



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

KLASA: UP/II-034-02/21-01/1125
URBROJ: 354-02/7-22-10
Zagreb, 28. siječnja 2022.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova: Maje Kuhar, predsjednice te Karmele Dešković i Zvonimira Jukića, članova, postupajući po žalbi žalitelja zajednice ponuditelja Cirkularni Energetski Resursi d.o.o., Zagreb, OIB: 84361768680 i Koneko spol.s.r.o., Ostrava, Češka, OIB: CZ 00577758, koju zastupa opunomoćenik Vlatko Kregar, odvjetnik iz Zagreba, na Odluku o poništenju, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2021/S 0F5-0025571, ispravak obavijesti: 2021/S F14-0028224, 2021/S F14-0029348 i 2021/S F14-0031091, predmet nabave: uređaj za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica, naručitelja Varkom d.d., Varaždin, OIB: 39048902955, 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 članka 425. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine broj 120/16, dalje: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Žalba žalitelja Cirkularni Energetski Resursi d.o.o., Zagreb i Koneko spol.s.r.o., Ostrava, Češka odbija se kao neosnovana.
2. Zahtjev žalitelja Cirkularni Energetski Resursi d.o.o., Zagreb i Koneko spol.s.r.o., Ostrava, Češka za naknadom troška žalbenog postupka odbija se kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Varkom d.d., Varaždin, objavio je 12. srpnja 2021. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2021/S 0F5-0025571, ispravci obavijesti: 2021/S F14-0028224 od 27. srpnja 2021., 2021/S F14-0029348 od 4. kolovoza 2021. i 2021/S F14-0031091 od 23. kolovoza 2021., predmet nabave: uređaj za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica. Kao kriterij odabira određena je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju kriterija: Cijena ponude (C) – 90% i Dodatno trajanje razdoblja odgovornosti za nedostatke/jamstvenog roka (JR) – 10%.

U predmetnom postupku javne nabave zaprimljeno je pet ponuda od kojih je naručitelj dvije ponude odbio kao neprihvatljive iz razloga što prelaze planirana odnosno osigurana novčana sredstva naručitelja, a preostale tri ponude ocijenio je valjanima. Nakon provedenog postupka pregleda i ocjene ponuda naručitelj je poništio predmetni postupak

javne nabave Odlukom o poništenju od 6. prosinca 2021. (objavljena u EOJN RH dana 8. prosinca 2021.) uz obrazloženje da nema osigurana dostatna financijska sredstva za realizaciju predmetnog postupka. Na navedenu Odluku o poništenju žalbu je dana 20. prosinca 2021. godine neposredno ovom tijelu izjavio žalitelj zajednica ponuditelja Cirkularni Energetski Resursi d.o.o., Zagreb, i Koneko spol.s.r.o., Ostrava, Češka zastupan po opunomoćeniku Vlatku Kregaru, odvjetniku iz Zagreba. Žalitelj je žalbu u žalbenom roku dostavio i naručitelju. Žalitelj u žalbi u bitnome osporava zakonitost donesene Odluke o poništenju te predlaže njeno poništenje te potražuje naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 132.500,00 kuna.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnome osporava navode žalitelja te predlaže žalbu i zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka odbiti kao neosnovane.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, Odluke o poništenju te ostalih dokaza.

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

Žalba je neosnovana.

Žalitelj navodi da je naručitelj nezakonito poništio predmetni postupak javne nabave, odnosno da je pogrešno primijenio članak 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016 te da ima na raspolaganju financijska sredstva za financiranje projekta (predmeta nabave). Naime, tvrdi da je naručitelj u odluci o poništenju kao novonastale okolnosti zbog kojih ne bi došlo do pokretanja postupka javne nabave, da su bile poznate prije, naveo nemogućnost financiranja sredstvima Hrvatskih voda i Općine Ljubešćica. Međutim, po tvrdnji žalitelja, navedeno ne predstavlja nikakvu novu okolnost s obzirom da je ista, ako je uopće postojala, bila poznata naručitelju i u trenutku objave predmetnog postupka javne nabave (6. kolovoza 2021.). Žalitelj smatra da ako je naručitelj predmetnu nabavu planirao financirati iz određenog izvora sredstvima koja u trenutku započinjanja postupka nije imao na raspolaganju, tada isto nije i ne može biti nova okolnost zbog koje ne bi došlo do pokretanja postupka, da su bile poznate prije. U tom smislu žalitelj se poziva na rješenje ovog državnog tijela KLASA: UP/II-034-02/21-01/334 od 27. travnja 2021. u kojem je navedeno da je naručitelj bio dužan dokazati nove okolnosti koje mu nisu bile poznate prije i koje predstavljaju valjanu pravnu osnovu za poništenje postupka, osobito uzimajući u obzir da je provedeno javno otvaranje ponuda i pokrenut je postupak pregleda i ocjene ponuda (cijene ponuda ponuditelja postale su javno poznate). Također, žalitelj napominje da je predmetni postupak započet 6. kolovoza 2021., da je rok za dostavu ponuda bio 30. kolovoza 2021, te da je postupak poništen 8. prosinca 2021. (objava odluke o poništenju u EOJN RH), dok prema točki 51. dokumentacije o nabavi rok za donošenje odluke o odabiru ili poništenju iznosi 30 dana od isteka roka za dostavu ponuda. Iz svega navedenog žalitelj zaključuje kako nisu postojale nikakve nove okolnosti koje bi opravdale pobijanu odluku o poništenju, zbog čega je naručitelj pogrešno primijenio normu propisanu člankom 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016 i nezakonito poništio postupak.

Dalje, žalitelj tvrdi da naručitelj ima na raspolaganju financijska sredstva za financiranje projekta, odnosno za izvršenje predmeta nabave s obzirom da je naručitelj trgovačko društvo s godišnjim prometom od 117.534.415,00 kuna (prema godišnjem financijskom izvješću za 2020.), te da je u posljednje dvije godine ostavio dobit od 5 milijuna kuna. Stoga, žalitelju prvenstveno nije jasno zašto naručitelj predmet nabave nije

financirao iz vlastitih sredstava. Nadalje, tvrdi da je naručitelj u Planu nabave za 2021. godinu predvidio provođenje predmetnog postupka u iznosu procijenjene vrijednosti nabave (9.500.000,00 kuna) za koju je naveo da su sredstva za izvršenje istog već osigurana. Štoviše, tvrdi da je navedeno razvidno i iz svih kasnijih izmjena Plana nabave za 2021. godinu od kojih je posljednja donesena 9. studenog 2021. (mjesec dana prije donošenja odluke o poništenju). Iz navedenog žalitelj zaključuje da je naručitelj svega mjesec dana prije poništenja postupka (a više od 2 mjeseca nakon javnog otvaranja ponuda) javno objavio dopunu Plana nabave u kojem je naveo da ima na raspolaganju financijska sredstva za provedbu predmetnog postupka. Uz to, navodi da su naručitelju bila na raspolaganju i druga sredstva financiranja na koja je mogao aplicirati, pa tako i sredstva dostupna kroz EU financiranje što je naručitelju bilo poznato jer i sam koristi EU financiranje za projekt „Sustav odvodnje i pročišćavanja otpadnih voda aglomeracije Varaždin“. Također, tvrdi kako iz javno objavljenog proračuna Općine Ljubešćica proizlazi da je predvidjela ulaganja u komunalnu infrastrukturu za 2021. godinu u iznosu od 3.750.000,000 kuna, za 2022. godinu u iznosu od 1.814.000,00 kuna te za 2023. godinu u iznosu od 1.840.000,00, odnosno ukupno 7.404.000,00 kuna. Zbog svega navedenog smatra kako nemogućnost sufinanciranja od strane Općine Ljubešćica koju je naveo naručitelj u obrazloženju pobijane odluke, ne postoji.

Nadalje, ističe da pobijana odluka nije izrađena sukladno članku 303. ZJN 2016 prema kojem se odluka o poništenju donosi u roku od 30 dana od nastanka razloga za poništenje. Naime, tvrdi da ukoliko je razlog za poništenje postupka nemogućnost financiranja, tada je naručitelj mogao poništiti postupak u roku od 30 dana od nemogućnosti financiranja, a što je propustio učiniti. Također, ukazuje na sadržaj točke 51. dokumentacije o nabavi navodeći kako naručitelj nije ovaj postupak nabave poništio u roku koji si je sam zadao (30 dana od isteka roka za dostavu ponuda), a kojim je ujedno bio prekludiran poništiti nabavu iz razloga koji su mu bili poznati i unutar predmetnog roka. Nadalje, tvrdi da predmetna odluka ne sadrži obrazloženje razloga za poništenje postupka, već je naručitelj samo paušalno naveo zakonsku normu na kojoj temelji svoju odluku i obrazloženje kako nije omogućio financiranje. Međutim, tvrdi da naručitelj svojoj odluci nije priložio niti jedan dokaz, niti je naveo konkretne okolnosti koje su mu postale poznate nakon javnog otvaranja ponuda, a zbog kojih bi došlo do sadržajno bitno drugačije obavijesti o nadmetanju ili dokumentacije o nabavi, da su bile poznate prije. Zatim, tvrdi da je naručitelj propustio u odluci propisati rok u kojem će se pokrenuti novi postupak nabave, već je naveo da u ovom trenutku nije poznato hoće li se pokrenuti novi postupak za isti ili sličan predmet nabave. Dodatno, opreza radi, žalitelj ukazuje kako naručitelj u odluci nije ispravno propisao uputu o pravnom lijeku pozivajući se na članak 406. ZJN 2016, umjesto ispravno na članak 405. ZJN 2016 te nije naveo rok u kojem se žalba izjavljuje kao i naziv tijela koje o žalbi odlučuje. Žalitelj uz žalbu dostavlja kao dokaz: Plan nabave naručitelja za 2021., dopunu Plana nabave naručitelja za 2021. od 9.11.2021, Proračun općine Ljubešćica, Godišnje financijsko izvješće naručitelja za 2020. od 11.3.2021. te preslike Rješenja ovog državnog tijela KLASA: UP/II-034-02/21-01/334 od 27. travnja 2021. i KLASA: UP/II-034-02/17-01/518 od 21. kolovoza 2017.

Zaključno, žalitelj tvrdi da je naručitelj sukladno članku 4. stavak 3. ZJN 2016 obvezan primjenjivati odredbe tog Zakona na način koji omogućava učinkovitu javnu nabavu te ekonomično i svrhovito trošenje javnih sredstava, dok je u ovom slučaju naručitelj pokrenuo postupak, otvorio i pregledao ponude da bi nekoliko mjeseci nakon otvaranja ponuda poništio postupak zbog nekih navodnih novih okolnosti (a za koje sam tvrdi da su mu bile poznate u trenutku objave dokumentacije o nabavi). S druge strane, tvrdi da su ponuditelji izradili svoje ponude i dostavili jamstva za ozbiljnost ponuda u propisanom

iznosu da bi naručitelj manirom lošeg gospodarstvenika poništio natječaj čije je ponuditelje, a posebno žalitelja kao ekonomski najpovoljnijeg, stavio u nepovoljan položaj.

Naručitelj u dogovoru na žalbu navodi da je odluku o poništenju postupka donio u skladu sa člankom 298. stavak 1. ZJN 2016, te je obrazložio razloge poništenja budući da su se okolnosti o nedostatku financijskih sredstava za realizaciju izgradnje uređaja za pročišćavanje otpadnih voda (UPOV-a) Ljubešćica pojavile u tijeku pregleda i ocjene ponuda, a iste nisu bile poznate prije pokretanja postupka. Naime, tvrdi da je Varkom d.d., Varaždin javni isporučitelj vodnih usluga koji sve razvojne projekte financira iz tuđih izvora, a ne iz cijene vodnih usluga, odnosno da ne raspolaže vlastitim sredstvima za financiranje razvojnih projekata iz sustava vodoopskrbe, odvodnje i pročišćavanja otpadnih voda. Pri tome pojašnjava kako se razvojni programi najčešće sufinanciraju sredstvima Hrvatskih voda, Zagreb, ministarstava, EU fondova ili iz proračuna jedinica lokalne samouprave. Navodi da se za 2021. godinu planiralo započeti realizaciju investicije Uređaj za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica i u tom cilju su Hrvatske vode, Zagreb u svom godišnjem planu upravljanja vodama za 2021. predvidjele vlastita sredstava u iznosu 992.160,00 kuna. Također, tvrdi da je zatražio od strane Općine Ljubešćica ovjeru Ugovora o sufinanciranju za preostali dio sredstava do ukupnog iznosa najpovoljnije ponude (ponuda žalitelja, iznos 7.486.260,83 kune), ali je Općina Ljubešćica odbila prihvatiti obvezu sufinanciranja. Osim toga, tvrdi da su Hrvatske vode, Zagreb Drugim izmjenama i dopunama Plana upravljanja vodama za 2021. godinu (donesenim 6.12.2021.) smanjile sredstva za sufinanciranje predmetne investicije na iznos od 30.000,00 kuna koja su potrebna za izradu dijela projektne dokumentacije. Dakle, tvrdi da su 6. prosinca 2021. na održanoj 4. sjednici Upravnog vijeća Hrvatskih voda u cijelosti ukinuta raspoloživa sredstva naručitelju Varkom d.d., Varaždin za sufinanciranje izgradnje UPOV-a aglomeracije Ljubešćica zbog čega isti nema na raspolaganju financijska sredstva za financiranje izgradnje UPOV-a Ljubešćica. Zatim, tvrdi da je u cijelosti nepoznata mogućnost osiguranja sredstava u narednom periodu. Ističe da je predmetna izgradnja UPOV-a neprihvatljiva za Nacionalni program oporavka i otpornosti (dalje: NPOO), pri čemu nisu poznati uvjeti niti mogućnosti sufinanciranja u nastavku novog programskog razdoblja iz drugih EU fondova koji se odnose na pripremu dokumentacije o nabavi te provedbu samog postupka i realizacije izgradnje UPOV Ljubešćica. Stoga tvrdi da je bio primoran donijeti predmetnu Odluku o poništenju postupka javne nabave. Također, tvrdi da je odluka o poništenju donesena u skladu s člankom 303. ZJN 2016 s obzirom na jasno utvrđene činjenice koje se odnose na nedostatak financijskih sredstava zbog čega naručitelj nije imao osnovu za donošenje drugačije odluke. Tvrdi kako svaka odluka o odabiru veže na sebe obvezu zaključenja ugovora, a što naručitelj u ovoj situaciji nikako nije bio u mogućnosti prihvatiti. Kao dokaz svojih navoda naručitelj uz odgovor na žalbu prilaže sljedeće dokaze: Ugovor o sufinanciranju građenja vodnih građevina na području aglomeracije Kapela Kalnička (Ljubešćica) sklopljen dana 20.05.2021. između Hrvatskih voda i naručitelja/investitora (Varkom d.d.), neovjereni prijedlog Ugovora o sufinanciranju između naručitelja Varkom d.d. i Općine Ljubešćica, Program razvoja odvodnje i pročišćavanja otpadnih voda 2021. godine i e-mail odgovor Hrvatskih voda 22. prosinca 2021.

Žalitelj u podnescima od 10. siječnja 2022. i 27. siječnja 2021. navodi kako nije sporno da su Hrvatske vode Drugim izmjenama i dopunama Plana upravljanja vodama za 2021. od 6.12.2021. znatno smanjile financiranje projekta. Međutim, tvrdi kako je naručitelj propustio navesti da je potpuno logično da se u prosincu smanji financiranje za predmetni projekt jer je jasno kako u tekućoj godini (2021.) neće biti plaćanja za ovaj predmet nabave. Smatra kako navedeno smanjenje zasigurno nije moglo biti nikakvo iznenađenje za naručitelja, niti je moglo biti razlogom za poništenje postupka i to na samom kraju postupka

kada su ponude otvorene i pregled završen. Također, tvrdi kako je naručitelj „zaboravio“ skrenuti pozornost ovom tijelu da krajem kalendarske godine Hrvatske vode određuju financiranje u narednoj (2022.) godini i to donošenjem Plana upravljanja vodama za 2022. godinu iz kojeg je razvidno povećanje financiranja predmetnog projekta na iznos od 5.090.000,00 kuna (dakle, pet puta više od financiranja koje je bilo na raspolaganju naručitelju u trenutku započinjanja ovog postupka javne nabave). Tvrdi da su navedena sredstva na raspolaganju naručitelju samo u 2022. te je za očekivati da će imati na raspolaganju i dodatna sredstva u 2023. jer je rok za izvođenje radova 17 mjeseci, odnosno očekivani dovršetak predmeta nabave u 2023. godini. Stoga smatra promašenom argumentaciju naručitelja navodeći da je znao da će Hrvatske vode donijeti novi Plan upravljanja vodama u kojem se određuje financiranje projekata, te je morao znati da će mu na raspolaganju biti dodatna sredstva, a u prosincu 2021. postupio je protivno interesu projekta, žalitelja i samog naručitelja jer je poništio predmetni postupak. Dalje, tvrdi da bi naručitelju trebalo biti u interesu da predmetna žalba bude usvojena ako su mu stavljena na raspolaganje dodatna sredstva od strane treće osobe. Osim toga, žalitelj osporava dostavljeni neovjereni prijedlog Ugovora koji je upućen Općini Ljubešćica navodeći da isti nema nikakvu dokaznu snagu. Naime, ukazuje da je naručitelj u Planu nabave za 2021. godinu naveo da ima osigurana sredstva za izvršenje plana nabave, što je naveo i u Izmjenama Plana nabave za 2021. godinu donesenom 13.12.2021. (dakle, nakon donošenja odluke o poništenju). Smatra da iz svega navedenog proizlazi da naručitelj ima na raspolaganju sredstva potrebna za ispunjenje predmetna nabave.

Provjeravajući žalbeni navod utvrđeno je da je naručitelj točkom 14. dokumentacije o nabavi opisao predmet nabave kao „Uređaj za pročišćavanje otpadnih voda Općine Ljubešćica koji pokriva potrebe naselja Ljubešćica, Kalnička Kapela i Rakovec, a sustav prikupljanja i odvodnje otpadnih voda je razdjelni. Uređaj se izgrađuje za kapacitet od 1700 ES, srednji dnevni dotok (stan.+ ind.) od 216,45 m³/dan, dotok tuđih voda 177,55 m³/dan, maksimalni satni dotok 9,46 l/sek“. Pri tome je točkom 20. dokumentacije propisao da je planirano trajanje ugovora o javnoj nabavi: kolovoz 2021. godine do 31. prosinca 2022. godine, uključivo probni rad od 3 mjeseca. Dalje, točkom 9. dokumentacije propisana je procijenjena vrijednost nabave u iznosu od 9.500.000,00 kuna. Zatim, točkom 51. dokumentacije naručitelj je propisao da na temelju utvrđenih činjenica i okolnosti u postupku javne nabave donosi odluku o odabiru odnosno, ako postoje razlozi za poništenje postupka javne nabave iz članka 298. Zakona o javnoj nabavi, odluku o poništenju. Rok za donošenje odluke o odabiru ili odluke o poništenju postupka javne nabave iznosi 30 dana od isteka roka za dostavu ponude. Prema točki 40. dokumentacije rok za dostavu ponude je istekao dana 30. kolovoza 2021.

Uvidom u Plan nabave naručitelja za 2021. godinu koji je donesen 4. siječnja 2021. utvrđeno je da je pod točkom 10. planirana provedba postupka javne nabave Izgradnje uređaja za pročišćavanje otpadnih voda – Ljubešćica, procijenjene vrijednosti nabave u iznosu od 9.500.000,00 kuna, planirani početak postupka srpanj 2021, planirano trajanje ugovora 18 mjeseci uz napomenu da se ugovor ne financira iz EU fondova. Navedena predmet nabave naveden je identično i u Dopuni Plana nabave za 2021. koji je donesen 8.11.2021., kao i u Dopuni Plana nabave za 2021. koji je donesen 13.12.2021. Također, naručitelj je u oba prethodno navedena dokumenta naveo da su sredstva za realizaciju istog osigurana iz sljedećih izvora: sredstava tekućeg održavanja Varkom d.d., sredstva investicijskog održavanja Varkom d.d., sredstva za realizaciju razvojnih programa komunalne infrastrukture, a do visine odobrenih sredstava Hrvatskih voda, nadležnih Ministarstava, jedinica lokalne samouprave i Varkom d.d. za sufinanciranje pojedinih projekata.

Iz dokumenta Proračun Općine Ljubešćica za 2021. godinu i projekcije za 2022. i 2023. godinu koji je donesen od strane Općinskog vijeća Općine Ljubešćica dana 14.12.2020., a stupio je na snagu 1.1.2021. proizlazi da je pod kontom broj 421.0810 Građevinski objekti naveden program: 1005 Izgradnja i rekonstrukcija komunalne infrastrukture, planiran iznos za 2021. godinu 3.750.000,00 kuna, projekcija za 2022. iznos 1.814.000,00 kuna i projekcija za 2023. iznosu 1.840.000,00 kuna.

Zatim, izvršen je uvid u Ugovor o sufinanciranju građenja vodnih građevina na području aglomeracije Kapela Kalnička (Ljubešćica) sklopljen dana 20.05.2021. između Hrvatskih voda i naručitelja/investitora (Varkom d.d.) iz kojeg proizlazi da ugovorena sredstva za sufinanciranje poslova iznose 1.750.200,00 kuna od kojih su određeni udjeli o sufinanciranju na sljedeći način: 1. Hrvatske vode u iznosu od 1.400.160,00 kuna, odnosno 80% i naručitelj/investitor (Varkom d.d.) u iznosu od 350.040,00 kuna, odnosno 20%. Navedeni Ugovor sadrži odredbu o raspoloživosti sredstava koja glasi: „Ako se do 30. srpnja 2021. godine ne ispune pretpostavke utvrđene člankom 14. Općih uvjeta, Hrvatske vode su ovlaštene jednostrano raskinuti ovaj Ugovor, bez obveze Hrvatskih voda da investitoru nadoknade štetu“ (članak 4.). Također, predmetnim Ugovorom ugovoren je krajnji rok za podnošenje zahtjeva za doznaku sredstava i to 30. studeni 2021. godine (članak 6). Sastavni dio navedenog ugovora su prilozi: Predmet sufinanciranja (Prilog 1), Terminski plan po mjesecima (Prilog 2) i Pregledna karta (situacija) s prikazom zahvata u prostoru koji je predmet sufinanciranja (Prilog 3). Iz Priloga 1, Predmet sufinanciranja razvidno je da je u istom naveden naziv investicije: Aglomeracija Kapela Kalnička – Izgradnja sustava odvodnje dijela naselja općine Ljubešćica te izgradnja UPOV-a Ljubešćica, te kao opis poslova je navedena: Izgradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica veličine 1.700 ES te izgradnja sustava odvodnje naselja Ljubešćica I. faza. Pri tome su poslovi po ugovornim dokumentima navedeni u ukupnom iznosu od 25.602.000,00 kuna, planirani iznos sufinanciranja za 2021. iznos od 1.750.200,00 kuna te su isti dalje podijeljeni na 1. Radove i robe: a) Izgradnja sustava odvodnje naselja Ljubešćica I. faza, ukupni iznos budućeg ugovora 15.100.000,00 kuna, planirani iznos sufinanciranja za 2021. iznos od 500.000,00 kuna, b) Izgradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica, ukupni iznos budućeg ugovora 10.000.000,00, planirani iznos sufinanciranja za 2021. iznos od 1.215.200,00 kuna i 2. usluge: a) Stručni nadzor - Izgradnja sustava odvodnje naselja Ljubešćica I. faza, ukupni iznos budućeg ugovora 302.000,00 kuna, planirani iznos sufinanciranja za 2021. iznos od 10.000,00 kuna, b) Stručni nadzor - Izgradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda naselja Općine Ljubešćica, ukupni iznos budućeg ugovora 200.000,00 kuna, planirani iznos sufinanciranja za 2021. iznos od 25.000,00 kuna.

Navedenom ugovoru priložena je Izjava naručitelja Varkom d.d. od 29. siječnja 2021. da imaju osigurana sredstva za predmetnu nabavu u iznosu od 375.000,00 kuna.

Osim toga, izvršen je uvid u neovjereni prijedlog Ugovora o sufinanciranju između naručitelja Varkom d.d. i Općine Ljubešćica kojeg je dostavio naručitelj u prilogu odgovora na žalbu. Iz navedenog proizlazi da istim ugovorne strane konstatiraju sljedeće: programom Hrvatskih voda za 2021. predviđeno je sufinanciranje Građenja novih građevina na području aglomeracije Kalnička Kapela (Ljubešćica) a u kojem su sadržani radovi na Izgradnji uređaja za pročišćavanje otpadnih voda Općine Ljubešćica, te provedba stručnog nadzora nad istim u iznosu od 1.240.200,00 kuna. Pri tome je navedeno da su Varkom d.d. i Hrvatske vode zaključili ugovor o sufinanciranju temeljem kojeg se Hrvatske vode obvezuju na plaćanje 80% sredstava (992.160,00 kuna), dok je ostalih 20% (248.040,00 kuna) dužan osigurati investitor (Varkom d.d.). Za izvođenje predmetnih radova Varkom d.d. je proveo postupak jave nabave do donošenja odluke o odabiru najpovoljnije ponude na ukupni iznos od 8.288.420,83 kune, a u tijeku je postupak nabave stručnog nadzora

(procijenjene vrijednosti 190.000,00 kuna). Stoga je predmet navedenog ugovora sufinanciranje predmetnih radova u ukupnom iznosu od 8.478.420,83 kune. Sufinanciranje će se realizirati na sljedeći način: 99.160,00 kuna planira se osigurati godišnjim programom Hrvatskih voda Zagreb, a sukladno odredbama Zakona o vodama program se može realizirati isključivo putem javnog isporučitelja vodne usluge (Varkom d.d. ima status javnog isporučitelja vodne usluge), te 7.486.260,83 kuna za realizaciju projekta osigurati će Općina Ljubešćica iz vlastitih izvora. Odnosi sufinanciranja prilagodit će se mogućim drugim izvorima sufinanciranja iz javnih programa. Ukupna vrijednost investicije koja je predmet ovog Ugovora utvrdit će se postupcima javne nabave, a Općina Ljubešćica obvezuje se osigurati dodatna sredstva ukoliko vrijednost investicije bude veća od procijenjene. Navedeni primjer ugovora kojeg je dostavio naručitelj potpisan je i ovjeren od strane Varkom d.d., zastupan po direktoru Željku Buniću, dok nije potpisan niti ovjere od strane Općine Ljubešćica, zastupane po načelniku Nenadu Horvatiću.

Iz Programa razvoja odvodnje i pročišćavanja otpadnih voda Varkom d.d. donesenim za 2021. godinu razvidno je da je planirana Izrada projektne dokumentacije za Izgradnju sustava odvodnje dijela naselja Općine Ljubešćica – I. i II. Faza te izgradnja UPOV-a Ljubešćica u iznosu od 300.000,00 kuna i Izgradnja sustava odvodnje dijela naselja Općine Ljubešćica – I. i II. Faza te izgradnja UPOV-a Ljubešćica u iznosu od 3.000.000,00 kuna.

Uvidom u dokument Druge izmjene i dopune plana upravljanja vodama za 2021. godinu utvrđeno je da je isti donesen na 4. sjednici Upravnog vijeća Hrvatskih voda dana 6. prosinca 2021. Iz uvodnih napomena navedenog dokumenta proizlazi da je donesen na temelju novih Izmjena i dopuna Financijskog plana za 2021. godinu koje je donijelo Upravno vijeće Hrvatskih voda 29.10.2021. godine (na svojoj 2. sjednici) te Vlada Republike Hrvatske 28.10.2021. godine (na svojoj 82. sjednici), a Hrvatski sabor je na njega 12.11.2021. godine dao suglasnost. Pri tome je pod aktivnosti B.04. Ulaganja u objekte zaštite voda i mora od zagađivanja K100005, B.04.03.65. Ljubešćica (Kapela Kalnička) - Završetak izrade glavnih projekta I. i II. faze odvodnje i UPOV-a naselja Ljubešćica, Izgradnja UPOV-a i I. faze odvodnje naselja Ljubešćica. (HV 30) navedeno je smanjenje iznosa od 1.500.000,00 kuna na 30.000,00 kuna.

Uvidom u Plan upravljanja vodama za 2022. na kojeg se poziva žalitelj u dostavljenom očitovanju na odgovor na žalbu, a koji je usvojen nakon donošenja odluke o poništenju utvrđeno je da je na aktivnosti B.04.03.73. AG Kapela Kalnička planiran Završetak izrade projektne dokumentacije II. Faze odvodnje naselja Ljubešćica, Izgradnja UPOV-a, izgradnja I. faze odvodnje naselja Ljubešćica u iznosu od 5.090.000,00 kuna.

Iz e-mail odgovora Hrvatskih voda 22. prosinca 2021. kojeg kao dokaz prilaže naručitelj uz dostavljeni odgovor na žalbu proizlazi da je u istom navedeno kako su Hrvatske vode sufinancirale izradu projektne dokumentacije za Izgradnju sustava odvodnje i pročišćavanja otpadnih voda aglomeracije Ljubešćica (Kapela Kalnička), temeljem koje je Varkom d.d. ishodio građevinsku dozvolu za izgradnju uređaja za pročišćavanje otpadnih voda Općine Ljubešćica te izgradnju I. faze sustava odvodnje (kanalizacijske mreže) u ožujku 2021. godine. Dalje, navedeno je da je Varkom d.d. prema Hrvatskim vodama uputio zahtjev za sufinanciranje nastavka izrade projektne dokumentacije u iznosu od 300.000,00 kuna te izgradnju predmetnog UZPOV-a i kanalizacijske mreže u iznosu od 3.000.000,00 kuna, Obzirom na raspoloživa sredstva prilikom donošenja Plana upravljanja vodama za 2021., za predmetnu investiciju bio je predviđen iznos od 1.400.160,00 kuna te je sklopljen Ugovor o sufinanciranju u kojem su predviđena sredstva Hrvatskih voda iznosila 992.160,00 kuna (uzimajući u obzir omjer sufinanciranja). Zatim, u e-mailu je navedeno da su temeljem članka 4. tog Ugovora Hrvatske vode ovlaštene jednostrano djelomično raskinuti Ugovor do visine njegovog neispunjenog dijela ako se iz bilo kojeg razloga smanje sredstva za sufinanciranje, bez obveze naknade štete naručitelju. U nastavku je navedeno

da je ugovor istekao dana 30.11.2021. Osim toga, navedeno je da su Hrvatske vode u predmetnom ugovoru u pravnom položaju sufinancijera te se niti jedna njegova odredba ne može tumačiti tako da Hrvatske vode imaju položaj investitora ili suinvestitora. Također, navedeno je da uređaj veličine 1.700ES zajedno sa sustavom odvodnje ne predstavlja prioritet kao investicija u pogledu Plana provedbe vodnokomunalnih direktiva, niti se nalazi u višegodišnjem programu gradnje VK građevina, te je zbog izmjena važećeg Plana upravljanja vodama u tijeku godine došlo do smanjenja predviđenih sredstava za predmetnu investiciju. U nastavku je navedeno da su Drugim izmjenama i dopunama plana upravljanja vodama za 2021. godinu donesenim 6. prosinca 2021. smanjena sredstva za sufinanciranje predmetne investicije na iznos od 30.000,00 kuna potrebna za izradu projektne dokumentacije. Dodatno, navedeno je da nije bila moguća prijava na javni poziv NPOO, a u trenutku kreiranja indikativne liste/konačne nisu postojale ishodne građevinske dozvole, pa nije izvjesna ni mogućnost prijave na budući NPOO poziv. U napomeni je navedeno da se u prijedlogu Plana nabave za 2022. godinu ponovno nalazi manji dio sredstava potrebnih za izgradnju UZPOV-a (prijedlog iznosi 2.900.000,00 kuna), a isto tako i kanalizacijske mreže budući da je to ustvari tehnička cjelina jer bez mreže UZPOV neće moći biti adekvatno u funkciji – za obje je potrebna građevinska dozvola). Nadalje, u premetnoj e-mail poruci dodatno se navodi slijedeće: „Znajući da se ova investicija ne nalazi na indikativnoj listi za NPOO, mogli bi se ponovno dovesti u situaciju u kojoj se neće moći donijeti Odluka o odabiru zbog neosiguranih sredstava“.

Iz Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda od 6. prosinca 2021. proizlazi da je naručitelj od ukupno zaprimljenih pet ponuda, tri ponude ocijenio valjanima pri čemu je ponudu žalitelja primjenom kriterija za odabir ponude rangirao na prvo mjesto, kao ekonomski najpovoljniju. Cijena ponude odabranog ponuditelja iznosi 8.288.420,83 kune bez PDV-a, odnosno 10.360.526,04 s PDV-om. Nakon toga, naručitelj je u Zapisniku naveo da je „za realizaciju predmetnog projekta – Izgradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda Općine Ljubešćica planirao osigurati financijska sredstva iz razvojnih programa Hrvatskih voda Zagreb za period 2021.-2022., te iz proračuna Općine Ljubešćica. Do dana 06.12.2021. godine nisu se iz planiranih izvora osigurala dostatna financijska sredstva za sufinanciranje projekta u cijelosti“.

U Odluci o poništenju postupka od 6. prosinca 2021. naručitelj je pod točkom 4. naveo da postupak javne nabave poništava primjenom članka 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016. Pri tome je ponovio navod iz Zapisnika dodajući da do trenutka donošenja odluke o poništenju Hrvatske vode, Zagreb niti Općina Ljubešćica nisu osigurali dostatna sredstva za sufinanciranje projekta u cijelosti. U nastavku, vezano za rok u kojem će se pokrenuti novi postupak pod točkom 5. naveo je da „u ovom trenutku nije poznato hoće li se pokrenuti novi postupak javne nabave za isti ili sličan predmet nabave“. Također, pod točkom 7. naveo je da „Ponuditelj može izraziti žalbu na ovu odluku, sukladno odredbi članka 406. Zakona o javnoj nabavi“.

Odredbom članka 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016 propisano je da je javni naručitelj obavezan poništiti postupak javne nabave ako postanu poznate okolnosti zbog kojih ne bi došlo do pokretanja postupka javne nabave, da su bile poznate prije.

Člankom 303. stavak 1. ZJN 2016 propisano je da javni naručitelj donosi odluku o poništenju ako su ispunjeni razlozi za poništenje postupka javne nabave. Stavkom 2. tog članka propisano je da se odluka o poništenju donosi u roku od 30 dana od nastanka razloga za poništenje postupka, osim ako je javni naručitelj u dokumentaciji o nabavi odredio duži rok, a stavkom 3. da odluka o poništenju sadržava: 1. podatke o javnom naručitelju, 2. predmet nabave ili grupu predmeta nabave, 3. procijenjenu vrijednost predmeta nabave ili grupe predmeta nabave, 4. obrazloženje razloga za poništenje postupka javne nabave, 5. rok u kojem će pokrenuti novi postupak za isti ili sličan predmet

nabave, ako je primjenjivo, 6. uputu o pravnom lijeku, ako je primjenjivo i 7. datum donošenja i potpis odgovorne osobe.

Iz utvrđenog činjeničnog stanja proizlazi da je naručitelj predmetnu nabavu planirao financirati iz tri izvora: iz sredstva Općine Ljubešćica iznos od 7.486.260,83, iz sredstva Hrvatskih voda iznos od 992.160,00 kuna te iz vlastitih sredstava iznos od 375.000,00 kuna. Iz dostavljenih dokaza proizlazi da su Hrvatske vode dana 6. prosinca 2021. smanjile osigurana sredstva za predmetnu nabavu sa planiranih 1.500.000,00 kuna na 30.000,00 kuna. Temeljem navedene okolnosti naručitelj je istog dana donio, a dana 8. prosinca 2021. objavio Odluku o poništenju postupka zbog nemogućnosti financiranja predmeta nabave u cijelosti. Navedeno postupanje naručitelja žalitelj osporava navodeći kako prethodno opisana okolnost da su Hrvatske vode smanjile sredstva za financiranje predmetne nabave ne predstavlja novu okolnost u smislu članka 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016. Također, osporava dostavljeni neovjereni prijedlog ugovora između Općine Ljubešćica i naručitelja kao valjani dokaz za donošenje odluke o poništenju. Osim toga, tvrdi da je naručitelj prema podacima iz Plana nabave kao i njegovih izmjena imao osigurana financijska sredstva za provođenje ovog postupka nabave, odnosno isti je mogao financirati iz vlastitih sredstava kao i iz EU fondova. Navedeno tumačenje žalitelja ovo tijelo ne može prihvatiti iz sljedećih razloga. Prvo, potrebno je uzeti u obzir činjenicu da je naručitelj odlukom Hrvatskih voda od 6. prosinca 2021. stavljen u položaj da više nema dostatna sredstva za financiranje cjelokupnog predmeta nabave s obzirom da su smanjena prije planirana sredstva Hrvatskih voda. U tom smislu je irelevantno dokazivanje okolnosti da li je Općina Ljubešćica namjeravala ili nije namjeravala potpisati ugovor o financiranju preostalog dijela s obzirom da su naručitelju nedvojbeno nedostajala sredstva za financiranje nabave u cijelosti. Također, naručitelj je u odgovoru na žalbu jasno obrazložio da ne raspolaže vlastitim sredstvima za financiranje razvojnih projekata, već iste financira iz tuđih izvora zbog čega se ne može prihvatiti tumačenje žalitelja da je naručitelj mogao financirati predmetnu nabavu iz vlastitih izvora i EU fondova. Također, iz Plana nabave ne proizlazi da su sredstva za predmetnu nabavu već osigurana kao što to pogrešno tumači žalitelj, već da će se postupci nabave financirati „do visine odobrenih sredstava“ Hrvatskih voda, Ministarstava itd. Slijedom navedenog, okolnost da su Hrvatske vode dana 6. prosinca 2021. donijele odluku o smanjivanju sredstava prema ocjeni ovog tijela predstavlja novu okolnost u smislu članka 298. stavak 1. točka 1. ZJN 2016 te zakonit razlog za donošenje odluke o poništenju postupka zbog nemogućnosti financiranja istog u cijelosti.

Vezano za navod žalitelja da je navedena okolnost trebala postojati u roku za donošenje odluke o poništenju (30 dana od isteka roka za dostavu ponuda, dakle do 30. rujna 2021.) ovo tijelo napominje da predmetni rok za donošenje odluke nije prekluzivan te se u tom smislu niti novonastale okolnosti ne mogu tumačiti na način da je naručitelj bio prekludiran poništiti nabavu samo iz onih razloga koji su mu postale poznate unutar tog roka. Slijedom svega navedenog, pobijana odluka prema ocjeni ovog tijela sadrži valjano obrazloženje razloga za poništenje sukladno članku 303. ZJN 2016 kao i podatak o roku u kojem će pokrenuti novi postupak za isti ili sličan predmet nabave koji u ovom slučaju nije poznat.

U odnosu na navod žalitelja kojim osporava uputu o pravnom lijeku sadržanu u pobijanoj odluci, potrebno je ukazati na članak 111. Zakona o općem upravnom postupku („Narodne novine“, broj 47/09, 110/21, dalje: ZUP) koji se supsidijarno primjenjuje na žalbeni postupak u smislu članka 399. stavak 1. ZJN 201. Naime, prema članku 111. ZUP-a kad je dana pogrešna uputa o pravnom lijeku, stranka može postupiti po važećim propisima ili po uputi. Stranka koja postupi po pogrešnoj uputi ne može zbog toga imati štetnih posljedica. Slijedom navedenog, budući da je način izjavljivanja žalbe detaljno propisan člancima 405. do 419. ZJN 2016, okolnost da odluka o poništenju u ovom predmetu sadrži

nedostatke na koje ukazuje žalitelj, prema ocjeni ovog tijela u konkretnom slučaju (uzimajući dodatno u obzir i da je žalitelj uredno izjavio žalbu nadležnom tijelu) ne utječu na zakonitost odluke o poništenju. Slijedom svega navedenog prema ocjeni ovog tijela navod žalitelja u cijelosti ocjenjuje se neosnovanim.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. ZJN 2016, a u odnosu na osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. stavka 2. i 3. toga Zakona, ovo državno tijelo nije utvrdilo postojanje osobito bitnih povreda.

Sukladno svemu navedenom, a na temelju članka 425. stavak 1. točke 3. ZJN 2016, žalba se odbija kao neosnovana slijedom čega je odlučeno kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 132.500,00 kuna od čega 45.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, iznos od 70.000,00 kuna na ine troškova zastupanja po odvjetniku te iznos od 17.500,00 kuna na ime PDV-a.

Sukladno članku 431. stavku 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka, stoga je odlučeno kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga Rješenja nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor pred Visokim upravnim sudom 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.



Stranke žalbenog postupka:

1. Zajednica ponuditelja Cirkularni Energetski Resursi d.o.o., Zagreb, Zaharova 7 i Koneko spol.s.r.o., Ostrava, Češka, VYstavni 2224/8
2. Varkom d.d., Varaždin, Trg bana Jelačića 15