



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

**KLASA: UP/II-034-02/22-01/333
URBROJ: 354-02/14-22-8
Zagreb, 9. lipnja 2022.**

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova: Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice te Karmele Dešković i Zvonimira Jukića, članova, u žalbenom postupku pokrenutom po žalbi zajednice gospodarskih subjekata Softline services kft, Budimpešta i Softline d.o.o., Zagreb, OIB: 77069066630, zastupanoj po Eliasu Ernstu, odvjetniku u Gajski, Grić, Prka i Partneri, odvjetničkom društvu, Zagreb, OIB: 33688165108, u odnosu na Odluku o odabiru, u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2022/S 0F2-0006150, predmet nabave: licence za korištenje Microsoft softverskih proizvoda i usluga, naručitelja Središnji državni ured za središnju javnu nabavu, Zagreb, OIB: 17683204722, 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, nadalje u tekstu: ZJN 2016) donosi sljedeće

R J E Š E N J E

1. Odbija se žalba zajednice gospodarskih subjekata Softline services kft, Budimpešta i Softline d.o.o., Zagreb, kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka zajednice gospodarskih subjekata Softline services kft, Budimpešta i Softline d.o.o., Zagreb, kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Središnji državni ured za središnju javnu nabavu, Zagreb, objavio je 14. veljače 2021. u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (nadalje u tekstu: EOJN RH), poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave broj objave: 2022/S 0F2-0006150, radi nabave licenca za korištenje Microsoft softverskih proizvoda i usluga. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju cijene 90 bodova i radionice za korisnike 10 bodova.

U navedenom postupku javne nabave, dostavljene su dvije ponude od kojih je naručitelj Odlukom o odabiru KLASA: 406-01/22-03/03, URBROJ: 535-03-01/1-22-41 od 5. svibnja 2022. kao jedinu valjanu, odabrao ponudu zajednice gospodarskih subjekata Span d.d., Zagreb i Combis d.o.o., Zagreb.

Na predmetnu Odluku o odabiru urednu je žalbu 16. svibnja 2022., putem sustava e-Žalba izjavila zajednica gospodarskih subjekata Softline services kft, Budimpešta i Softline services kft, Budimpešta. Žalitelj u žalbi u bitnome osporava zakonitost postupanja

naručitelja kod pregleda i ocjene njegove ponude. U žalbenom zahtjevu traži poništenje Odluke o odabiru kao i naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 100.625,00 kuna.

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

Odabrani ponuditelj suglasan je s odgovorom na žalbu naručitelja te također predlaže žalbu odbiti kao neosnovanu.

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

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

Žalitelj osporava zakonitost postupanja naručitelja navodeći da je Odluka o odabiru suprotna članku 302. stavku 2. ZJN 2016. Navodi da odluka o „nemogućnosti uzimanja u obzir“ ponude žalitelja nije propisana ZJN 2016, niti je naručitelj naveo podatke i činjenice na temelju kojih je tu odluku donio. Navodi da te činjenice nisu razvidne niti iz zaključka Ministarstva vanjskih i europskih poslova (nadalje u tekstu: MVEP) od 27. travnja 2022., niti je vidljivo kako je članak 5.k Uredbe Vijeća (EU) 2022/576 od 8. travnja 2022. o izmjeni Uredbe (EU) br. 833/2014 o mjerama ograničavanja s obzirom na djelovanje Rusije, kojima se destabilizira stanje u Ukrajini (nadalje u tekstu: Uredba), primjenjiv u konkretnom slučaju pa žalitelj može samo pretpostaviti da je utvrđena neka okolnost vezana za primjenu tog članka. Također navodi da nije jasno zašto ga naručitelj u pogledu navedenog nije tražio nikakvo pojašnjenje ukoliko je smatrao da postoji neka sporna činjenica koju je potrebno ispitati već je na predmetnom sastanku Stalne skupine pri MVEP iznio podatke o kojima žalitelj uopće nije obaviješten. Također, iz navedenog zaključka nije jasno odnose li se navodne okolnosti na sve članove zajednice žalitelja, niti je navedeno koja bi pravna ili fizička osoba bila obuhvaćena mjerama ograničavanja u smislu članka 5.k Uredbe. Također nije jasno niti obrazloženo temeljem koje ovlasti Stalna skupina izravno sudjeluje u konkretnom postupku javne nabave te dijelom uzurpira zakonsku ovlast naručitelja u pogledu pregleda i ocjene ponuda te donošenja odluke o odabiru. Navodi da je u nadležnosti Stalne skupine davanje prijedloga Vladi, a ne sudjelovanje u postupcima javne nabave. Navodi da nedostatak obrazloženja upućuje na zaključak o arbitrarnosti u postupovnom/materijalnopravnom smislu. U nastavku obrazlaže vlasničku strukturu Softline grupe te navodi kako slijedi. Holding tvrtka Softline grupe je Softline Holding Plc. registrirana na Cipru s poslovnim sjedištem u Londonu. Softline Holding Plc. posluje u gotovo 60 zemalja diljem svijeta u kojima isporučuju rješenja za digitalnu transformaciju. Globalne depozitne potvrde Softline Holding Plc. imaju standardno kotiranje na glavnom tržištu Londonske burze (LSE: SFTL). U upravljačkoj strukturi tog društva su zaposleni nezavisni profesionalci različitih nacionalnosti, a većina direktora nisu ruski državljani, a svi imaju stalno boravište u državama članicama Europske Unije ili SAD. Značajnu većinu dionica tog društva u vlasništvu drže brojni međunarodni institucionalni investitori. U prilog tome dostavlja izvadak iz registra za Softline Holding Plc. iz kojeg proizlazi da to društvo ima ukupno izdano 183.692.834 dionice. Osnivač društva gospodin Igor Borovikov drži jednu običnu dionicu te isti kao što je razvidno ima prebivalište u Portugalu, u državi članici Europske unije te se ne nalazi niti na jednoj od lista osoba u pogledu kojih su izrečene

mjere ograničavanja. Dalje navodi da Alexander Galitsky drži 133.000 običnih dionica te isti ima prebivalište u Kneževini Monako. Zaključuje da navedene količine odnosno postoci dionica koje drže u vlasničkoj strukturi nisu dostatne prema odredbi članka 5.k stavka 1. Uredbe budući da ne ostvaruju pretpostavku kontrole od strane ruskog državljanina. Navodi da je iz navedenog razvidno da su osobe u vlasničkoj i upravljačkoj strukturi većinom državljani država članica Europske unije te čak i oni koji nisu, imaju prebivalište u državama članicama Europske unije ili Sjedinjenim američkim državama. Društva koja čine zajednicu ponuditelja žalitelja su porezni obveznici - rezidenti u državama članicama Europske unije (Republici Hrvatskoj i Republici Mađarskoj) s poslovnim nastanom u državama članicama Europske unije (Republici Hrvatskoj i Republici Mađarskoj) te iz pobijane Odluke o odabiru kao niti dopisa MVEP, a kako je ranije navedeno, uopće nije vidljivo koja okolnost vezana za primjenu članka 5.k Uredbe je utvrđena. Žalitelj prilaže i Izjavu koja je objavljena na Londonskoj burzi na kojoj kotiraju dionice Softline Holdig Plc. koja investitorima daje podatke o nepostojanju vlasničke povezanosti s Rusijom. Tijekom žalbenog postupka žalitelj je u prilog činjenici da Igor Borovikov ima boravište u Portugalu, dostavio presliku boravišne iskaznice.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi da je tijekom pregleda i ocjene ponuda stupila na snagu Uredba kao i Odluka Vijeća (ZVSP) 2022/578 od 8. travnja 2022. o izmjeni Odluke 2014/512/ZVSP o mjerama ograničavanja s obzirom na djelovanja Rusije kojima se destabilizira stanje u Ukrajini u kojoj se u članku 1.h navodi isti sadržaj kao i u članku 5.k Uredbe. Navodi da Uredba vrlo široko postavlja opseg onih na koje se odnosi zabrana sklapanja ugovora o javnoj nabavi, posebno u članku 5.k stavku 1. podtočki c) te se naručitelj obratio tijelu koje je najmjerodavnije za utvrđivanje navedenih okolnosti. U konkretnom slučaju naručitelj je iz dostavljenih izvadaka iz sudskog registra za oba člana zajednice gospodarskih subjekata utvrdio da im je osnivač društvo s Cipra, Softline Holding Plc. te je nakon uvida u javno dostupne podatke iz Ciparskog sudskog registra o članovima uprave društva, smatrao opravdanim dodatno provjeriti primjenjuje li se na žalitelja odredba Uredbe koja naručitelju zabranjuje sklapanje ugovora, odnosno u konkretnom slučaju okvirnog sporazuma. Navodi da Uredba vrlo široko definira opseg onih s kojima se ne smije zaključiti ugovor o javnoj nabavi te je i pitanje kapaciteta i mogućnosti pojedinih naručitelja da sami istraže sve ono što je u članku 5.k definirano kao preduvjet za zabranu sklapanja ugovora o javnoj nabavi. S obzirom na navedeno te činjenicu da u pogledu navedenog nema prakse ovog državnog tijela, obratio se MVEP te je upućen na Stalnu skupinu za primjenu i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničenja. Navodi da je 27. travnja 2022. u Ministarstvu vanjskih i europskih poslova organiziran sastanak Stalne skupine za primjenu i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničenja, a na kojem su sudjelovali i predstavnici Ministarstva gospodarstva i održivog razvoja, Sigurnosno-obavještajne agencije, Vojno sigurnosno-obavještajne agencije, Vijeća za nacionalnu sigurnost, Ureda za sprječavanje pranja novca i naručitelja. Na spomenutom sastanku doneseni su zaključci koji su naknadno pisano potvrđeni dopisom KLASA: 022-06/22-02/2, URBROJ: 521-III-04-01-22-15 od 27. travnja 2022. koji je prilog zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda. U zaključku je navedeno da se odnosi na postupak javne nabave koje provodi Središnji državni ured za središnju javnu nabavu od 14. veljače 2022. iz čega je jasno da se odnosi na postupak nabave licenci za korištenje Microsoftovih proizvoda i usluga, obzirom da je navedeni postupak jedini postupak javne nabave koje je Središnji državni ured 11. veljače 2022. poslao na objavu, a koji je 14. veljače 2022. godine objavljen u EOJN RH. Također jasno je i na koga se zaključak odnosi obzirom na formulaciju da se odnosi na „Softline d.o.o. i druge tvrtke u istoj zajednici ponuditelja“, a sve u navedenom postupku javne nabave. Vezano za samu nadležnost Stalne skupine iz Zakona o međunarodnim mjerama ograničenja (Narodne novine 139/08, 41/14 i 63/19), posebno članka 5. stavka 3., ne

proizlazi da je nadležnost stalne skupine isključivo predlaganje Vladi mjere ograničenja u odnosu na pravne i fizičke osobe. Naime, i sam naziv upućuje da je njena uloga primjena i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničenja, a u kontekstu Uredbe koja konkretno postavlja ograničenja u mogućnosti javnih naručitelja da s određenim subjektima sklapaju ugovore o javnoj nabavi, naručitelj nije nalazio ništa sporno u tome da zaključak Stalne skupine smatra relevantnim dokumentom na kojem je utemeljio Odluku o odabiru, odnosno temeljem koje nije odabrao ponudu žalitelja. Dodatno, naručitelj smatra da u konkretnom slučaju nije bio dužan koristiti institut pojašnjenja iz članka 293. ZJN 2016 obzirom primjena istog predstavlja mogućnost, a ne i obvezu naručitelja, a isto tako vezano za ispunjavanje uvjeta iz Uredbe prije donošenja Odluke o odabiru dostavljen mu je i gore spomenuti zaključak Stalne skupine. Zatim, sam žalitelj spominje vlasničku strukturu osnivača oba člana zajednice ponuditelja (društvo Softline Holding Plc), te u žalbi dostavlja ovjereni prijevod dokumenta Promjene u Upravnom odboru i rukovodstvu društva Softline Holding Plc. Isto tako iz dokumenta priloženog žalbi jasno je da je 4. ožujka 2022. došlo do promjena unutar Upravnog odbora društva Softline Holding Plc u dijelu koji se odnosi na osobe obuhvaćene Uredbom. Nadalje iz dokumenta dostavljenog uz žalbu Potvrda o ovlaštenju tajnika jasno je, a što potvrđuje i žalitelj, da Igor Borovikov drži samo jednu dionicu, a Alexander Galiatskiy 133.000 dionica od ukupnog broja od 183.692.834 dionice. Međutim, naručitelj napominje da mali broj dionica ne znači ujedno da ne postoji utjecaj na poslovanje, pogotovo jer se radi o osnivaču (Igor Borovikov) koji je i dalje prisutan u poslovanju Softline Holding Plc, koja tvrtka je osnivač oba člana zajednice ponuditelja. Dodatno, vezano uz ocjenu predmetnog utjecaja naručitelj se oslonio na zaključke Stalne skupine, a temeljem koje je i donio svoju Odluku o odabiru. Zaključno, napominje da sama činjenica prebivališta nije istovjetna i s državljanstvom te se napominje i da je u Registru stvarnih vlasnika koje vodi FINA navedeno da Igor Borovikov ima prebivalište u Bjelorusiji (ne Portugalu kako to navodi žalitelj), rusko državljanstvo te da je sukladno priloženoj vlasničkoj strukturi 100% imatelj udjela u Softline group Inc. BVI koje ima 81,1 % udjela u Axion Holding Cyprus limited (koje se od 23. ožujka 2022. može pronaći na stranicama sudskog registra Republike Hrvatske kao Softline Holding PLC, Cipar, broj iz registra: HE242943, Naziv registra: Registar trgovačkih društava i službenih dužnosnika pri Ministarstvu energetike, trgovine, industrije i turizma, Nadležno tijelo: Odjel voditelja registra trgovačkih društava i službenog upravitelja imovinom 2022. godine). Isto tako u Registru stvarnih vlasnika napominje se da gospodin Igor Borovikov na navedeni način ostvaruje neizravno vlasništvo. Dostavlja izvadak iz sudskog registra Republike Hrvatske te izvadak stvarnih vlasnika iz registra stvarnih vlasnika koji vodi FINA.

Ocjenjujući osnovanost ovog navoda utvrđeno je da je u zapisniku o pregledu i ocjeni ponude navedeno „tijekom pregleda i ocjene ponuda u predmetnom postupku donijeta je i stupila na snagu Uredba Vijeća (EU) 2022/576 od 8. travnja 2022. o izmjeni Uredbe (EU) br. 833/2014 o mjerama ograničavanja s obzirom na djelovanja Rusije kojima se destabilizira stanje u Ukrajini (u nastavku teksta: Uredba). Vezano za navedenu Uredbu, naručitelj je zaprimio dopis Ministarstva vanjskih i europskih poslova, Stalne skupina za primjenu i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničavanja, od 27. travnja 2022. godine, kojim Stalna skupina zaključuje da se u kontekstu provedbe spomenute Uredbe, a osobito članka 5.k, tvrtke koje čine zajednicu ponuditelja Softline services Kft. i Softline d.o.o. ne mogu uzeti u obzir za sklapanje okvirnog sporazuma iako su dostavile ekonomski najpovoljniju ponudu. Spomenuti dopis nalazi se u prilogu ovog zapisnika.“

U predmetnom dopisu MVEP od 27. travnja 2022. koji je sastavni dio zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda se navodi da je na 20. sastanku Stalne skupine za primjenu i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničavanja zaključeno sljedeće:

„U kontekstu provedbe Uredbe Vijeća (EU) 2022/576 od 8. travnja o izmjeni Uredbe (EU) br.833/2014 o mjerama ograničavanja s obzirom na djelovanja Rusije kojima se destabilizira stanje u Ukrajini, osobito članka 5.k navedene Uredbe, a u vezi provedbe natječaja Središnjeg državnog ureda za središnju javnu nabavu od 14. veljače o.g. Stalna skupina zaključuje da se prema podacima iz Registra stvarnih vlasnika o tvrtki Softline d.o.o. koja se javila na navedeni natječaj te prema drugim podacima dostavljenima na uvid Stalnoj skupini u vezi te i drugih tvrtki u istoj zajednici ponuditelja, navedene tvrtke ne može uzeti u obzir za sklapanje okvirnog sporazuma, iako su na predmetnom natječaju dostavile ekonomski najpovoljniju ponudu.“

U izvratku iz sudskog registra za člana zajednice gospodarskih subjekata Softline d.o.o., Zagreb se kao osnivač tog člana navodi Softline holding PLC, Cipar (ranije: Axion Holding Cyprus limited, Cipar).

Uvidom u podatke o stvarnim vlasnicima FINA-e na koje se upućuje u predmetnom zaključku i na koje upućuje naručitelj, se navodi da je stvarni vlasnik člana Softline d.o.o., Zagreb Igor Borovikov, država prebivališta Bjelorusija, državljanstvo Rusija, opseg stvarnog vlasništva 81,1%, Napomena: „sukladno priloženoj vlasničkoj strukturi g. Borovikov je 100% imatelj udjela u Softline group Inc. BVI koje ima 81,1% udjela u Axion holding Cyprus limited, a koje je 100% imatelj udjela u subjektu upisa. Na taj način g. Borovikov ostvaruje neizravno vlasništvo“.

U obavijesti londonske burze od 4. ožujka 2022. o promjenama u upravnom odboru i rukovodstvu za Softline Holding PLC, između ostalog se navodi da će Igor Borovikov odstupiti s mjesta predsjednika Upravnog odbora i nastaviti svoj angažman kao izvršni direktor i predsjednik odbora za spajanje i preuzimanje s naglaskom na rast izvan zajednice nezavisnih država.

U podacima londonske burze također se nalazi potvrda gospodarskog subjekta Softline holding PLC od 8. ožujka 2022. o nepovezanom ruskom subjektu, u kojoj se na temelju uvida u kriterije utvrđene u Uredbi 19A(2) o (sankcijama) Rusiji (izlazak iz EU) iz 2019, potvrđuje da Softline Holding PLC sebe ne smatra subjektom koji je u vlasništvu ili koji posluje za račun ili prema uputama osobe povezane s Rusijom. Također se navodi da je Igor Borovikov portugalski porezni rezident.

Odredbom članka 301. stavkom 1. ZJN 2016 propisano je da javni naručitelj samostalno utvrđuje činjenice i okolnosti u postupku javne nabave te na temelju utvrđenih činjenica i okolnosti donosi odluke u skladu s odredbama tog Zakona. Stavkom 2. je propisano da javni naručitelj slobodnom ocjenom, na temelju savjesne i brižljive ocjene svakog dokaza posebno i svih dokaza zajedno te na temelju rezultata cjelokupnog postupka javne nabave.

Člankom 288. Uredbe o funkcioniranju Europske unije propisano je da uredba ima opću primjenu. Obvezujuća je u cijelosti i izravno se primjenjuje u svim državama članicama.

Članak 5.k Uredbe, propisuje: „1. Zabranjuje se dodjela bilo kojeg ugovora o javnoj nabavi ili ugovora o koncesiji koji su obuhvaćeni područjem primjene direktiva o javnoj nabavi, kao i članka 10. stavaka 1. i 3., stavka 6. točaka od (a) do (e) te stavaka 8., 9. i 10. i članka 11., 12., 13. i 14. Direktive 2014/23/EU, članka 7. i 8., članka 10. točaka od (b) do (f) te od (h) do (j) Direktive 2014/24/EU, članka 18., članka 21. točaka od (b) do (e) te od (g) do (i) i članka 29. i 30. Direktive 2014/25/EU te članka 13. točaka od (a) do (d) i od (f) do (h) i točke (j) Direktive 2009/81/EZ, sljedećim osobama, subjektima ili tijelima, ili nastavak izvršavanja bilo kojeg takvog ugovora sa sljedećim osobama, subjektima ili tijelima: (a) ruski državljanin ili fizička ili pravna osoba, subjekt ili tijelo s poslovnim nastanom u Rusiji; (b) pravna osoba, subjekt ili tijelo u čijim vlasničkim pravima subjekt iz točke (a) ovog stavka ima izravno ili neizravno više od 50 % udjela; ili (c) fizička ili pravna osoba, subjekt ili

tijelo koji djeluju za račun ili prema uputama subjekta iz točke (a) ili (b) ovog stavka, uključujući, ako oni čine više od 10 % vrijednosti ugovora, podgovaratelje, dobavljače ili subjekte na čije se kapacitete oslanja u smislu direktiva o javnoj nabavi. 2. Odstupajući od stavka 1., nadležna tijela mogu odobriti dodjelu i nastavak izvršavanja ugovora namijenjenih za: (a) rad, održavanje, razgradnju i zbrinjavanje radioaktivnog otpada, opskrbu gorivom i ponovnu obradu te sigurnost civilnih nuklearnih kapaciteta, i nastavak projektiranja, izgradnje i puštanja u pogon koji su potrebni za dovršetak civilnih nuklearnih postrojenja, kao i opskrbu prekursorskim materijalom za proizvodnju medicinskih radioizotopa i slične medicinske primjene, ključnu tehnologiju za praćenje zračenja u okolišu, kao i civilnu nuklearnu suradnju, posebno u području istraživanja i razvoja; (b) međuvladinu suradnju u svemirskim programima; (c) pružanje nužne robe ili usluga koje mogu pružiti samo osobe iz stavka 1. ili ih samo te osobe mogu pružiti u dovoljnim količinama; (d) rad diplomatskih i konzularnih predstavništava Unije i država članica u Rusiji, što uključuje delegacije, veleposlanstva i misije, ili međunarodnih organizacija u Rusiji koje uživaju imunitet u skladu s međunarodnim pravom; (e) kupnju, uvoz ili prijevoz prirodnog plina i nafte, uključujući rafinirane naftne proizvode, te titanija, aluminija, bakra, nikla, paladija i željezne rudače, iz Rusije ili kroz Rusiju u Uniju; ili (f) kupnju, uvoz ili prijevoz u Uniju ugljena i drugih krutih fosilnih goriva, kako je navedeno u Prilogu XXII., do 10. kolovoza 2022. 3. Dotična država članica obavlja ostale države članice i Komisiju o svakom odobrenju izdanom na temelju ovog članka u roku od dva tjedna od izdavanja odobrenja. 4. Zabrane iz stavka 1. ne primjenjuju se na izvršenje, do 10. listopada 2022., ugovora sklopljenih prije 9. travnja 2022.

Prema Odluci Vlade Republike Hrvatske o osnivanju Stalne skupine za primjenu i praćenje provedbe međunarodnih mjera ograničavanja, donesenom na temelju članka 5. Zakona o međunarodnim mjerama ograničavanja (Narodne novine, broj 139/08, 41/14 i 63/19), zadaće Stalne skupine su: - uspostava mreže/platforme za razmjenu informacija iz područja mjera ograničavanja; - koordinacija provedbe međunarodnih mjera ograničavanja (Europske unije i Ujedinjenih naroda) u skladu s ovlastima resornih tijela; - razmjena i analiza informacija u okviru donošenja novih mjera i revidiranja postojećih režima (po potrebi) Europske unije i Ujedinjenih naroda, uključujući pravovremenu dostavu resornih očitovanja sukladno nadležnostima; - razmjena informacija, uključujući pravovremenu dostavu resornih očitovanja i prijedloga stajališta sukladno resornim nadležnostima, a za potrebe pripreme sastanaka radnih tijela Vijeća EU-a u formatu Relex/sankcije i po potrebi drugih relevantnih sastanaka; - sudjelovanje i/ili dostava pripremljenih materijala za potrebe sudjelovanja na sastancima Stručne skupine Komisije za mjere ograničavanja Europske unije i izvanteritorijalnost i drugim sastancima iz područja donošenja i provedbe međunarodnih mjera ograničavanja (sukladno resornim nadležnostima članova).

Prema članku 28. stavku 1. Zakona o sprječavanju pranja novca (Narodne novine, broj 108/17 i 39/19) stvarnim vlasnikom pravne osobe smatra se svaka fizička osoba (osobe) koja je u konačnici vlasnik ili kontrolira stranku ili u čije ime se provodi transakcija i uključuje barem: 1. fizičku osobu (osobe) koja je vlasnik pravne osobe te koja kontrolira pravnu osobu izravnim vlasništvom preko dovoljnog postotka dionica, uključujući i dionice na donositelja ili prava glasa ili poslovnih udjela u toj pravnoj osobi, 2. fizičku osobu (osobe) koja kontrolira pravnu osobu neizravnim vlasništvom preko dovoljnog postotka dionica, uključujući i dionice na donositelja ili prava glasa ili poslovnih udjela u toj pravnoj osobi ili 3. fizičku osobu (osobe) koja ima kontrolirani položaj u upravljanju imovinom pravne osobe preko drugih sredstava.

Članak 21. u stavku 3. i 4. Pravilnika o Registru stvarnih vlasnika (Narodne novine, broj 1/20), koji je donesen na temelju Zakona o sprječavanju pranja novca, propisuje da je izvadak iz Registra korištenjem web aplikacije dostupan pravnome subjektu za podatke o

stvarnom vlasništvu toga pravnog subjekta, upravitelju trusta za trust kojim upravlja, obveznicima s obligatornim pristupom, obveznicima s fakultativnim pristupom te nadležnim državnim tijelima. Izvadak iz Registra dostupan je putem poslovnice Agencije na zahtjev pravnog subjekta za podatke o stvarnom vlasništvu toga pravnog subjekta odnosno upravitelja trusta za trust kojim upravlja. Pravni subjekt odnosno upravitelj trusta podnosi pisani zahtjev potpisan od strane ovlaštene osobe u kojemu je navedeno ime, prezime i OIB osobe koja će izvadak iz Registra preuzeti u poslovnici Agencije. Agencija će nakon zaprimanja zahtjeva sačinjenoga sukladno odredbama ovoga stavka osobi koja je navedena u zahtjevu izdati izvadak iz Registra. Člankom 30.b tog Pravilnika je propisano da su podaci iz Registra propisani člankom 35. Zakona o sprječavanju pranja novca (ime, prezime, država prebivališta, mjesec i godina rođenja, državljanstvo, priroda i opseg stvarnog vlasništva) dostupni su domaćim ili stranim fizičkim i pravnim osobama putem sustava e-Građani. Stavkom 6. tog članka je propisano da je pokazatelj neizravnog vlasništva iz stavka 1. točke 2. tog članka vlasništvo je ili kontrola iste fizičke osobe (osoba) nad jednom ili više pravnih osoba koje pojedinačno ili zajedno imaju preko 25% poslovnih udjela ili 25% plus jedna dionica u stranci.

Iz utvrđenih činjenica na koje je primijenjen relevantni pravni okvir, ovo državno tijelo nije utvrdilo nezakonitosti u postupanju naručitelja na koje ukazuje žalitelj. Naime, naručitelj se u svrhu utvrđivanja činjenica bitnih za donošenje odluke i postupanje na temelju Uredbe, obratio Stalnoj skupini osnovanoj Odlukom Vlade Republike Hrvatske te ovo državno tijelo, u konkretnom slučaju, temeljem takvog postupanja naručitelja, kao državne upravne organizacije, nije utvrdilo da bi ono bilo protivno ZJN 2016. Također, pogrešno zaključuje žalitelj kada navodi da Stalna skupina time izravno sudjeluje u postupku javne nabave, odnosno da uzurpira zakonsku ovlast naručitelja u pogledu pregleda i ocjene ponuda, jer bi se takvo shvaćanje žalitelja moglo primijeniti na svaku situaciju u kojoj naručitelj činjenice koje mu služe kao temelj za odlučivanje, pribavlja od druge ili treće strane, što nije protivno ZJN 2016. Temeljem činjenica i okolnosti navedenih u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda te priloga tom zapisniku, ovo državno tijelo neosnovanim smatra navod žalitelja da naručitelj nije naveo podatke i činjenice na temelju kojih je donio spornu odluku. Naime, iz tog zapisnika proizlazi da je naručitelj radi primjene Uredbe, a na temelju utvrđenja iz zaključka Stalne skupine, utvrdio da se temeljem članka 5.k Uredbe, članovi zajednice žalitelja ne mogu uzeti u obzir za sklapanje okvirnog sporazuma. Nadalje je utvrđeno da je predmetni zaključak Stalne skupine priložen uz zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda te se u njemu navodi da se u kontekstu provedbe Uredbe, osobito članka 5.k, temeljem podataka iz Registra stvarnih vlasnika o članu zajednice gospodarskih subjekata Softline d.o.o., te drugih podataka koji su toj skupini dostavljeni na uvid, članovi zajednice gospodarskih subjekata žalitelja ne mogu uzeti u obzir za sklapanje okvirnog sporazuma. Iz navedenog proizlazi da su temelj za primjenu članka 5.k Uredbe podaci iz Registra stvarnih vlasnika iz kojih, kako je ranije navedeno, proizlazi da Igor Borovikov, državljanin Rusije, ostvaruje neizravno vlasništvo u subjektu na kojeg se podaci odnose, a to je član zajednice žalitelja, gospodarski subjekt Softline d.o.o. Vezano za predmetni registar, valja napomenuti da se radi o registru koji je javno dostupan te stoga članu zajednice gospodarskih subjekata Softline d.o.o., kao subjektu na kojeg se ti podaci odnose, odnosno žalitelju, ti javno dostupni podaci nisu mogli biti nepoznati. Prema tome, žalitelj neosnovano navodi da iz zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda nisu razvidne činjenice na temelju kojih je naručitelj donio spornu odluku. Upravo radi navedenog, činjenica poznatih iz priloga Zapisnika, odnosno iz javno dostupnih podataka, žalitelj je navedeno mogao osporavati u samoj žalbi. Osim toga, žalitelj se niti u očitovanju na odgovor naručitelja uopće nije očitovao na dio tog odgovora u kojem naručitelj upućuje na te činjenice iz Registra stvarnih vlasnika, koje su bile odlučujuće za donošenje njegove odluke (a koje se odnose na činjenicu da je Igor

Borovikov 100% imatelj udjela u Softline group Inc.BVI, koje ima 81,1% udjela u Axion holding Cyprus limited (nova tvrtka: Softline holding PLC, Cipar), koje je 100% imatelj udjela u subjektu upisa, dakle njegov osnivač) već tijekom žalbenog postupka dostavlja ranije navedenu izjavu Softline holding PLC, Cipar (osnivač člana zajednice žalitelja Softline d.o.o.) i obavijest londonske burze, sve iz ožujka 2022., a koje su donesene prije stupanja na snagu izmjene Uredbe (8. travanj 2022.), kojom su propisane okolnosti na temelju kojih je naručitelj donio odluku. Žalitelj je također dostavio i dokaz vlasničke strukture, ali za Softline holding PLC, Cipar, kojeg je jedan od većinskih dioničara Softline group Inc, a imatelj 100% udjela u kojem je, prema podacima iz Registra stvarnih vlasnika, ruski državljanin Igor Borovikov. Navedenim dokazima žalitelj nije osporio činjenice iz Registra stvarnih vlasnika na temelju kojih je naručitelj donio spornu odluku, niti se na navedeno očitovao u svom očitovanju. Osim toga, dokaz žalitelja iz kojeg proizlazi da Igor Borovikov ima prebivalište u Portugalu, pri čemu ne osporava da je ujedno i ruski državljanin, nije relevantan za odlučivanje u kontekstu tumačenja Uredbe, a time niti za ocjenu zakonitosti postupanja naručitelja, koja u članku 5.k, kada govori o fizičkoj osobi, u kontekstu bilo koje točke a)-c), izričito upućuje na okolnost ruskog državljanstva, bez obzira na njegovo prebivalište. Slijedom navedenog, neosnovano navodi žalitelj da iz zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda nije jasno temeljem koje okolnosti iz članka 5.k je naručitelj donio spornu odluku. Konačno, valja reći da budući da se u konkretnom slučaju radi o pitanju primjene Uredbe, koja je u cijelosti obvezujuća i ima izravnu primjenu u svim državama članicama Europske unije, što među strankama nije sporno, a koja propisuje da se zabranjuje dodjela ugovora o javnoj nabavi u slučaju ispunjenja uvjeta iz Uredbe, sam izričaj koji je naručitelj koristio kod donošenja odluke u pogledu ponude žalitelja „da se ponuda ne može uzeti u obzir“, prema ocjeni ovoga tijela nije od utjecaja na zakonitost pregleda i ocjene ponuda. Slijedom navedenog, žalbeni navodi ocijenjeni su kao neosnovani.

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 postupka javne nabave.

U skladu s prethodno navedenim, na temelju članka 425. stavka 1. točke 3. ZJN 2016 odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 100.625,00 kuna. Sukladno članku 431. stavku 4. ZJN 2016, u slučaju odbijanja žalbe, žalitelj nema pravo na naknadu troškova žalbenog postupka pa je odlučeno kao pod točkom 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