



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

KLASA: UP/II-034-02/19-01/458

URBROJ: 354-01/19-12

Zagreb, 9. srpnja 2019.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Nelice Vidić, zamjenice predsjednika te Karmele Dešković i Rožike Gužvanj, članica, povodom žalbi žalitelja zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, OIB: 77981811938, Epik d.o.o., Našice, OIB: 15822966955 i Geneza Projekt d.o.o., Našice, OIB: 48028894115, na Odluke o odabiru za grupe 1. i 12. i žalbe žalitelja zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, OIB: 77981811938 i Geneza Projekt d.o.o., Našice, OIB: 48028894115 za grupu 3., u otvorenom postupku javne nabave usluge stručnog nadzora građenja nad izvođenjem radova na projektu 4c1.4 energetska obnova zgrada i korištenje obnovljivih izvora energije u zgradama javnog sektora za 13 zgrada (po grupama), broj objave: 2019/S 0F2-0005360, naručitelja Osječko-baranjska županija, Osijek, na temelju članka 3. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“, broj 18/13., 127/13. i 74/14.) te članaka 398. i 425. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj 120/16.; dalje u tekstu: ZJN 2016.) donosi

RJEŠENJE

1. Poništavaju se Odluke o odabiru KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-31 od 30. travnja 2019. godine – grupa 1., KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-33 – grupa 3. i KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-40 – grupa 12., u otvorenom postupku javne nabave usluge stručnog nadzora građenja nad izvođenjem radova na projektu 4c1.4 energetska obnova zgrada i korištenje obnovljivih izvora energije u zgradama javnog sektora za 13 zgrada (po grupama), broj objave: 2019/S 0F2-0005360, naručitelja Osječko-baranjska županija, Osijek.
2. Nalaže se naručitelju Osječko-baranjska županija, Osijek, da u roku od 8 dana od dana javne objave rješenja na internetskim stranicama Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave, nadoknadi žalitelju zajednici ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice, i Geneza Projekt d.o.o., troškove žalbenog postupka u iznosu od 4.000,00 kuna te žalitelju MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza Projekt d.o.o., Našice, troškove žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj Osječko-baranjska županija, Osijek, objavio je 14. veljače 2019. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave Republike Hrvatske poziv na nadmetanje s dokumentacijom o nabavi u otvorenom postupku javne nabave usluge stručnog nadzora građenja nad izvođenjem radova na projektu 4c1.4 energetska obnova zgrada i korištenje obnovljivih izvora energije u zgradama javnog sektora za 13 zgrada (po grupama), broj objave: 2019/S 0F2-0005360. Kriterij odabira je ekonomski najpovoljnija ponuda s relativnim ponderima – iskustvo glavnog nadzornog inženjera 20% i cijena 80%.

U predmetnom postupku javne nabave u grupama 1. i 3. dostavljeno je po šest ponuda, a naručitelj je u navedenim grupama pet ponuda ocijenio valjanima, a u grupi 12. dostavljene su dvije ponude, a naručitelj je jednu ponudu ocijenio valjanom. Dana 30. travnja 2019. godine naručitelj je donio Odluku o odabiru za grupu 1. KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-31, kojom je u navedenoj grupi odabrao ponudu ponuditelja Trinas lab d.o.o., Osijek, zatim Odluku o odabiru za grupu 3. KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-33, kojom je u navedenoj grupi odabrao ponudu ponuditelja Trinas projekt d.o.o., Osijek te Odluku o odabiru za grupu 12. KLASA: 406-09/19-01/3, URBROJ: 2158/1-01-02-19-40, kojom je u navedenoj grupi odabrao ponudu ponuditelja MHM-Inženjering d.o.o., Osijek.

Nezadovoljan predmetnim odlukama o odabiru za grupe 1. i 12. urednu žalbu je dana 16. svibnja 2019. godine Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio žalitelj zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza Projekt d.o.o., Našice, a istog dana urednu žalbu na odluku o odabiru za grupu 3. izjavio je žalitelj zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza Projekt d.o.o., Našice.

Žalitelji u bitnome osporavaju razloge odbijanja svoje ponude, žalbenim zahtjevom predlažu poništenje odluke o odabiru za grupe 1., 3. i 12. i traže naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 6.000,00 kuna.

Naručitelj u odgovoru na žalbe u bitnome osporava žalbene navode žalitelja i predlaže žalbe odbiti kao neosnovane.

Iako uredno pozvani, odabrani ponuditelji u grupama 1. i 3. - Trinas lab d.o.o., Osijek i Trinas projekt d.o.o., Osijek, nisu dostavili očitovanja na žalbene navode žalitelja.

Odabrani ponuditelj u grupi 12. - MHM-Inženjering d.o.o., Osijek, u odgovoru na žalbu u bitnome osporava žalbene navode žalitelja i predlaže žalbu odbiti kao neosnovanu.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izveden je dokaz pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od obavijesti o nadmetanju, dokumentacije o nabavi, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, ponude žalitelja, odabranih ponuditelja, odluka o odabiru za grupe 1., 3. i 12. te ostalih dokaza.

Žalbe su dopuštene, uredne, pravodobne i izjavljene od ovlaštenih osoba.

Žalbe su osnovane.

Žalitelj zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice, i Geneza Projekt d.o.o., Našice, u odnosu na grupe 1. i 12. i žalitelj MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza Projekt d.o.o., Našice, u odnosu na grupu 3., u žalbi navode da naručitelj u ovom postupku nije naveo žalitelje kao gospodarske subjekte s kojima je u sukobu interesa. Navode da je uvidom u sudski registar za člana zajednice gospodarskih subjekata MD Consulting d.o.o., a zbog kojeg navodno dolazi do sukoba interesa, razvidno da su osobe ovlaštene za zastupanje i osnivači Dario Marolin i Dražen Španić, čelnik naručitelja je župan Ivan Anušić, dok su članovi stručnog povjerenstva odnosno osobe koje su izvršile pregled i ocjenu ponuda Sandra Udovičić i Marija Vegar, dakle, niti jedna osoba koja se smatra predstavnikom naručitelja sukladno članku 76. ZJN 2016. nije osoba koja je s predstavnikom gospodarskog subjekta u sukobu interesa u predmetnom postupku javne nabave. Nadalje, žalitelji ističu da je otac direktora koji obavlja upravljačke poslove u gospodarskom subjektu MD Consulting d.o.o., zbog kojeg navodno postoji sukob interesa, županovim rješenjem o udaljenju iz službe od 10. lipnja 2014. godine udaljen iz službe do

pravomoćnog okončanja kaznenog postupka. Navedenim postupkom je otac direktora nepravomoćno oslobođen, ali do pravomoćnosti istog udaljenje iz službe traje i dalje. Dakle, navode žalitelji, osoba koja je prema mišljenju naručitelja navodno potencijalno utjecala na donošenje odluke je još 2014. godine udaljena iz službe. Navedene činjenice su razvidne i iz Rješenja KLASA: 171/18 od 22. ožujka 2018. godine, iz kojeg proizlazi da je upravno tijelo koje spominje naručitelj (Upravni odjel za gospodarstvo i regionalni razvoj Osječko-baranjske županije), ukinuto Odlukom o izmjenama i dopunama Odluke o pravnim tijelima Osječko-baranjske županije (Županijski glasnik broj 12/17.). Nadalje, navodi da u prilogu zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda nije priloženo očitovanje Upravnog odjela za investicije, razvojne projekte i fondove EU. Također, da iz predmetnog zapisnika nije razvidno na koji je način pročelnik, koji je udaljen iz službe 2014. godine, imao izravan utjecaj na donošenje odluka naručitelja. Isto tako, navodi da nije vidljivo o kojim odlukama se radi, a koje su toliko bitne da bi njima došlo do narušavanja tržišnog natjecanja i dovođenje u nepovoljni položaj ostalih gospodarskih subjekata. Žalitelji navode da niti jednom odlukom, nakon udaljenja iz službe, otac direktora MD Consultinga d.o.o. nije imenovan kao član bilo kojeg tijela koje bi imalo utjecaja na narušavanje tržišnog natjecanja, odnosno favoriziranje žalitelja u konkretnom postupku. Žalitelji navode i da je naručitelj prije pokretanja postupka javne nabave 31. prosinca 2018. godine stavio na prethodno savjetovanje dokumentaciju o nabavi sa zainteresiranim gospodarskim subjektima u trajanju do 8. siječnja 2019. godine te je proveo analizu tržišta u kojoj nije tražio ni prihvatio savjet neovisnih stručnjaka, nadležnih tijela ili sudionika na tržištu koje je koristio u planiranju i provedbi postupka nabave a koji bi doveli do narušavanja tržišnog natjecanja. Navedene činjenice naručitelj je konstatirao u točki 7. zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda. Navodi da isto tako, iz objavljene dokumentacije o nabavi ne proizlazi da je osoba koja je navodno bila nadležna za pripremu ovih projekata, izrađivala dokumentaciju o nabavi niti izrađivala ijedan dio projektne dokumentacije. Navodi da ponuda žalitelja ne ispunjava niti jedan uvjet iz ZJN 2016. da bi bila nepravilna. U slučaju da i postoji sukob interesa, a iz svega navedenog je razvidno da ne postoji, naručitelj nije u mogućnosti odbiti ponudu žalitelja kao nepravilnu, budući da ista ne predviđa postojanje sukoba interesa kao razloga za odbijanje.

Naručitelj u odgovoru na žalbe u bitnome navodi da je Upravni odjel za investicije, razvojne projekte i fondove EU 17. svibnja 2019. godine dostavio Službi za javnu nabavu Osječko-baranjske županije izjavu tvrtke Geneza projekt d.o.o., Našice, da se, kao član zajednice gospodarskih subjekata u predmetnom postupku nabave, povlači iz zajednice gospodarskih subjekata MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, za 1. i 12. grupu. Također, navodi da je Upravni odjel za investicije, razvojne projekte i fondove EU 22. svibnja 2019. godine dostavio Službi za javnu nabavu Osječko-baranjske županije izjavu tvrtke Epik d.o.o., Osijek, da se, kao član gospodarskih subjekata povlači iz zajednice gospodarskih subjekata MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, koja je predala ponudu za 1. i 12. grupu. Predlaže odbaciti žalbu zbog nedostatka pravnog interesa, navodeći da žalitelj više nema status ponuditelja.

Žalitelj u očitovanju na naručiteljev odgovor na žalbu u bitnome navodi da su navedene izjave dane tek u žalbenom postupku te da ne mogu proizvoditi pravne učinke, jer se od ponude može odustati samo do isteka roka za dostavu ponuda i to samo ako su dane od svih članova zajednice ponuditelja. Navodi da ponuda obvezuje ponuditelja do isteka roka valjanosti ponude, te isti rok još nije protekao pa nije moguće ni odustati od ponude. Također navodi da je vidljivo kako članovi zajednice gospodarskih subjekata nisu odustali od žalbi.

Ocjenjujući osnovanost predmetnog žalbenog navoda, utvrđeno je da su žalitelji izjavili žalbe na odluke o odabiru za grupe 1., 3. i 12. dana 16. svibnja 2019. godine, putem Elektroničkog oglasnika javne nabave. Nadalje, iz dokumentacije dostavljene žalbenom tijelu od strane naručitelja, proizlazi da su dana 17., odnosno 20. svibnja 2019. godine, gospodarski subjekti Geneza Projekt d.o.o., Našice i Epik d.o.o., Našice, dali izjave, zaprimljene kod naručitelja dana 22. svibnja 2019. godine, kojima izjavljuju da se povlače iz zajednice ponuditelja tvrtki MD Consulting d.o.o. i Epik d.o.o. te da neće sudjelovati u daljnjem postupku vezano uz navedene ponude, za grupe 1., 3. i 12. (izjava Geneza projekta d.o.o., Našice), odnosno da se povlače iz zajednice ponuditelja tvrtki MD

Consulting d.o.o. i Geneza d.o.o. te da neće sudjelovati u daljnjem postupku vezano uz navedene ponude (izjava Epik d.o.o., Našice).

Prema članku 415. stavak 1. ZJN 2016., žalitelj može odustati od žalbe sve do otpreme odluke Državne komisije o žalbi. Prema stavku 2. istog članka, ako žalbu izjavi zajednica osoba, odustanak od žalbe proizvodi učinak ako svi članovi zajednice odustanu od žalbe. Prema stavku 4. istog članka, ako žalitelj odustane od žalbe, Državna komisija će obustaviti postupak.

Iz prethodno navedenog razvidno je da zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza Projekt d.o.o., Našice, koja je izjavila žalbe na odluke o odabiru za grupe 1. i 12. i zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza Projekt d.o.o., Našice, koja je izjavila žalbu na odluku o odabiru za grupu 3., nije odustala od izjavljenih žalbi, nego su pojedini članovi zajednice ponuditelja, nakon izjavljene žalbe, izjavili da se povlače iz zajednice ponuditelja te da neće sudjelovati u daljnjem postupku vezano uz navedene ponude. Budući da žalitelji nisu odustali od žalbe, nema uvjeta za obustavu žalbenog postupka. Također, na vođenje žalbenog postupka nema utjecaja niti činjenica da su se pojedini članovi zajednice gospodarskih subjekata povukli iz navedenih zajednica, nakon izjavljenih žalbi od kojih nisu odustali.

Uvidom u zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda utvrđeno je da je naručitelj naveo da se ponude zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupe 1. i 12. odbijaju, odnosno da se ponuda zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupu 3. odbija, sukladno članku 295. stavku 1. ZJN 2016, kao nepravilne ponude. Naime, naručitelj u zapisniku navodi, kako je tijekom postupka pregleda i ocjene pristiglih ponuda Upravni odjel za investicije, razvojne projekte i fondove Europske unije u čijoj je nadležnosti provođenje predmetnog projekta, dostavio očitovanje vezano za tvrtku MD Consulting d.o.o., Osijek o postojanju sukoba interesa i potencijalnom narušavanju tržišnog natjecanja jer je osoba koja obavlja upravljačke poslove u gospodarskom subjektu MD Consulting d.o.o. srodnik po krvi u prvoj liniji (otac-sin) sa osobom koja je u vrijeme izrade projektno-tehničke dokumentacije bila pročelnik Upravnog odjela naručitelja koji je bio nadležan za pripremu ovih projekata te je u funkciji pročelnika imao izravan utjecaj na donošenje odluka naručitelja. Odabirom ovog gospodarskog subjekta bilo bi narušeno tržišno natjecanje i ostali gospodarski subjekti bili bi stavljeni u nepovoljniji položaj jer je prethodno navedeni subjekt imao prethodne informacije o predmetu koje ostali subjekti nisu mogli imati. Naručitelj također navodi da je prethodno navedeno utvrđeno u skladu s člankom 75., a u svezi s člankom 76. stavkom 2. točke 3. i u smislu članka 77. ZJN 2016.

Prema članku 76. stavku 1. ZJN 2016, sukob interesa između naručitelja i gospodarskog subjekta obuhvaća situacije kada predstavnici naručitelja koji su uključeni u provedbu postupka javne nabave ili mogu utjecati na ishod tog postupka, imaju, izravno ili neizravno, financijski, gospodarski ili bilo koji drugi osobni interes koji bi se mogao smatrati štetnim za njihovu nepristranost i neovisnost u okviru postupka, a osobito: 1. ako predstavnik naručitelja istodobno obavlja upravljačke poslove u gospodarskom subjektu, ili 2. ako je predstavnik naručitelja vlasnik poslovnog udjela dionica odnosno drugih prava na temelju kojih sudjeluje u upravljanju odnosno u kapitalu toga gospodarskog subjekta s više od 0,5%.

Člancima od 75. do 83. ZJN 2016 regulirano je područje sukoba interesa u postupcima javne nabave. Naručitelj se u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda pozvao, među ostalim, na članak 76. stavak 2. točku 3. ZJN 2016, prema kojem se predstavnik naručitelja smatra druga osoba koja je uključena u provedbu ili koja može utjecati na odlučivanje naručitelja u postupku javne nabave. Također, naručitelj se pozvao i na članak 77. ZJN 2016, koji propisuje da se članak 76. stavak 1. toga Zakona primjenjuje na odgovarajući način, među ostalim, na srodnike po krvi u pravoj liniji predstavnika naručitelja (povezane osobe) iz članka 76. stavka 2. točke 1. ZJN 2016.

Naručitelj je u predmetnoj dokumentaciji o nabavi, u točki 4. naveo Popis gospodarskih subjekata s kojima je naručitelj u sukobu interesa u smislu članak 76. i 77. ZJN 2016. Među navedenim gospodarskim subjektima nije naveden MD Consulting d.o.o., Osijek. Također, naručitelj u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda navodi da je osoba, koja je bila pročelnik Upravnog odjela naručitelja koji je bio nadležan za pripremu ovih projekata, u funkciji pročelnika imao izravan utjecaj

na donošenje odluka naručitelja. Međutim, iz navedenog ne proizlazi je li i na koji je način konkretna osoba bila uključena u provedbu predmetnog postupka nabave, a navedeno ne proizlazi niti iz Odluke naručitelja o imenovanju Stručnog povjerenstva u predmetnom postupku nabave od 30. listopada 2018. godine. Zbog navedenog, naručitelj je neosnovano utvrdio da su ostvarene pretpostavke za utvrđivanje postojanja sukoba interesa u ponudama zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupe 1. i 12., odnosno u ponudi zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupu 3. Stoga su žalbeni navodi ocijenjeni osnovanima.

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 tijelo nije utvrdilo osobito bitne povrede. Naime, ovo tijelo je provjerilo rok određen za dostavu ponuda i utvrdilo da je isti određen sukladno članku 236. ZJN 2016. U predmetnom postupku javne nabave nije bilo obveze slanja ispravka obavijesti na objavu niti produljenja roka za dostavu ponuda. Kriterij za odabir ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda, a ponderi su određeni sukladno članku 286. ZJN 2016. Nadalje, temeljem dokumentacije predmetnog postupka kojom ovo tijelo raspolaže nije utvrđeno postojanje obveznih osnova za isključenje ponuditelja, niti iz iste dokumentacije proizlazi da je naručitelj vodio pregovore ili da je ponuditelj izmijenio svoju ponudu suprotno odredbama ZJN 2016. Također, kriteriji za odabir gospodarskog subjekta određeni su sukladno člancima 256. do 259. ZJN 2016. te nije utvrđena povreda u smislu da naručitelj nije primijenio ili nepravilno primijenio koju odredbu izvora prava, što je bilo od utjecaja na zakonitost postupka, a za koju žalitelj nije znao niti mogao znati u trenutku izjavljivanja žalbe.

Žalitelj zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupe 1. i 12., postavili su zahtjeve za naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od po 2.000,00 kuna, a žalitelj zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupu 3., postavio je zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 kuna. Sukladno odredbi članka 431. stavka 3. Zakona o javnoj nabavi, stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku.

Budući da su žalbe svih žalitelja osnovane, usvajaju se zahtjevi žalitelja zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek, Epik d.o.o., Našice i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupe 1. i 12. te žalitelja zajednice ponuditelja MD Consulting d.o.o., Osijek i Geneza projekt d.o.o., Našice, za grupu 3., za naknadu troškova žalbenog postupka u ukupnom iznosu od 6.000,00 kuna. Slijedom navedenog, odlučeno je kao u točki 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.

Stranke žalbenog postupka:

1. Osječko-baranjska županija, Osijek,
Trg Ante Starčevića 2
2. Zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o.,
Osijek, Trogirska 18, Epik d.o.o., Našice,
Braće Radića 4 i Geneza projekt d.o.o.,



- Našice, Bana Josipa Jelačića 70
3. Zajednica ponuditelja MD Consulting d.o.o.,
Osijek, Trogirska 18 i Geneza projekt d.o.o.,
Našice, Bana Josipa Jelačića 70
4. Trinas lab d.o.o., Osijek, Dubrovačka 14
5. Trinas projekt d.o.o., Osijek, Dubrovačka 14
6. MHM-Inženjering d.o.o., Osijek, I. F. Gundulića 59