



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

KLASA: UP/II-034-02/21-01/328
URBROJ: 354-01/21-6
Zagreb, 27. travnja 2021.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, u Vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice, te Danijele Antolković i Jasnice Lozo, članica, povodom žalbe žalitelja DIV grupa d.o.o., Samobor, OIB: 33890755814, na izmjenu dokumentacije o nabavi u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2021/S 0F2-0006418, broj objave ispravka: 2021/S F14-0010990, predmet nabave: radovi na izgradnji nove luke Korčula-luka Polačište, naručitelja: Županijska lučka uprava Korčula, Korčula, OIB: 11940092232, 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 41/12) te članka 398. 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. Odbija se žalba žalitelja DIV grupa d.o.o., Samobor, kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja DIV grupa d.o.o., Samobor, za naknadu troškova žalbenog postupka kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Županijska lučka uprava Korčula, Korčula, objavio je dana 18. veljače 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 0F2-0006418, predmet nabave: radovi na izgradnji nove luke Korčula-luka Polačište. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju kriterija: cijene ponude - 50 bodova, specifično iskustvo stručnjaka 1 - 40 bodova te jamstvo za otklanjanje nedostataka u jamstvenom roku-10 bodova.

Dana 2. travnja 2021. godine naručitelj je objavio dokument pod nazivom „Pojasnjenje 3“.

Po objavljenom pojašnjenju dokumentacije o nabavi, dana 8. travnja 2021. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave urednu je žalbu u smislu

članka 420. ZJN 2016 izjavio, te u roku za žalbu naručitelju predao, žalitelj DIV grupa d.o.o., Samobor.

Žalitelj u žalbi navodi da je naručitelj navedenim pojašnjenjem od dana 2. travnja 2021. izmijenio dokumentaciju o nabavi, no da istovremeno nije objavio dokument izmjene dokumentacije o nabavi. Stoga traži poništenje dokumentacije o nabavi u dijelu koji je zahvaćen nezakonitošću, te naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Naručitelj u odgovoru na žalbu osporava osnovanost žalbenih navoda te predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

Tijekom žalbenog postupka pred ovim tijelom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, obavijesti o ispravku dokumentacije o nabavi, dokumentacije o nabavi te pojašnjenja dokumentacije o nabavi.

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

Žalba je neosnovana.

Žalbenim navodima žalitelj osporava sukladnost dokumentacije o nabavi odredbi članka 200. stavak 2. ZJN 2016 iz razloga što je naručitelj dana 2. travnja 2021. godine u EOJN RH objavio pojašnjenje dokumentacije o nabavi u dokumentu „Pojašnjenje 3“, te je na pitanje gospodarskog subjekta u odnosu na točku 2.9. DoN-a kojim se sugerira naručitelju da se predmetni radovi na izgradnji luke izuzmu od privremene zabrane izvođenja građevinskih radova kako bi se radovi neprekidno odvijali u predviđenom periodu od 30 mjeseci, naručitelj pod odgovorom broj 15 objavio odgovor u kojem navodi: „Naručitelj je u točki 2.9. naveo link na kojem je dostupna Odluka o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova tijekom turističke sezone na području Grada Korčule, važeća u trenutku objave predmetnog postupka javne nabave. Naručitelj upućuje zainteresirane gospodarske subjekte da su člankom 6. i 7. navedene Odluke, definirane odredbe i uvjeti za izuzeće od privremene zabrane izvođenja građevinskih radova koji su također na raspolaganju svim Izvođačima radova na području Grada Korčule. Slijedom navedenog, rok završetka radova koji su predmet ovoga Ugovora je planiranih 30 mjeseci od datuma početka. Ispravan je navod zainteresiranog gospodarskog subjekta da je predmetni zahvat na području II zone Grada Korčule te Naručitelj ovim odgovorom mijenja navod u točki 2.9. Dokumentacije o nabavi: „Prema trenutno važećoj Odluci, privremena zabrana radova se odnosi na vrijeme od 1. lipnja do 15. rujna, Službeni glasnik Grada Korčule, br. 15/20.“ Žalitelj navodi da ovakvim pojašnjenjem naručitelj de facto kaže da mijenja dokumentaciju o nabavi, no istovremeno naručitelj nije objavio dokument izmjene dokumentacije o nabavi. Navodi da u modulu Elektroničkog oglasnika javne nabave pod „Dokumentacija o nabavi“ i dalje stoje jedino izvorna dokumentacija o nabavi i njena ranija izmjena od 18. ožujka 2021. godine koja se ne odnosi na predmet izmjene iz pojašnjenja od dana 2. travnja 2021. godine. Stoga smatra da su potencijalni ponuditelji dovedeni u nedoumicu o tome koja je informacija o ukupnom roku izvršenja radova valjana, a rok izvršenja radova je jako bitan za izradu ponude. Time je po ocjeni žalitelja dokumentacija o nabavi sama sebi proturječna, nejasna i dvojben, odnosno,

da je time povrijeđena odredba članka 200. stavka 1. ZJN 2016. Žalitelj također napominje da se u članku 5. stavku 2. Odluke o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova na području Grada Korčule u 2021. godini navodi: „U Zoni II. zabranjuju se radovi iz članka 2. ove Odluke u vremenu od 15. lipnja do 15. rujna“, a ne kako je naručitelj naveo u navedenom pojašnjenju da se zabranjuju radovi u vremenu „od 1. lipnja do 15. rujna“. Nadalje navodi da u članku 6. iste Odluke stoji: „U vremenu, razdoblju i području utvrđenom člankom 4. i 5. ove Odluke, iznimno se mogu izvoditi građevinski radovi iz članka 2. ove Odluke u sljedećim slučajevima: građenje objekata predškolskog, školskog, visokoškolskog, zdravstvenog i socijalnog sadržaja, građenja javnih građevina sportske i kulturne namjene te poboljšanja energetske učinkovitosti zgrada u vlasništvu Grada Korčule, Dubrovačko-neretvanske županije i/ili Republike Hrvatske, izvođenje radova po projektima financiranim iz EU i nacionalnih fondova te izvođenje radova po projektima od posebnog interesa za Grad Korčulu, tj. gdje je Grad Korčula investitor odnosno suinvestitor“. Referirajući se na citirani članak 6. Odluke, žalitelj navodi da s obzirom da se predmetno radi o nabavi preko EU projekta, smatra da se ova Odluka uopće ne treba primjenjivati na predmetne radove, nego da se radovi mogu izvoditi bez ograničenja.

U odgovoru na žalbu naručitelj u bitnome navodi da je žalbeni navod neosnovan s obzirom da je naručitelj objavom pojašnjenja postupio u skladu s člankom 202. stavkom 2. ZJN 2016. Naručitelj navodi da odgovor naručitelja na pitanje gospodarskog subjekta br. 15. ne predstavlja izmjenu dokumentacije o nabavi koja zahtijeva produljenje roka dostave ponuda iz razloga što ne utječe na rok izvršenja ugovora i da stoga nije bio dužan objaviti novi dokument Izmjene dokumentacije o nabavi. Nadalje navodi da je žalitelj u krivu kada navodi da su potencijalni ponuditelji dovedeni u nedoumicu o tome koja je informacija o ukupnom roku izvršenja radova valjana, budući da je naručitelj decidirano u odgovoru od dana 2. travnja 2021. godine na pitanje broj 15 naveo: „Slijedom navedenog, rok završetka radova koji su predmet ovoga Ugovora je planiranih 30 mjeseci od datuma početka“. Navodi da je ista formulacija navedena u točki 2.9. Knjiga 1 Upute ponuditeljima koja je objavljena 15. veljače 2021., kao i u Knjizi 1 Izmjena 1 Upute ponuditeljima koja je objavljena 18. ožujka 2021. Navodi da je u točki 2.9. u objavi od 15. veljače 2021. i 18. ožujka 2021. godine također navedeno: „U rok izvođenja radova uračunava se period eventualne zabrane radova“. Naručitelj je, dakle odredio maksimalni rok od 30 mjeseci za izvođenje radova, a u koji rok je uračunat i period eventualne zabrane radova koja se i ne mora dogoditi. Također navodi da je u dokumentaciji o nabavi naveo link na kojem je dostupna Odluka o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova na području Grada Korčule u 2021. godini na koju naručitelj nema utjecaj niti može pretpostavljati hoće li se i kada će se mijenjati. Naručitelj ističe da je odredbom članka 6. Odluke o privremenoj zabrani radova na koju se poziva žalitelj dana mogućnost da se izvođenje radova po projektima financiranim iz EU mogu, ali i ne moraju, izuzeti iz navedene Odluke. Navodi da objavom linka na Odluku o privremenoj zabrani radova Grada Korčule naručitelj samo prenosi informaciju koja je ili može biti od utjecaja na predmetni postupak bez predviđanja kako će je gospodarski subjekt koristiti. Zaključno navodi da se od dana objave dokumentacije o nabavi, dakle, od 15. veljače 2021. godine, u predmetnom postupku javne nabave u točki 2.9. nije mijenjao navod koji je jedini relevantan i koji glasi: "U rok izvođenja radova uračunava se period eventualne zabrane radova sukladno Odluci o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova

tijekom turističke sezone na području Grada Korčule, a koju se donosi za svaku kalendarsku godinu." Stoga smatra da je žalba žalitelja neutemeljena.

U cilju utvrđivanja činjeničnog stanja relevantnog za donošenje odluke o predmetu ovog žalbenog postupka, uvidom u dokumentaciju o nabavi te provjerom objavljenih pojašnjenja dokumentacije o nabavi, utvrđeno je da je naručitelj dana 2. travnja 2021. godine objavio dokument naziva „Pojašnjenje 3“ kojim je naručitelj, među ostalim odgovorima, dao i odgovor/pojašnjenje br. 15 na pitanje gospodarskog subjekta vezano za izuzeće od privremene zabrane izvođenja građevinskih radova iz točke 2.9. dokumentacije o nabavi. Međutim uvidom u navedeni odgovor/pojašnjenje br. 15. utvrđeno je da danim pojašnjenjem bitne odredbe točke 2.9. dokumentacije o nabavi nisu mijenjane.

Naime, u točki 2.9. izvorne dokumentacije o nabavi koja je objavljena dana 15. veljače 2021., propisano je da je rok završetka radova koji su predmet ugovora o javnoj nabavi 30 mjeseci od datuma početka radova i da je krajnji rok završetka radova vezan uz završetak provedbe ugovora o dodjeli bespovratnih sredstava odnosno najkasnije do 30.11.2023.godine. Nadalje je navedeno: "U rok izvođenja radova uračunava se period eventualne zabrane radova sukladno Odluci o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova tijekom turističke sezone na području Grada Korčule, a koju se donosi za svaku kalendarsku godinu. Prema trenutno važećoj Odluci, privremena zabrana radova se odnosi na vrijeme od 1. lipnja do 30. rujna, Službeni glasnik Grada Korčule, br. 15/20: <https://www.korcula.hr/odluka-o-privremenoj-zabrani-izvođenja-gradjevinskih-radova-napodrucju-grada-korcule-u-2021-godini/>. Izvođač radova je dužan uskladiti dinamički plan radova i organizaciju gradilišta kako bi izbjegao (eventualna kašnjenja) eventualne prekide ili usporavanje tijeka radova na izgradnji ovog predmeta nabave."

Naručitelj je zatim dana 2. travnja 2021. objavio dokument pod nazivom „Pojašnjenje 3“ kojim je povodom zahtjeva gospodarskog subjekta za dodatnim pojašnjenjem vezano za izuzeće od privremene zabrane izvođenja građevinskih radova iz točke 2.9. dokumentacije o nabavi dao odgovor pod brojem 15. koji glasi: "Naručitelj je u točki 2.9. naveo link na kojem je dostupna Odluka o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova tijekom turističke sezone na području Grada Korčule važeća u trenutku objave predmetnog postupka javne nabave. Naručitelj upućuje zainteresirane gospodarske subjekte da su člankom 6. i 7. navedene Odluke, definirane odredbe i uvjeti za izuzeće od privremene zabrane izvođenja građevinskih radova koji su također na raspolaganju svim Izvođačima radova na području Grada Korčule. Slijedom navedenog, rok završetka radova koji su predmet ovoga Ugovora je planiranih 30 mjeseci od datuma početka. Ispravan je navod zainteresiranog gospodarskog subjekta da je predmetni zahvat na području II zone Grada Korčule te Naručitelj ovim odgovorom mijenja navod u točki 2.9. Dokumentacije o nabavi: „Prema trenutno važećoj Odluci, privremena zabrana radova se odnosi na vrijeme od 1. lipnja do 15. rujna, Službeni glasnik Grada Korčule", br. 15/20".“

U članku 5. stavku 2. Odluke o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova na području Grada Korčule u 2021. godini na koju je naručitelj uputio u točki 2.9. dokumentacije o nabavi stavljanjem linka (hiperveze): <https://www.korcula.hr/odluka-o-privremenoj-zabrani-izvođenja-gradjevinskih-radova->

napodrucju-grada-korcule-u-2021-godini/, propisano je da se u II. zoni Grada Korčule zabranjuju radovi iz članka 2. te Odluke u vremenu od 15. lipnja do 15. rujna. Nadalje, u članku 6. točki 6. navedene Odluke je propisano: „U vremenu, razdoblju i području utvrđenom člankom 4. i 5. ove Odluke, iznimno se mogu izvoditi građevinski radovi iz članka 2. ove Odluke u sljedećim slučajevima: građenje objekata predškolskog, školskog, visokoškolskog, zdravstvenog i socijalnog sadržaja, građenja javnih građevina sportske i kulturne namjene te poboljšanja energetske učinkovitosti zgrada u vlasništvu Grada Korčule, Dubrovačko-neretvanske županije i/ili Republike Hrvatske, izvođenje radova po projektima financiranim iz EU i nacionalnih fondova te izvođenje radova po projektima od posebnog interesa za Grad Korčulu, tj. gdje je Grad Korčula investitor odnosno suinvestitor“.

Člankom 200. stavak 1. ZJN 2016. propisano je da dokumentacija o nabavi mora biti jasna, precizna, razumljiva i nedvojbena te izrađena na način da omogući podnošenje usporedivih ponuda.

Člankom 240. stavkom 1. ZJN 2016 propisano je da je naručitelj obvezan produžiti rok za dostavu ponuda ili zahtjeva za sudjelovanje, između ostalog, i 2.) ako je dokumentacija o nabavi značajno izmijenjena. U navedenom slučaju naručitelj produljuje rok za dostavu ponuda razmjerno važnosti dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene, a najmanje za deset dana od dana slanja ispravka poziva na nadmetanje. Sukladno članku 241. ZJN 2016, takva obveza za naručitelja ne postoji ako dodatne informacije, objašnjenja ili izmjene nisu bile pravodobno zatražene ili ako je njihova važnost zanemariva za pripremu i dostavu prilagođenih ponuda.

Dakle, uvidom u izvornu dokumentaciju o nabavi kao i sporni dokument „Pojašnjenje 3“, utvrđeno je da sadržaj odredbi dokumentacije o nabavi iz točke 2.9. u vezi s ukupnim rokom izvršenja radova koji iznosi 30 mjeseci od datuma početka radova, a u koji rok se uračunava i period eventualne zabrane radova, nije mijenjan nakon objave izvorne dokumentacije o nabavi, već je pojašnjenjem od dana 2. travnja 2021., u točki 2.9. dokumentacije o nabavi, samo ispravljena pogrešno prenesena informacija iz citirane Odluke Grada Korčule o razdoblju privremene zabrane radova. Točno, doduše, žalitelj u žalbi navodi da je u članku 5. stavku 2. navedene Odluke o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova propisano da se u Zoni II. zabranjuju radovi iz članka 2. te Odluke u vremenu od 15. lipnja do 15. rujna, a ne kako je naručitelj pogrešno u pojašnjenju naveo da se razdoblje privremene zabrane radova odnosi na razdoblje od 1. lipnja do 15. rujna. Međutim, ispravak (iako ponovno pogrešan) prenesene informacije o razdoblju privremene zabrane radova iz Odluke Grada Korčule o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova na području Grada Korčule za 2021. godinu, ne ispunjava uvjet značajne izmjene dokumentacije o nabavi u smislu čl. 240. stavka 1. točke 2. ZJN 2016 temeljem koje bi naručitelj bio obvezan objaviti dokument izmjene dokumentacije o nabavi i produžiti rok za dostavu ponuda, budući da ukupni rok završetka radova od 30 mjeseci u koji rok je i uračunato razdoblje eventualne zabrane radova sukladno citiranoj Odluci o privremenoj zabrani izvođenja građevinskih radova tijekom turističke sezone na području Grada Korčule, nije mijenjan od objave izvorne dokumentacije o nabavi. Slijedom navedenog, neosnovani su žalbeni navodi žalitelja da su opisanim postupanjem naručitelja potencijalni ponuditelji dovedeni u nedoumicu o tome koja je informacija o ukupnom roku izvršenja radova valjana i da je stoga dokumentacija o nabavi sama sebi

proturječna, nejasna i dvojbeni, odnosno, da je time povrijeđena odredba članka 200. stavka 1. ZJN 2016.

Iz naprijed utvrđenog, dakle, proizlazi da predmetnom žalbom žalitelj osporava zahtjeve iz dokumentacije o nabavi koji dokumentom „Pojašnjenje 3“ objavljenim dana 2. travnja 2021. godine nisu mijenjani, odnosno nisu mijenjani od dana objave izvorne dokumentacije o nabavi koja je objavljena dana 15. veljače 2021. godine.

Člankom 406. stavkom 1. točkom 1. ZJN 2016 propisano je da se u otvorenom postupku žalba izjavljuje u roku od deset dana, i to od dana objave poziva na nadmetanje, u odnosu na sadržaj poziva ili dokumentacije o nabavi, dok je stavkom 2. navedenog članka propisano da žalitelj koji je propustio izjaviti žalbu u određenoj fazi otvorenog postupka javne nabave sukladno odredbi stavka 1. ovoga članka nema pravo na žalbu u kasnijoj fazi postupka za prethodnu fazu.

Budući da žalitelj svojim žalbenim navodima podvodeći ih pod opisanu povredu članka 200. stavak 1. ZJN 2016 i članka 240. stavka 1. ZJN 2016 zapravo osporava sadržaj dokumentacije o nabavi o koji nije mijenjan nakon objave izvorne dokumentacije o nabavi, žalitelj je s isticanjem takvih navoda u smislu citiranih odredaba ZJN 2016 zakasnio. Stoga su naprijed opisani žalbeni navodi žalitelja ocijenjeni nepravodobnima.

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

U skladu s navedenim, a temeljem odredbe članka 425. stavka 1. točke 3. ZJN 2016, odlučeno je kao pod točkom 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka. Sukladno članku 431. stavku 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe, žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka. Stoga je odlučeno kao pod točkom 2. izreke ovog rješenja.

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.

ZAMJENIK PREDsjedNICE



Stranke žalbenog postupka:

1. DIV grupa d.o.o., Samobor,
Bobovica 10/A
2. Županijska lučka uprava Korčula, Korčula,
Trg Petra Šegedina 7