



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

KLASA: UP/II-034-02/11-01/824

URBROJ: 354-01/11-7

Zagreb, 28. lipnja 2011.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave povodom žalbe žalitelja Digitel medijski servisi d.o.o. Zagreb, na Odluku o odabiru, u otvorenom postupku javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na dvanaest mjeseci, broj objave: N-02-V-112787-290311, radi nabave usluge zakupa medijskog prostora, naručitelja Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb, na temelju članka 2. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“ broj 21/10), članka 134, članka 151. i članka 158. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“ broj 110/07, 125/08; dalje: ZJN) donosi

RJEŠENJE

1. Poništava se Odluka o odabiru urbroj: OS-03/4-1-2011/1859-08 od 13. svibnja 2011. u otvorenom postupku javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na dvanaest mjeseci, broj objave: N-02-V-112787-290311, radi nabave usluge zakupa medijskog prostora, naručitelja Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb.
2. Poništava se otvoreni postupak javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na dvanaest mjeseci, broj objave: N-02-V-112787-290311, radi nabave usluge zakupa medijskog prostora, naručitelja Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb.
3. Nalaže se naručitelju Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb, da žalitelju Digitel medijski servisi d.o.o. Zagreb naknadi troškove ovog žalbenog postupka u iznosu od 5.070,00 kn, u roku od osam dana od primitka ovog rješenja.

Obrazloženje

Naručitelj Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb, objavio je otvoreni postupak javne nabave s namjerom sklapanja okvirnog sporazuma s jednim gospodarskim subjektom na dvanaest mjeseci, broj objave: N-02-V-112787-290311 u Elektroničkom oglasniku javne nabave u „Narodnim novinama“ od 30. ožujka 2011., radi nabave usluge zakupa medijskog prostora. Kriterij odabira je najniža cijena. U otvorenom postupku javne nabave dostavljeno je sedam ponuda, od kojih je naručitelj šest ocijenio prihvatljivima.

Naručitelj je donio Odluku o odabiru urbroj: OS-03/4-1-2011/1859-08 od 13. svibnja 2011., kojom je kao najpovoljniju odabrao ponudu ponuditelja Real d.o.o. Zagreb.

Na Odluku o odabiru urbroj: OS-03/4-1-2011/1859-08 od 13. svibnja 2011. žalbu je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, a naručitelju predao 3. lipnja 2011. žalitelj Digitel medijski servisi d.o.o. Zagreb.

Žalitelj Digitel medijski servisi d.o.o. Zagreb u žalbi u bitnom navodi da je odabrana neprihvatljiva ponuda. Predlaže ovom državnom tijelu da poništi Odluku o odabiru i donese odluku o odabiru žaliteljeve ponude ili da poništi postupak, te traži naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.070,00 kn.

U odgovoru na žalbu naručitelj u cijelosti osporava žalbene navode te tvrdi da je Odluka o odabiru donesena na temelju Zakona i pravilno provedenog postupka javne nabave.

U odgovoru na žalbu odabrani ponuditelj, kojeg zastupa punomoćnik Jurica Reberski, odvjetnik iz Odvjetničkog društva Perić, Reberski i Rimac d.o.o. Zagreb, u cijelosti osporava žalbene navode te tvrdi da je njegova ponuda sukladna dokumentaciji za nadmetanje.

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

Žalba žalitelja je osnovana.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izveden je dokaz pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od Odluke o početku postupka nabave, preslike objave u Elektroničkom oglasniku javne nabave u „Narodnim novinama“, Dokumentacije za nadmetanje, Zapisnika o otvaranju ponuda, Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, Odluke o odabiru, žalbe žalitelja, odgovora na žalbu naručitelja i odabranog ponuditelja, odgovora žalitelja na naručiteljev odgovor na žalbu, dokaza o pravodobnosti izjavljene žalbe, cjelovitih ponuda žalitelja, odabranog ponuditelja i drugih ponuditelja te ostalih dokaza.

Žalbeni navod žalitelja da je ponuda odabranog ponuditelja suprotna odredbama dokumentacije za nadmetanje zato što je uvezana spiralnim uvezom je osnovan. Točkom 9.3. dokumentacije za nadmetanje je određeno da ponuda mora biti uvezana u cjelinu na način da onemogućiti naknadno vađenje ili umetanje listova ili dijelova ponuda, koja točka je u skladu s odredbom članka 9. stavka 3. Uredbe o načinu izrade i postupanju s dokumentacijom za nadmetanje i ponudama („Narodne novine“ broj 13/08, 4/09). Uvidom u ponudu odabranog ponuditelja je utvrđeno da je ponuda uvezana plastičnim spiralnim uvezom, koji ne onemogućava naknadno vađenje ili umetanje listova te se na taj način ostavlja mogućnost manipulacije ponudom na nezakonit način. Budući da je ponuda odabranog ponuditelja suprotna odredbi dokumentacije za nadmetanje, naručitelj je, prije donošenja odluke o odabiru, bio obavezan, na osnovi rezultata pregleda i ocjene ponuda, isključiti njegovu ponudu (članak 84. stavak 1. točka 7. ZJN-a).

Postupajući po ovlaštenju iz odredbe članka 141. stavka 1. ZJN-a, a u svezi s odredbom članka 140. tog Zakona, ovo državno tijelo je utvrdilo bitne povrede iz članka 140. stavka 2. točke 2. ZJN-a.

Točkom 4.2. dokumentacije za nadmetanje je određeno da su u slučaju nudenja zajedničke ponude, svi članovi zajednice ponuditelja obvezni pojedinačno dokazati pravnu i poslovnu sposobnost, uvjete nekažnjavanja te financijsku sposobnost, dok je prema točki 4.4.d) i e), kao dokaz financijske sposobnosti, propisan BON 2 odnosno SOL 2 i jamstvo za ozbiljnost ponude. Zajednica ponuditelja je udruženje više gospodarskih subjekata s ciljem dostavljanja zajedničke ponude, neovisno o uređenju njihova međusobnog odnosa, koji se obvezuju da će naručitelju u skladu s ugovorom solidarno izvršiti nabavu na području istoga ili različitoga strukovnog usmjerenja sukladno članku 11. stavku 1. ZJN-a. Javni naručitelj radi utvrđivanja sposobnosti gospodarskog subjekta može tražiti samo one dokaze o sposobnosti koji su navedeni u odredbama ZJN-a sukladno članku 48. stavku 4. ZJN-a, dok je prema stavku 1. tog članka javni naručitelj obavezan u postupku javne nabave odrediti uvjete za pravnu i poslovnu sposobnost te uvjete nekažnjavanja, a uvjete za financijsku sposobnost gospodarskog subjekta obavezan je odrediti sukladno odredbi članka 51. stavka 1. ZJN-a. Dokaze sposobnosti iz članka 51. stavka 2. i članka 52. ZJN-a može dokazati bilo koji član zajednice (pojedini član zajednice ili više članova zajednice ili svi članovi zajednice), budući da ti dokazi sposobnosti vrijede kumulativno. Određivanjem uvjeta sposobnosti za zajednicu ponuditelja protivno odredbama ZJN-a, javni naručitelj je onemogućio potencijalnim ponuditeljima, podnositeljima zajedničke ponude sudjelovanje u predmetnom postupku nabave, ograničavajući na taj način slobodno tržišno nadmetanje.

Prema točki 4.4.g) dokumentacije za nadmetanje ponuditelji su, kao dokaz tehničke i stručne sposobnosti, bili dužni dostaviti izjavu da medijski prostor zakupljuju izravno od medija. U postupku javne nabave javni naručitelj može po potrebi odrediti uvjete za tehničku i stručnu sposobnost gospodarskog subjekta sukladno odredbi članka 48. stavka 2. točke 2. ZJN-a, dok prema stavku 4. toga članka radi utvrđivanja sposobnosti gospodarskog subjekta javni naručitelj mora tražiti dokaze o sposobnosti sukladno odredbama Zakona o javnoj nabavi. Predmetni dokaz tehničke i stručne sposobnosti nije propisan odredbom članka 52. stavka 6. ZJN-a, kojom odredbom je propisano koje dokaze, kod ugovora o javnim uslugama, javni naručitelj može zahtijevati. Osim toga, navedeni dokaz tehničke i stručne sposobnosti je u suprotnosti s osnovnim načelima javne nabave iz članka 6. ZJN-a zato što je diskriminirajući, ponuditelje stavlja u neravnopravan položaj i njime se ograničava tržišno natjecanje, budući da su ponuditelji predmet nabave dužni izvršavati samo izravno s gospodarskim subjektom koji je nakladnik medija. Naručitelj je bio dužan omogućiti ponuditeljima da predmet nabave izvršavaju s gospodarskim subjektom koji je nakladnik medija ili s gospodarskim subjektima koji se nalaze u odgovarajućem poslovnom odnosu s gospodarskim subjektom koji je nakladnik medija.

Slijedom navedenog, ovo državno tijelo pozivom na odredbu članka 151. stavka 1. točke 4. ZJN-a, poništava predmetnu Odluku o odabiru i postupak nabave u cijelosti, te donosi odluku kao u točkama 1. i 2. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je u žalbi postavio posve određen i specifičan zahtjev za naknadu troškova postupka, u kojem je tražio trošak naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kn i trošak upravne pristojbe u iznosu od 70,00 kn. Budući da je žalba osnovana, sukladno članku 158. stavku 4. ZJN-a usvaja se zahtjev žalitelja za naknadom troškova postupka u ukupnom iznosu od 5.070,00 kn. Naručitelj će dužni iznos isplatiti u roku navedenom u točki 3. izreke ovog rješenja na žiro-račun žalitelja.

Slijedom iznesenog, riješeno je kao u izreci ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovog 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. Hrvatska lutrija d.o.o. Zagreb, Zlica grada Vukovara 72
2. Digitel medijski servisi d.o.o. Zagreb, Heinzelova 62/a
3. Odvjetničko društvo Perić, Reberski i Rimac d.o.o. Zagreb, Radnička cesta 80
4. Državni ured za reviziju, Tkalčićeva 19, Zagreb
5. Ministarstvo gospodarstva, rada i poduzetništva, Uprava za sustav javne nabave, Zagreb, Ulica grada Vukovara 78
6. Pismohrana, ovdje