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

KLASA: UP/II-034-02/12-01/390
URBROJ: 354-01/12-7
Zagreb, 4. srpnja 2012.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, postupajući po žalbi žalitelja Udruga za promicanje energetske učinkovitosti Cezar, Rijeka, nositelj ponude u zajednici ponuditelja Regionalna energetska agencija sjeverozapadne Hrvatske, Zagreb, Lipa promet d.o.o., Zagreb i Helb d.o.o., Dugo Selo, na odluku o poništenju postupka nabave u otvorenom postupku javne nabave usluge izrade studije „Analiza postojećeg stanja i potencijala zamjene energetski neučinkovite i ekološki neprihvatljive javne rasvjete u Republici Hrvatskoj", broj objave N-16-M-151224-281211, naručitelja Fond za zaštitu okoliša i energetsku učinkovitost, 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) te članka 186. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 90/11), donosi sljedeće

RJEŠENJE

1. Žalba žalitelja Udruga za promicanje energetske učinkovitosti Cezar, Rijeka, kao nositelja ponude u zajednici s ponuditeljima Regionalna energetska agencija sjeverozapadne Hrvatske, Zagreb, Lipa promet d.o.o., Zagreb i Helb d.o.o., Dugo Selo, odbija se kao neosnovana.

2. Odbija se zahtjev žalitelja Udruga za promicanje energetske učinkovitosti Cezar, Rijeka, kao nositelja ponude u zajednici s ponuditeljima Regionalna energetska agencija sjeverozapadne Hrvatske, Zagreb, Lipa promet d.o.o., Zagreb i Helb d.o.o., Dugo Selo, za naknadu troškova žalbenog postupka.

Obrazloženje

Naručitelj Fond za zaštitu okoliša i energetsku učinkovitost, Zagreb, objavio je 29. prosinca 2011. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave u Narodnim novinama Poziv za nadmetanje u otvorenom postupku javne nabave broj objave N-16-M-151224-281211, za nabave usluge izrade studije „Analiza postojećeg stanja i potencijala zamjene energetski neučinkovite i ekološki neprihvatljive javne rasvjete u Republici Hrvatskoj". Kao kriterij odabira određena je najniža cijena.

U otvorenom postupku javne nabave dostavljeno je pet ponuda, a naručitelj je ocijenio da niti jedna pristigla ponuda nije prihvatljiva te je dana 7. ožujka 2012. godine donio odluku o poništenju postupka javne nabave KLASA: 406-07/11-01/64, URBROJ: 563-10/03-12-20,

temeljem odredbe članka 94. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi. Nezadovoljan odlukom o poništenju postupka nabave, žalbu je dana 19. ožujka 2012. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, a naručitelju predao žalitelj Udruga za promicanje energetske učinkovitosti Cezar, Rijeka, nositelj ponude u zajednici s ponuditeljima Regionalna energetska agencija sjeverozapadne Hrvatske, Zagreb, Lipa promet d.o.o., Zagreb i Helb d.o.o., Dugo Selo.

Žalitelj u žalbi u bitnome navodi da je naručitelj neosnovano isključio njegovu ponudu, a kao razlog isključenja naveo da se radi o udruzi čiji je pravni položaj uređen Zakonom o udrugama i kojim je regulirano udruživanje fizičkih odnosno pravnih osoba bez namjere stjecanja dobiti, zatim da iz Izvatka iz registra udruga žalitelja, proizlazi da je žalitelj osnovan radi zaštite probitaka odnosno radi promicanja zajedničkih interesa svojih članova, a ne radi bavljenja gospodarskom djelatnošću niti da bi bio konkurentan na tržištu i da stoga zajednica ponuditelja u kojoj je nositelj ponude žalitelj, ne ispunjava uvjete propisane dokumentacijom za nadmetanje. Žalitelj navodi da je točno da u registraciji nije eksplicitno navedena izrada studije, odnosno sama riječ studija se ne koristi. Međutim, navodi da se koristi riječ program, koja se može smatrati sinonimom za riječ studija, a također i dokumenti od kojih se sastoji studija, a to su energetski audit (pregled) i poslovni plan. Navodi da studija koja je predmet nadmetanja po predviđenim aktivnostima jednim dijelom odgovara upravo izradi pregleda i investicijskih planova, zatim da je ponudu podnijela zajednica ponuditelja, što znači da će žalitelj obavljati dio aktivnosti za koje je registriran, a da u predmetnoj ponudi svi članovi ukupno pokrivaju sve potrebne aktivnosti. U odnosu na pravni položaj nositelja ponude, žalitelj navodi da nije osnovan radi stjecanja dobiti, već se sav višak prihoda zadržava u udruzi i prenosi u sljedeću poslovnu godinu te takav eventualni višak sredstava služi u svrhu razvijanja djelatnosti kojom se udruga bavi. Stoga navodi da opravdano sudjeluje u zajednici ponuditelja kao nositelj ponude. Žalitelj u žalbi predlaže poništenje odluke o poništenju postupka nabave i odabir njegove ponude te postavlja zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka koji nije specificiran ni određen.

U odgovoru na žalbu naručitelj u cijelosti osporava žalbene navode žalitelja te predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od odluke o početku postupka javne nabave, preslike objave iz Elektroničkog oglasnika javne nabave u Narodnim novinama, dokumentacije za nadmetanje, zapisnika o otvaranju ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, odluke o poništenju postupka nabave, žalbe žalitelja, odgovora na žalbu, dokaza o pravodobnosti izjavljene žalbe, ponude žalitelja te ostalih dokaza.

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

Žalba žalitelja je neosnovana.

Provjeravajući žalbene navode utvrđeno je sljedeće. Uvidom u zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda utvrđeno je da je naručitelj ponudu žalitelja isključio iz razloga što je nositelj ponude udruga čiji je pravni položaj uređen Zakonom o udrugama (Narodne novine broj 88/01 i 11/02), kojim se propisuje da je udruga svaki oblik slobodnog i dobrovoljnog udruživanja više fizičkih odnosno pravnih osoba, koje se, radi zaštite njihovih probitaka ili zauzimanja za zaštitu – ljudskih prava i sloboda, te ekološka, humanitarna, informacijska, kulturna, nacionalna, pronatalitetna, prosvjetna, socijalna, strukovna, športska, tehnička, zdravstvena ili druga uvjerenja i ciljeve, a bez namjere stjecanja dobiti, podvrgavaju pravilima koja uređuju ustroj i djelovanje toga oblika udruživanja, kao i da svojstvo pravne osobe udruga stječe danom

upisa u registar udruga. Naručitelj nadalje u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda zaključuje da je nositelj ponude osnovan radi zaštite probitaka odnosno promicanja zajedničkih interesa svojih članova, a ne radi bavljenja gospodarskom djelatnošću niti da bi bio konkurentan na tržištu u tržišnoj utakmici pa ponuditelji koji su se udružili u zajednicu ponuditelja u kojoj je nositelj ponude žalitelj, ne ispunjavaju uvjete propisane dokumentacijom za nadmetanje. Uvidom u ponudu žalitelja, razvidno je da se na stranicama broj 20/81 – 22/81 nalazi Izvadak iz registra udruga Republike Hrvatske, KLASA: 230-02/12-07/2, URBROJ: 2170-06-02/2-12-2 od 9. siječnja 2012. godine, iz kojeg je razvidno da je udruga pod nazivom Udruga za promicanje energetske učinkovitosti „Cezar", Rijeka, upisana u Registar udruga Republike Hrvatske 24. studenog 2009. godine te da su njezine djelatnosti sljedeće: predlaže lokalnim i državnim institucijama i tijelima te drugim pravnim i fizičkim osobama konkretne projekte i programe iz područja unapređenja javne rasvjete kao i energetske učinkovitosti općenito te njihovo provođenje, prijavljivanje projekata i programa iz područja unapređenja javne rasvjete kao i energetske učinkovitosti općenito na natječaje koje raspisuju lokalne, državne ili europske institucije i tijela što podrazumijeva i predpristupne te strukturalne fondove EU, izrada energetskih audita i poslovnih planova, organiziranje predavanja i raznih skupova za svoje članove, zainteresirane građane i institucije te ostalo utvrđeno člankom 8. Statuta udruge. Naručitelj je ponudu žalitelja isključio iz razloga što je žalitelj udruga, osnovana radi zaštite probitaka odnosno promicanja zajedničkih interesa svojih članova, a ne radi bavljenja gospodarskom djelatnošću niti da bi bio konkurentan na tržištu u tržišnoj utakmici. Međutim, prema mišljenjima Ureda za Udruge Vlade Republike Hrvatske, Ministarstva gospodarstva te Ministarstva uprave, pribavljenim u žalbenom predmetu KLASA: UP/II-034-02/11-01/1771, na upit ovog tijela može li registrirana udruga, koja je pravna osoba, na tržištu nuditi pružanje usluga, ova tijela su se očitovala na način da se udruga, koja pravnu osobnost stječe danom upisa u Registar udruga i koja obavlja gospodarsku djelatnost može također smatrati gospodarskim subjektom prema Zakonu o javnoj nabavi te kao takva sudjelovati u postupcima javne nabave. Stoga ponuda u kojoj je nositelj ponude žalitelj, koji je upisan u Registar udruga i svojstvo pravne osobe stekao danom upisa u isti, odnosno 24. studenog 2009. godine, može sudjelovati u predmetnom postupku javne nabave kao ponuditelj te je naručitelj pogrešno ponudu žalitelja isključio po osnovi reguliranja njegovog pravnog položaja, odnosno iz razloga jer se radi o udruzi. Međutim, predmet nabave je usluga izrade studije „Analiza postojećeg stanja i potencijala zamjene energetski neučinkovite i ekološki neprihvatljive javne rasvjete u Republici Hrvatskoj", a naručitelj je pod točkom 4.3. dokumentacije za nadmetanje propisao da polazni studijski kriteriji obuhvaćaju mjerila: 1. propisane razine rasvijetljenosti, 2. energetske učinkovitosti i 3. zaštite okoliša. Točkom 10.1.1. dokumentacije za nadmetanje, kao dokaz pravne i poslovne sposobnosti, naručitelj je propisao dostavljanje isprave o upisu u poslovni, sudski (trgovački), strukovni, obrtni ili drugi odgovarajući registar ili odgovarajuća potvrda – gospodarski subjekt mora biti registriran za djelatnost u vezi s predmetom nabave. Člankom 139. stavak 3. Zakona o javnoj nabavi, u postupku pravne zaštite žalitelj je dužan dokazati ili barem učiniti vjerojatnim postojanje činjenica i razloga koji se među ostalim tiču povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava, koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebao znati. U predmetnom žalbenom postupku žalitelj navedene povrede nije dokazao, a iz ponude žalitelja proizlazi da ista nije sukladna spomenutoj točki 10.1.1. dokumentacije za nadmetanje. Naime, žalitelj je nositelj ponude u zajednici ponuditelja među kojima, primjerice, ni jedan od ponuditelja nije dokazao ispunjenje uvjeta koji se odnosi na obavljanje djelatnosti u svezi zaštite okoliša. Slijedom navedenog, ponuda žalitelja nije sukladna dokumentaciji za nadmetanje.

U predmetnom je postupku utvrđeno da je odluka naručitelja o poništenju predmetnog postupka nabave na zakonu osnovana, ali zbog drugih razloga, a ne zbog onih koji su odluci navedeni.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 141. Zakona o javnoj nabavi, ovo tijelo je utvrdilo da u predmetnom postupku nisu počinjene bitne povrede Zakona iz članka 140. istoga Zakona te je temeljem članka 151. stavak 1. točka 3., a u svezi s člankom 116. točka 3. Zakona o općem upravnom postupku (Narodne novine broj 47/09), odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je u žalbi postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka koji nije specificiran ni određen, a žalba žalitelja je neosnovana. Prema odredbi članka 158. stavak 3. Zakona o javnoj nabavi, zahtjev za naknadu troškova postupka mora biti posve određen, specificiran i dostavljen prije donošenja rješenja. Budući da je žalba žalitelja odbijena, sukladno članku 158. stavak 5. Zakona o javnoj nabavi, odbija se zahtjev žalitelja za naknadom troškova žalbenog postupka, te je temeljem članka 151. stavak 1. točka 7. odlučeno kao u točki 2. 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.

PREDSJEDNICA

Vlasta Pavličević

REPUBLIKA HRVATSKA - DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU POSTUPAKA JAVNE NABAVE - ZAGREB 2

Dostaviti:

1. Fond za zaštitu okoliša i energetsku učinkovitost, Zagreb, Ksaver 208
2. Udruga za promicanje energetske učinkovitosti Cezar, Rijeka, Milutina Barača 48
3. Državni ured za reviziju, Zagreb, Tkalčićeva 19
4. Ministarstvo gospodarstva, Uprava za sustav javne nabave, Zagreb, Ulica grada Vukovara 78
5. Pismohrana, ovdje