba interesa od 6. prosinca 2017. godine koju je dao Goran Granić, a kojom izjavljuje da u trenutku imenovanja na dužnost predsjednika nadzornog odbora Hrvatske elektroprivrede d.d. obnaša dužnost ravnatelja Energetskog instituta Hrvoje Požar, da se u eventualnim postupcima javne nabave odnosno sklapanja ugovora o javnoj nabavi gdje Energetski institut Hrvoje Požar sudjeluje u svojstvu ponuditelja, člana zajednice ponuditelja ili podugovaratelja, a Hrvatska elektroprivreda d.d. u svojstvu naručitelja, izuzima od bilo kakvog odlučivanja te svih drugih radnji koje mogu utjecati na predmetni postupak javne nabave te je za slučaj nastanka takvih okolnosti svoja ovlaštenja za potpisivanje ponude i pratećih dokumenata sklapanje ugovora o javnoj nabavi te poduzimanja drugih pravnih radnji koji proizlaze iz Zakona, prenio na zamjenika ravnatelja Energetskog instituta Hrvoje Požar, gosp. Damira Pešuta.

Nastavno je izjavio da se kao predsjednik nadzornog odbora izuzima iz sudjelovanja u provedbi postupaka javne nabave naručitelja te da nema ovlasti utjecati na odlučivanje naručitelja s obzirom na nadležnost koju nadzorni odbor ima prema Zakonu o trgovačkim društvima gdje je vidljivo da nadzorni odbor ne upravlja društvom i ne odlučuje o pitanjima provedbe postupka javne nabave. U konačnici, izjavljuje da je upoznat sa zakonskom obvezom prijave svih eventualnih promjena u smislu prethodnih stavka predmetne izjave.

Potrebno je navesti da je Izjava o nepostojanju sukoba interesa svojevrsni alat za sprječavanje sukoba interesa, čiji je cilj podizanje svijesti o postojanju situacija koje predstavljaju sukob interesa, kao i zaštita samih zaposlenika naručitelja kako ne bi u kasnijoj fazi bili optuženi za neprijavlivanje sukoba interesa, ali i zaštita samog postupka javne nabave.

U konkretnom slučaju, po ocjeni ovog tijela, predmetna izjava o nepostojanju sukoba interesa predstavlja prikladnu mjeru u smislu odredbe članka 75. ZJN 2016, budući da se sporna osoba izuzela iz sudjelovanja u postupcima javne nabave u kojima se imenovani gospodarski subjekt javlja u ulozi naručitelja i ponuditelja. Navedenom izjavom je po stavu ovog tijela u konkretnom slučaju postignuta svrha propisivanja prikladnih mjera koja se očituje u učinkovitom prepoznavanju, sprječavanju i uklanjanju sukoba interesa te je žalbeni navod ocijenjen neosnovanim. Pored navedenog, prema Statutu HEP d.d. predsjednik, kao i članovi nadzornog odbora nemaju ovlast sudjelovati i odlučivati u postupcima javne nabave, već je vođenje poslova društva i njegovo zastupanje u nadležnosti Uprave.

Slijedom navedenog, nije točna niti tvrdnja žalitelja da je naručitelj u popisu gospodarskih subjekta s kojima je u sukobu interesa, u točki 1.4. dokumentacije o nabavi, propustio navesti i da je s gospodarskim subjektom Energetski institut Hrvoje Požar u sukobu interesa, a iz razloga koji su prethodno obrazloženi u rješenju.

Vezano za dio žalbenog navoda o povredi Zakona o sprječavanju sukoba interesa (NN 26/2011. do 57/2015.) potrebno je navesti da je radi provedbe toga Zakona osnovano Povjerenstvo za odlučivanje o sukobu interesa te kontrola primjene toga Zakona nije u nadležnosti razmatranja ovog žalbenog tijela. Naime, sukladno članku 399. stavku 3. ZJN 2016 u žalbenom postupku odlučuje se o zakonitosti postupaka, radnji, propuštanja radnji i odluka donesenih u postupcima javne nabave te o zakonitosti ugovora o javnoj nabavi i okvirnih sporazuma sklopljenih bez provedbe postupaka javne nabave. Slijedom navedenog, ovaj žalbeni navod je ocijenjen neosnovanim.

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.

Sukladno navedenom, a na temelju članka 425. stavak 1. točke 3. ZJN 2016, žalba se odbija kao neosnovana slijedom čega je odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka, i to na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 25.000,00 kuna.

Sukladno članku 431. stavak 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe, žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka. Stoga je odlučeno kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga Rješenja nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor pred Visokim upravnim sudom 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.



Stranke žalbenog postupka:

1. Hrvatska elektroprivreda d.d. Zagreb,
Ulica grada Vukovara 37
2. Zajednica ponuditelja Institut IGH d.d., Zagreb, Janka Rakuše 1
Elektro-inženjerski biro d.o.o. Zagreb, Antuna Šoljana 24
Tehnokom d.o.o. Zagreb, Radnička cesta 228
3. Zajednice ponuditelja Ekonerg-institut za
energetiku i zaštitu okoliša d.o.o. Zagreb, Koranska 5
Elektroprojekt d.d. Zagreb, Alexandera von Humboldta 4
Energetski institut Hrvoje Požar, Zagreb, Savska cesta 163