



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

**Klasa: UP/II-034-02/12-01/145**  
**Ur. broj: 354-01/12-7**  
**Zagreb, 6. ožujka 2012.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave postupajući povodom žalbe žalitelja Končar-Inženjering za energetiku i transport d.d. Zagreb, na Obavijest o početku postupka javne nabave u pregovaračkom postupku javne nabave bez prethodne objave, predmeta nabave: nadogradnja i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA), broj objave: N-31-V-101570-170112, naručitelja Ponikve d.o.o. Krk, na temelju članka 2. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave (Narodne novine broj 21/10) članka 134. i 151. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine broj 110/07 i 125/08) i članka 186. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine broj 90/11) donosi sljedeće

### **R J E Š E N J E**

1. Odbija se zahtjev naručitelja Ponikve d.o.o. Krk za odobrenjem nastavka postupka kao neosnovan.

2. Poništava se pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave, predmeta nabave: nadogradnja i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA), broj objave: N-31-V-101570-170112, naručitelja Ponikve d.o.o. Krk.

3. Nalaže se naručitelju Ponikve d.o.o. Krk da u roku od osam dana od primitka ovog rješenja nadoknadi žalitelju Končar-Inženjering za energetiku i transport d.d. Zagreb troškove žalbenog postupka u iznosu od 5.070,00 kuna.

### **O b r a z l o ž e n j e**

Naručitelj Ponikve d.o.o. Krk objavio je u Elektroničkom oglasniku javne nabave 18. siječnja 2012. godine Obavijest o početku postupka javne nabave, broj objave: N-31-V-101570-170112, predmeta nabave: nadogradnja i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA). Prema navedenoj obavijesti naručitelj provodi pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave pozivom na odredbu članka 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi provodi, a Teb-Automatika d.o.o. Zagreb je gospodarski subjekt s kojim namjerava pregovarati.

Na navedenu Obavijest žalbu je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, a naručitelju predao žalitelj Končar-Inženjering za energetiku i transport d.d. Zagreb, 27. siječnja 2012. godine. U žalbi navodi da je iz navedene Obavijesti razvidno da naručitelj nabavlja nadogradnju i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA) u pregovaračkom postupku javne nabave bez prethodne objave pozivom na odredbu članka 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi te tvrtku Teb-Automatika d.o.o. Zagreb s kojom namjerava pregovarati. Osporava pravnu osnovu provođenja pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave iz razloga jer i žalitelj pruža

navedene usluge, a sposobnost za izvršenje istih dokazao je u prethodno provedenom postupku naručitelja. Naime, navodi da je naručitelj za isti predmet nabave tijekom 2011. godine proveo otvoreni postupak javne nabave u kojem su sudjelovala dva gospodarska subjekta te da je žalitelj ocijenjen sposobnim te najpovoljnijim po cijeni. Obzirom da nisu ispunjeni uvjeti za provedbu pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave traži poništenje predmetnog postupka te nadoknadu troškova u ukupnom iznosu od 5.070,00 kuna, specificiranih na trošak naknade u iznosu od 5.000,00 kuna i trošak upravne pristojbe u iznosu od 70,00 kuna.

Naručitelj u odgovoru na žalbu pobija navode žalitelja te navodi da je žalitelj na odluku o poništenju mogao izjaviti žalbu ako je smatrao da ista nije sukladna odredbama Zakona, što nije učinio. Dalje, navodi da je u predmetnom postupku donio odluku o početku postupka javne nabave u kojoj je obrazložio razloge provođenja pregovaračkog postupka tj. da se sustav daljinskog upravljanja i nadzora zasniva na SCADA rješenju koji je razvila tvrtka Teb-Automatika d.o.o. Zagreb, vlasnica rješenja što znači da jedino ta tvrtka u tehničko-tehnološkom smislu može izvršiti predmetne usluge bez sustavnih izmjena i zahvata u postojećem sustavu. Navodi da nabavlja nadogradnju postojećeg sustava, a ne i sustavne izmjene pa bi svaki drugi ponuditelj morao nuditi potpuno novi proizvod, a naručitelj bi u slučaju odabira nekog drugog ponuditelja morao u potpunosti napustiti postojeći, funkcionalan i zadovoljavajući sustav. Zajedno sa odgovorom na žalbu naručitelj je podnio zahtjev za odobrenje nastavka postupka javne nabave u kojem navodi da ga zasto planirane nadogradnje sustava ometa u radu jer sustav ne može primijeniti na novo izgrađene vodne građevine te njima ne može daljinski upravljati i vršiti nadzor.

Odabrani ponuditelj Teb-Automatika d.o.o. Zagreb u odgovoru na žalbu navodi da su projektanti ponuditelja na temelju vlastitog znanja i iskustva razvili tehničko rješenje SCADA sustava za potrebe naručitelja koje se temelji na sistemskim softverskim alatima dostupnim na tržištu pomoću koji su razvijene specifične računalne aplikacije za potrebe spomenutog naručitelja, a vlasnik i korisnik SCADA sustava i spomenutog aplikacijskog software-a je naručitelj. Navodi da je izvornik aplikacijskog koda u vlasništvu ponuditelja i povjerljiv dokument kao i materijal koji je poslužio u pripremi i dizajniranju aplikacija čime se ni na koji način ne ograničava pravo naručitelju da raspolaže proizvodom (SCADA sustav) u skladu s namjeravanom svrhom. Stoga navodi da žalitelj predmet nabave može izvršiti samo na način da dođe u posjed spomenutog aplikacijskog koda, odnosno povjerljivih podataka što je neprihvatljivo.

Žalba je dopuštena, pravodobna i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od Odluke o početku postupka javne nabave, poziva na dostavu dokaza o sposobnosti, dokaza o sposobnosti Teb-Automatika d.o.o. Zagreb, zapisnika o ocjeni sposobnosti, Obavijesti o početku postupka javne nabave, žalbe, odgovora na žalbu, očitovanja odabranog ponuditelja, očitovanja žalitelja na naručiteljev odgovor na žalbu te dokaza o pravodobnosti uručenja (povratnice).

Naručitelj postavlja zahtjev za nastavkom postupka nabave. Prema odredbi članka 151. stavak 1. točka 9., a u svezi s člankom 148. Zakona o javnoj nabavi. Državna komisija može na temelju zahtjeva naručitelja odobriti nastavak postupka nabave. Kako je odredbom članka 148. stavak 4. Zakona o javnoj nabavi izričito propisano da predmetni zahtjev mora

imati obrazloženje i dokaz o činjenicama koje se ističu, te mogući nastanak štete neproporcionalne vrijednosti nabave, naručitelj mora obrazložiti upravo u čemu se sastoji nerazmjernost štete i dostaviti dokaz o činjenicama koje se ističu. Naručitelj nije dokazao da postoje okolnosti iz navedenog članka pa se zahtjev za odobrenjem nastavka postupka nabave odbija kao neosnovan.

Žalitelj osporava pravnu osnovu provođenja pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave za nabavu nadogradnje i proširenja sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA) u kojem je gospodarski subjekt Teb-Automatika d.o.o. Zagreb pozvan na pregovaranje iz razloga jer i žalitelj pruža navedene usluge, a sposobnost za izvršenje istih dokazao je u prethodno provedenom postupku naručitelja koji je poništio.

Provjeravajući žalbene navode ovo tijelo je utvrdilo da je naručitelj 18. siječnja 2012. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave objavio Obavijest o početku postupka javne nabave, broj objave: N-31-V-101570-170112, predmeta nabave: nadogradnja i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA). Prema navedenoj obavijesti je razvidno da će naručitelj provesti pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave pozivom na odredbu članka 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi, a Teb-Automatika d.o.o. Zagreb je gospodarski subjekt s kojim namjerava pregovarati. U Odluci o početku postupka javne nabave Broj: 1854/11 od 7. prosinca 2011. godine naručitelj je naveo predmet nabave: nadogradnja i proširenje sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA), odabrani postupak javne nabave je pregovarački postupak bez prethodne objave, a zakonska osnova za provođenje predmetnog postupka je odredba članka 115. i 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi. Nadalje, u spomenutoj odluci je naveden gospodarski subjekt Teb Automatika d.o.o. Zagreb kao jedini gospodarski subjekt kojega naručitelj iz tehničkih razloga može pozvati na pregovaranje o nadogradnji i proširenju sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA). U obrazloženju navedene odluke naručitelj navodi da je sustav daljinskog upravljanja i nadzora SCADA uveo 2004. godine u skladu s tadašnjim tehničko-tehnološkim zahtjevima i potrebama, a obzirom na kontinuirani razvoj vodoopskrbe i sustava javne odvodnje kojima upravlja da je navedeni sustav nužno kontinuirano proširivati. Dalje, navodi da se sustav zasniva na SCADA rješenju koje je razvila tvrtka Teb-Automatika d.o.o., vlasnica rješenja, što znači da je to jedini gospodarski subjekt koji u tehničko-tehnološkom smislu može izvršiti predmetne usluge, bez sustavnih zahvata i izmjena sustava. Budući da je sustav SCADA u potpunosti funkcionalan nepotrebne su i neopravdane sustavne promjene istog, pa navodi da je u skladu s odredbom članka 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi u tehničko tehnološkom i organizacijskom smislu opravdano i logično da se tvrtki Teb-Automatika d.o.o. povjeri izrada nadogradnje i proširenja sustava daljinskog upravljanja i nadzora.

Sukladno članku 115. stavak 1. Zakona o javnoj nabavi naručitelji mogu slobodno birati između otvorenog postupka javne nabave, ograničenog postupka javne nabave, natječaja i pregovaračkog postupka javne nabave s prethodnom objavom, dok je stavkom 2. navedenog članka propisano da se pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave smije primijeniti samo u posebnim slučajevima i okolnostima propisanim u članku 116. ovoga Zakona. Članak 116. Zakona o javnoj nabavi propisuje uvjete za odabir pregovaračkog postupka javne nabave bez prethodne objave, dok je stavkom 1. točkom 3. navedenog članka propisano da naručitelji mogu primijeniti pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave ako iz tehničkih ili umjetničkih razloga, odnosno radi zaštite isključivih prava, nabavu može izvesti samo određeni gospodarski subjekt. Slijedom navedenih zakonskih odredbi, a uvidom u Obavijest o početku postupka i Odluku o početku

postupka javne nabave ovo tijelo je utvrdilo da naručitelj u pregovaračkom postupku javne nabave bez prethodne objave nabavlja usluge nadogradnje i proširenja sustava daljinskog upravljanja i nadzora (SCADA). Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da se sustav daljinskog upravljanja i nadzora koji je u upotrebi kod naručitelja zasniva na rješenju koje je razvila tvrtka Teb-Automatika d.o.o., vlasnica rješenja, dok žalitelj u podnesku kojim se očituje na odgovor na žalbu navodi da naručitelj nije dostavio dokaz o tome da je Teb-Automatika d.o.o. Zagreb proizvođač i vlasnik autorskih prava sustava koji treba nadograditi te štoviše, prema saznanju žalitelju da to nije točan navod. Sukladno članku 13. stavak 5. Zakona o javnoj nabavi Odluka o početku postupka javne nabave obavezno između ostalog, sadrži i podatke o zakonskoj osnovi za provođenje postupka javne nabave. U pregovaračkom postupku javne nabave bez prethodne objave ograničava se mogućnost sudjelovanja zainteresiranih gospodarskih subjekata na jednog ili više njih koje je naručitelj odabrao po vlastitom izboru, slijedom čega navedeni postupak predstavlja iznimku koju Zakon o javnoj nabavi omogućava u posebnim slučajevima i okolnostima navedenim u odredbama članka 116. istoga Zakona. Kako naručitelj nije dokazao postojanje činjenica i okolnosti iz članka 116. stavak 1. točka 3. Zakona o javnoj nabavi na temelju kojih je primijenio postupak javne nabave koji je predmet žalbenog postupka, a što je bio dužan sukladno članku 139. stavak 2. Zakona o javnoj nabavi, već samo navodi da je Teb-Automatika d.o.o. vlasnica rješenja SCADA, utvrđeno je da predmetni postupak nije proveden sukladno Zakonu o javnoj nabavi. Ovakvim postupanjem naručitelj je ograničio tržišno natjecanje, povrijedio načelo jednakog tretmana i načelo zabrane diskriminacije u odnosu na one gospodarske subjekte koji bi mogli izvršiti predmetnu nabavu. Slijedom svega navedenog, žalbeni navod je osnovan.

Žalitelj tvrdi da je sposobnost za izvršenje predmetne nabave dokazao u prethodno provedenom postupku naručitelja za isti predmet nabave, koji postupak je poništen. Žalitelj može, pod uvjetima utvrđenim Zakonom o javnoj nabavi, izjaviti žalbu protiv odluke o odabiru ili odluke o poništenju. Člankom 147. stavak 1. istog Zakona propisano je da postupak pravne zaštite započinje predajom žalbe naručitelju, dok je člankom 141. stavak 1. Zakona propisano da u postupku pravne zaštite Državna komisija postupa u granicama zahtjeva iz žalbe, a po službenoj dužnosti u odnosu na bitne povrede zakona opisane u članku 140. ovoga Zakona, neovisno na koji dio postupka javne nabave je izjavljena žalba. Slijedom navedenog, ovlast za izjavljivanje žalbe pripada žalitelju, a Državna komisija nije ovlaštena kontrolirati činjenično i pravno stanje koje nije predmetom žalbe.

Ovo tijelo, sukladno članku 141. Zakona o javnoj nabavi u žalbenom postupku postupa u granicama zahtjeva iz žalbe, a po službenoj dužnosti u odnosu na bitne povrede Zakona propisane člankom 140. Zakona o javnoj nabavi. Postupajući po službenoj dužnosti nisu utvrđene bitne povrede Zakona.

Slijedom svega navedenog ovo tijelo je utvrdilo da pregovarački postupak javne nabave bez prethodne objave nije u skladu sa Zakonom zbog čega iz naprijed navedenih razloga temeljem članka 151. stavka 1. točka 4. Zakona o javnoj nabavi mora biti poništen u cijelosti.

Žalitelj Končar-Inženjering za energetiku i transport d.d. Zagreb postavio je zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.070,00 kuna. Žalitelj traži poništenje postupka javne nabave. Kako je zahtjev žalitelja osnovan, naručitelj je dužan žalitelju nadoknaditi trošak žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 5.070,00 kuna.

Slijedom navedenog riješeno je kao u izreci ovog Rješenja.

**UPUTA O PRAVNOM LIJEKU:**

Protiv ovog Rješenja ne može se izjaviti žalba, ali se protiv njega može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe nadležnom upravnom sudu u roku od 30 dana od dana primitka Rješenja.

  
**PREDSJEDNICA**  
**Vlasta Pavličević**

**Dostaviti:**

1. Ponikve d.o.o. Krk, Vršanska 14
2. Končar-Inženjering za energetiku i transport d.d.  
Zagreb, Fallerovo šetalište 22
3. Teb-Automatika d.o.o. Zagreb, Donje Svetice 46 c
4. Državni ured za reviziju Zagreb, Tkalčićeva 19
5. Ministarstvo gospodarstva Uprava za sustav javne nabave  
Zagreb, Ulica grada Vukovara 78
6. Pismohrana, ovdje