



**REPUBLIKA HRVATSKA
DRŽAVNA KOMISIJA ZA KONTROLU
POSTUPAKA JAVNE NABAVE**

KLASA: UP/II-034-02/22-01/439

URBROJ: 354-02/10-22-9

Zagreb, 29. srpnja 2022.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice, te Darie Duždević i Karmele Dešković, članica, postupajući po žalbi žalitelja Monting d.o.o., Zagreb, OIB: 50374895710, na Odluku o odabiru, u pregovaračkom postupku s prethodnom objavom, broj objave: 2021/S 0F5-0028235, predmet nabave: projektiranje, isporuka opreme i materijala, izgradnja, priprema pred puštanje u rad i puštanje u rad kompresorske stanice za CO2 na postrojenju Etan po principu „ključ u ruke“, naručitelja: INA - Industrija nafte d.d., Zagreb, OIB: 27759560625, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine, broj 18/13, 127/13, 74/14, 98/19 i 41/21), te članka 398. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 120/16, dalje: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništava se Odluka o odabiru od 15. lipnja 2022., u pregovaračkom postupku s prethodnom objavom, broj objave: 2021/S 0F5-0028235, predmet nabave: projektiranje, isporuka opreme i materijala, izgradnja, priprema pred puštanje u rad i puštanje u rad kompresorske stanice za CO2 na postrojenju Etan po principu „ključ u ruke“, naručitelja: INA - Industrija nafte d.d., Zagreb.
2. Nalaže se naručitelju INA - Industrija nafte d.d., Zagreb, da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave nadoknadi žalitelju Monting d.o.o., Zagreb, troškove žalbenog postupka u iznosu od 70.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj INA - Industrija nafte d.d., Zagreb, objavio je 28. srpnja 2021. u Elektroničkom oglasniku javne nabave (dalje: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi, u pregovaračkom postupku s prethodnom objavom, broj objave: 2021/S 0F5-0028235, predmet nabave: projektiranje, isporuka opreme i materijala, izgradnja, priprema pred puštanje u rad i puštanje u rad kompresorske stanice za CO2 na postrojenju Etan po principu "ključ u ruke". Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju kriterija cijene

ponude (90 bodova) i roka za postizanje mehaničke gotovosti od dana potpisa ugovora (10 bodova).

U predmetnom postupku javne nabave dostavljeno je šest konačnih ponuda. U postupku pregleda i ocjene konačnih ponuda naručitelj je šest ponuda ocijenio valjanim te je odlukom o odabiru odabrao ponudu ponuditelja STSI d.o.o., Zagreb, OIB: 99172175603.

Na navedenu odluku o odabiru urednu žalbu je 24. lipnja 2022., putem modula e-Žalba EOJN RH, izjavio ponuditelj Monting d.o.o., Zagreb. Žalitelj u žalbi, u bitnom, osporava valjanost odabrane ponude, odnosno osporava zakonitost postupka i pregleda i ocjene ponuda te traži naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 70.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

U odgovoru na žalbu naručitelj i odabrani ponuditelj predlažu žalbu odbiti kao neosnovanu te odbiti zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka kao neosnovan.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim državnim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dokaznog materijala, koji se sastoji od dokumentacije o nabavi (upute i dokumentacija za dostavu zahtjeva za sudjelovanje, poziva na pregovaranje s troškovnikom i tehničkim specifikacijama, poziva za dostavu inicijalnih ponuda, poziva za dostavu konačnih ponuda), zahtjeva za sudjelovanje, ponude odabranog ponuditelja (inicijalne i konačne), zapisnika o javnom otvaranju konačnih ponuda, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, dokumenata dostavljenih u postupku pregleda i ocjene ponuda (pojašnjenja i upotpunjavanja ponuda), odluke o odabiru te ostalih dokaza.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi da je postupanjem naručitelja i odabranog ponuditelja u postupku pregleda i ocjene ponuda došlo do korekcije roka za postizanje mehaničke gotovosti, pa time i do pregovaranja s kriterijem za odabir ponude. Navodi i da je postupanje naručitelja i odabranog ponuditelja dovelo i do nezakonite izmjene konačne ponude odabranog ponuditelja. S obzirom na navedeno smatra da je donesena odluka o odabiru nezakonita. Upućuje na nepravilnosti u primjeni članka 293. ZJN 2016.

U odgovoru na žalbu naručitelj navodi da je pregledom inicijalnih ponuda utvrdio da su u svim pristiglim ponudama informacije ili dokumentacija koje je trebalo dostaviti pogrešni i nepotpuni te ističe da je kod dva ponuditelja trebalo pojasniti rok gotovosti. Smatra da nije došlo do pregovaranja s kriterijem za odabir ponude jer je tražio pojašnjenje roka gotovosti koji je naveden u ponudi, a pri tom je istu priliku dao i drugim ponuditeljima. Ističe da je i pregledom konačnih ponuda utvrdio da ponude tri ponuditelja sadrže nedostatke i nejasnoće, pa je opet primijenio mogućnost iz članka 293. ZJN 2016, slijedom čega su ta tri ponuditelja dostavili pojašnjenja. Ističe

i da je pregledom konačne ponude odabranog ponuditelja utvrdio da je izjava o roku za postizanje mehaničke gotovosti u suprotnosti s pojašnjenjem i nadopunom inicijalne ponude koje je zaprimljeno prije konačne ponude, točnije 2. veljače 2022. Stoga smatra da je odabrani ponuditelj temeljem pojašnjenja od 27. travnja 2022. potvrdio samo da je greškom u konačnoj ponudi učitao izjavu u kojoj se navodi rok za postizanje mehaničke gotovosti od 660 dana. Smatra da odabrani ponuditelj nije unio nove elemente u ponudu, nego je stvarni rok za postizanje mehaničke gotovosti njemu bio ranije poznat, odnosno u prethodnoj fazi postupka kada je dostavljeno pojašnjenje inicijalne ponude.

Ispitujuću osnovanost žalbenog navoda ovo tijelo je uvidom u EOJN RH utvrdilo da je naručitelj 28. srpnja 2021. objavio poziv za nadmetanje i dokumentaciju o nabavi čiji je sastavni dio bio dokument naziva "Izračun bodova prema kriterijima za odabir ponude", a u kojem je definiran kriterij za odabir ponude. Uvidom u navedeni dokument utvrđeno je da se kriteriji za odabir ponude sastoje od kriterija cijene ponude (90 bodova) i kriterija roka za postizanje mehaničke gotovosti od dana potpisa ugovora (10 bodova). Vezano za ne cjenovni kriterij (Rok za postizanje mehaničke gotovosti od dana potpisa ugovora) naručitelj je propisao: "Mehanička gotovost je postignuta kad naručitelj izda uvjerenje o mehaničkoj gotovosti. Izdavanje uvjerenja o mehaničkoj gotovosti pokazuje da je sustav ili podsustav spreman za puštanje u rad. Bit će izdano jedno (1) uvjerenje (parcijalno postizanje mehaničke gotovosti se neće primjenjivati). Zahtjevi za postizanje mehaničke gotovosti detaljno su opisani u poglavlju 3.3.2 „Mehanička gotovost“ Tehničke specifikacije. Maksimalni broj bodova koji ponuditelj može dobiti prema ovom kriteriju je 10. Onaj ponuditelj koji dostavi ponudu s najkraćim rokom za postizanje mehaničke gotovosti računajući od dana potpisa ugovora dobit će maksimalni broj bodova. Bodovna vrijednost prema ovom kriteriju izračunava se prema slijedećoj formuli: $G = G_l / G_t * 10$ gdje je: G – broj bodova koji je ponuda dobila za ponuđeni rok za postizanje mehaničke gotovosti računajući od dana potpisa ugovora G_t – rok za postizanje mehaničke gotovosti računajući od dana potpisa ugovora, ponuđen u ponudi koja se ocjenjuje G_l – najkraći rok za postizanje mehaničke gotovosti računajući od dana potpisa ugovora, ponuđen u postupku javne nabave 10 – maksimalni broj bodova".

Nadalje, uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je naručitelj 9. prosinca 2021., u fazi pregovaranja, odnosno prije slanja poziva za dostavu inicijalnih ponuda, učitao dokument naziva "Zapisnik sa Site visit-a_Radovi Etan_Pregled lokacije 2.pdf" u kojem je naveo da je minimalni rok za mehaničku gotovost 330 dana od dana potpisa ugovora a maksimalni rok 420 dana. Zatim, 20. prosinca 2021. naručitelj je objavio odgovor na 13. pitanje gospodarskih subjekta u kojem, odgovarajući na pitanje o terminskim planovima, između ostalog, naveo: "Datumi u milestone tablici više nisu ostvarivi. Rokovi za postizanje određenih milestonea su relativni i ovise o datumu potpisa ugovori, dok su način postizanja prava na plaćanje pojedinih milestonea opisani u INA Tehničkoj specifikaciji. Predviđeni datumi za postizanje pojedinih milestonea biti će revidirani u sklopu ugovora s ponuditeljem koji pobjedi na natječaju, jer ovise i o terminskom planu koji ponuditelji moraju dostaviti u sklopu ponude. INA planira da će se potpis ugovora i uvođenje u posao realizirati u ožujku 2022. Rok od 365 dana je okvirni rok za postizanje mehaničke gotovosti, a računa se od datuma uvođenja izvođača u posao. Točan rok za postizanje mehaničke gotovosti biti će definiran u sklopu potpisa ugovora, jer ponuditelji mogu ponuditi i drugačiji rok

(moguće ponuditi od 330 dana do 420 dana). Dinamika plaćanja, kao i iznosi pojedinih milestonea se ne će mijenjati, uz eventualno izuzeće prvog i drugog milestonea koji INA može mijenjati kako je opisano u INA Tehničkoj specifikaciji“.

Nadalje, uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je odabrani ponuditelj 14. siječnja 2022. dostavio inicijalnu ponudu koja je sadržavala potpisanu i ovjerenu izjavu o roku za postizanje mehaničke gotovosti, a u kojoj je navedeno da rok za postizanje mehaničke gotovosti iznosi 660 dana. Nakon toga naručitelj je 25. siječnja 2022. poslao odabranom ponuditelju zahtjev za pojašnjenje inicijalne ponude u kojem je u bitnom naveo da iskazani rok od 660 dana od potpisa ugovora nije prihvatljiv, sve iz razloga što je sukladno dokumentaciji o nabavi, odnosno odgovoru od 20. prosinca 2021. (odgovor na 13. pitanje gospodarskih subjekta), minimalni rok za postizanje mehaničke gotovosti 330 dana od dana potpisa ugovora, a maksimalni rok 420 dana. Uvidom u dokumentaciju objavljenu u EOJN RH ovo tijelo nije pronašlo odgovor odabranog ponuditelja na zahtjev naručitelja od 25. siječnja 2022. Međutim, iz očitovanja naručitelja i odabranog ponuditelja proizlazi da je naručitelj 2. veljače 2022. zaprimio pojašnjenje i upotpunjavanje inicijalne ponude od odabranog ponuditelja u kojem je isti naveo da rok za postizanje mehaničke gotovosti iznosi 330 dana.

Nadalje, uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je naručitelj 1. travnja 2022. poslao poziv za dostavu konačnih ponuda, slijedom čega je odabrani ponuditelj 11. travnja 2022. dostavio konačnu ponudu koja sadrži potpisanu i ovjerenu izjavu o roku za postizanje mehaničke gotovosti, a u kojoj se ponovno navodi da rok za postizanje mehaničke gotovosti iznosi 660 dana. Zaključno, uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je naručitelj 21. travnja 2022. tražio od odabranog ponuditelja pojašnjenje konačne ponude, slijedom čega je 22. travnja 2022. odabrani ponuditelj poslao izjavu u kojoj potvrđuje da rok za dostizanje mehaničke gotovosti iznosi 330 dana od dana potpisa ugovora.

Uvidom u zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda utvrđeno je da je naručitelj, prilikom bodovanja odabrane ponude po kriteriju “Rok za postizanje mehaničke gotovosti od dana potpisa ugovora“, odabranom ponuditelju priznao rok od 330 dana, slijedom čega mu je po tom kriteriju dodijelio 10 bodova (100 bodova ukupno).

Za ocjenu zakonitosti postupanja naručitelja u pogledu primjene instituta pojašnjenja i upotpunjavanja ponude, a što je ovdje predmet osporavanja žalitelja, valja uzeti u obzir sljedeći pravni okvir. Sukladno članku 100. stavku 1. ZJN 2016 javni naručitelj pregovara o inicijalnim i svim sljedećim ponudama s ponuditeljima kako bi poboljšali njihov sadržaj, osim u slučaju konačne ponude, te o tome sastavlja zapisnik. Sukladno stavku 2. istog članka o minimalnim zahtjevima i kriterijima za odabir ponude iz dokumentacije o nabavi nije dopušteno pregovarati. Sukladno članku 103. stavku 2. ZJN 2016 javni naručitelj obavezan je provjeriti jesu li konačne ponude u skladu s minimalnim zahtjevima iz dokumentacije o nabavi, ocijeniti konačne ponude te na temelju kriterija za odabir ponude dodijeliti ugovor. Sukladno članku 293. stavku 1. ZJN 2016 javni naručitelj može, poštujući načela jednakog tretmana i transparentnosti, zahtijevati od dotičnih gospodarskih subjekata da dopune, razjasne, upotpune ili dostave nužne informacije ili dokumentaciju u primjerenom roku ne kraćem od pet dana, ako su informacije ili dokumentacija koje je trebao dostaviti gospodarski subjekt nepotpuni ili pogrešni ili se takvima čine ili ako nedostaju određeni dokumenti. Sukladno stavku 2. istog članka primjena instituta pojašnjenja i upotpunjavanja ponude ne smije dovesti do pregovaranja u vezi s

kriterijem za odabir ponude ili ponuđenim predmetom nabave. Sukladno članku 280. stavku 1. ZJN 2016 ponuda je izjava volje ponuditelja u pisanom obliku da će isporučiti robu, pružiti usluge ili izvesti radove u skladu s uvjetima i zahtjevima iz dokumentacije o nabavi. Sukladno stavku 8. istog članka nakon isteka roka za dostavu ponuda, ponuda ili konačna ponuda se ne smije mijenjati.

Prema ocjeni ovog tijela i tumačenju primjene članka 293. stavka 1. ZJN 2016, situacija kao što je prethodno opisana, odnosno postupanje naručitelja i odabranog ponuditelja prelazi granice dopuštenog postupanja u primjeni članka 293. ZJN 2016. Iz izvedenog dokaznog materijala i očitovanja stranaka proizlazi da je naručitelj u konkretnom slučaju dva puta pozvao odabranog ponuditelja na pojašnjenje i upotpunjavanje ponude (inicijalne i konačne ponude) u dijelu koji se tiče iskazanog roka za postizanje mehaničke gotovosti, a što je dovelo do toga da je odabrani ponuditelj u dva navrata prvotno iskazani rok od 660 dana ispravio u 330 dana. S obzirom na to da je rok za postizanje mehaničke gotovosti kriterij za odabir ponude, jasno je da je u konkretnom slučaju postupanjem naručitelja i odabranog ponuditelja došlo do pregovaranja u vezi s kriterijem za odabir ponude, a što je zabranjeno odredbom članka 293. stavka 2. ZJN 2016 kao i članka 100. stavka 2. ZJN 2016. Nadalje, prema ocjeni ovog tijela u konkretnom slučaju je primjena članka 293. ZJN 2016 dovela do nezakonite izmjene konačne ponude odabranog ponuditelja u smislu članka 280. stavka 8. ZJN 2016, s obzirom na to da je prvotno nepravilnu ponudu u kojoj je iskazan rok za postizanje mehaničke gotovosti od 660 dana (dokumentacijom o nabavi je propisan maksimalan rok za postizanje mehaničke gotovosti 420 dana), odabrani ponuditelj izmijenio u valjanu ponudu u kojoj je naveo rok od 330 dana. Slijedom svega navedenoga, žalbeni navod je ocijenjen kao osnovan.

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

U skladu s navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016, odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja te se predmet vraća naručitelju na ponovno postupanje.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 70.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Prema članku 431. stavku 2. ZJN 2016 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 prema stavku 3. tog članka stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna je protivnoj stranki nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku. Prema odredbi članka 3. stavak 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave, Državna komisija odlučuje o naknadi troškova žalbenog postupka i drugim zahtjevima koje su ovlaštene postaviti stranke u žalbenim postupcima.

S obzirom na to da je žalitelj uspio sa žalbom, na ime troškova žalbenog postupka pripada mu iznos od 70.000,00 kuna s osnove naknade za pokretanje žalbenog postupka, uplaćene sukladno članku 430. stavku 1. točki 5. ZJN 2016. Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN 2016, 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 ovog 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 neposredno u pisanom obliku, usmeno na zapisnik ili se šalje poštom, odnosno dostavlja u elektroničkom obliku putem informacijskog sustava.

ZAMJENIK PREDsjednice