



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

KLASA: UP/II-034-02/20-01/640
URBROJ: 354-01/20-5
Zagreb, 19. kolovoza 2020.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Maje Kuhar predsjednice, te Darie Duždević i Alice Brandt, članica, u žalbenom predmetu žalitelja Orasac gradnja d.o.o. Zagreb, OIB: 91167486374, na sadržaj izmjene dokumentacije o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2020/S 0F5-0023824, ispravak objave broj: 2020/S F14-0029224, predmet nabave: razvoj vodnocomunalne infrastrukture aglomeracije Križevci-rekonstrukcija i izgradnja sustava vodoopskrbe i odvodnje, naručitelja Vodne usluge d.o.o. Križevci, OIB: 48337206587, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“, broj 18/13., 127/13., 74/14. i 98/19.) te članka 398. i 425. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj 120/16, dalje u tekstu: ZJN 2016), donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništava se dio izmjene dokumentacije o nabavi od 4. kolovoza 2020., i to poglavlje 2.12. I. izmjena Knjige 3. u dijelu koji se odnosi na dva redundantna računala i točka 27.3.1. I izmjena Knjige 1. u dijelu koji glasi "istih tehničkih specifikacija predmetu nabave", u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2020/S 0F5-0023824, predmet nabave: razvoj vodnocomunalne infrastrukture aglomeracije Križevci-rekonstrukcija i izgradnja sustava vodoopskrbe i odvodnje, naručitelja Vodne usluge d.o.o. Križevci.
2. Nalaže se naručitelju Vodne usluge d.o.o. Križevci da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknadi žalitelju Orasac gradnja d.o.o. Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Vodne usluge d.o.o. Križevci objavio je dana 2. srpnja 2020. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN RH), poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2020/S 0F5-0023824 te dana 7. kolovoza 2020. godine ispravak objave broj: 2020/S F14-0029224, predmet nabave: razvoj vodnocomunalne infrastrukture aglomeracije Križevci-rekonstrukcija i izgradnja sustava vodoopskrbe i odvodnje. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda na temelju kriterija cijene ponude (C) 85 bodova i kriterija specifično stručno iskustvo stručnjaka 1 (S) 15 bodova.

Naručitelj je 4. kolovoza 2020. godine objavio izmjenu dokumentacije o nabavi, i to I. izmjenu Knjige 3. pod nazivom „KNJIGA_3_KRIŽEVCI_IZMJENA I.pdf, I. izmjenu Knjige 1. pod

nazivom „KNJIGA_1_MREZA_VER_6_izmjena I.pdf“ te izmjenu Knjige 4.- Troškovnik pod nazivom „KNJIGA_4_TROŠKOVNIK_izmjena I.xlsx.“

Na sadržaj izmjene dokumentacije o nabavi žalbu je 13. kolovoza 2020. godine putem sustava e-Žalba Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio žalitelj Orasac gradnja d.o.o. Zagreb.

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost izmijenjenog poglavlja 2.12. Knjige 3. te predlaže poništenje dokumentacije o nabavi u dijelu zahvaćenom nezakonitošću i da se naručitelju naloži naknada troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna.

Naručitelj, u odgovoru na žalbu osporava žalbene navode te predlaže žalbu odbiti kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred ovim državnim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od poziva na nadmetanje, dokumentacije o nabavi i izmjene dokumentacije o nabavi.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi da je 4. kolovoza 2020. godine naručitelj objavio izmjenu Knjige 4. troškovnika kojom je dodao troškovniku stavku 8.4.1., a koja upućuje na poglavlje 2.12. Knjige 3. tehničke specifikacije. U navedenom poglavlju Knjige 3. (nadzorno upravljački sustav-NUS odvodnje) naručitelj je odredio da navedeni sustav, između ostalog, uključuje i dva industrijska redundantna računala, međutim, naručitelj nije niti u jednom dijelu Knjige 3., niti u Knjizi 4. propisao minimalne tehničke karakteristike koja računala moraju zadovoljiti. Naime, naručitelj je za navedena računala odredio količinu i generalnu vrstu računala te je propisao sljedeće: „Izvođač će računala odabrati u dogovoru s naručiteljem i inženjerom na način da se odabere optimalno rješenje. Usuglašavanje specifikacije računala se mora izvršiti najmanje 30 dana prije početka implementacije NUS-a.“ Iz navedenog proizlazi da zainteresirani gospodarski subjekti ne raspolažu jasnim, preciznim i nedvojbenim podacima nužnim za izradu ponude i da moraju preuzeti neuobičajeni rizik prilikom izračuna cijene, upravo iz razloga što naručitelj nije jednoznačno definirao tehničku specifikaciju redundantnih računala, već je izričito naveo kako to planira učiniti tek u fazi realizacije ugovora, što je u suprotnosti s načelima javne nabave iz članka 4. ZJN 2016 kao i odredbama članka 200. stavka 1. i 2., članka 205. stavka 1. i članka 206. stavka 2. ZJN 2016.

U odgovoru na žalbu naručitelj navodi da je 4. kolovoza 2020. godine objavio izmjenu poglavlja 2.12 Knjige 3 koja se odnosi na izmjenu specifikacije Nadzorno-upravljačkog sustava te dodao troškovničku stavku 8.4.1 u Knjizi 4 — nabava nadzorno-upravljačkog sustava. Naručitelj je 10. kolovoza 2020. zaprimio upit gospodarskog subjekta u kojemu je ukazano na izostanak minimalne tehničke specifikacije nabave dva industrijska redundantna računala prema poglavlju 2.12 Knjige 3. Uvidjevši navedeno, naručitelj je pristupio izradi specifikacije opreme s ciljem definiranja predmeta nabave sukladno članku 205 ZJN 2016 za koju će se izvršiti izmjena dokumentacije o nabavi. Naručitelj prihvaća činjenicu da je došlo do izostanka opisa predmeta nabave - minimalne tehničke specifikacije dva industrijska redundantna računala iz poglavlja 2.12 Knjige 3. stoga prihvaća žalbeni navod žalitelja te će u navedenom poglavlju specificirati minimalne tehničke specifikacije dvaju računala.

U žalbenom postupku uvidom u dokumentaciju o nabavi utvrđeno je da je naručitelj u I. izmjeni Knjige 4. Troškovnik dodao troškovničku stavku 8.4.1., koja upućuje na poglavlje 2.12. Knjige 3. tehničke specifikacije. U poglavlju 2.12. Knjige 3. „Nadzorno - upravljački sustav – NUS

odvodnje“ naručitelj je, između ostalog, naveo da stavka troškovnika 8.4.1 (Knjiga 4) uključuje sve radove i opremu opisanu ovim poglavljem i da jedan komad u troškovniku predstavlja komplet izvedbu prema ovom poglavlju. Osnovna koncepcija centralnog nadzorno upravljačkog sustava se bazira na tome da je u svakom daljinski nadziranom objektu, elektro-energetika i pripadna lokalna automatika sa svom pripadnom mjerno-izvršnom opremom funkcionalno povezana sa sustavom nadzora i daljinskog upravljanja. Nadalje je propisao da oprema Nadzorno Upravljačkog Sustava (NUS)/centra uključuje: A/ strojnu opremu: 1. dva industrijska redundantna računala, 2. dva monitora visoke razlučivosti h, 3. uređaj za besprekidno napajanje autonomije 24 h, 4. komunikacijski uređaji, 5. pisar A3. Pored toga, naručitelj je odredio da će Nadzorno-upravljački sustav biti opremljen sa dva redundantna računala za upravljanje NUS-om koje će osigurati izvođač. Izvođač će računala odabrati u dogovoru s naručiteljem i inženjerom na način da se odabere optimalno rješenje. Usuglašavanje specifikacije računala se mora izvršiti najmanje 30 dana prije početka implementacije NUS-a.

ZJN 2016 u članku 200. stavku 2. propisuje da dokumentacija o nabavi mora biti jasna, precizna, razumljiva i nedvojbeno te izrađena na način da omogući podnošenje usporedivih ponuda. Člankom 205. stavkom 1. tog Zakona propisano je da se predmet nabave mora opisati na jasan, nedvojben, potpun i neutralan način koji osigurava usporedivost ponuda u pogledu uvjeta i zahtjeva koje je javni naručitelj postavio. Stavkom 2. tog članka propisano je da opis predmeta nabave ne smije pogodovati određenom gospodarskom subjektu. Prema članku 206. stavku 2. ZJN 2016 tehničke specifikacije moraju svim gospodarskim subjektima omogućiti jednak pristup postupku javne nabave i ne smiju imati učinak stvaranja neopravdanih prepreka za otvaranje javne nabave tržišnom natjecanju.

Izvršenim uvidom u navedene odredbe izmjene dokumentacije o nabavi ovo je tijelo utvrdilo da naručitelj nije definirao tehničku specifikaciju redundantnih računala, a i sam naručitelj u odgovoru na žalbu priznaje da je izostavio minimalne tehničke specifikacije dva industrijska redundantna računala. Kako su provjerene činjenice iz žalbenog navoda, utvrđeno je da osporeni dijelovi izmjene dokumentacije o nabavi doista sadrže opisane nepravilnosti, što uostalom naručitelj priznaje tijekom žalbenog postupka, pa je žalbeni navod ocijenjen osnovanim.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. stavka 1. ZJN 2016, a u odnosu na osobito bitne povrede iz članka 404. stavka 2. toga Zakona, ovo tijelo je utvrdilo osobito bitnu povredu postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016.

Naime, naručitelj je u točki 27.3 Knjige 1, I izmjene dokumentacije o nabavi „Tehnička i stručna sposobnost“ propisao da se projekt sastoji od izuzetno kompleksnih i raznovrsnih vodnih građevina, te budući da se radi o ugovoru velike investicijske vrijednosti, sufinanciranim iz EU fondova ocjena je naručitelja kako odabrani ponuditelj mora posjedovati izuzetno iskustvo u sličnim poslovima. Iz tog su razloga postavljeni uvjeti tehničke i stručne sposobnosti s velikim brojem traženih pruženih ugovora o radovima, a koji su razmjerni predmetu nabave. Nadalje, naručitelj je u točki 27.3.1 „Iskustvo“ odredio da gospodarski subjekt u postupku javne nabave mora dokazati svoju minimalnu razinu tehničke i stručne sposobnosti u svojstvu izvođača koju dokazuje popisom prethodno izvršenih radova koji se odnose na: izgradnju komunalnih vodnih građevina vrijednosti radova jednake ili veće od 30.000.000,00 kn bez PDV-a (točka 27.3.1.1); - izgradnju komunalnih vodnih građevina, a koja sadrži iskustvo na slijedećim radovima:

– Izgradnja, rekonstrukcija i sanacija sustava javne vodoopskrbe ili odvodnje minimalne duljine cjevovoda 20 km, - Izgradnja i rekonstrukcija vodoopskrbnog sustava minimalne duljine cjevovoda 10 km, (točka 27.3.1.2.) Nastavno je propisao da je ponuditelj dužan dokazati traženo iskustvo iz točaka 27.3.1.1 i 27.3.1.2 na najviše tri građevine istih tehničkih specifikacija predmetu nabave kojim se kumulativno dokazuju ova dva uvjeta.

– na izgradnju minimalno 2 crpne stanice svaka minimalnog kapaciteta 5 l/s (točka 27.3.1.3.)
Ponuditelj je dužan dokazati traženo iskustvo iz točke 27.3.1.3 na najviše jednoj građevini istih tehničkih specifikacija predmetu nabave kojim se kumulativno dokazuju ova dva uvjeta.

Prema odredbi članka 256. stavak 1. točka 3. ZJN 2016, kriteriji za odabir gospodarskog subjekta u postupku javne nabave mogu se odnositi na tehničku i stručnu sposobnost. Prema stavku 2. toga članka javni naručitelj smije kao uvjete sposobnosti gospodarskog subjekta u postupku javne nabave odrediti samo kriterije za odabir iz stavka 1. toga članka u skladu sa odredbama toga odjeljka Zakona, prema stavku 3. toga članka prilikom određivanja kriterija za odabir iz stavka 1. toga članka javni naručitelj smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti koje osiguravaju da će gospodarski subjekt biti sposoban izvršiti ugovor o javnoj nabavi, dok je stavkom 4. toga članka propisano da svi uvjeti sposobnosti moraju biti vezani uz predmet nabave i razmjerni predmetu nabave, odnosno grupi predmeta nabave ako je predmet podijeljen na grupe.

Prema odredbi članka 259. stavka 1. ZJN 2016 javni naručitelj može odrediti uvjete tehničke i stručne sposobnosti kojima se osigurava da gospodarski subjekt ima potrebne ljudske i tehničke resurse te iskustvo potrebno za izvršenje ugovora o javnoj nabavi na odgovarajućoj razini kvalitete, a osobito zahtijevati da gospodarski subjekt ima dovoljnu razinu iskustva, što se dokazuje odgovarajućim referencijama iz prije izvršenih ugovora.

Odredbom članka 268. stavak 1. točkom 1. ZJN 2016 propisano je da se tehnička i stručna sposobnost gospodarskog subjekta, u skladu s prirodom, količinom ili važnosti, i namjenom radova, robe ili usluga, može dokazati i sa popisom radova izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom pet godina koje prethode toj godini. Stavkom 5. istog članka određeno je da se smatra da je uvjet tehničke i stručne sposobnosti gospodarskog subjekta iz stavka 1. točaka 1., 2. ili 3. ovoga članka vezan uz predmet nabave ako su radovi, roba ili usluge isti ili slični predmetu nabave, odnosno grupi predmeta nabave ako je predmet podijeljen na grupe.

Dakle, iz citiranih zakonskih odredbi proizlazi da su kriteriji za odabir gospodarskog subjekta (uvjeti sposobnosti), pa tako i uvjeti tehničke i stručne sposobnosti, propisani kao fakultativni, a ne kao obvezni kriteriji, ali u slučaju da ih naručitelj propisuje u dokumentaciji o nabavi, smije ih odrediti samo u skladu s Odjeljkom B. Poglavlja 4. Zakona o javnoj nabavi i smije zahtijevati samo minimalne razine sposobnosti, pri čemu uvjeti sposobnosti moraju biti vezani uz predmet nabave i razmjerni predmetu nabave. U vezi s navedenim, uvjet tehničke i stručne sposobnosti u pogledu referenci iz prijašnjih izvršenih ugovora vezan je uz predmet nabave ako su izvršeni radovi *isti ili slični* predmetu nabave.

U točki 27.3.1. izmjene dokumentacije o nabavi naručitelj je odredio da se tehnička i stručna sposobnost dokazuje popisom prethodno izvršenih radova koje se odnose na: -izgradnju komunalnih vodnih građevina vrijednosti radova jednake ili veće od 30.000.000,00 kn (bez PDV-a) a koja sadrži iskustvo na slijedećim radovima: - Izgradnja, rekonstrukcija i sanacija sustava javne vodoopskrbe ili odvodnje minimalne duljine cjevovoda 20 km, - Izgradnja i rekonstrukcija vodoopskrbnog sustava minimalne duljine cjevovoda 10 km; i na izgradnju minimalno 2 crpne stanice svaka minimalnog kapaciteta 5 l/s. Međutim, naručitelj je odredio da je ponuditelj dužan dokazati traženo iskustvo na najviše tri odnosno na najviše jednoj građevini „*istih tehničkih specifikacija predmetu nabave*“. Na opisani način naručitelj propisao tehničku i stručnu sposobnost iz točke 27.3.1. izmjene dokumentacije o nabavi na način da je tražio dokazivanje iskustva na izvršenju radova koje su predmet nabave, dakle istih radova te nije omogućio nuđenje sličnih radova. Postupajući na ovaj način, naručitelj je počinio bitnu povredu iz članka 404. stavka 2. točke 7. ZJN 2016. odnosno, nije zahtijevao minimalne razine sposobnosti koje osiguravaju da će gospodarski subjekt biti sposoban izvršiti ugovor o javnoj nabavi, radi čega kriteriji za odabir gospodarskog subjekta nisu određeni sukladno članku 256. ZJN 2016.

U skladu s navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja. Naručitelj će u nastavku postupka postupiti sukladno članku 419. stavku 4. ZJN 2016.

Žalitelj je u žalbenom postupku postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.000,00 kuna i to na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Članak 431. stavak 2. ZJN 2016 propisuje da Državna komisija odlučuje o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove žalbenog postupka i njihov iznos te kome se i u kojem roku moraju platiti, dok je stavkom 3. propisano da je stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna protivnoj stranki nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

S obzirom da je žalba usvojena, žalitelju je dodijeljen trošak u iznosu od 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka. Slijedom prethodno navedenog odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN, obvezan postupiti sukladno izreci odluke Državne komisije, najkasnije u roku od 30 dana od dostave izvršne odluke, pri čemu je vezan pravnim shvaćanjem i primjedbama Državne komisije.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske u roku od 30 dana od isteka osmog dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave. Tužba se predaje Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske neposredno u pisanom obliku, usmeno na zapisnik ili se šalje poštom, odnosno dostavlja elektronički.

PREDSJEDNICA

Maja Kuhar



Stranke žalbenog postupka:

1. Vodne usluge d.o.o. Križevci, Ulica Drage Grdenića 7
2. Orasac gradnja d.o.o. Zagreb, Kamenarski breg 26A