



REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU POSTUPAKA JAVNE NABAVE

Klasa: UP/II 034-02/10-01/1840

Urbroj: 354-01/11-7

Zagreb, 11. veljače 2011.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u žalbenom predmetu žalitelja CityEx d.o.o. Zagreb, zastupanog po punomoćniku odvjetniku Borisu Anišiću, iz Zagreba, na obavijest o početku postupka javne nabave u pregovaračkom postupku bez prethodne objave, broj objave: N-30-V-144948-071210, za nabavu univerzalnih poštanskih usluga, naručitelja Prekršajni sud u Rijeci iz Rijeke, na temelju članka 2. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj 21/10) i članka 134. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 110/07 i 125/08) donosi slijedeće:

RJEŠENJE

1. Poništava se pregovarački postupak bez prethodne objave, broj objave: N-30-V-144948-071210, za nabavu univerzalnih poštanskih usluga, naručitelja Prekršajni sud u Rijeci iz Rijeke.

2. Nalaže se naručitelju da u roku 8 dana od primitka ovog Rješenja nadoknadi žalitelju CityEx d.o.o., Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.070,00 kuna dok se u preostalom dijelu zahtjev odbija.

O b r a z l o ž e n j e:

Naručitelj, Prekršajni sud u Rijeci iz Rijeke objavio je 8. prosinca 2010. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave u Narodnim novinama obavijest o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave, broj objave: N-30-V-144948-071210, za nabavu univerzalnih poštanskih, temeljem članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi s namjerom pregovaranja s HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb.

Na navedenu obavijest o početku postupka javne nabave žalbu je Državnoj komisiji izjavio, a naručitelju predao žalitelj CityEx d.o.o. Zagreb po punomoćniku odvjetniku Borisu Anišić iz Zagreba preporučenom poštanskom pošiljkom dana 20. prosinca 2010. godine. U žalbi žalitelj u bitnome navodi kako je naručitelj u obavijesti o početku postupka javne nabave za nabavu univerzalnih poštanskih usluga pozivom na članak 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi naveo da namjerava pregovarati sa HP-Hrvatskom poštom d.d. koja ima isključiva prava i obvezu obavljati tražene poštanske usluge. Odredbom članka 9. Zakona o poštanskim uslugama propisano je da rezervirane poštanske usluge ima isključivo pravo obavljati jedino javni operater odnosno HP-Hrvatske pošte d.d. Zagreb. Međutim, u odnosu na naziv predmeta nabave iz Obavijesti nije razvidno da se radi o predmetu nabave sukladno odredbi članka 9. Zakona o poštanskim uslugama koji se odnosi na rezervirane univerzalne poštanske usluge, a koje može obavljati samo HP-Hrvatska pošta d.d. Zagreb. Slijedom navedenog, smatra da je pogrešnom primjenom odredbe članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi počinjena bitna povreda iz članka 140. stavak 1. točka 1. Zakona. Traži poništenje pregovaračkog postupka. Traži troškove u ukupnom iznosu od 14.561,00 kuna i to specificirano kako slijedi: trošak pristojbe u iznosu od 5.000,00 kuna, upravne pristojbe u iznosu 90,00 kn, trošak sastava žalbe u iznosu 7.700,00 kuna uvećano za PDV u iznosu 1.771,00 kuna.

Naručitelj je podneskom od 23. prosinca 2010. godine dostavio odgovor na žalbu. U istome ukratko navodi da je žalba nepravovremena budući zadnji dan roka pada u subotu, 18. prosinca

2010. godine. Smatra da je pravilno primijenjena odredba članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi budući sukladno Zakonu o poštanskim uslugama jedino javni operater HP-Hrvatska pošta d.d. ima isključivo pravo i dozvolu za obavljanje univerzalnih poštanskih usluga. Traži odbiti žalbu kao neosnovanu.

U odgovoru na žalbu dopisom od 10. siječnja 2011. godine, odabrani ponuditelj u bitnom navodi da univerzalne poštanske usluge same za sebe predstavljaju posebnu funkcionalnu cjelinu te u sebi sublimiraju rezervirane poštanske usluge. Naime, predmet nabave konkretnog postupka su univerzalne poštanske usluge od kojih veći dio čine rezervirane poštanske usluge, a manji dio ostale univerzalne poštanske usluge. Budući da za rezervirane poštanske usluge isključivo pravo obavljanja ima javni operater odnosno HP-Hrvatska pošta d.d., zadovoljena je pravna osnova iz članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi. Također napominje kako javni operater, HP-Hrvatska pošta d.d. ima dozvolu za pružanje svih univerzalnih poštanskih usluga na cijelom području Republike Hrvatske. Sukladno tome, te opisu predmeta nabave jedino HP-Hrvatska pošta d.d. može zadovoljiti potrebe naručitelja za pružanjem svih univerzalnih poštanskih usluga na cijelom području Republike Hrvatske. Traži žalbu kao i zahtjev za naknadu troškova odbiti kao neosnovan.

Žalba je dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Ovo rješenje donosi se nakon pregleda, analize i ocijene dostavljene dokazne dokumentacije koja se sastoji od Odluka o početku postupka, Poziva na dostavu, Zapisnika o ocjeni sposobnosti natjecatelja, preslike objave postupka, žalbe i odgovora na žalbu, te ostale dostavljene dokumentacije.

Naručitelj, Prekršajni sud u Rijeci iz Rijeke objavio je 8. prosinca 2010. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave u »Narodnim novinama« obavijest o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave temeljem članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi. Žalitelj je preporučenom poštanskom pošiljkom uložio žalbu 20. prosinca 2010. godine. Sukladno članku 147. stavak 2. točka 1. Zakona o javnoj nabavi žalba se izjavljuje u roku deset dana, odnosno u roku od tri dana u postupcima nabave male vrijednosti, od dana objave o javnoj nabavi u odnosu na podatke, radnje, postupke i nečinjenja iz objave. U konkretnom slučaju rok za izjavljivanje žalbe iznosi 10 dana, te pada u subotu 18. prosinca 2010. godine. Sukladno članku 81. stavak 2. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine, broj: 47/09) kad zadnji dan roka pada u nedjelju, na blagdan ili u drugi dan kad javnopravno tijelo ne radi, rok istječe prvoga sljedećeg radnog dana. Stoga, kako je zadnji dan roka bio u subotu 18. prosinca 2010. godine, rok za predaju žalbe istekao je u ponedjeljak 20. prosinca 2010. godine. Prema članku 145. stavku 4. Zakona o javnoj nabavi dan predaje pošti preporučene pošiljke smatra se danom uručenja, stoga je žalba žalitelja na objavu pravodobna.

U odnosu na žalbeni navod da naručitelj pogrešno tumači odredbu članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi, jer ne postoje isključiva prava kojima bi se štitilo društvo HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb za obavljanje univerzalnih poštanskih usluga, ovo tijelo je utvrdilo slijedeće. Sukladno članku 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi, ugovor o javnim uslugama može se sklapati u pregovaračkom postupku javne nabave bez prethodne objave ako ugovor o javnim uslugama iz tehničkih ili umjetničkih razloga ili radi zaštite isključivih prava može izvršiti samo određeni gospodarski subjekt.

Žalitelj dalje navodi da iz naziva predmeta nabave, u obavijesti, nije razvidno da se radi o predmetu nabave sukladno odredbi članka 9. Zakona o poštanskim uslugama (Narodne novine broj: 88/2009) koji se odnosi na rezervirane univerzalne poštanske usluge koje isključivo može obavljati HP-Hrvatska pošta d.d. Zagreb. Ovo tijelo je utvrdilo da je u obavijesti o početku postupka javne nabave kao predmet nabave navedeno: 'nabava univerzalnih poštanskih usluga'. U Odluci o početku

postupka javne nabave kao predmet nabave navedene su univerzalne poštanske usluge. Prema članku 7. Zakona o poštanskim uslugama, poštanske usluge su univerzalne poštanske usluge i ostale poštanske usluge. Članak 8. Zakona o poštanskim uslugama propisuje koje poštanske usluge se smatraju univerzalnim poštanskim uslugama u unutarnjem i međunarodnom prometu dok se člankom 9. istog Zakona određuje da se pod rezerviranim univerzalnim poštanskim uslugama (u daljnjem tekstu: rezervirane usluge) smatraju prijam, usmjeravanje, prijenos i uručenje pismovnih pošiljaka, preporučених pošiljaka i pošiljaka s označenom vrijednosti, mase do 100 grama, u unutarnjem prometu i u međunarodnom dolaznom prometu. Sukladno članku 63. stavak 1. i stavak 2. Zakona o poštanskim uslugama za rezervirane usluge iz članka 9. ovoga Zakona do 31. prosinca 2009. primjenjuje se granica mase do 100 grama i cjenovna granica jednaka ili viša od iznosa koji je tri puta veći od cijene prve stope mase pismovne pošiljke najbrže kategorije prema cjeniku javnog operatora, dok se za rezervirane usluge iz članka 9. ovoga Zakona od 1. siječnja 2010. primjenjuje granica mase do 50 grama i cjenovna granica jednaka ili viša od iznosa koji je 2,5 puta veći od cijene prve stope mase pismovne pošiljke najbrže kategorije prema cjeniku javnog operatora. Također, sukladno članku 9. stavak 3. Zakona o poštanskim uslugama javni operator ima isključivo pravo i obvezu obavljanja rezerviranih usluga na cijelom području Republike Hrvatske, dok sukladno članku 2. stavak 1. točka 8. Zakona o poštanskim uslugama javni operater je HP – Hrvatska pošta d.d. Sam Zakon o poštanskim uslugama za rezervirane univerzalne usluge koristi naziv rezervirane usluge čije obavljanje ima isključivo pravo i obvezu javni operater.

Naručitelj u predmetnom postupku nije dokazao valjanu pravnu osnovu za primjenu članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi, budući se kao predmet nabave navodi nabava univerzalnih poštanskih usluga, a ne nabava rezerviranih univerzalnih poštanskih usluga čije obavljanje ima isključivo pravo HP-Hrvatska pošta d.d. Zagreb do 21. prosinca 2012. godine. Po ocjeni ovog tijela naručitelj u predmetnom postupku nije dokazao da je ispunjen zakonski uvjet za provedbu pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave za nabavu predmetne usluge, što je njegova obveza propisana člankom 139. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi. Postupajući na opisan način naručitelj je povrijedio načelo tržišnog natjecanja koji je opisan u članku 6. Zakona o javnoj nabavi. Povredom članka 6. Zakona o javnoj nabavi naručitelj je počinio bitnu povredu iz članka 140. stavka 1. Zakona o javnoj nabavi. Slijedom navedenog temeljem članka 151. stavak 4. Zakona o javnoj nabavi odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj CityEx d.o.o. Zagreb postavio je zahtjev da mu naručitelj nadoknadi troškove pokretanja žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 14.561,00 kuna i to specificirano kako slijedi: trošak pristojbe u iznosu od 5.000,00 kuna, upravne pristojbe u iznosu 90,00 kn, trošak sastava žalbe u iznosu 7.700,00 kuna uvećano za PDV u iznosu 1.771,00 kuna. Kako je žalba ocijenjena osnovanom, osnovano je i žaliteljevo traženje naknade troškova, stoga se žalitelju naknađuje trošak žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.070,00 kuna, i to 5.000,00 kuna na ime uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i 70,00 kuna na ime uplaćene upravne pristojbe. U preostalom iznosu od 20,00 kuna upravne pristojbe zahtjev žalitelja se odbija, jer se sukladno članku 158. stavku 4. Zakona o javnoj nabavi naknađuju samo opravdani troškovi koji su nastali u postupku, a navedeni iznos žalitelj je platio po opomeni ovoga tijela. Nastavno, u dijelu u kojem žalitelj zahtijeva trošak odvjetnika za sastav žalbe i pripadajući porez zahtjev se također odbija. Člankom 158. stavkom 2. Zakona o javnoj nabavi propisano je da Državna komisija rješava o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove postupka i njihov iznos, te kome se i u kojem roku moraju platiti, a prema stavku 4. istoga članka propisano je da stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u postupku. Međutim, ovo tijelo je ocijenilo da u predmetnom postupku zastupanje odvjetnika kod sastava žalbe nije bilo opravdano. Naime, člankom 143. stavkom 1. Zakona o javnoj nabavi propisan je sadržaj žalbe, a u članku 145. Zakona način njenog izjavljivanja. Za postupanje po žalbi, sukladno članku 144. stavku 2. Zakona o javnoj nabavi, dovoljno je da se temeljem sadržaja iste može postupati i da je postavljen žalbeni zahtjev. Gospodarski subjekti koji sudjeluju u postupku nabave podnoseći svoje ponude, nisu neuke stranke, jer za sastavljanje iste treba imati određeno specifično znanje, ali i biti upućen u način funkcioniranja samog postupka javne nabave,

zbog čega se za pravnu osobu koja je sposobna podnijeti ponudu u postupku javne nabave ne može reći kako je prosječna stranka koja bi se u postupku teško snašla bez pravne pomoći. Temeljem svega navedenoga odlučeno je kao u točki 2. izreke ovoga 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.



Dostaviti:

1. Prekršajni sud u Rijeci, Rijeka, Užarska 3
2. Odvjetnik Boris Anišić, Zagreb, Ilica 191b
3. HP – Hrvatska pošta d.d., Zagreb, Jurišićeva 13
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