



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

KLASA: UP/II-034-02/11-01/989

URBROJ: 354-01/11-12

Zagreb, 8. studenog 2011.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave postupajući povodom žalbi žalitelja Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje u pregovaračkom postupku javne nabave zbog žurnosti, broj objave Obavijesti o sklopljenim ugovorima: N-03-V-134068-310811, predmeta nabave: kamen i kameni agregati-dolomitni za asfaltiranje i izradu nosivog sloja, naručitelja Zagrebački holding d.o.o. Zagreb, na temelju članka 2. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine broj 21/10) i članaka 134., 151. i 158. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine broj 110/07 i 125/08) donosi slijedeće

R J E Š E N J E

1. Odbijaju se zahtjevi žalitelja Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje za određivanjem privremene mjere kao neosnovani.
2. Poništava se pregovarački postupak javne nabave zbog žurnosti, broj objave Obavijesti o sklopljenim ugovorima: N-03-V-134068-310811, predmeta nabave: kamen i kameni agregati-dolomitni za asfaltiranje i izradu nosivog sloja, naručitelja Zagrebački holding d.o.o. Zagreb i sve pravne posljedice koje je predmetni pregovarački postupak proizveo.
3. Nalaže se naručitelju Zagrebački holding d.o.o. Zagreb, da u roku od 8 dana od primitka ovog Rješenja nadoknadi žalitelju Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje, troškove žalbenog postupka u iznosu od 10.140,00 kuna, dok se u preostalom dijelu u iznosu od 5.070,00 kuna zahtjev odbija.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj, Zagrebački holding d.o.o. Zagreb proveo je pregovarački postupak javne nabave zbog žurnosti, temeljem članka 15. stavka 2. točke 3. Zakona o javnoj nabavi s gospodarskim subjektom Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec, za nabavu kamena i kamenih agregata-dolomitnih za asfaltiranje i izradu nosivog sloja. Naručitelj je 6. svibnja 2011. godine donio odluku o početku postupka javne nabave, te je isti dan uputio poziv za dostavu ponude gospodarskom subjektu Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec.

Zatim je 9. svibnja 2011. godine sastavio Zapisnik o otvaranju inicijalne ponude, Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda, te donio Odluku o odabiru broj 86-V/11 kojom prihvaća ponudu ponuditelja Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec, te 10. svibnja 2011. godine s gore navedenim ponuditeljem sklapa Ugovor o kupoprodaji broj: N-39/11. Naručitelj je 1. rujna 2011. godine objavio u Elektroničkom oglasniku javne nabave Obavijest o sklopljenim ugovorima, broj objave: N-03-V-134068-310811.

U postupku nabave zainteresirani gospodarski subjekt Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje, je 7. srpnja 2011. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, a naručitelju predao dvije žalbe, u kojima navodi da iste izjavljuje pozivom na članak 147. stavak 2. točku 5. Zakona o javnoj nabavi, odnosno od saznanja za postupak nabave proveden na način suprotan ovome Zakonu, a najkasnije u roku od godine dana od dana kada je postupak proveden. U gore navedenim žalbama navodi da je 29. lipnja 2011. godine saznao da je prije konačnosti i izvršnosti Odluka o odabiru koje je naručitelj donio po mini nadmetanjima provedenim po Okvirnom sporazumu N-OS-157/09 od 22. srpnja 2009. godine, prije donošenja rješenja po žalbama koje su se vodile pred Državnom komisijom za kontrolu postupaka javne nabave, naručitelj naručio od Golubovečkih kamenoloma d.o.o. Novi Golubovec 33.000,00 tona kamena i kamenih agregata u vrijednosti 1.570.200,00 kuna, te je po mišljenju žalitelja sklopljen ništetan ugovor. Uz žalbe od 7. srpnja 2011. godine podnosi i prijedloge za određivanje privremene mjere zabrane potpisivanja ugovora o javnoj nabavi, te predlaže da se provede žalbeni postupak, provedu dokazi uvidom u predložene dokaze, ponište Odluke o odabiru broj 7-11 NOS-157/09 i broj 9-11 NOS-157/09, zabrani izvršavanje ugovornih obveza prema ugovoru broj N-39/11, odnosno narudžbenici broj: 2011-14965 od 3. lipnja 2011. godine. Također, traži naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 10.140,00 kuna, odnosno specificirano kako slijedi: na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna po svakoj žalbi, te na ime upravne pristojbe 70,00 kuna po svakoj žalbi.

Nakon objave Obavijesti o sklopljenim ugovorima 1. rujna 2011. godine žalbu je ponovno Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, a naručitelju predao 5. rujna 2011. godine zainteresirani gospodarski subjekt Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje. Žalitelj u predmetnoj žalbi u bitnome navodi da je naručitelj proveo pregovarački postupak javne nabave zbog žurnosti protivno odredbama članka 15. stavka 2. točke 3. Zakona o javnoj nabavi, a u vezi s člankom 95. stavkom 4. istog Zakona jer razlog iznimne žurnosti zbog koje je naručitelj proveo ovaj postupak nikako ne smije biti uzrokovan postupanjem naručitelja. Nadalje navodi da je naručitelj loše planirao, te da je morao uzeti u obzir sve okolnosti u vezi s predmetnom nabavom, pa i vrijeme trajanja mogućeg postupka pravne zaštite pred Državnom komisijom za kontrolu postupaka javne nabave. Također ističe da je naručitelj morao osigurati dovoljnu količinu takozvanih interventnih količina kamena i kamenih agregata-dolomitnih, te ističe da nije smio provesti postupak za isti predmet nabave sukladno članku 95. stavku 4. Zakona o javnoj nabavi. Predlaže poništenje pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave, te traži naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.070,00 kuna, odnosno specificirano kako slijedi: na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna, te na ime upravne pristojbe 70,00 kuna.

U odgovoru na žalbe od 7. srpnja 2011. godine naručitelj u bitnome navodi da su navodi iz žalbi u cijelosti neosnovani, budući da je činjenično stanje nepravilno utvrđeno. Nadalje navodi da je naručitelj proveo pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave sukladno članku 13. stavku 8., a u svezi s člankom 15. stavkom 2. točkom 3. Zakona o javnoj nabavi za nabavu interventnih količina kamena i kamenih agregata-dolomitnih za asfaltiranje i izradu nosivog sloja. Naručitelj ističe da se radi o dva odvojena postupka javne

nabave, jedan po okvirnom sporazumu za koji je proveo dva mini nadmetanja, te koji nemaju utjecaj na sklapanje Ugovora o javnoj nabavi broj: N-39/11, niti na pravo naručitelja da po istom ugovoru ispostavi narudžbenu. Također ističe da tvrdnja žalitelja da je narudžbicom broj: 2011-14965 od 3. lipnja 2011. godine naručitelj naručio od Golubovečkih kamenoloma d.o.o. Novi Golubovec 33.000,00 tona kamena i kamenih agregata u iznosu od 1.570.200,00 kuna, nije točna, budući da je navedena narudžbenica stornirana na zahtjev Podružnica Zagrebačkih cesta, te je 6. lipnja 2011. godine izdana nova narudžbenica broj 2011-15008 kojom su naručene količine navedene u predmetnom ugovoru. Predlaže odbijanje žalbi kao neosnovane.

U odgovoru na žalbu žalitelja od 5. rujna 2011. godine naručitelj navodi da je 6. svibnja 2011. godine zaprimio zahtjev Podružnica Zagrebačkih cesta za hitnu provedbu i pokretanje pregovaračkog postupka bez prethodne objave zbog iznimne žurnosti, zbog hitne potrebe završetka radova na određenim lokacijama, jer bi se u protivnom dovela u pitanje realizacija ugovora za 2011. godinu, koja bi mogla dovesti do štetnih posljedica kao što su materijalna šteta na vozilima i/ili objektima u neposrednoj blizini prometnica, povećana cijena dovođenja cesta u stanje primjereno za odvijanje prometa, sigurnost putnika i drugih sudionika u prometu i slično. Nadalje naručitelj navodi da je zahtjev pokrenut iz razloga što je žalitelj izjavio dvije žalbe u postupcima po okvirnom sporazumu pod brojevima 7-11/NOS-157/09 i 9-11/NOS-157/09, a koje su izjavljene 04. svibnja 2011. godine i 24. svibnja 2011. godine. Zatim ističe da je uputio poziv za dostavu ponude te pokrenuo pregovarački postupak zbog iznimne žurnosti sa gospodarskim subjektom Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec iz razloga što je u prethodnim postupcima, na koje je žalitelj uložio žalbu, isti bio prihvatljiv ponuditelj s najnižom cijenom. Naručitelj predlaže odbijanje žalbe kao neosnovane.

Odabrani ponuditelj Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec, iako pozvan, do donošenja ovog Rješenja nije se očitovao na žalbe žalitelja.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od Odluke o početku pregovaračkog postupka bez prethodne objave, poziva na dostavu inicijalne/konačne ponude, Zapisnika o otvaranju ponuda, Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, Odluke o odabiru, žalbi žalitelja, te ostale dostavljene dokumentacije postupka.

Žalbe žalitelja su dopuštene, pravodobne i izjavljene od ovlaštene osobe.

Žalbe su osnovane.

Žalitelj je uz žalbe od 7. srpnja 2011. godine podnio i prijedloge za određivanje privremene mjere, vezano uz koje je utvrđeno slijedeće. Članak 150. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi propisuje da će Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave odluku o prijedlogu za određivanje privremene mjere donijeti u roku od pet dana od dana dostave žalbenog spisa ili odgoditi donošenje odluke o privremenoj mjeri do donošenja odluke o glavnoj stvari. Budući da ovo tijelo ovom odlukom meritorno odlučuje o glavnoj stvari, te poništava predmetni postupak, prijedlozi za određivanje privremene mjere se odbijaju.

Vezano uz žalbene navode žalitelja iz žalbi od 7. srpnja 2011. godine u kojima žalitelj ističe da je naručitelj već izvršio ugovor iako Državna komisija za kontrolu postupak javne nabave nije donijela odluke u žalbenim postupcima koji su se vodili pred istim tijelom, te navod iz žalbe od 5. rujna 2011. godine da nisu ostvarene zakonske pretpostavke za provođenje

pregovaračkog postupka zbog iznimne žurnosti, te da je naručitelj postupio protivno članku 95. stavku 4. Zakona o javnoj nabavi, ovo tijelo je utvrdilo slijedeće.

Uvidom u spise predmeta utvrđeno je da je naručitelj Zagrebački holding d.o.o. Zagreb 22. srpnja 2009. godine sklopio Okvirni sporazum broj NOS 157/09 s pet gospodarskih subjekata na razdoblje od četiri godine za nabavu kamena i kamenih agregata. Naručitelj je 15. travnja 2011. godine uputio poziv za dostavu ponuda po mini nadmetanju broj 7-11/NOS-157/09 za nabavu 6.000,0 tona kamena i kamenih agregata, te je donio Odluku o odabiru kojom je kao najpovoljniju odabrao ponudu ponuditelja Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec. U predmetnom postupku na Odluku o odabiru žalbu je 4. svibnja 2011. godine izjavio ponuditelj Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje. Nadalje naručitelj je temeljem istog gore navedenog okvirnog sporazuma 3. svibnja 2011. godine uputio poziv za dostavu ponuda po mini nadmetanju broj 9-11/NOS-157/09 za nabavu ukupno 17.500,00 tona kamena i kamenih agregata, u kojem je kao krajnji rok za dostavu ponuda odredio 10. svibanj 2011. godine, te u kojem 16. svibnja 2011. godine donosi Odluku o odabiru i odabire ponudu ponuditelja Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec. U predmetnom postupku na Odluku o odabiru žalbu je 25. svibnja 2011. godine izjavio ponuditelj Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje. Ovo tijelo je 25. kolovoza 2011. godine donijelo Rješenja Klasa: UP/II-034-02/11-01/644, Urbroj: 354-01/11-12, te Klasa: UP/II-034-02/11-01/764, Urbroj: 354-01/11-10 kojima je u oba postupka poništila oduke o odabiru i vratila predmete naručitelju na ponovni pregled i ocjenu ponuda. Uvidom u dokumentaciju postupka utvrđeno je da je naručitelj 6. svibnja 2011. godine donio Odluku o početku pregovaračkog postupka javne nabave zbog iznimne žurnosti za nabavu 33.000,00 tona kamena i kamenih agregata-dolomitnih. Slijedom navedenog, naručitelj je pokrenuo pregovarački postupak zbog žurnosti za isti predmet nabave za koji je 22. srpnja 2009. godine sklopio Okvirni sporazum s pet gospodarskih subjekata na četiri godine.

Nadalje, naručitelj je u Odluci o početku pregovaračkog postupka zbog iznimne žurnosti kao zakonsku osnovu za provođenje ovog postupka naveo članak 15. stavak 2. točka 3. Zakona o javnoj nabavi, te je odredio da je gospodarski subjekt s kojim namjerava pregovarati Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec. Navedenom odredbom Zakona o javnoj nabavi propisano je da naručitelji mogu primijeniti pregovarački postupak bez prethodne objave ako se zbog iznimne žurnosti, izazvane događajima koje javni naručitelj nije mogao predvidjeti, rok za nadmetanje s objavom poziva za nadmetanje ne može primijeniti. Razlog nastanka iznimne žurnosti ne smije ni u kojem slučaju bit uzrokovan postupanjem javnog naručitelja. U svom odgovoru na žalbe naručitelj općenito navodi razloge zbog kojih smatra da je postojala iznimna žurnosti, te prilaže dopis Podružnice Zagrebačkih cesta kojim nastoji opravdati iznimnu žurnost navodeći naprimjer opasnost od nastanka materijalne štete na vozilima i/ili objektima, smanjeno i/ili popuno onemogućeno odvijanje prometa, te sigurnost sudionika u prometu i ostalih prolaznika. Uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrđeno je da je naručitelj 6. svibnja 2011. godine donio Odluku o početku postupka, te je isti dan poslao poziv za dostavu ponude tvrtki Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec. Po proteku roka za dostavu ponuda 9. svibnja 2011. godine sastavlja Zapisnik o otvaranju ponuda, Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda i donosi Odluku o odabiru. S obzirom na to da naručitelj Zagrebački holding d.o.o. Zagreb nabavlja predmet nabave za više podružnica kao naprimjer Podružnicu Čistoća, Podružnicu gradska groblja, Podružnicu Zagrebačke ceste, trebao je na početku godine u svom financijskom planu i planu nabave predvidjeti potrebne količine kamena i kamenih agregata-dolomitnih te na vrijeme pokrenuti transparentniji postupak javne nabave odnosno na vrijeme pokrenuti postupak mini nadmetanja po Okvirnom sporazumu N-OS-157/09, te uzeti u obzir i moguće trajanje postupka pravne zaštite pred ovim tijelom. Ovo tijelo je utvrdilo da je naručitelj proveo pregovarački postupak zbog iznimne žurnosti prije krajnjeg roka za dostavu ponuda po mini nadmetanju broj 9-NOS-157/09 u kojem je kao rok za dostavu ponuda određen 10. svibanj 2011. godine, dakle prije nego su se ponude otvorile i prije

nego što je mogao znati da će biti pokrenut postupak pravne zaštite po tom postupku. Ovo tijelo je također utvrdilo da je naručitelj u odnosu na prethodno provedena dva mini nadmetanja, o kojim žalbama je ovo tijelo riješilo, pregovaračkim postupkom zbog iznimne žurnosti nabavio ukupno veće količine kamena i kamenih agregata. Dakle, u ovom slučaju nikako se ne može raditi o interventnim količinama, već o nabavi istih odnosno povećanih količina kamena i kamenih agregata-dolomitnih. U konkretnom slučaju, naručitelj je prilikom provođenja pregovaračkog postupka javne nabave zbog žurnosti isključio primjenu odredbi Zakona o javnoj nabavi koje osiguravaju poštivanje načela javne nabave iz članka 6. Zakona o javnoj nabavi, posebice načela tržišnog natjecanja i načela transparentnosti, budući da je za nabavu kamena i kamenih agregata imao sklopljen okvirni sporazum, međutim nije se pridržavao odredaba predmetnog okvirnog sporazuma koje predviđaju provođenje mini nadmetanja po skraćenim rokovima. Slijedom svega navedenog, ovo tijelo smatra da nisu postojali opravdani razlozi za provođenje ovog postupka javne nabave, te su žalbeni navodi žalitelja ocijenjeni osnovanima.

Stoga ovo tijelo pozivom na članak 151. stavak 1. točka 4. Zakona o javnoj nabavi poništava predmetni pregovarački postupak u cijelosti, te sve pravne posljedice koje je isti proizveo, te donosi odluku kao u točki 2. izreke ovog Rješenja.

Žalitelj je u žalbama od 7. srpnja 2011. godine, te u žalbi od 5. rujna 2011. godine postavio zahtjeve za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 15.210,00 kuna i to na ime naknade za vođenje postupka iznos od 5.000,00 kuna po svakoj žalbi i na ime upravne pristojbe iznos od 70,00 kuna po svakoj žalbi. Zahtjevi su određeni i specificirani te dostavljeni prije donošenja rješenja sukladno članku 158. stavku 3. Zakona o javnoj nabavi. S obzirom da su žalbe žalitelja osnovane, temeljem članka 158. stavka 4. Zakona o javnoj nabavi, a pozivom na članak 151. stavak 1. točka 7. Zakona o javnoj nabavi, odlučeno je da žalitelju pripada pravo na naknadu troškova u ukupnom iznosu od 10.140,00 kuna, dok se u preostalom dijelu zahtjev odbija jer žalitelj nije opravdao niti dokazao trošak žalbenog postupka u iznosu od 5.070,00 kuna, te je odlučeno kao u točki 3. izreke ovoga rješenja.

POUKA 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. Zagrebački holding d.o.o. Zagreb, Ulica grada Vukovara 41
2. Kamenolom Gorjak d.o.o. Gornje Jesenje, Gornje Jesenje
3. Golubovečki kamenolomi d.o.o. Novi Golubovec, Novi Golubovec 26
4. Državni ured za reviziju, Zagreb,
Tkalčićeva 19
5. Ministarstvo gospodarstva rada i poduzetništva,
Uprava za sustav javne nabave, Zagreb,
Ulica grada Vukovara 78
6. Pismohrana, ovdje