



REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU POSTUPAKA JAVNE NABAVE

Klasa: UP/II-034-02/09-01/1179
Ur.broj: 2140-01/09-5
Zagreb, 17. studenog 2009.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, povodom žalbe žalitelja Gradatin d.o.o., Sesvete, na Odluku o odabiru Klasa: 351-01/09-01/5, Ur.broj: 2140/02-09-7 od 26. listopada 2009. godine, naručitelja Općina Đurmanec, u otvorenom postupku javne nabave broj N-16-M-144267-091009 za nabavu i dostavu devet kompleta zelenih otoka i deset komada kontejnera na temelju članka 134., članka 151. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine 110/07 i 125/08) donosi:

RJEŠENJE

1. Poništava se Odluka o odabiru br. Klasa: 351-01/09-01/5, Ur.broj:2140/02-09-7 od 26. listopada 2009, u otvorenom postupku javne nabave broj: N-16-M-144267-091009 za nabavu i dostavu devet kompleta zelenih otoka i deset komada kontejnera naručitelja Općina Đurmanec.
2. Poništava se otvoreni postupak javne nabave broj: N-16-M-144267-091009 objavljen u Elektroničkom oglasniku javne nabave u Narodnim novinama dana 12. listopada 2009. godine, naručitelja Općina Đurmanec.

Obrazloženje

Naručitelj, Općina Đurmanec, Krapinsko-Zagorska županija, objavio je u Elektroničkom oglasniku javne nabave broj N-16-M-144267-091009 poziv za nadmetanje za nabavu i dostavu devet kompleta zelenih otoka i deset komada kontejnera. Kriterij odabira je najniža cijena.

Na predmetno nadmetanje pristigle su dvije ponude i to ponuditelja Tim-Kušan d.o.o., Belgrad, Grižane, Podružnica Zagreb te Gradatin d.o.o. Sesvete. Obje ponude je naručitelj proglasio prihvatljivima.

Naručitelj je dana 26. listopada 2009. godine donio Odluku o odabiru, Klasa: 351-01/09-01/5, Ur.broj: 2140/02-09-7 kojom je kao najpovoljnija odabrana ponuda ponuditelja Tim-Kušan d.o.o., Belgrad, Grižane, Podružnica Zagreb.

Na Odluku o odabiru žalbu je Državnoj komisiji izjavio te u zakonskom roku naručitelju predao ponuditelj Gradatin d.o.o. Sesvete. U žalbi žalitelj ističe kako naručitelj nije javno otvorio ponude kako bi pogodio određenu ponuditelju te da je isto protuzakonito s obzirom da se sredstva iz proračuna Općine Đurmanec trebaju koristiti transparentno te da je postupak otvaranja ponuda trebao biti javan. S obzirom da nije bilo javnog otvaranja ponuda, ponuditelji ne mogu znati koja je ponuda pristigla do datuma i vremena otvaranja ponuda kao i da li su omotnice bile otvorene na vrijeme ili prije vremena otvaranja ponuda. S obzirom na navedeno predlaže Državnoj komisiji ocjenu zakonitosti postupanja naručitelja prilikom odabira kao i da se odluka o odabiru poništi te da se ponovi postupak javne nabave uz obvezu korištenja otvorenog postupka otvaranja ponuda od strane naručitelja.

U očitovanju na žalbu žalitelja naručitelj u bitnom navodi da je, sukladno Odluci o početku postupka javne nabave od 21. rujna 2009. godine kojom je definiran predmet i način nabave roba i to devet kompleta zelenih otoka te deset komada kontejnera za sakupljanje komunalnog otpada, izrađena i objavljena Dokumentacija za nadmetanje za ponuditelje. Između ostalih bitnih uvjeta i uputa za nadmetanje u dokumentaciji je izričito navedeno: „Izbor najpovoljnijeg ponuditelja izvršiti će se bez javnog otvaranja ponuda, a ponude će otvarati ovlaštene predstavnici naručitelja zaduženi za provedbu postupka javne nabave. O odabiru najpovoljnije ponude sudionici će biti obaviješteni u zakonskom roku.“ Nakon što su pristigle ponude na predmetno nadmetanje, ovlašteno povjerenstvo naručitelja je dana 23. listopada 2009. godine izvršilo pregled, ocjenu i usporedbu pristiglih ponuda te je, nakon što su obje pristigle ponude ocijenjene prihvatljivima, odabrana ponuda ponuditelja Tim-Kušan d.o.o. i to stoga što je ista povoljnija od ponude tvrtke Gradatin d.o.o. Sesvete.

Slijedom navedenog naručitelj ističe kako je, a s obzirom na mogućnost koju daje Zakon o javnoj nabavi (NN 110/07, 125/08, dalje Zakona) u postupcima nabave male vrijednosti, u predmetnom postupku javne nabave postupao temeljem odredbi članka 132. Zakona, a što je izričito ponuditeljima bilo dano na znanje dokumentacijom za nadmetanje te predlaže da se žalba žalitelja odbije kao neosnovana.

Žalba je dopuštena, pravovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

U tijeku postupka pred Državnom komisijom izvršen je uvid u dokumentaciju predmetnog postupka za javnu nabavu dostavljenu po naručitelju, a koja se sastoji od: Odluke o početku postupka od 21. rujna 2009. godine broj Klasa: 351-01/09-01/5, Urbroj: 2140/02-09-1, preslike objave postupka, Dokumentacije za nadmetanje, ponuda ponuditelja Tim-Kušan d.o.o., Beograd i Gradatin d.o.o. Sesvete, Zapisnika o pregledu, ocjeni i usporedbi ponuda od dana 23. listopada 2009. godine broj Klasa: 351-01/09-01/5, Urbroj: 2140/02-09-6, Odluke o odabiru 26. listopada 2009. godine broj Klasa: 351-01/09-01/5, Urbroj: 2140/02-09-7, dokaze o dostavi iste ponuditeljima, žalbe žalitelja Gradatin d.o.o., Sesvete, dokaza o pravovremenosti žalbe, odgovora na žalbu naručitelja i ostalu dostavljenu dokumentaciju.

U žalbi žalitelj ističe kako naručitelj nije javno otvorio ponude kako bi pogodio određenu ponuditelju te da je isto protuzakonito jer da ponuditelji ne mogu znati koja je ponuda pristigla do datuma i vremena otvaranja ponuda kao i da li su omotnice bile otvorene na vrijeme ili prije vremena otvaranja ponuda. Provjeravajući navedeni žalbeni navod žalitelja, a radi ocjene zakonitosti postupanja naručitelja, izvršen je uvid u dokumentaciju te je utvrđeno da je naručitelj Odlukom o početku postupka javne nabave od 21. rujna 2009. godine broj Klasa:351-01/09-01/5, Urbroj:2140/02-09-1 započeo postupak javne nabave i isporuke devet kompleta zelenih otoka i deset kontejnera za komunalni otpad za naselja na području Općine Đurmanec, kriterij odabira najniža cijena te je odabrani postupak javne nabave otvoreni postupak javne nabave za nabave male vrijednosti. Temeljem navedene odluke dana 09. listopada 2009. godine poslana je objava koja je objavljena u Elektroničkom oglasniku javne nabave Narodnih novina dana 12. listopada 2009. godine pod brojem N-16-M-144267-091009 te je istom dokumentacija za nadmetanje ponuditeljima stavljena na raspolaganje putem Elektroničkog oglasnika javne nabave uz mogućnost da preuzimanja i u pismenom obliku.

Uvidom u objavu iz Elektroničkog oglasnika javne nabave pod točkom IV.3.8. „Uvjeti za otvaranje ponuda“ utvrđeno je da naručitelj nije objavio javno otvaranje ponuda. Nadalje, u Dokumentaciji za nadmetanje, 9. Poglavlje Postupak otvaranja ponuda naručitelj navodi između ostalog: „Izbor najpovoljnijeg ponuditelja izvršiti će se bez javnog otvaranja ponuda, a ponude će otvarati ovlašteni predstavnici naručitelja zaduženi za provedbu postupka javne nabave. O odabiru najpovoljnije ponude sudionici će biti obaviješteni u zakonskom roku.“

S obzirom na navedeno, a primjenom članka 128. Zakona kojim je propisano da su naručitelji obvezni primjenjivati odredbe Zakona koje se odnose na nabavu male vrijednosti ukoliko je procijenjena vrijednost nabave bez poreza na dodanu vrijednost 300.000,00 kuna i manje za robe i usluge te članka 132. Zakona kojim je određeno da naručitelj mora provoditi postupak javnog otvaranja ponuda ako je to naveo u objavi, a temeljem utvrđenih činjenica iz dokumentacije za nadmetanje uz primjenu navedenih zakonskih odredbi, u pravu je naručitelj kada tvrdi da nije bio obavezan primijeniti postupak javnog otvaranja ponuda, a obzirom na to da je obvezu primjene istog, temeljem mogućnosti koju mu daje zakon, izričito isključio kako u samoj objavi tako i u dokumentaciji za nadmetanje.

Međutim, u postupku provjeravanja zakonitosti predmetnoga postupka temeljem odredbe članka 141. stavka 1. Zakona o javnoj nabavi, a u svezi s odredbama članka 140. stavak 1. i stavak 2. točka 4 istoga Zakona, ovo tijelo utvrdilo slijedeću bitnu povredu Zakona.

Pregledom dokumentacije dostavljene po naručitelju utvrđeno je da je krajnji rok dostave ponuda bio određen 22. listopada 2009. godine do 12,00 sati. Prema odredbama članka 79. Zakona, istodobno s istekom roka za dostavu ponuda započinje, na naznačenome mjestu i u naznačeno vrijeme, postupak otvaranja ponuda. Ponude otvaraju najmanje dva ovlaštena predstavnika javnog naručitelja. Pravo aktivnog sudjelovanja u postupku javnog otvaranja ponuda imaju samo ovlašteni predstavnici naručitelja i ovlašteni predstavnici ponuditelja. Uredbom o načinu izrade i postupanju s

dokumentacijom za nadmetanje i ponudama objavljenom u Narodnim novinama broj 13/08 i 4/09 (dalje: Uredba) člankom 15. propisan je postupak otvaranja ponuda i to prema redosljedu zaprimanja iz upisnika o zaprimanju ponuda. U svakoj otvorenoj ponudi utvrđuje se je li ponuda potpisana, od koliko se dijelova, koji nisu mogli biti uvezani u cjelinu, sastoji (uzorci, katalozi, nacrti i dr.) te se obvezno čitaju podaci o predmetu nabave, ime i prezime nazočnih ovlaštenih predstavnika naručitelja kao i nazočnih ovlaštenih predstavnika ponuditelja ukoliko je naručitelj u postupku nabave male vrijednosti u objavi naznačio da će provoditi postupak javnog otvaranja ponuda, naziv i sjedište ponuditelja čija je ponuda otvorena, cijena ponude i ukupna cijena ponude koja je otvorena te podaci iz ponude koja je otvorena, koji su izraženi u brojkama, a u vezi s kriterijima za donošenje odluke o odabiru na temelju kriterija ekonomski najpovoljnije ponude, dok je člankom 16. Uredbe propisan obvezan sadržaj zapisnika o otvaranju ponuda te se u isti, uz podatke iz članka 15. Uredbe, unose i podaci o vrsti postupka, evidencijskom broju nabave, broju objave iz Elektroničkoga oglasnika javne nabave »Narodnih novina«, datumu i vremenu početka i završetka otvaranja ponuda, naznake je li ponuda potpisana te od koliko se dijelova ponuda sastoji, a koji nisu mogli biti uvezani u cjelinu, primjedbe prisutnih ovlaštenih predstavnika naručitelja i ovlaštenih predstavnika ponuditelja na postupak otvaranja ponuda te ostali podaci koje naručitelj odredi potrebnima. Zapisnik potpisuju nazočni ovlašteni predstavnici naručitelja i zapisničar. Ukoliko otvaranju ponuda nisu prisutni predstavnici ponuditelja istima se preslika zapisnika dostavlja na njihov zahtjev.

Iz dostavljene dokumentacije proizlazi da naručitelj nije zaključno s krajnjim rokom za predaju ponuda proveo postupak otvaranja ponuda u smislu člankom 79. Zakona, a koji bi bio zapisnički konstatiran, a kako to odredbama članka 15. i članka 16. propisuje Uredba, dok je naručitelj dana 23. listopada 2009. godine proveo postupak pregleda, ocjene i usporedbe ponuda te o istome sastavio Zapisnik broj Klasa 351-01/09-01/5, Urbroj 2140/02-09-6.

Člankom 132. Zakona propisano je da u postupku javne nabave male vrijednosti naručitelj mora provoditi postupak javnog otvaranja ponuda ako je to naveo u objavi. Ukoliko naručitelj nije izričito u objavi naveo, nije obvezan provoditi postupak javnog otvaranja ponuda. No, naručitelj je morao otvoriti ponude 22. listopada 2009. godine u 12, 00 sati istodobno s protekom roka za dostavu ponuda te o tome sastaviti zapisnik.

Kako naručitelj nije otvorio ponude s istekom roka za dostavu ponuda te nije sastavio zapisnik o otvaranju ponuda s obveznim sadržajem u smislu Zakona i Uredbe, počinio je bitnu povredu iz članka 140. stavak 2. točka 4. Zakona.

S obzirom na utvrđenu bitnu povredu Zakona odlučeno je kao u izreci ovog Rješenja.

POUKA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga Rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Upravnom sudu Republike Hrvatske u roku od 30 dana od dana primitka Rješenja.

ZAMJENICA PREDsjedNICE



Dostaviti:

1. Gradatin d.o.o. Sesvete, Livadarski put bb
2. Općina Đurmanec, Đurmanec 137, Đurmanec
3. Tim-Kušan d.o.o., Grižane, Kostelj 70
4. Državni ured za reviziju, Zagreb, Tkalčićeva 19
5. Ministarstvo gospodarstva, rada i poduzetništva,
Uprava za sustav javne nabave,
Zagreb, Vukovarska 78
6. Pismohrana, ovdje