



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

KLASA: UP/II 034-02/11-01/1763
URBROJ: 354-01/12-9
Zagreb, 16. veljače 2012.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u žalbenom predmetu žalitelja Lider express d.o.o., Gornje Sitno, zastupanog po odvjetnici Dijani Brezak, iz zajedničkog odvjetničkog ureda Zdravko Baburak, Dijana Brezak i Zrinka Grabas, iz Zagreba, na Obavijest o početku postupka javne nabave u pregovaračkom postupku bez prethodne objave, broj objave: N-30-V-148281-131211, za nabavu rezervirane univerzalne poštanske usluge, naručitelja Središnje klirinško depozitarno društvo d.d., Zagreb, na temelju članka 2. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj 21/10), članaka 134., 151. i 158. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 110/07 i 125/08)) i članka 186. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 90/11) donosi sljedeći

R J E Š E N J E

1. Zahtjev naručitelja Središnje klirinško depozitarno društvo d.d., Zagreb, za nastavkom postupka javne nabave odbija se kao neosnovan.
2. Žalba žalitelja Lider express d.o.o., Gornje Sitno, odbija se kao neosnovana.
3. Zahtjev žalitelja Lider express d.o.o., Gornje Sitno, za naknadom troškova odbija se kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e:

Naručitelj Središnje klirinško depozitarno društvo d.d., Zagreb, objavio je dana 14. prosinca 2011. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave u Narodnim novinama Obavijest o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave, broj objave: N-30-V-148281-131211, za nabavu rezervirane univerzalne poštanske usluge, 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 pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave, žalbu je Državnoj komisiji izjavio, a naručitelju predao žalitelj Lider express d.o.o., Gornje Sitno, dana 15. prosinca 2011. godine. Žalitelj u žalbi u bitnome navodi kako naručitelj pogrešno tumači odredbu članka 116. Zakona o javnoj nabavi, jer ne postoje ni tehnički, ni umjetnički razlozi, niti postoje isključiva prava prema kojima bi samo HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb, mogla izvršiti ovu nabavu. Iz predmeta nabave je vidljivo da je riječ o poštanskim

uslugama koje se prema članku 7. Zakona o poštanskim uslugama dijele na univerzalne poštanske usluge i ostale poštanske usluge. Žalitelj ima sve potrebne ovlasti za obavljanje univerzalnih poštanskih usluga koje su predmet ovog postupka javne nabave. Navodi da je naručitelj povrijedio načelo tržišnog natjecanja, načelo jednakog tretmana i načelo zabrane diskriminacije, odnosno načela koja su propisana člankom 6. Zakona o javnoj nabavi. Žalitelj traži da se naručitelj pisano očituje o žalbi, te podneskom koje je ovo tijelo zaprimilo 16. siječnja 2012. godine zahtijeva naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 9.590,00 kuna, od čega iznos od 7.500,00 kuna na ime naknade za vođenje žalbenog postupka, iznos od 90,00 kuna na ime upravne pristojbe, te iznos od 2.000,00 kuna na ime sastava podneska.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnome navodi da su predmet nabave rezervirane univerzalne poštanske usluge, te da u konkretnom predmetu treba primijeniti odredbu članka 9. Zakona o poštanskim uslugama, sukladno kojoj javni operator ima isključivo pravo i obvezu obavljanja rezerviranih usluga na cijelom području Republike Hrvatske. Kako je u članku 2. točka 2. Zakona o poštanskim uslugama određeno da je javni operator HP-Hrvatska pošta d.d., dakle subjekt koji je u objavi naveden kao onaj s kojim se namjerava pregovarati, time su ispunjeni uvjeti koje Zakon o javnoj nabavi postavlja u članku 16. stavak 2. točka 2. u dijelu koji se tiče zaštite isključivih prava u svezi s uslugom koju može izvršiti samo jedan subjekt. Tome u prilog ide i odredba članka 63. Zakona o poštanskim uslugama. Naručitelj navodi da je postupak pokrenut radi sklapanja ugovora o javnoj nabavi s rokom trajanja od 12 mjeseci i to do 31. prosinca 2012. godine. Predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu. Naručitelj ujedno postavlja zahtjev za nastavkom postupka. Navodi da Zakon o tržištu kapitala (Narodne novine, broj 88/08, 146/08, 76/09) regulira prava i obveze naručitelja u odnosu na korisnike usluga koje naručitelj pruža, odnosno da postoji obveza naručitelja, na dnevnoj, mjesečnoj i godišnjoj bazi, slanja obavijesti i izvješća svojim članovima i ulagateljima. Ta komunikacija obavlja se u svom najvećem dijelu putem rezerviranih univerzalnih poštanskih usluga. Naručitelj navodi da u slučaju neprovođenja postupka i u slučaju nesklapanja ugovora o javnoj nabavi, postoji neposredna opasnost za samog naručitelja glede prijava regulatoru tržišta kapitala od strane članova i ulagatelja zbog neizvršavanja zakonskih obveza. Također postoji opasnost od ozbiljne štete za sve članove i ulagatelje s obzirom na nemogućnost i otežan pristup za donošenje poslovnih i drugih odluka.

Odabrani natjecatelj HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb, u očitovanju na žalbu žalitelja u bitnom navodi da je naručitelj u predmetnom postupku javne nabave iskazao potrebu za pružanjem rezerviranih univerzalnih poštanskih usluga, što je vidljivo iz opisa predmeta nabave, a te potrebe jedino HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb, može ispuniti, koja jedina ima pravo i obvezu pružanja rezerviranih univerzalnih poštanskih usluga na osnovu Zakona o poštanskim uslugama. Navodi da je naručitelj ispravno proveo pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave, jer je zadovoljena pravna osnova iz članka 16. stavak 2. točka 2. Zakona o javnoj nabavi koja se odnosi na okolnost da predmet nabave iz tehničkih razloga može izvršiti samo određeni gospodarski subjekt. Predlaže žalbu žalitelja odbiti kao neosnovanu.

Ovo Rješenje donosi se nakon pregleda, analize i ocijene dostavljene dokazne dokumentacije koja se sastoji od Odluke o početku postupka od 28. studenoga 2011. godine, Poziva na dostavu dokaza sposobnosti, Zapisnika o ocjeni sposobnosti natjecatelja od 13. prosinca 2011. godine, Obavijesti o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave od 14. prosinca 2011. godine, žalbe i odgovora na žalbu, te ostale dostavljene dokumentacije.

Prema odredbi članka 151. stavak 1. točka 9. Zakona o javnoj nabavi, a u svezi s člankom 148. istog Zakona, Državna komisija može na temelju zahtjeva naručitelja odobriti nastavak postupka javne nabave. Sukladno članku 138. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi, žalba izjavljena protiv odluke o odabiru, obavijesti o početku postupka javne nabave u slučajevima pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave te nabave javnih usluga iz Dodatka II.B sprječava potpisivanje ugovora o javnoj nabavi za sve grupe ili dijelove predmeta nabave. U konkretnom slučaju zabrana ugovora stupa na snagu danom izjavljivanja žalbe ex lege, odnosno po sili zakona, pa je zahtjev naručitelja za nastavkom postupka javne nabave dopušten. Obzirom da je ovo tijelo u predmetnom postupku odbilo žalbu žalitelja kao neosnovanu, ne postoji više zapreka za potpisivanje ugovora o javnoj nabavi, te se zahtjev naručitelja za nastavkom postupka javne nabave odbija kao neosnovan. Slijedom navedenog odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog Rješenja.

Žalba je dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je neosnovana.

Postupajući po žalbenom navodu žalitelja da naručitelj pogrešno tumači odredbu članka 116. Zakona o javnoj nabavi, jer ne postoje ni tehnički, ni umjetnički razlozi, niti postoje isključiva prava prema kojima bi samo HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb, mogla izvršiti ovu nabavu, odnosno da je u konkretnom predmetu riječ o poštanskim uslugama koje se prema članku 7. Zakona o poštanskim uslugama dijele na univerzalne poštanske usluge i ostale poštanske usluge, te da žalitelj ima sve potrebne ovlasti za obavljanje univerzalnih poštanskih usluga koje su predmet ovog postupka javne nabave, kao i da je naručitelj povrijedio načelo tržišnog natjecanja, načelo jednakog tretmana i načelo zabrane diskriminacije, odnosno načela koja su propisana člankom 6. Zakona o javnoj nabavi, ovo tijelo je utvrdilo slijedeće.

Člankom 116. Zakona o javnoj nabavi propisani su uvjeti za odabir pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave. Navedena odredba nalazi se u dijelu Zakona koji sadrži posebne odredbe za naručitelje koji obavljaju djelatnosti na području vodoopskrbe, energetike, prometa i poštanskih usluga. Uvidom u dokumentaciju predmetnog postupka ovo tijelo je utvrdilo da se naručitelj ne poziva na navedeni članak Zakona, te isti nije naručitelj koji obavlja djelatnost na području vodoopskrbe, energetike, prometa i poštanskih usluga.

U Odluci o početku postupka javne nabave, broj: U-403/11-5/IS, od 28. studenoga 2011. godine, te u Obavijesti o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave od 14. prosinca 2011. godine, kao predmet nabave navedene su rezervirane univerzalne usluge, ta kao zakonska osnova za provođenje postupka javne nabave naveden je pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave (članak 16. stavak 2. točka 2). U Obavijesti o početku javne nabave kao gospodarski subjekt s kojim se namjerava pregovarati navedena je HP-Hrvatska pošta d.d., Jurišićeva 13, Zagreb.

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. Sukladno članku 7. Zakona o poštanskim uslugama (Narodne novine, broj 88/09, 61/11), poštanske usluge su univerzalne poštanske usluge i ostale poštanske usluge. Prema odredbi članka 9. stavak 3. Zakona o poštanskim uslugama javni operator ima *isključivo pravo i obvezu obavljanja rezerviranih usluga* na cijelom području Republike Hrvatske, a javni operator je sukladno članku 2. stavak 1. točka 8. Zakona o poštanskim uslugama HP-Hrvatska pošta d.d. Zagreb. Sukladno članku 63. stavak 3. istog Zakona, javni operator ima *isključivo pravo na obavljanje rezerviranih usluga do 31. prosinca 2012. godine*.

Slijedom navedenoga, razvidno je da naručitelj u predmetnom postupku nabavlja rezervirane univerzalne poštanske usluge, te da HP-Hrvatska pošta d.d., Zagreb, ima isključivo pravo i obvezu obavljanja navedenih usluga do 31. prosinca 2012. godine. Naručitelj se u Obavijesti o početku pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave ne poziva na članak 116. Zakona o javnoj nabavi, a na koji članak žalitelj ukazuje u žalbi. Naručitelj je proveo postupak sukladno odredbama Zakona o javnoj nabavi i Zakona o poštanskim uslugama, te je žalbeni navod žalitelja neosnovan.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 141. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi, ovo tijelo nije utvrdilo bitne povrede Zakona o javnoj nabavi propisane odredbama članka 140. istoga Zakona, te je temeljem članka 151. stavak 1. točka 3. odlučeno kao u točki 2. izreke ovog Rješenja.

Žalitelj je u žalbi postavio zahtjev za naknadom troškova vođenja žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 9.590,00 kuna, a kako je žalba žalitelja odbijena, sukladno članku 158. stavak 5. Zakona o javnoj nabavi, u cijelosti se odbija zahtjev žalitelja za naknadom troškova vođenja žalbenog postupka, te je riješeno kao u točki 3. izreke ovog Rješenja.

POUKA O PRAVNOM LIJEKU

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



DOSTAVITI:

1. Središnje klirinško depozitarno društvo d.d.,
Zagreb, Heinzelova 62 a, p.p. 409
2. Zajednički odvjetnički ured Zdravko Baburak,
Dijana Brezak i Zrinka Grabas, Zagreb, Strojarska 2
3. HP – Hrvatska pošta d.d., Zagreb, Jurišićeva 13
4. Državni ured za reviziju, Zagreb, Tkalčićeva 19
5. Ministarstvo gospodarstva,
Zagreb, Vukovarska 78
6. Pismohrana, ovdje