



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

**KLASA: UP/II-034-02/22-01/572
URBROJ: 354-02/8-22-12
Zagreb, 28. rujna 2022.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, Zagreb, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice te Karmele Dešković i Jasnice Lozo, članica, povodom žalbe žalitelja Bilić-Erić d.o.o., Sesvete, OIB: 68580128211, zastupanog po opunomoćeniku Eliasu Ernstu, odvjetniku u Odvjetničkom društvu Gajski, Grlić, Prka i Partneri d.o.o., Zagreb, OIB: 33688165108, izjavljenoj u odnosu na odluku o odabiru u postupku javne nabave dodjele ugovora za društvene i druge posebne usluge, broj objave: 2022/S F21-0024344, predmet nabave: zaštitarske službe, naručitelja: Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Varaždinske Toplice, Varaždinske Toplice, OIB: 68425903637, 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 u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

RJEŠENJE

1. Poništava se Odluka o odabiru Broj: 04-951/6-2022. od 6. kolovoza 2022. godine, u postupku javne nabave dodjele ugovora za društvene i druge posebne usluge, broj objave: 2022/S F21-0024344, predmet nabave: zaštitarske službe, naručitelja: Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Varaždinske Toplice, Varaždinske Toplice.
2. Nalaže se naručitelju Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Varaždinske Toplice, Varaždinske Toplice, da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave naknadi žalitelju Bilić-Erić d.o.o., Sesvete, troškove žalbenog postupka, u iznosu od 5.625,00 kuna / 746,57 eura¹.

O b r a z l o Ź e n j e

Naručitelj Specijalna bolnica za medicinsku rehabilitaciju Varaždinske Toplice, Varaždinske Toplice, objavio je 29. lipnja 2022. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u postupku javne nabave dodjele ugovora za društvene i druge posebne usluge, broj objave: 2022/S F21-0024344, predmet nabave: zaštitarske službe. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda, prema kriterijima cijene

¹ Prema fiksnom tečaju 7,53450 kuna za 1 euro.

ponude u omjeru 70%, iznosa police od profesionalne odgovornosti u omjeru 10%, broja certifikata u omjeru 10% te broja zaposlenih u omjeru 10%.

U predmetnom postupku javne nabave naručitelj je zaprimio tri ponude, koje je nakon provedenog postupka pregleda i ocjene ponuda ocijenio valjanima te je Odlukom o odabiru Broj: 04-951/6-2022. od 6. kolovoza 2022. godine odabrao ponudu ponuditelja Lupus zaštita d.o.o., Varaždin, kao ekonomski najpovoljniju.

Na predmetnu odluku o odabiru urednu žalbu je 12. kolovoza 2022. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave putem sustava e-žalba izjavio ponuditelj Bilić-Erić d.o.o., Sesvete, OIB: 68580128211, zastupan po opunomoćeniku Eliasu Ernstu, odvjetniku u Odvjetničkom društvu Gajski, Grlić, Prka i Partneri d.o.o., Zagreb. Žalitelj u žalbi u bitnom osporava valjanost ponude odabranog ponuditelja, žalbenim zahtjevom traži poništenje odluke o odabiru kao i naknadu troškova žalbenog postupka.

Naručitelj u odgovoru na žalbu u bitnom ističe da je pravilno postupao tijekom postupka pregleda i ocjene ponuda, da je odabrana ponuda izrađena u skladu s uvjetima i zahtjevima dokumentacije o nabavi, da su žalbeni navodi neosnovani te predlaže žalbu odbiti.

Odabrani ponuditelj u očitovanju na žalbu i naručiteljev odgovor na žalbu u bitnom ističe da je ponudu izradio u skladu s uvjetima i zahtjevima dokumentacije o nabavi, da su žalbeni navodi neosnovani te predlaže žalbu odbiti.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dokaznog materijala koji se sastoji od dokumentacije o nabavi, zapisnika o otvaranju te pregledu i ocjeni ponuda, odluke o odabiru, ponude odabranog ponuditelja te ostalih dokaza.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi da je naručitelj proveo postupak pregleda i ocjene ponuda suprotno odredbama dokumentacije o nabavi i protivno odredbama ZJN 2016 u dijelu u kojem nije dokazao nepostojanje razloga za isključenje iz članka 252. ZJN 2016 na strani odabranog ponuditelja, budući da zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda ne prileži potvrda iz koje je razvidno da odabrani ponuditelj nema duga po osnovi javnih davanja o kojima evidenciju vodi Ministarstvo financija - Porezna uprava.

Ističe da je iz predmetnog zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda razvidno da je naručitelj putem EOJN RH zatražio dohvat potvrde o stanju poreznog duga te je naručitelj povodom tog zahtjeva zaprimio Potvrdu izdanu od Ministarstva financija, Porezne uprave, Područni ured Varaždin, Ispostava Varaždin, KLASA: 034-04/22-10/4729, URBROJ: 513-07-05-01-22-2, od dana 20. srpnja 2022. godine. U navedenoj potvrdi se navodi da odabrani ponuditelj ima porezni dug u ukupnom iznosu od 72.970,03 kuna. Povodom takve potvrde, naručitelj je od žalitelja kao sljedeće rangiranog ponuditelja zatražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata, koji je uredno i u roku dostavio traženo. Nadalje, u zapisniku stoji da je naručitelj zaprimio elektroničku poštu od sustava EOJN RH 26. srpnja 2022. godine te da je time obaviješten da je prethodna potvrda o stanju poreznog duga poništena. Naručitelj u predmetnom zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda navodi da je

potom zaprimio potvrdu o stanju poreznog duga iz koje proizlazi da odabrani ponuditelj nema poreznog duga. Žalitelj u tom smislu ističe da predmetna i navodna potvrda iz koje bi proizlazilo da odabrani ponuditelj nema poreznog dugovanja nije priložena zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda slijedom čega žalitelj ističe da predmetni razlog za isključenje uopće nije moguće ispitati i slijedom toga postojanje odnosno nepostojanje istoga nije utvrđeno niti dokazano. Naime, činjenica da okolnost da je predmetna potvrda o postojanju poreznog duga na strani odabranog ponuditelja poništena istodobno ne znači da uopće nije bilo poreznog dugovanja te uopće nije jasan razlog za poništenje predmetne potvrde, ukazuje žalitelj u žalbi. Ujedno žalitelj predlaže žalbenom tijelu da pribavi putem Ministarstva financija – Porezne uprave dodatne podatke i utvrdi stanje poreznog duga na strani odabranog ponuditelja.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da prema odredbama članka 28. stavka 1. točke 33. Pravilnika o dokumentaciji o nabavi te ponudi u postupcima javne nabave (Narodne novine, broj 65/17 i 75/20), zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda mora sadržavati popis priloga uz zapisnik (zahtjevi za pojašnjenjem, odnosno upotpunjavanjem informacija ili dokumentacije; zahtjevi za dostavom ažuriranih popratnih dokumenata; zahtjevi za prihvata ispravka računске pogreške; zahtjevi za objašnjenjem izuzetno niske ponude; dostavljeni dokumenti; pojašnjenja; objašnjenja; prihvata ispravka; mišljenje stručne službe naručitelja ili neovisne stručne osobe i sl.). Sukladno citiranoj odredbi Pravilnika, naručitelj ističe da je u popisu prilogu zapisnika o pregledu i ocjeni u postupku javne nabave male vrijednosti dodjele ugovora za društvene i druge posebne usluge od 3. kolovoza 2022. godine naveo zahtjeve za dostavom ažuriranih popratnih dokumenata i dostavljene dokumente te ih privio zapisniku. Iz citirane odredbe Pravilnika, mišljenje je naručitelja, ne proizlazi da je naručitelj obvezan zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda priviti potvrdu porezne uprave koju je dohvatio iz registra i evidencija RH putem EOJN RH, a u zapisniku je obrazloženo da je ponovnim dohvatom putem EOJN RH utvrđeno da odabrani ponuditelj nema duga po osnovi javnih davanja o kojima službeno evidenciju vodi Porezna uprava.

Ocjenujući osnovanost žalbenog navoda utvrđeno je da je naručitelj u dijelu dokumentacije o nabavi pod III Osnove za isključenje gospodarskog subjekta, u točki 23. kao jednu od obveznih osnova za isključenje gospodarskog subjekta propisao da će sukladno članku 252. stavku 1. ZJN 2016, naručitelj iz postupka javne nabave isključiti gospodarskog subjekta i podugovaratelja, ukoliko naručitelj utvrdi da gospodarski subjekt i/ili podugovaratelj nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje u RH, ako gospodarski subjekt i/ili podugovaratelj ima poslovni nastan u RH, odnosno u RH i u državi poslovnog nastana gospodarskog subjekta i/ili podugovaratelja ako gospodarski subjekt i/ili podugovaratelj nema poslovni nastan u RH.

Nadalje je izvršen uvid u sadržaj zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda gdje je navedeno da je naručitelj dohvatom iz registra RH zaprimio Potvrdu izdanu od Ministarstva financija, Porezne uprave, Područni ured Varaždin, Ispostava Varaždin, KLASA: 034-04/22-10/4729, URBROJ: 513-07-05-01-22-2, od dana 20. srpnja 2022. godine. U navedenoj potvrdi se navodi da odabrani ponuditelj ima porezni dug u ukupnom iznosu od 72.970,03 kuna. Povodom takve potvrde, naručitelj je od žalitelja kao sljedeće rangiranog zatražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata. Naručitelj dalje u zapisniku navodi da je zaprimio elektroničku poštu od sustava EOJN RH 26. srpnja 2022. godine te da je time obaviješten da je prethodna potvrda o stanju duga poništena. Naručitelj u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda nadalje navodi da je potom zaprimio potvrdu o stanju poreznog duga iz koje proizlazi da odabrani ponuditelj nema poreznog duga.

Također je utvrđeno da je u prilogu zapisnika dostavljen primjerak elektroničke pošte kojom EOJN RH obavještava naručitelja da je dostavljeno poništenje potvrde o stanju duga

za odabranog ponuditelja te da je istodobno zatražen dohvat nove potvrde o stanju duga. Provjerom u EOJN RH žalbeno tijelo je utvrdilo da je dohvaćena Potvrda izdana od Ministarstva financija, Porezne uprave, Područni ured Varaždin, Ispostava Varaždin, KLASA: 034-04/22-10/4948, URBROJ: 513-07-05-01-22-2, od dana 31. srpnja 2022. godine, u kojoj je navedeno da gospodarski subjekt Lupus zaštita d.o.o., Varaždin na dan 31.07.2022. godine nema duga po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava.

U svrhu potpunog i pravilnog utvrđenja činjeničnog stanja žalbeno tijelo se 13. rujna 2022. godine obratilo Ministarstvu financija, Poreznoj upravi, sa zahtjevom za očitovanjem o tome je li obveznik Lupus zaštita d.o.o., Varaždin na dan 20. srpnja imao ispunjene obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza, odnosno iz kojih razloga je potvrda o stanju duga na dan 20. srpnja 2022. godine poništena.

28. rujna 2022. godine Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave zaprimila je očitovanje Ministarstva financija, Porezne uprave od 22. rujna, u kojem je navedeno sljedeće: "Potvrda o stanju duga KLASA: 034-04/22-10/4729, URBROJ: 513-07-05-01-22-2 izdana je automatskim putem na zahtjev vanjskog sustava EOJN RH dana 20. srpnja 2022. godine u 11:41:50 sa stanjem duga u iznosu od 72.970,49 kuna i to na računu 1201 - porez na dodanu vrijednost u iznosu od 72.970,03 kuna i na računu 1880 - porez i prirez na dohodak od nesamostalnog rada u iznosu od 0,46 kuna. Istoga dana u 19:38 porezni obveznik je putem ePorezne (JPPU) dostavio PDV obrazac sa pretplatom u iznosu od 63.050,68 kuna te se obzirom na dostavljeni obrazac dug na računu 1201 - porez na dodanu vrijednost smanjio na iznos od 9.909,72 kuna a na računu 1880 - porez i prirez na dohodak od nesamostalne djelatnosti dug je ostao 0,46 kuna. Zbog promjene stanja duga na knjigovodstvenoj kartici na dan 20. srpnja 2022. godine, Porezna uprava Ispostava Varaždin je dana 26. srpnja 2022. godine, sukladno uputi Središnjeg ureda, predmetnu potvrdu poništila te po istom zahtjevu vanjskog sustava EOJN RH izdala novu potvrdu o stanju duga kroz obrazac potvrde KLASA: 034-04/22-10/4729, URBROJ: 513-07-05-01-22-3 s napomenom da na dan 20. srpnja 2022. godine po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava, porezni obveznik ima dugovanja na računu 1201 u iznosu od 9.909,72 kuna i na računu 1880 u iznosu od 0,46 kuna (u prilogu)."

Iz navedenih činjenica, dakle, proizlazi da je odabrani ponuditelj, gospodarski subjekt Lupus zaštita d.o.o., Varaždin, na dan 20. srpnja 2022. godine imao nepodmirenih obveza plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje u RH, odnosno da je po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava nedvojbeno imao dugovanja na računu 1201 – porez na dodanu vrijednost u iznosu od 9.909,72 kuna i na računu 1880 - porez i prirez na dohodak od nesamostalne djelatnosti u iznosu od 0,46 kuna. U tom smislu je nedvojbeno utvrđeno da je u odnosu na odabranog ponuditelja postojao razlog za isključenje gospodarskog subjekta iz postupka javne nabave iz dijela III točke 23. dokumentacije o nabavi te se stoga žalbeni navod ocjenjuje osnovanim.

Žalitelj nadalje u žalbi navodi da naručitelj nije tražio odabranog ponuditelja dostavu ažuriranih popratnih dokumenata, stoga nije mogao utvrditi odlučne činjenice, čime je postupio protivno odredbama dokumentacije o nabavi, jer nije utvrdio ispunjavanje kriterija za odabir na strani odabranog ponuditelja. Naručitelj je, prema stavu žalitelja, bio u obvezi zatražiti dostavu dokumenata od odabranoga ponuditelja, jer je te dokumente zatražio od žalitelja pa bi postupanje na drugačiji način u odnosu na odabranog ponuditelja bila povreda načela jednakog tretmana ponuditelja. Žalitelj također napominje da je u bodovanju odabranom ponuditelju dodijeljeno maksimalnih 10 bodova na ime posjedovanja pet ISO certifikata, međutim, žalitelj ističe da se isti ne mogu provjeriti jer nisu priloženi

zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda. Žalitelj poglavito ističe problematiku ISO certifikata jer je u nedavnom postupku javne nabave utvrđeno da je odabrani ponuditelj prezentirao nevažeći certifikat, a što je razvidno iz odluke o odabiru u postupku javne nabave: Usluga tjelesne zaštite osoba i imovine na Ekonomskom fakultetu – Zagreb.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da je odabrani ponuditelj u ponudi dostavio Certifikat TUV-a Austria Cert GmbH Beč od 9. prosinca 2020. godine za sustav upravljanja prema EN ISO 9001:2015, EN ISO 14001:2015 i EN ISO 45001:2018, važeći do 8. prosinca 2023. godine.

Ocjenjujući osnovanost žalbenog navoda utvrđeno je da je tijekom postupka pregleda i ocjene ponuda naručitelj, nakon što je dohvatio potvrdu o stanju duga na dan 20. srpnja 2022. godine za ponuditelja Lupus zaštita d.o.o., Varaždin, žalitelja pozvao na dostavu ažuriranih popratnih dokumenata. Nadalje, nakon što je 26. srpnja zaprimio obavijest o poništenju potvrde o stanju duga za ponuditelja Lupus zaštita d.o.o., Varaždin te zatražio i dohvatio novu potvrdu o stanju duga za dan 31. srpnja, naručitelj je, bez da je prethodno zatražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata na koje ukazuje žalitelj žalbenim navodom, završio postupak pregleda i ocjene ponuda te odabrano ponudu ponuditelja Lupus zaštita d.o.o., Varaždin. Nije u pravu žalitelj da je naručitelj nejednako postupao i tretirao ponuditelje u ovom postupku javne nabave zbog činjenice da je žalitelja tražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata a odabranog ponuditelja nije, jer je odabrani ponuditelj već u ponudi dostavio te dokumente. Naime, prema odredbama članka 263. ZJN 2016 naručitelj traži dostavu ažuriranih popratnih dokumenata, osim ako već posjeduje te dokumente. S obzirom na to da je u ponudi zaprimio odgovarajuće dokumente, nije bio obvezan zahtijevati njihovu naknadnu dostavu tijekom postupka pregleda i ocjene ponuda pa stoga nije u pravu žalitelj kada navodi da je u tom dijelu imao nejednaki tretman kod naručitelja.

Što se tiče spornog certifikata koji se dostavljao u svrhu bodovanja ponude u sklopu kriterija za odabir ponude, žalbeno tijelo je provjerilo navode stranaka žalbenog postupka te utvrdilo da je naručitelj u pravu kada navodi da je odabrani ponuditelj već u ponudi dostavio Certifikat TUV-a Austria Cert GmbH Beč od 9. prosinca 2020. godine za sustav upravljanja prema EN ISO 9001:2015, EN ISO 14001:2015 i EN ISO 45001:2018, važeći do 8. prosinca 2023. godine. Prema ocjeni žalbenog tijela žalitelj svojim navodima nije osporio vjerodostojnost toga dokumenta te se stoga žalbeni navod ocjenjuje 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. toga Zakona, ovo državno tijelo nije utvrdilo postojanje osobito bitnih povreda postupka javne nabave.

U skladu s prethodno navedenim, na temelju 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 naknadom troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.625,00 kuna, na ime plaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka te troška sastava žalbe po opunomoćeniku odvjetniku.

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. Stavak 3. tog članka propisuje da je stranka, na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku. Stavak 6. toga članka, propisuje da će u slučaju usvajanja žalbe, Državna komisija svojom odlukom naložiti

naručitelju plaćanje troškova žalbenog postupka žalitelju u roku od osam dana od dana primitka odluke Državne komisije.

S obzirom na to da je žalbeni zahtjev kojim je traženo poništenje odluke o odabiru za osnovan, osnovan je i žaliteljev zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka te mu sukladno gore citiranim zakonskim odredbama pripada pravo na trošak u iznosu od 5.625,00 kuna, na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka i troška sastava žalbe po opunomoćeniku odvjetniku. Stoga je odlučeno kao u točki 2. izreke ovog rješenja.

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