



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

KLASA: UP/II-034-02/23-01/660

URBROJ: 354-02/11-23-6

Zagreb, 29. prosinca 2023.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave, OIB: 95857869241, u Vijeću sastavljenom od članova Maje Kuhar, predsjednice, te Danijele Antolković i Alice Brandt, članica, povodom žalbe žalitelja zajednice gospodarskih subjekata Aktiv global d.o.o. Zagreb, OIB: 65314075260, ETS fargo d.o.o. Zagreb, OIB: 77421194081, Pro-system s.r.o., Prag-Radotin, Češka Republika, porezni broj: 26166542 i Koneko s.r.o., Marianske Hory, Češka Republika, porezni broj: 00577758, u odnosu na Odluku o poništenju u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2023/S 0F5-0016535, predmet nabave: dogradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda (EU projekt Rugvica-Dugo Selo), naručitelja Vodoopskrba i odvodnja Zagrebačke županije d.o.o. Zagreb, OIB: 54189804734, 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 40/21) te članka 398. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 120/16) donosi sljedeće

RJEŠENJE

1. Poništava se Odluka o poništenju KLASA: 406-03/23-01/25, URBROJ:238-164-04/01-03-22, od 28. studenog 2023., u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2023/S 0F5-0016535, predmet nabave: dogradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda (EU projekt Rugvica-Dugo Selo), naručitelja Vodoopskrba i odvodnja Zagrebačke županije d.o.o. Zagreb.

2. Nalaže se naručitelju Vodoopskrba i odvodnja Zagrebačke županije d.o.o. Zagreb, da u roku od 8 dana od dana javne objave Rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave, naknadi žalitelju zajednici gospodarskih subjekata Aktiv global d.o.o. Zagreb, ETS fargo d.o.o. Zagreb, Pro-system s.r.o., Prag-Radotin, Češka Republika i Koneko s.r.o., Marianske Hory, Češka Republika troškove žalbenog postupka u iznosu od 6.967,95 eura/52.500,02 kuna, dok se u preostalom dijelu zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Vodoopskrba i odvodnja Zagrebačke županije d.o.o. Zagreb objavio je 19. travnja 2023. u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske (dalje u tekstu: EOJN RH) poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave male vrijednosti, 2023/S 0F5-0016535, predmet nabave: dogradnja uređaja za pročišćavanje otpadnih voda (EU projekt Rugvica-Dugo Selo). Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda koja se određuje na temelju: kriterija cijene ponude - maksimalno 80 bodova i kriterija specifičnog stručnog iskustva stručnjaka 1 i 2 - maksimalno 20 bodova.

U predmetnom nadmetanju dostavljena je jedna ponuda. Naručitelj je 28. studenog 2023. donio Odluku, KLASA: 406-03/23-01/25, URBROJ:238-164-04/01-03-22, o poništenju predmetnog postupka javne nabave.

Na Odluku o poništenju postupka žalbu je 7. prosinca 2023. izjavio ponuditelj zajednica gospodarskih subjekata Aktiv global d.o.o. Zagreb, ETS fargo d.o.o. Zagreb, Pro-system s.r.o., Prag-Radotin, Češka Republika i Koneko s.r.o., Marianske Hory, Češka Republika (dalje u tekstu: žalitelj zajednica).

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost svoga odbijanja te donošenja Odluke o poništenju. Predlaže poništiti osporavanu Odluku o poništenju i naknaditi mu troškove žalbenog postupka.

U odgovoru na žalbu naručitelj osporava žalbene navode u cijelosti te predlaže odbiti žalbu kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred Državnom komisijom izvedeni su dokazi pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, Zapisnika o otvaranju ponuda, Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda s priložima, ponude žalitelja zajednice te Odluke o poništenju postupka javne nabave.

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

Žalba je osnovana.

Žalitelj osporava zakonitost svoga isključenja i Odluke o poništenju predmetnog postupka javne nabave koja je donesena jer nakon pregleda i ocjene nije ostala ni jedna valjana ponuda.

Izvršenim uvidom u osporavanu Odluku o poništenju utvrđeno je da je predmetnom Odlukom naručitelj poništio otvoreni postupak javne nabave pri čemu je kao zakonsku osnovu za donošenje predmetne odluke naveo članak 298. stavak 1. točku 8. ZJN 2016, a s obzirom na to da nakon isključenja žalitelja zajednice nije preostala ni jedna valjana ponuda.

U Zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda naručitelj je konstatirao da je utvrdio da član žalitelja zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. duguje 5,82 eura javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava i to na ime poreza na dobit (oznaka računa: 1651). Nadalje je konstatirao da je zatražio očitovanje o tom poreznom dugu i od žalitelja zajednice i od Porezne uprave, na što mu je žalitelj zajednica dostavila obrazloženje i priložila odgovarajuće dokumente

kojima dokazuje da na dan 10. rujna 2023. ima preplatu, a ne porezni dug, a da mu je, s druge strane, Porezna uprava na dva upita kojima je zatražio njihovo očitovanje o dokumentima dostavljenim od žalitelja zajednice potvrdila da Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. ima dug na ime poreza na dobit u iznosu od 5,82 eura. Zaključno, naručitelj je u Zapisniku konstatirao kako je, zbog toga što žalitelj zajednica nije dokazala da je navedeni porezni dug podmiren, utvrdio da se radi o dospjelom poreznom dugu na ime poreza na dobit koji prelazi iznos od 1,33 eura pa se sukladno članku 150. Općeg poreznog zakona (Narodne novine, broj 115/16, 106/18, 121/19, 32/20, 42/20, 114/22) ne može otpisati po službenoj dužnosti, zatim da poreznom obvezniku nije sukladno posebnom propisu onemogućeno plaćanje obveza, zatim da mu nije odobrena odgoda plaćanja te da je stoga na temelju članka 252. stavka 1. ZJN 2016, žalitelja zajednicu isključio iz postupka javne nabave, a budući da mu nakon toga nije preostala nijedna valjana ponuda, da je poništio postupak javne nabave na temelju članka 298. stavka 1. točke 8. ZJN 2016.

Žalitelj zajednica u žalbi navodi da je naručitelj na dan 10. rujna 2023. dohvatom iz registra putem EOJN RH dohvatio, pored ostalog, i Potvrdu Porezne uprave KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-2 za njegovog člana zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb na kojoj je bio iskazan dug od 5,82 eura javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava (dug za porez na dobit). Dalje navodi da je 22. rujna 2023. zaprimila Zahtjev KLASA: 406-03/23-01/25, URBROJ: 238-164-04/01-23-17 za nadopunom ili objašnjenjem ažuriranog popratnog dokumenta (ranije opisane Potvrde Porezne uprave). Nastavlja da je 28. rujna 2023. pojasnila kako na sporni datum 10. rujna 2023. Aktiv global d.o.o. Zagreb nije imao dug po osnovi javnih davanja s obzirom na to da je na navedeni datum postojala preplata poreza na dodanu vrijednost u iznosu od 5.910,21 eura (oznaka računa/konto 1201) te da je s osnove konta 1201 poreza na dodanu vrijednost pokriven dug poreza na dobit po kontu 1651. Također je pojasnila da je postojala i preplata na kontu 2715 u iznosu od 318,02 eura, što sve čini ukupnu preplatu u iznosu od 6.222,44 eura - pored iskazanog duga od 5,82 EUR na kontu 1651 (porez na dobit). Dakle, ističe žalitelj zajednica, dug je postojao po kontu poreza na dobit, ali nije postojao ukupni dug po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava. Također navodi da je uz svoje pojašnjenje naručitelju dostavila:

- Knjigovodstvenu karticu (PKK) od 10. rujna 2023. iz koje je razvidna preplata;

- Izjavu o prijebodu koju je urudžbirala u nadležnu Poreznu upravu 25. rujna 2023., a kojom je Aktiv global d.o.o. Zagreb na temelju članka 196. Zakona o obveznim odnosima izjavio prijebod obveza poreza na dobit u iznosu od 5,82 eura sa potraživanjem povrata PDV-a u iznosu od 5.910,21 eura;

- Presudu Visokog upravnog suda Poslovni broj: UsII-196/20-8 od 9. srpnja 2020.

Žalitelj zajednica u nastavku navodi da je davanjem Izjave o prijebodu Poreznoj upravi 25. rujna 2023. članu zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb prestao dug s osnova porez na dobit koji je naručitelj utvrdio dohvatom iz registra Porezne uprave na dan 10. rujna 2023. i to retroaktivno *ex-tunc*. Stoga je, smatra, jasno da ukupnog poreznog duga po osnovi javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava na dan 10. rujna 2023. nije ni bilo, odnosno da je dug na taj dan prestao. Slijedom navedenog, nastavlja žalitelj zajednica, kako porezni dug više nije postojao, jer izjava o prijebodu djeluje retroaktivno, tako ga je naručitelj protuzakonito isključio tumačeći da dug nije podmiren. Međutim, nastavlja žalitelj zajednica, neovisno o

tome što je taj dug prestao retroaktivno davanjem Izjave o prijebodu, ističe kao bitno da je predmetno dugovanje podmirila 12. rujna 2023. prilikom obrade zahtjeva za povrat PDV-a, što je Porezna uprava, Područni ured Zagreb, Ispostava Peščenica, potvrdila Potvrdom KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-6 od 17. listopada 2023. u kojoj jasno stoji: „Navedeno dugovanje je prilikom obrade zahtjeva za povrat PDV-a podmireno dana 12. rujna 2023.“.

Žalitelj zajednica se poziva na Presudu Visokog upravnog suda Republike Hrvatske Poslovni broj: UsII-196/20 od 9. srpnja 2020. te Presudu Poslovni broj: UsII-580/19-5 od 19. prosinca 2019.

Žalitelj zajednica na koncu ističe da je Državna komisija 6. studenog 2023. donijela Zaključak o pravnom shvaćanju Državne komisije KLASA: 030-02/15-01/1, URBROJ: 354-03/1-23-45 iz kojeg izdvaja citat: „U situaciji kada je ponuditelj u ESPD-u naveo da nema nepodmirenih dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje, međutim takve obveze nastanu tijekom pregleda i ocjene ponuda, a naručitelj utvrdi da je ponuditelj predmetne obveze podmirio prije donošenja odluke o odabiru, naručitelj nije ovlašten ponudu takvog ponuditelja isključiti na temelju članka 252. stavka 1. ZJN 2016.“. S obzirom na to, zaključno ističe žalitelj zajednica, da je Porezna uprava potvrdila kako je sporni dug podmiren prije donošenja odluke o odabiru (u konkretnom slučaju Odluke o poništenju), naručitelj nije bio ovlašten na temelju članka 252. stavka 1. ZJN 2016 isključiti ga iz postupka nabave.

Naručitelj u odgovoru na žalbu navodi kako u postupku pregleda i ocjene ponude nije ovlašten kao dokaz nepostojanja osnova za isključenje iz točke 3.1.2. Knjige 1 dokumentacije o nabavi prihvatiti niti jedan drugi dokaz osim potvrde o stanju duga Porezne uprave jer je takav način dokazivanja propisan dokumentacijom o nabavi i predviđen e-Certisom. U nastavku naručitelj iznosi kronologiju pojašnjavanja ponude žalitelja zajednice pa tako navodi da je 4. rujna 2023. sukladno članku 20. stavku 3. Pravilnika o dokumentaciji o nabavi te ponudi u postupcima javne nabave (Narodne novine, broj 65/17 i 75/20) i članka 262. ZJN 2016 za članove žalitelja zajednice ETS fargo d.o.o. Zagreb i Aktiv global d.o.o. Zagreb zatražio dohvat iz registara putem modula „Dohvat iz registara“ u EOJN RH.; da je prilikom dohvata za člana Aktiv global d.o.o. Zagreb zaprimio Potvrdu Porezne uprave Klasa: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-2 od 10. rujna 2023. na kojoj je bio iskazan porezni dug na ime poreza na dobit u iznosu od 5,82 eura na dan 10. rujna 2023.; da je sukladno članku 263. stavku 2. ZJN 2016 od žalitelja zajednice zatražio razjašnjenje odnosno dopunu ponude u kojem je, između ostalih, zatražio i razjašnjenje Potvrde Porezne uprave, odnosno zatražio je razjašnjenje da li je član Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan dohvata Potvrde Porezne uprave (10. rujna 2023.) imao porezni dug na ime poreza na dobit u iznosu od 5,82 eura te da je žalitelj zajednica 26. rujna 2023. dostavila Pojašnjenje/upotpunjavanje ažuriranog popratnog dokumenta u kojemu je u bitnom navela da je na datum kada je izvršen dohvat Porezne potvrde postojala pretplata na ime poreza na dodanu vrijednost u iznosu od 5.910,21 eura (konto 1201), odnosno da je sveukupno stanje na dan 10. rujna 2023. - pretplata u iznosu od 6.222,44 eura (Pojašnjenju je priložila Knjigovodstvenu karticu sa stanjem na dan 10. rujna 2023. i Izjavu o prijebodu od 25. rujna 2023.).

Naručitelj dalje navodi da se dopisom KLASA: 406-03/23-01/25, URBROJ: 238-164-04/01-23-18 od 5. listopada 2023. obratio Poreznoj upravi sa zahtjevom za razjašnjenje ima li društvo Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. porezni dug u smislu članka 252. ZJN 2016 te da je 11. listopada 2023. Porezna uprava

dostavila dopis KLASA: 034-04/2310/4906, URBROJ:513-07-01-07-23-4 od 9. listopada 2023. u kojemu je navela da društvo Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. duguje 5,82 eura javnih davanja o kojima službenu evidenciju vodi Porezna uprava i to na računu 1651 (porez na dobit). Dalje objašnjava da je nakon zaprimljenog odgovora, Poreznoj upravi uputio dopis KLASA: 406-03/23-01/25, URBROJ: 238-164-04/01-23-20 od 12. listopada 2023. kojim je ukazao na dokumentaciju koju je 26. rujna 2023. dostavila žalitelj zajednica - Izjavu o prijebu od 25. rujna 2023. i Knjigovodstvenu karticu (dopisu je, napominje, priložio navedene dokumente) te da je Porezna uprava na ponovljeni upit odgovorila dopisom KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-6 od 17. listopada 2023. u kojemu je navela da porezni obveznik Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. ima dugovanje na računu 1651 u iznosu 5,82 eura te da je navedeno dugovanje prilikom obrade zahtjeva za povrat PDV-a podmireno 12. rujna 2023.

Naručitelj naglašava da je prema stajalištu Porezne uprave društvo Aktiv global d.o.o. Zagreb 10. rujna 2023. imalo porezni dug u iznosu od 5,82 eura te da je isti podmiren 12. rujna 2023. Zaključuje da, s obzirom na to da je Porezna uprava tri puta potvrdila da je član zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. imalo porezni dug u iznosu od 5,82 eura te da je potvrda Porezne uprave o (ne)postojanju duga jedini dokaz koji sukladno dokumentaciji o nabavi i e-Certisu može prihvatiti, jasno je, ističe, da je sukladno članku 290. ZJN 2016 bio dužan isključiti žalitelja zajednicu iz postupka javne nabave.

Zaključno, naručitelj je stajališta kako Zaključak o pravnom shvaćanju Državne komisije od 6. studenog 2023. nije primjenjiv na konkretni slučaj, a s obzirom na to da je Porezna uprava tri puta i to u:

1. Potvrdi Porezne uprave KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-2 od 10. rujna 2023.;

2. dopisu Porezne uprave KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ:513-07-01-07-23-4 od 9. listopada 2023.;

3. dopisu Porezne uprave KLASA: 034-04/23-10/4906, URBROJ: 513-07-01-07-23-6 od 17. listopada 2023., potvrdila da društvo Aktiv global d.o.o. Zagreb na dan 10. rujna 2023. ima dugovanje na računu 1651 u iznosu 5,82 eura. Slijedom navedenoga, jasno je, smatra naručitelj, da nije imao zakonsku osnovu ponudu žalitelja zajednice ocijeniti valjanom.

Radi pravilnog i potpunog utvrđenja činjeničnog stanja izvršen je uvid u dokumentaciju o nabavi kojim je utvrđeno sljedeće.

Prema točki 3.1.2. Knjige 1. dokumentacije o nabavi, naručitelj je obavezan isključiti gospodarskog subjekta iz postupka javne nabave ako utvrdi da gospodarski subjekt nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje:

1. u Republici Hrvatskoj, ako gospodarski subjekt ima poslovni nastan u Republici Hrvatskoj, ili

2. u Republici Hrvatskoj ili u državi poslovnog nastana gospodarskog subjekta, ako gospodarski subjekt nema poslovni nastan u Republici Hrvatskoj. Iznimno, naručitelj neće isključiti gospodarskog subjekta iz postupka javne nabave ako mu sukladno posebnom propisu plaćanje obveza nije dopušteno ili mu je odobrena odgoda plaćanja.“

Nadalje, točkom 3.3. Knjige 1. dokumentacije o nabavi propisano je, između ostalog, sljedeće: „Za potrebe utvrđivanja okolnosti iz točke 3.1.2. Knjige 1. dokumentacije o nabavi gospodarski subjekt u ponudi kao preliminarni dokaz

dostavlja ispunjeni obrazac ESPD (Dio III. Osnove za isključenje, Odjeljak B: Osnove povezane s plaćanjem poreza ili doprinosa za socijalno osiguranje - plaćanje poreza/Plaćanje doprinosa za socijalno osiguranje) za sve gospodarske subjekte u ponudi. Naručitelj će prije donošenja odluke o odabiru od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku, ne kraćem od pet dana, dostavi ažurirane popratne dokumente kojima dokazuje istinitost podataka navedenih u ESPD obrascu, osim ako već posjeduje te dokumente. Kao dostatan dokaz da ne postoje osnove za isključenje iz točke 3.1.2. Knjige 1. Dokumentacije o nabavi Naručitelj će prihvatiti:

- potvrdu porezne uprave ili drugog nadležnog tijela u državi poslovnog nastana gospodarskog subjekta kojom se dokazuje da ne postoje osnove za isključenje iz točke 3.1.2. Knjige 1. dokumentacije o nabavi. Sukladno članku 20. stavku 10. Pravilnika smatra se da je naprijed navedeni dokument ažuriran ako nije stariji od dana početka postupka javne nabave.

Uvidom u odabranu ponudu, točnije ESPD obrazac člana žalitelja zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb utvrđeno je da je član na predviđenom mjestu potvrdio da je ispunio sve svoje obveze plaćanja poreza ili doprinosa za socijalno osiguranje.

Uvidom u EOJN RH utvrđeno je da je naručitelj kroz modul „Dohvat iz registara EOJN RH“ pribavio potvrdu Porezne uprave o stanju duga člana žalitelja zajednice Aktiv global d.o.o. Zagreb u kojoj je Porezna uprava konstatirala da na dan 10. rujna 2023. navedeni gospodarski subjekt ima evidentiran dug na ime poreza na dobit (računa 1651) u visini 5,82 eura. Daljnjim uvidom u EOJN RH utvrđeno je da su stranke žalbenog postupka točno prikazale činjenice vezane za pojašnjavanja/dopune navedene Potvrde Porezne uprave.

Za ocjenu osnovanosti žalbenog navoda mjerodavno pravo čine odredbe članka 4., članka 252. stavka 1., članka 298. stavka 1. točke 8., članka 301. stavka 1. i 2., članka 303. i članka 399. stavka 3. ZJN 2016 te članka 19. stavka 1. i članka 20. Pravilnika.

Člankom 298. stavkom 1. ZJN 2016 zakonodavac je taksativno naveo pravne osnove na temelju kojih je naručitelj obvezan poništiti postupak nabave. Tako je u članku 298. stavku 1. točki 8. ZJN 2016 propisano da je javni naručitelj obvezan poništiti postupak javne nabave ako nakon isključenja ili odbijanja ne preostane nijedna valjana ponuda.

Dovodeći u vezu citiranu odredbu o obveznom razlogu za poništenje postupka nabave sa odredbama o teretu dokazivanja u žalbenom postupku, ističe se kao nesporno da je teret dokazivanja da postoje okolnosti iz članka 298. stavak 1. točke 8. ZJN 2016 na naručitelju.

Naručitelj u Odluci o poništenju navodi da poništava predmetni postupak javne nabave jer nakon isključenja žalitelja zajednice nije preostala niti jedna valjana ponuda. Žalitelj je stava da ga je naručitelj neosnovano isključio iz postupka javne nabave.

Iz dokaznog materijala žalbenog postupka proizlazi da je naručitelj sadržaj točaka 3.1.2. i točke 3.3. Knjige 1 dokumentacije o nabavi uskladio sa sadržajem odredbi članka 252. stavka 1. točke 1. i 2. te članka 265. ZJN 2016.

Iz spisa predmeta proizlazi da među strankama nema spora o činjenicama, nego je sporna primjena materijalnog prava.

Iz odredbe članka 57. stavak 2. Direktive 2014/24/EU proizlazi da se osnova za isključenje koja se odnosi na plaćanja dospelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje više ne primjenjuje nakon što gospodarski

subjekt ispunio svoje obveze plaćanja. Iz odredbe članka 252. stavka 1. ZJN 2016 proizlazi da je javni naručitelj obavezan isključiti gospodarskog subjekta ako utvrdi da nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje.

Nadalje, općepoznata je činjenica da su podaci o postojanju poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje promjenjivi tijekom postupka pregleda i ocjene ponuda, dok ZJN 2016 i Pravilnik ne propisuju na jasan i transparentan način trenutak u kojem naručitelji pristupaju besplatnim nacionalnim bazama. Stoga, u situaciji kada je ponuditelj u ESPD-u naveo da nema nepodmirenih dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje, a iz dokumenata koje je naručitelj pribavio tijekom postupka pregleda jasno proizlazi da je ponuditelj predmetne obveze podmirio prije donošenja odluke o odabiru, naručitelj nije ovlašten ponudu takvog ponuditelja isključiti na temelju članka 252. stavka 1. ZJN 2016, budući da se u takvoj situaciji ne može tvrditi da se radi o ponuditelju koji nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje.

Nadalje, potrebno je naglasiti i da je isključenje gospodarskog subjekta iz postupka javne nabave krajnja i najstroža mjera koju naručitelj može poduzeti prema gospodarskom subjektu. Stoga je naručitelj dužan, uzimajući u obzir okolnost da se radi o krajnjoj i najstrožoj mjeri, voditi računa o načelu razmjernosti iz članka 18. stavka 1. Direktive 2014/24/EU i članka 4. ZJN 2016 pa u svakom pojedinom slučaju, uzimajući u obzir okolnosti slučaja i cjelokupni dokazni materijal koji ima na raspolaganju, ocijeniti da li se radi o gospodarskom subjektu koji ne poštuje svoje obveze koje se odnose na plaćanje poreza i doprinosa za mirovinsko i zdravstveno osiguranje.

U konkretnom slučaju naručitelj je u postupku pregleda i ocjene ponuda utvrdio postojanje duga po osnovi javnih davanja kod člana žalitelja zajednice na dan 10. rujna 2023. u vrijednosti 5,82 eura koji dug je podmiren 12. rujna 2023., što je nedvojbeno potvrdila i Porezna uprava. Naručitelj je s ovim činjenicama raspolagao u trenutku donošenja odluke o isključenju žalitelja zajednice iz postupka nabave te posljedično poništenja postupka nabave. Prema ocjeni Državne komisije, imajući u vidu sve okolnosti predmetnog slučaja, prije svega činjenicu da je 10. rujna 2023. član zajednice žalitelja imao evidentiran dug po osnovi javnih davanja u iznosu od 5,82 eura, da je istovremeno bio u preplati gledajući ukupnu evidenciju javnih davanja i to u iznosu od 6.222,44 eura, da je Poreznoj upravi, kao nadležnom tijelu, predao Izjavu o prijeboju koja djeluje retroaktivno (potvrđeno Presudom Visokog upravnog suda Republike Hrvatske Poslovni broj: UsII-196/20-8 od 9. srpnja 2020.) te konačno da je Porezna uprava potvrdila da je dug u iznosu od 5,82 eura koji je evidentiran na dan 10. rujna 2023. podmiren u cijelosti na dan 12. rujna 2023., dakle prije donošenja odluke, ne može se u konkretnom slučaju tvrditi da je član žalitelja zajednice neuredan u ispunjavanju svojih dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje.

Slijedom navedenog, Državna komisija je primjenom mjerodavnog prava na utvrđeno činjenično stanje, cijeneći svaki dokaz zasebno i sve dokaze zajedno, u žalbenom postupku ocijenila da naručitelj u konkretnom slučaju nije imao pravnu osnovu za isključenje žalitelja zajednice iz postupka javne nabave na temelju članka 252. ZJN 2016, budući da se u konkretnom slučaju ne može tvrditi da se radi o ponuditelju (ovdje konkretno zajednici gospodarskih subjekata) koji nije ispunio obveze plaćanja dospjelih poreznih obveza i obveza za mirovinsko i zdravstveno osiguranje, slijedom koje ocjene je žalbeni navod, kojim žalitelj zajednica ističe

nezakonitost svoga isključenja i posljedično donošenja Odluke o poništenju, ocijenjen osnovanim.

Postupajući po službenoj dužnosti temeljem članka 404. ZJN 2016, u odnosu na osobito bitne povrede postupka javne nabave iz članka 404. toga Zakona, Državna komisija nije utvrdila postojanje osobito bitnih povreda.

Slijedom navedenog, na temelju odredbe članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016, a iz prethodno navedenih razloga poništava se Odluka o poništenju otvorenog postupka javne nabave, kako je i odlučeno u točki 1. izreke ovog Rješenja te se predmet vraća naručitelju na ponovno postupanje.

Žalitelj zajednica je postavila zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 7.000,00 eura, na ime uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka, o čemu je priložila dokaz.

Za ocjenu osnovanosti predmetnog zahtjeva mjerodavno pravo čine odredbe članka 431. stavka 2. i 3. ZJN 2016.

U konkretnom slučaju žalitelj zajednica je sukladno odredbama članka 430.a ZJN 2016 na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka bio dužan uplatiti 6.967,95 eura.

Budući da je žalba osnovana, sukladno odredbi članka 431. stavka 3. ZJN 2016, osnovan je i žaliteljev zahtjev za naknadu opravdanih troškova žalbenog postupka, koji opravdani trošak u ovome slučaju iznosi 6.967,95 eura i odnosi se na propisanu i uplaćenu naknadu za pokretanje žalbenog postupka pred Državnom komisijom, dok se u preostalom dijelu u iznosu od 32,05 eura zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan jer je ocijenjeno da se ne radi o opravdanim troškovima.

Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 2. izreke ovog Rješenja.

Naručitelj je obvezan postupiti sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN 2016.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU

Protiv ovoga 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 Visokom upravnom sudu Republike Hrvatske neposredno u pisanom obliku, usmeno na zapisnik ili se šalje poštom, odnosno dostavlja u elektroničkom obliku putem informacijskog sustava.

PREDSJEDNICA

Maja Kuhar

