



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

KLASA: UP/II-034-02/19-01/571
URBROJ: 354-01/19-18
Zagreb, 13. kolovoza 2019.

Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave u vijeću sastavljenom od članova: Maje Kuhar, predsjednice, Anđelka Rukelja, zamjenika predsjednice i Darie Duždević, članice, povodom žalbe žalitelja zajednice ponuditelja Strabag d.o.o., Zagreb, OIB: 74971361430, i Strabag AG, Spittal an der Drau, Austrija, OIB: ATU 14487107, na odluku o odabiru u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F5-0007669, predmet nabave: modernizacija, obnova i elektrifikacija željezničke pruge Vinkovci-Vukovar, naručitelja: HŽ Infrastruktura d.o.o., Zagreb, OIB: 39901919995, 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 sljedeće

R J E Š E N J E

1. Poništava se Odluka o odabiru broj: 3-229/19-P od 10. lipnja 2019. godine u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F5-0007669, predmet nabave: modernizacija, obnova i elektrifikacija željezničke pruge Vinkovci-Vukovar, naručitelja: HŽ Infrastruktura d.o.o., Zagreb.
2. Nalaže se naručitelju HŽ Infrastruktura 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 ponuditelja Strabag d.o.o., Zagreb, i Strabag AG, Spittal an der Drau, Austrija troškove žalbenog postupka u iznosu od 100.000,00 kuna.

O b r a z l o ž e n j e

Naručitelj HŽ Infrastruktura d.o.o., Zagreb objavio je dana 28. ožujka 2018. godine u Elektroničkom oglasniku javne nabave poziv na nadmetanje te dokumentaciju za nadmetanje u otvorenom postupku javne nabave, broj objave: 2018/S 0F5-0007669, predmet nabave: modernizacija, obnova i elektrifikacija željezničke pruge Vinkovci-Vukovar. Kriterij odabira ponude je ekonomski najpovoljnija ponuda temeljem kriterija: a) cijena ponude relativnog značaja 85%, odnosno maksimalno 85 bodova, (b) Razdoblje osiguravanja svih potrebnih dijelova prometno-upravljačkog i signalno-sigurnosnog sustava, i njihove zamjene relativnog značaja 5%, odnosno maksimalno 5 bodova, (c) Razdoblje osiguravanja i zamjene dijelova skretnica relativnog značaja 5%, odnosno maksimalno 5 bodova, (d) Razdoblje osiguravanja svih potrebnih dijelova

elektroenergetskog podsustava i njihove zamjene relativnog značaja 5%, odnosno maksimalno 5 bodova.

U predmetnom postupku pristiglo je deset ponuda od kojih je naručitelj tri ocijenio valjanima te je dana 10. lipnja 2019. godine donio Odluku o odabiru broj: 3-229/19-P kojom odlukom je kao najpovoljniju odabrao ponudu zajednice ponuditelja Comsa S.A., Barcelona, Španjolska i Comsa Instalaciones y Sistemas Industriales S.A.U., Madrid, Španjolska.

Na predmetnu odluku o odabiru žalbu je dana 20. lipnja 2019. godine, Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave izjavio, te u roku za žalbu naručitelju predao, žalitelj zajednica ponuditelja Strabag d.o.o., Zagreb, i Strabag AG, Spittal an der Drau, Austrija. Žalba je zaprimljena kod ovog državnog tijela dana 21. lipnja 2019. godine, dok je žalitelj žalbu uredio u smislu članka 420. ZJN 2016 podneskom zaprimljenim kod ovog državnog tijela dana 04. srpnja 2019. godine.

Žalitelj u žalbi osporava zakonitost naručiteljeva postupanja i primjene članka 263. stavka 2. ZJN 2016 u odnosu na ponudu odabranog ponuditelja te predlaže da se poništi odluka o odabiru. Također žalitelj traži naknadu troška žalbenog postupka i to na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka iznos od 100.000,00 kuna.

U odgovoru na žalbu naručitelj osporava žalbene navode te ističe da je postupak pregleda i ocjene ponuda proveden pravilno i u skladu sa zakonom i dokumentacijom o nabavi. Naručitelj je istaknuo da je odabranu zajednicu ponuditelja dopisom od 22.01.2019.godine zvao na dostavu ažuriranih popratnih dokumenata u smislu čl.263. st.1 ZJN 2016 te je dana 18.02. te 16.04.2019. zvao na pojašnjenje i nadopunu različitih dijelova tako dostavljenih dokumenata, ali sadržajno različitih elemenata dostavljenih dokumenata kao i zahtjevom od 07.05.2019. godine. Naručitelj navodi da je u zadnjem dopisu izmijenio, dodatno pojasnio i obrazložio svoj zahtjev u cilju razjašnjenja i najmanje dileme vezano uz dokaz tehničke i stručne sposobnosti te je ponuditelj traženo i dostavio. Dodatno ističe da su žalbeni navodi neosnovani te predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Odabrani ponuditelj, zastupan po opunomoćeniku Vlatku Kregaru, odvjetniku iz Odvjetničkog ureda Kregar, Zagreb, pozvan da se očituje na žalbu, osporava žalbene navode te ističe da je žalba neosnovana i predlaže da se kao takva odbije.

U tijeku postupka pred ovim tijelom izveden je dokaz pregledom i analizom dostavljenog dokaznog materijala koji se sastoji od objave poziva na nadmetanje, dokumentacije za nadmetanje, zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda te ponude odabranog ponuditelja.

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

Žalba žalitelja je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi da naručitelj nije primijenio članak 263. st. 2 ZJN 2016 na zakonit način s obzirom je uzastopce u dva navrata koristio institut objašnjenja ili nadopune ažuriranih popratnih dokumenata propisan člankom 263. stavak 2. ZJN 2016 te nije primijenio odredbu članka 263. stavak 3. ZJN 2016 i odbio ponudu odabranog ponuditelja što je bio dužan napraviti. Žalitelj je istaknuo da nije sporno da je naručitelj tražio dostavu ažuriranih popratnih dokumenata dopisom od dana 22.01.2019., niti objašnjenje ili nadopunu istih dopisom od 18.02.2019., međutim postupanje naručitelja u potpunosti postaje nezakonito upućivanjem daljnjih dopisa za dostavom objašnjenja ili nadopune te neprimjenom odredbe članka 263. stavak 3. ZJN 2016 i odbijanjem ponude odabranog

ponuditelja. Naručitelju su očito dostavljene potvrde neprihvatljive jer tako navodi u svojim dopisima, međutim umjesto da odbije ponudu odabranog ponuditelja, naručitelj dana 18.02.2019 godine ponovo upućuje zahtjev za dostavom nadopune i/ili objašnjenja ažuriranih popratnih dokumenata u odnosu na dostavljene potvrde u pogledu dokazivanja točaka 4.3. c i d dokumentacije o nabavi. Žalitelj također navodi da je dostavljena potvrda iz rujna 2011. godine te da se u istoj navodi da je planirano izvršenje radova do 20. prosinca 2011. godine. U tom smislu ukazuje se kako nije dostavljena uredna potvrda o izvršenim radovima budući da su predmetni radovi trebali biti završeni prije skoro 8 godina te da je iz istoga nije razvidno jesu li radovi završeni te je li uopće odabranom ponuditelju izdana potvrda o uredno izvršenim radovima. Nadalje je žalitelj naveo da je naručitelj, nakon primljenih dokumenata, ponovo dana 16.04.2019. uputio zahtjev za nadopunom i/ili objašnjenjem okolnosti iz poglavlja 4. Kriterij za odabir gospodarskog subjekta, točke 4.3.a., 4.3.b., 4.3.c. i 4.3.d. u kojem zahtjevu se ukazuje da dostavljene potvrde nisu u skladu s traženim budući da iste ne sadrže izraženu podjelu radova kako bi naručitelj mogao utvrditi koje društvo je doista izvodilo referentne radove s obzirom da se u potvrdi ADIF-a za referencu navedenu u dostavljenom popisu izvršenih radova pod rednim brojem cii) Projekt atlantska os linije vlakova velikih brzina, elektrifikacija, električne podstanice i pripadajuće autotransformatorske stanice, Dionica Vigo – a Coruna navodi da je predmetne radove izvršilo udruženje AVICO kojeg čine ISOLUX INGENIERIA (33,34%), IBERDROLA INGENIERIA (33,33%) i COMSA INDUSTRIAL (33,33%) te naručitelj navodi da mu je kao dokaz tehničke sposobnosti neprihvatljiva potvrda o izvršenju iz koje proizlazi da član udruženja radi sve vrste radova u istom postotku i traži novu potvrdu od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje je odradilo društvo COMSA INDUSTRIAL. Nadalje je, navodi žalitelj, naručitelj tražio u odnosu na potvrdu ADIF-a pod rednim brojem d) Prilagodba linije Barcelona/Francuska i pristupnih točaka za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka, dionica Girona – Figueres u kojoj se navodi da je predmetne radove izvršilo udruženje UTE COMSA S.A.U. & ACCIONA INF. i ALSTOM pri čemu udio COMSA S.A.U. iznosi 25%, u svim navedenim dijelovima ugovora/vrstama radova, te traži novu potvrdu od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje je odradilo društvo COMSA S.A.U. Žalitelj navodi da je takvim postupanjem naručitelj, ponovnom, višestrukom i uzastopnom primjenom odredbe članka 263. stavak 2. ZJN 2016, očito prekršio odredbe članka 263. stavak 3. ZJN 2016 budući da nije izvršio svoju dužnost i odbio ponudu odabranog ponuditelja. Naime, naručitelj je po primitku odgovora odabranog ponuditelja po traženju od 16.04.2019., dana 07.05.2019. godine ponovno uputio zahtjev za dostavom nadopune ažuriranih popratnih dokumenata u kojem navodi da u novo dostavljenoj potvrdi druge ugovorne strane kao i u ranije dostavljenim potvrdama i pojašnjenjima druge ugovorne strane potvrde od društva ADIF za reference navedenu u dostavljenom Popisu izvršenih radova pod rednim brojem a),b), cii) i d)) ne navodi se točan opis radova koje su odradila društva COMSA S.A. i COMSA INSTALACIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A.U., kako je traženo. Naručitelj traži nadopunu postojećih potvrda od druge ugovorne strane ili novu potvrdu/potvrde od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje su samostalno izveli članovi zajednice gospodarskih subjekata COMSA S.A. i COMSA INSTALACIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A.U.

Među strankama se spornim pokazalo postupanje naručitelja u smislu članka 263. stavak 2. ZJN 2016. Naime, kako to proizlazi iz žalbenog navoda, žalitelj smatra da naručitelj nakon traženja ažuriranih popratnih dokumenata (članak 263. stavak 1. ZJN 2016) zahtjevom od 22. siječnja 2019. godine te pojašnjenja istih (članak 263. stavak 2. ZJN 2016) zahtjevom od 18. veljače 2019. godine, nije bio ovlašten odabranoj zajednici ponuditelja više upućivati upite i tražiti pojašnjenja i dopune u smislu članka 263. stavaka 2. ZJN 2016 u odnosu na priložene dokumente već je naručitelj bio

obvezan odbiti ponudu odabrane zajednice ponuditelja u smislu članka 263. stavka 3. ZJN 2016. Naručitelj u odnosu na takvo stajalište žalitelja obrazlaže da je u više navrata primijenio članak 263. stavak 2. ZJN 2016, međutim u odnosu na pojašnjenje i nadopunu različitih dijelova dostavljenih dokumenata, ali sadržajno različitih elemenata dostavljenih dokumenata te shodno tome nije postupio protivno članku 263. stavak 2. ZJN 2016.

Stoga, kako bi se ocijenila osnovanost žalbenog navoda valja u žalbenom postupku utvrditi prije svega da li je naručitelj postupanjem u smislu članka 263. stavak 2. ZJN 2016 odabranu zajednicu ponuditelja više od jedanput zvao na pojašnjenje i dopunjavanje dostavljenih dokaza u smislu članka 263. stavak 1. ZJN 2016, a u odnosu na isti dokaz i isti nedostatak utvrđen u dostavljenim dokazima.

Dokumentacijom o nabavi točkom 4.3 određeno je da gospodarski subjekti dokazuju svoje tehničke i stručne sposobnosti popisom ranije izvršenih radova koji su isti ili slični predmetu nabave: a.) Gospodarski subjekt mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, uredno izvršio radove na izgradnji jednog mosta ili nadvožnjaka ili podvožnjaka minimalne vrijednosti 2.000.000,00 kn (bez PDV-a); b.) Gospodarski subjekt mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, u okviru jednog ugovora uredno izvršio radove na modernizaciji i/ili rekonstrukciji i/ili nadogradnji i/ili obnovi i/ili izgradnji željezničkog donjeg i gornjeg pružnog ustroja (ne uključujući mostove, nadvožnjake ili podvožnjake) minimalne vrijednosti 75.000.000,00 kn (bez PDV-a); c.) Gospodarski subjekt mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, u okviru jednog (1) ili najviše dva (2) ugovora uredno izvršio radove na modernizaciji i/ili rekonstrukciji i/ili nadogradnji i/ili obnovi i/ili izgradnji željezničkih stabilnih postrojenja za napajanje električne vuče i drugim elektroenergetskim postrojenjima (na željezničkoj pruzi s istovjetnim tipom napajanja električnom energijom 25 kV ili više, 50 Hz) minimalne vrijednosti 20.000.000,00 kn (bez PDV-a). Radovi moraju obuhvaćati minimalno: radove na kontaktnoj mreži i radove na elektrovučnim podstanicama i/ili postrojenjima za sekcioniranje; d.) Gospodarski subjekt mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, u okviru jednog ugovora uredno izvršio radove na modernizaciji i/ili rekonstrukciji i/ili nadogradnji i/ili obnovi i/ili izgradnji željezničkog prometno upravljačkog i signalno-sigurnosnog infrastrukturnog podsustava uključujući telekomunikacijske uređaje (na željezničkoj pruzi s istovjetnim tipom napajanja električnom energijom 25 kV ili više, 50 Hz) minimalne vrijednosti od 35.000.000,00 kn (bez PDV-a). Za navedene tražene uvjete 4.3.a.-d., sposobnost se dokazuje popisom radova (Obrazac 6) izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, a koji odgovaraju navedenoj vrsti radova, i koji sadrži ili mu se prilaže potvrda drugih ugovornih strana o urednom izvođenju i ishodu radova (Obrazac 7). Potvrda o urednom izvršenju radova mora sadržavati: naziv i sjedište druge ugovorne strane, naziv i sjedište izvođača, predmet i vrijednost radova obuhvaćenih ugovorom, popis radova kojima se dokazuju reference, vrijednost radova kojima se dokazuju reference (bez PDV-a), datum i mjesto izvođenja radova. U slučaju da se potvrda izdaje za zajednicu izvođača čiji član se nadmeće u ovom postupku javne nabave, potvrda treba na jasan i nedvosmislen način sadržavati podatke koji se odnose na člana zajednice koji se nadmeće u ovom postupku, i to popis radova i njihovu vrijednost (bez PDV-a) obuhvaćenih ugovorom koje je izvršio taj član zajednice, a ispunjavaju gore navedene minimalne uvjete vrijednosti i vrste izvedenih radova.

Uvidom u dokumentaciju postupka utvrđeno je da je naručitelj dana 22. siječnja 2019. uputio poziv odabranom ponuditelju za dostavom ažuriranih popratnih dokumenata temeljem odredbe članka 263. stavka 1. ZJN 2016 i to u odnosu na dokaze o nepostojanju razloga za isključenje ponuditelja (točka 3. dokumentacije o nabavi) kao i dokaza sposobnosti na strani ponuditelja (točka

4. dokumentacije o nabavi). Odabrana zajednica ponuditelja je postupajući po navedenom zahtjevu dana 01. veljače 2019. godine dostavila traženu dokumentaciju kojoj je također za točku 4.3 c i priložena Potvrda društva ADIF o uspješnom izvođenju radova na pruži vlaka velikih brzina Barcelona-francuska granica, dionica Girona-Figueres, Kraljevina Španjolska za društvo Comsa, S.A.U kao izvođača radova s udjelom od 25 %, odnosno u iznosu od 88.588.449,35 € te opisom poslova. Odabrana zajednica ponuditelja je također dostavila i referencu za točku 4.3 c ii Potvrda Upravitelja španjolskih željezničkih infrastruktura (ADIF) o radovima na projektu Atlantske osi vlakova velikih brzina, Dionica Vigo - A Coruña, COMSA INDUSTRIAL S.L.U. te referencu za točku 4.3 d Potvrda društva o radovima prilagodavanja pruge Barcelona-Francuska, signalizacija, za COMSA S.A., Kraljevina Španjolska s opisom poslova i udjela za društvo COMSA S.A.U.

Naručitelj dana 18. veljače 2019. godine, pozivom na članak 263. stavak 2. ZJN 2016 upućuje poziv odabranom ponuditelju za dostavom nadopune i objašnjenja ažuriranih popratnih dokumenata u odnosu na osnove za isključenje te dokaze u odnosu na uvjete iz poglavlja 4. Kriterij za odabir gospodarskog subjekta i to točke 4.3.c., d. i e. dokumentacije o nabavi te u odnosu na potvrdu ADIF-a za referencu 4.3 c ii Projekt atlantska os linije vlakova velikih brzina, dionica Vigo – A Coruna od odabranog ponuditelja zahtijeva dokaz iz kojeg je vidljivo da je COMSA INSTALCIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A. sudjelovala u izvršenju predmetnog ugovora. Istim dopisom naručitelj zahtijeva dostavu nove potvrde u odnosu na referencu za dokazivanje uvjeta sposobnosti propisanog dokumentacijom o nabavi u poglavlju 4.3.d Prilagodba pruge Barcelona – Francuska, dionica Girona – Figueres. Odabrani ponuditelj je dostavio dopunu potvrde ADIF-a od dana 20.02.2019. godine kojom ADIF potvrđuje da je društvo COMSA INDUSTRIAL iz ranije potvrde koja se odnosi na radove na „projektu atlantske osi linije vlakova velikih brzina, elektrifikacija, elektrovučne od stanice, Dionica Vigo – A Coruña“ uistinu društvo COMSA INSTALCIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A. Također, odabrani ponuditelj dostavlja Potvrdu društva ADIF o uspješnom izvođenju radova na pruži vlaka velikih brzina za društvo COMSA, Barcelona-francuska granica, dionica Girona-Figueres, Kraljevina Španjolska radi dokazivanja da ispunjava predmetne zahtjeve iz dokumentacije o nabavi.

Nadalje naručitelj dana 16. travnja 2019. godine upućuje poziv odabranom ponuditelju za dostavom nadopune i/ili objašnjenjem ažuriranih popratnih dokumenata u odnosu na dokaze iz poglavlja 4. Kriterij za odabir gospodarskog subjekta i to točke 4.3.a, 4.3.b., 4.3. c. i 4.3.d. te navodi da je u potvrdi ADIF-a za referencu navedenu u popisu izvršenih radova pod rednim brojem a) (Linija vlakova velikih brzina između Bobadille y Granade, dionica Tocon - Valderrubio) navedeno da je predmetne radove izvršilo udruženje AVE TOCONVALDERRUBIO (COMSA-VERA) pri čemu udio sudjelovanja društva COMSA S.A. iznosi 60% u svim navedenim dijelovima ugovora / vrstama radova.; U potvrdi ADIF-a za referencu navedenu u dostavljenom popisu izvršenih radova pod rednim brojem b) (Glavni i izvedbeni projekt za dionicu Villasequilla-Villacanas (Toledo), obnova pruge i elektrifikacija) navodi se da je predmetne radove izvršilo udruženje UTE COMSA S.A.U. & ELECNOR S.A. & THALES RAIL S.S. pri čemu udio društva COMSA iznosi 64,25% u svim navedenim dijelovima ugovora / vrstama radova; U potvrdi ADIF-a za referencu navedenu u dostavljenom popisu izvršenih radova pod rednim brojem cii) Projekt atlantska os linije vlakova velikih brzina, elektrifikacija, električne podstanice i pripadajuće autotransformatorske stanice, Dionica Vigo - A Coruña navodi se da je predmetne radove izvršilo udruženje AVICO kojeg čine ISOLUX INGENIERIA (33,34%), IBERDROLA INGENIERIA (33,33%) i COMSA INDUSTRIAL (33,33%); U potvrdi ADIF-a za referencu navedenu u dostavljenom popisu izvršenih radova pod rednim brojem d) Prilagodba linije Barcelona/Francuska i pristupnih točaka za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka. Dionica Girona - Figueres navodi se da je predmetne radove izvršilo udruženje UTE COMSA S.A.U. & ACCIONA INF. i ALSTOM pri čemu udio COMSA S.A.U. iznosi 25% u svim navedenim dijelovima ugovora / vrstama radova.

Naručitelj navodi da, budući da je smisao udruživanja gospodarskih subjekata u zajednice / konzorcije u tome da pri izvođenju radova svaki član izvede vrstu radova za koju je kvalificiran, naručitelju je kao dokaz tehničke sposobnosti neprihvatljiva potvrda o izvršenju iz koje proizlazi da član udruženja radi sve vrste radova u istom postotku te stoga traži da ponuditelj dostavi novu potvrdu od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje je odradilo društvo Comsa Industrial odnosno Comsa S.A.U.

Postupajući po navedenome zahtjevu naručitelja, odabrana zajednica ponuditelja dana 03. svibnja 2019. godine dostavlja pojašnjenje.

Međutim, naručitelj ponovo dana 07. svibnja 2019. godine odabranoj zajednici ponuditelja upućuje novi zahtjev pozivom na članak 263. stavak 2. ZJN 2016 te traži od ponuditelja da: "dostavi nadopunu ažuriranih popratnih dokumenata temeljem zaprimljenog odgovora od 03. svibnja 2019. godine (dopis od 02.05.2019.) i dostavljene potvrde druge ugovorne strane (potvrda od društva ADIF od 29.04.2019.) i dokumentacije o nabavi (točka 4.3. Tehnička i stručna sposobnost) kojom je određeno da u slučaju da se potvrda izdaje za zajednicu izvođača čiji član se nadmeće u ovom postupku javne nabave, potvrda treba na jasan i nedvosmislen način sadržavati podatke koji se odnose na člana zajednice koji se nadmeće u ovom postupku, i to popis radova i njihovu vrijednost (bez PDV-a) obuhvaćenih ugovorom koje je izvršio taj član zajednice, a ispunjavaju gore navedene minimalne uvjete vrijednosti i vrste izvedenih radova. U novo dostavljenoj potvrdi druge ugovorne strane (potvrda od društva ADIF od 29.04.2019.) kao i u ranije dostavljenim potvrdama i pojašnjenjima druge ugovorne strane (potvrde od društva ADIF za reference navedenu u dostavljenom Popisu izvršenih radova pod rednim brojem a), b), cii) i d)) ne navodi se točan opis radova koje su odradila društva COMSA S.A. i COMSA INSTALACIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A.U., kako je traženo. Navod iz dostavljene potvrde kako su "svi članovi solidarno odgovorni za obavljanje radova i/ili usluga za koje je osnovan navedeni GIU (gospodarsko-interesno udruženje) te da svi članovi dijele rizike i jamstva koji proizađu iz izvršenja posla u skladu sa svojim udjelom sudjelovanja u GIU" ne dokazuje tehničku i stručnu sposobnost kako je propisano točkom 4.3. Dokumentacije o nabavi. Ukoliko je npr. jedan član GIU izvršio radove isključivo na gornjem pružnom ustroju a drugi član GIU izvršio radove isključivo na signalizaciji i telekomunikaciji to ne znači da su oba člana pojedinačno svaki za sebe dokazala svoju tehničku i stručnu sposobnost i za gornji pružni ustroj i za signalizaciju i telekomunikaciju bez obzira na njihovu solidarnu odgovornost. Svaki član GIU mora dokazati svoju tehničku i stručnu sposobnost samo za one radove koje je samostalno i sa svojim resursima izveo. Temeljem navedenog molimo dostavite nadopunu postojećih potvrda od druge ugovorne strane ili novu potvrdu/potvrde od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje su samostalno izveli članovi zajednice gospodarskih subjekata COMSA S.A. i COMSA INSTALACIONES Y SISTEMAS INDUSTRIALES S.A.U."

Članak 263. ZJN 2016 određuje da je naručitelj obavezan prije donošenja odluke u postupku javne nabave velike vrijednosti, a u postupcima javne nabave male vrijednosti može, od ponuditelja koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zatražiti da u primjerenom roku, ne kraćem od pet dana, dostavi ažurirane popratne dokumente u skladu s pododjeljkom 2. i 4. ovoga odjeljka, osim ako već posjeduje te dokumente. Stavak 2. istog članka određuje da javni naručitelj može pozvati gospodarske subjekte da nadopune ili objasne dokumente zaprimljene sukladno pododjeljcima 2. i 4. odjeljka C.

Iz ovako utvrđenog činjeničnog stanja temeljem naručiteljevih zahtjeva upućenih odabranoj zajednici ponuditelja proizlazi da je naručitelj zahtjevom od 22. siječnja 2019. godine u odnosu na

ponudu odabrane zajednice ponuditelja postupio u smislu članka 263. stavka 1. ZJN 2016, odnosno tražio je dostavu ažuriranih popratnih dokumenta iz točke 3. te točke 4. dokumentacije o nabavi.

Zahtjevom od 18. veljače 2019. godine naručitelj je u odnosu na ponudu odabrane zajednice ponuditelja prvi puta postupio u smislu članka 263. stavka 2. ZJN 2016, tj. tražio je nadopunu i/ili pojašnjenje dokaza dostavljenih u smislu članka 263. stavka 1. ZJN 2016, odnosno dokaza dostavljenih u smislu zahtjeva od 22. siječnja 2019. godine. Navedenim zahtjevom naručitelj je tražio pojašnjenje u odnosu na točku 3. Osnove za isključenje gospodarskog subjekta te točku 4. Kriterij za odabir gospodarskog subjekta, točka 4.3.c, d i e.

Dana 16. travnja 2019. godine naručitelj ponovo u smislu članka 263. stavka 2. ZJN 2016, u odnosu na dokaze iz točke 4. Kriterij za odabir gospodarskog subjekta, traži pojašnjenje i to prvi puta u odnosu na točke 4.3.a., 4.3.b., te drugi puta u odnosu na točke 4.3.c ii. i 4.3.d. te pri tome naručitelj po prvi puta traži da odabrana zajednica ponuditelja u odnosu na dokaze priložene u svezi s navedenim točkama dokumentacije o nabavi dostavi novu potvrdu od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje je odradilo društvo COMSA Industrial, odnosno društvo Comsa S.A.U..

Međutim naručitelj je dana 07. svibnja 2019. godine ponovno postupajući u smislu članka 263. stavak 2. ZJN 2016 odabranom zajednici ponuditelja uputio zahtjev kojim, u odnosu na dokaze iz točke 4.3 a., b., c ii. i d. ponovo traži nadopunu postojećih potvrda od druge ugovorne strane ili novu potvrdu/potvrde od druge ugovorne strane iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje su samostalno izveli članovi zajednice gospodarskih subjekata COMSA S.A. i COMSA Instalaciones y Sistemas Sndustriales S.A.U.

Stoga iz navedenog činjeničnog stanja nedvojbeno proizlazi da je naručitelj postupao višekratno u smislu članka 263. stavak 2. ZJN 2016, a u odnosu na dokaze koji su u smislu članka 263. stavak 1. ZJN 2016 i temeljem točke 4. dokumentacije o nabavi dostavljeni naručitelju, što samo po sebi nije protivno zakonu ukoliko se takvo višekratno postupanje ne odnosi na iste dokaze i na višekratne pokušaje otklanjanja istog nedostatka u dokazu vezan uz isti uvjet, odnosno odredbu iz dokumentacije o nabavi.

S obzirom je naručitelj zahtjevima od 16. travnja te 07. svibnja 2019. godine od ponuditelja tražio pojašnjenje odnosno nadopunu u smislu dostave pojašnjenja ili dokaza: "... iz koje je razvidna raspodjela radova u sklopu ugovora po članovima udruženja te točan opis radova i financijski iznos radova koje su samostalno izveli članovi zajednice gospodarskih subjekata..." nedvojbeno je utvrđeno da je naručitelj u dva navrata tražio otklanjanje istog nedostatka ili nejasnoće u odnosu na isti dokaz, odnosno uvjet iz točke 4.3 a, b, c ii. i d te je slijedom navodnoga žalbeni navod ocijenjen osnovanim.

Iz zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda vidljivo da se naručitelj poziva na upotpunjavanje i pojašnjenje ponude od 07. svibnja 2019. godine i da se navedena pojašnjenja nalaze u prilogu samog zapisnika. Iz navedenog proizlazi da je naručitelj pri donošenju odluke o odabiru uzeo u obzir navedeno očitovanje. Obzirom na odredbu članka 263. stavka 3. ZJN 2016, u ponovljenom pregledu naručitelj će utvrditi da li odabrani ponuditelj u spornom dijelu, glede kojeg je upit ponovljen dva puta, ispunjava uvjete sposobnosti ne temelju onih dokumenta koje je pribavio prije spornog ponovnog traženja od 07. svibnja 2019. godine.

Žalitelj je također osporavao dostavljenu potvrdu iz rujna 2011. godine uz navod da se u istoj navodi da je planirano izvršenje radova do 20. prosinca 2011. godine te ukazuje kako nije dostavljena uredna potvrda o izvršenim radovima budući da su predmetni radovi trebali biti završeni prije skoro 8 godina. Žalitelj je istaknuo da iz iste nije razvidno jesu li radovi završeni te je li uopće odabranom ponuditelju izdana potvrda o uredno izvršenim radovima. U odnosu na žaliteljevo osporavanje, valja

istaknuti da se isto odnosi na potvrdu ADIF-a o uspješnom izvođenju radova na pruži vlaka velikih brzina za društvo COMSA, Barcelona-francuska granica, dionica Girona-Figueres, Kraljevina Španjolska radi dokazivanja da ispunjava zahtjeve iz dokumentacije o nabavi koja potvrđuje je navedena već u ESPD obrascu u sklopu ponude te je u istoj navedeno razdoblje izvršenja radova ožujak 2009-prosinca 2011. Po traženju naručitelja od 22. siječnja 2019. godine za dostavom ažuriranih popratnih dokumenta odabrana zajednica ponuditelja je dostavila potvrdu ADIFA u kojoj je navedeno da su radovi na predmetnoj dionici započeli u ožujku 2009. godine i završili u prosincu 2011., u skladu s dogovorenim uvjetima i na zadovoljstvo naručitelja. Također je u pojašnjenju, odnosno potvrdi koju je odabrana zajednica ponuditelja dostavila po traženju naručitelja od 18. veljače 2019. godine, navedeno da je društvo Comsa, S.A. kao izvođač radova u gospodarsko-interesnom udruženju pod nazivom „Ancho Internacional Girona-Figueres UTE” s udjelom od 25 % započelo izvršenje radova dana 20. ožujka 2009. U potvrdi je ujedno navedeno da se radovi još uvijek izvršavaju i na dan izdavanja ove potvrde teče 30. mjesec, a predviđeno je da radovi završe 20. prosinca 2011. Do sada su se radovi izvršili u skladu s uvjetima ugovor i na zadovoljstvo naručitelja. Nadalje je odabrana zajednica ponuditelja po traženju naručitelja od 16. travnja 2019. godine dostavila potvrdu ADIFA kojom se potvrđuje u vezi 4 projekta i izvršenih radova, između ostalog i projekta Prilagodba linije Barcelona – francuska granica i pristupne točke za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka, Dionica: Girona – Figueres da su sva 4 projekta izvršena u sklopu gospodarsko-interesnog udruženja (GIU). Zbog svega gore navedenog ADIF potvrđuje da su radovi u sklopu navedenih ugovora za različite članove gospodarsko-interesnih udruženja te su svi projekti realizirani sa zalaganjem i s odgovornošću svih članova svakog gospodarsko-interesnog udruženja.

Kao što je prethodno navedeno u smislu dokumentacije o nabavi sposobnost iz točke 4.3 a-d se dokazuje popisom radova izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, a koji odgovaraju navedenoj vrsti radova, i koji sadrži ili mu se prilaže potvrda drugih ugovornih strana o urednom izvođenju i ishodu radova. Potvrda o urednom izvršenju radova mora sadržavati: naziv i sjedište druge ugovorne strane, naziv i sjedište izvođača, predmet i vrijednost radova obuhvaćenih ugovorom, popis radova kojima se dokazuju reference, vrijednost radova kojima se dokazuju reference (bez PDV-a), datum i mjesto izvođenja radova. S obzirom da je naručitelj u navedenoj referenci potvrdio da su radovi na Dionici Girona - Figueres završeni u prosincu 2011. godine, te da je predmetni postupak javne nabave pokrenut objavom dana 28. ožujka 2018. godine radovi su izvršeni u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, dok je naručitelj iz predmetne reference potvrdio da su radovi iz navedenog ugovora izvršeni, žalbeni navod je u tom dijelu ocijenjen neosnovanim.

Nadalje je žalitelj naveo da odabrani ponuditelj nije dokazao uvjete tehničke i stručne sposobnosti te je dostavio netočne podatke čime je počinio profesionalni propust dostavom netočnih podataka. Naime, žalitelj je istaknuo da je odabrani ponuditelj u svrhu dokazivanja tehničke i stručne sposobnosti dostavio potvrdu o uredno izvršenim radovima potpisanu od društva ADIF – Direkcija za radove i inženjering mreže velikih brzina kojom Potvrdom društvo COMSA S.A.U dokazuje da je na dionici Girona – Figueras, izvelo radove Signalizacije u vrijednosti od 11.292.286,25 EUR, koji radovi uključuju postavljanje elektroničkih skretnica, instalaciju razine ERTMS 1 za cijelu dionicu, daljinsko upravljanje iz centralne kontrole prometa (CTC), postavljanje signalizacije, izoliranog odsjeka, brojača osovina, motora skretnica, postavljanje nove mreže kablova za sustav signalizacije, gradnju tehničkih zgrada itd. Međutim, navodi žalitelj, navedena potvrda ne potvrđuje da je Comsa S.A.U. izvodilo radove koji se tiču same implementacije signalno - sigurnosnog sustava, štoviše iz navedene potvrde proizlazi da je odabrani ponuditelj dostavio nevjerodostojne odnosno pogrešne podatke i to iz činjenice da društvo COMSA S.A.U nije registrirano za izvođenje radova signalno sigurnosnog sustava, a kako to proizlazi iz dostavljenog izvotka iz sudskog registra za društvo

COMSA SAU. Naime, radi se o djelatnosti za koju društvo mora biti registrirano. Žalitelj ističe kako čak niti posljednja dostavljena potvrda u odnosu na dokazivanje kriterija iz poglavlja 4.3.d. ne dokazuje traženo jer iz iste proizlazi da je gospodarski subjekt COMSA S.A.U vršilo popratne građevinske radove u vezi sa signalno sigurnosnim sustavom na dionici Girona – Figueres, a ne radove postavljanja i implementacije signalno - sigurnosnog uređaja kako je traženo predmetnom dokumentacijom o nabavi te proizlazi kako se radovi navedeni u potvrdi ADIF-a od 09.05.2019. zapravo odnose na činjenicu da je gospodarski subjekt COMSA S.A.U vršilo građevinske radove koji su podloga za montažu i implementaciju signalno – sigurnosnog sustava, a nikako ne i samu implementaciju signalno – sigurnosnog sustava. Osim toga, u predmetnoj potvrdi nije specificirana vrijednost pojedinih radova te je stoga nemoguće ispitati udovoljava li predmetna potvrda zahtjevima iz predmetne dokumentacije o nabavi. Navedenim postupanjem, odnosno dostavljanjem netočnih podataka odabrani ponuditelj je počinio povredu opisanu u Knjizi 1. Upute ponuditeljima, poglavlja 3, točke 3. d. Ostale osnove za isključenje, kojom odredbom je propisano: „Naručitelj će isključiti gospodarski subjekt iz postupka javne nabave: „d. ako je gospodarski subjekt kriv za ozbiljno pogrešno prikazivanje činjenica pri dostavljanju podataka potrebnih za provjeru odsutnosti osnova za isključenje ili za ispunjenje kriterija za odabir gospodarskog subjekta, ako je prikrivio takve informacije ili nije u stanju priložiti popratne dokumente vezane uz informacije navedene u ESPD obrascu.“ istaknuo je žalitelj.

Dokumentacijom o nabavi, kako je već prethodno navedeno, točkom 4.3 d) određeno je da gospodarski subjekt mora dokazati da je u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, u okviru jednog ugovora uredno izvršio radove na modernizaciji i/ili rekonstrukciji i/ili nadogradnji i/ili obnovi i/ili izgradnji željezničkog prometno upravljačkog i signalno-sigurnosnog infrastrukturnog podsustava uključujući telekomunikacijske uređaje (na željezničkoj pruzi s istovjetnim tipom napajanja električnom energijom 25 kV ili više, 50 Hz) minimalne vrijednosti od 35.000.000,00 kn (bez PDV-a). Za navedene tražene uvjete 4.3.d., sposobnost se dokazuje popisom radova izvršenih u godini u kojoj je započeo postupak javne nabave i tijekom sedam (7) godina koje prethode toj godini, a koji odgovaraju navedenoj vrsti radova, i koji sadrži ili mu se prilaže potvrda drugih ugovornih strana o urednom izvođenju i ishodu radova. Potvrda o urednom izvršenju radova mora sadržavati: naziv i sjedište druge ugovorne strane, naziv i sjedište izvođača, predmet i vrijednost radova obuhvaćenih ugovorom, popis radova kojima se dokazuju reference, vrijednost radova kojima se dokazuju reference (bez PDV-a), datum i mjesto izvođenja radova. U slučaju da se potvrda izdaje za zajednicu izvođača čiji član se nadmeće u ovom postupku javne nabave, potvrda treba na jasan i nedvosmislen način sadržavati podatke koji se odnose na člana zajednice koji se nadmeće u ovom postupku, i to popis radova i njihovu vrijednost (bez PDV-a) obuhvaćenih ugovorom koje je izvršio taj član zajednice, a ispunjavaju gore navedene minimalne uvjete vrijednosti i vrste izvedenih radova.

Uvidom u ESPD obrazac u sklopu ponude odabrane zajednice ponuditelja utvrđeno je da je u svrhu dokazivanja navedenog uvjeta iz dokumentacije o nabavi navedena referenca Prilagodba linije Barcelona/Francuska i pristupnih točaka za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka, Dionica: Girona- Figueres, gospodarski subjekt: COMSA, S.A.U., razdoblje: ožujak 2009 - prosinac 2011. Opis: Prilagođavanje linije Barcelona-Francuska i pristupne točke za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka, Dionica: Girona- Figueres, radovi potrebni za omogućavanje prometovanja teretnih vlakova na širini 1.435 mm od Girona do Figueresa postojećim željezničkim koridorom. Duljina trase pogođene radovima bila je 41 km. Radovi na instalacijama za sigurnost i komunikaciju su: instalacija 7 elektroničkih skretnica, zamjena električnih blokova elektronskim blokovima u kabini, instalacija ERTMS razina 1 na cijeloj dionici, daljinsko upravljanje instalacijama iz centra za centralizirani promet, instalacija novih elemenata signalizacije, prilagodba postojećih željezničko-cestovnih prijelaza na cijeloj dionici, postavljanje nove željezničke mreže kablova radi signalizacije i komunikacija, višežilnih vodova i quad kablova s faktorom redukcije radi izbjegavanja mogućih

elektromagnetskih smetnji koje proizvodi električni sustav na 25 kV 50 Hz linije vlakova velikih brzina, izgradnja pomoćnih zgrada duž cijele pruge radi postavljanja signalnih uređaja na stanicama, izvršenje građevinskih radova potrebnih za postavljanje kablova, sustav opskrbe električnom energijom, komunikacije potrebne za eksploataciju dionice, definicija privremenog stanja radi puštanja u rad uređaja s najmanje moguće utjecaja na željeznički promet, montaža i demontaža svih vanjskih i unutarnjih elemenata koji nisu u funkciji nakon završetka radova. Ukupna vrijednost radova (Podgrupa 3: signalnosigurnosni uređaji) 45.169.144,99 € odnosno 336.068.782,45 HRK te udio sudjelovanja društva COMSA (25%) 11.292.286,25 €, odnosno 84.017.195,63 HRK.

U svezi sa žalbenim navodom kojim žalitelj osporava navedenu referencu valja istaknuti da naručitelj dokumentacijom o nabavi nije odredio, niti je takva mogućnost predviđena odredbama ZJN 2016 kada se propisuju uvjeti i dokazi tehničke i stručne sposobnosti, obvezu da je gospodarski subjekt, prilikom dokazivanja tehničke i stručne sposobnosti, obvezan dokazati da je prilikom izvršavanja određenih radova bio i registriran za navedenu djelatnost u smislu pravnog uređenja zemlje sjedišta društva ili pak izvršenja određenog ugovora. U svezi s navedenim također valja istaknuti da žalitelj u žalbenom postupku u smislu članka 403. ZJN 2016 nije priložio dokaz iz kojeg bi proizlazilo da su članovi odabrane zajednice ponuditelja trebali biti registrirani za obavljanje djelatnosti iz reference Prilagodba linije Barcelona/Francuska i pristupnih točaka za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka, Dionica: Girona- Figueres prema pravu države sjedišta gospodarskog subjekta te je u ovom dijelu žalbeni navod ocijenjen neosnovanim..

Uvidom u dokumentaciju postupka utvrđeno je da je odabrana zajednica ponuditelja po traženju naručitelj od dana 18. veljače 2019. godine dostavila potvrdu naručitelja ADIF u kojoj je u odnosu na referencu „Prilagođavanje pruge Barcelona-francuska granica i pristupa na međunarodnu širinu tračnica. Dionica: Girona-Figueres” potvrđeno da je društvo Comsa S.A.U., između ostalih radova, izvršavalo i radove na signalno-sigurnosnim uređajima koji obuhvaćaju: „Montaža 7 elektroničkih skretnica između teretnog kolodvora Girona i Vilamalla s lokalnom kontrolom i video nadzorom; zamjena električnih blokova centraliziranim elektronskim blokovima u kabini na dionici između teretnog kolodvora Girona i Vilamalle. Održat će se decentralizirane elektrone blokade između teretnog kolodvora Girona i Caldesa de Malavella i između Vilamalle i Figuerasa (konvencionalna željeznica) i instalirat će se elektronska blokada između teretnog kolodvora Girona i Vilobi D'Onyar (linija vlakova velikih brzina) i između Vilamalle i Figuerasa (linija vlakova velikih brzina). ERTMS razina 1 na cijeloj dionici uključujući spojeve na liniju velikih brzina na teretnom kolodvoru Girona i Vilamalli. Daljinsko upravljanje uređajima iz centralne kontrolne koje se nalazi na upravljačkom mjestu za dionicu Barcelona-francuska granica i povezanost s centralnim kontrolnim mjestom za liniju velikih brzina Madrid-Barcelona-francuska granica. Montaža novih elemenata signalizacije: znakovi, električni uređaji za audiofrekvenciju za španjolsku širinu tračnica i s brojačima osovina za trostruki kolosijek, motori za skretnice, motori za ručne skretnice, itd. Prilagođavanje postojećih željezničko-cestovnih prijelaza na cijeloj dionici. Postavljanje nove željezničke mreže za signalno-sigurnosne uređaje, multivodiče, quad kablove s faktorom redukcije radi izbjegavanja mogućih elektromagnetskih smetnji koje proizvodi električni sustav vlakova velikih brzina pri 25 kV 50 Hz. Izgradnja pomoćnih zgrada duž cijele pruge radi postavljanja signalnih uređaja na stanicama. Izvršenje građevinskih radova (kanali, jarci, kanalizacija, drenaža ispod kolosijeka, okna, itd.) potrebnih za postavljanje kablova za projektirane građevine. Sistem opskrbe električnom energijom, izgradnjom lokalnih postrojenja u uslužnim građevinama i instalacija potrebnih uređaja za napajanje 2.200 V (transformatori, neprekidno napajanje, raskršća cijevi, itd.). Komunikacije potrebne za eksploataciju dionice. Definicija privremenog stanja radi puštanje u rad uređaja s najmanje moguće utjecaja na želj. Promet. Demontaža/montaža svih vanjskih i unutarnjih elemenata koji nisu u funkciji nakon završetka radova.“.

Nadalje, uvidom u dokumentaciju postupka utvrđeno je da je odabrana zajednica ponuditelja dana 09. svibnja 2019. godine dostavila potvrdu naručitelja ADIF o uspješnom izvođenju radova

Prilagodba linije Barcelona – Francuska i pristupne točke za eksploataciju na međunarodnu širinu kolosijeka. dionica: Girona – Figueres.; Sigurnosna signalizacija koja uključuje telekomunikacijske uređaje (25 kV ili više, 50 Hz) minimalne vrijednosti 35.000.000,00 kn (bez PDV-a).“ Postavljanje elektroničkih skretnica, Instalacija razine ERTMS 1 za cijelu dionicu, daljinsko upravljanje iz centralizirane kontrole prometa (CTC), postavljanje signalizacije, izoliranog odsjeka, brojača osovina, motora skretnica, itd., postavljanje nove mreže kablova za sustav signalizacije, gradnja tehničkih zgrada. Međutim, s obzirom na činjenicu prethodnog utvrđenja da je naručitelj mimo norme članka 263. stavka 2. ZJN 2016 u postupku pregleda i ocjene ponuda višekratno pojašnjavao ponudu odabrane zajednice ponuditelja i u odnosu na referencu dostavljenu u svrhu dokazivanja uvjeta iz točke 4.3 d dokumentacije o nabavi, kako je to obrazloženo u ocjeni prvog žalbenog navoda, to je bespredmetno ispitivati osnovanost žalbenih navoda koji se odnose na rezultate provedenog pojašnjavanja od dana 07. svibnja 2019. godine i dostavljene potvrde od 09. svibnja 2019. godine koju osporava žalitelj, obzirom da isti sukladno utvrđenju iz prethodnog žalbenog navoda nisu smjeli biti uzeti u obzir pri pregledu i ocjeni ponuda.

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 ZJN 2016. U predmetnom postupku javne nabave nije bilo propusta vezano za slanje ispravka obavijesti na objavu niti oko produljenja roka za dostavu ponuda. Kriterij za odabir ponude je u skladu s člankom 286. ZJN 2016. Nadalje, temeljem dokumentacije predmetnog postupka kojom ovo tijelo raspolaže nije utvrđeno postojanje obveznih osnova za isključenje odabranog ponuditelja niti proizlazi da je naručitelj vodio pregovore ili da je ponuditelj izmijenio svoju ponudu suprotno odredbama ZJN 2016. Kriteriji za odabir gospodarskog subjekta su određeni sukladno člancima 256.-259. ZJN 2016. Također, nije utvrđena povreda u smislu da naručitelj nije primijenio ili je 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.

U skladu s prethodno navedenim, a temeljem članka 425. stavka 1. točke 4. ZJN 2016 odlučeno je kao u točki 1. izreke ovog rješenja te se predmet vraća naručitelju na ponovno postupanje.

Žalitelj je u žalbenom postupku postavio zahtjev za naknadom troškova žalbenog postupka u iznosu od 100.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Članak 431. stavak 2. ZJN 2016 propisuje da Državna komisija odlučuje o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove žalbenog postupka i njihov iznos te kome se i u kojem roku moraju platiti, dok je stavkom 3. propisano da je stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su joj nastali sudjelovanjem u žalbenom postupku. Žalitelj je u predmetnom postupku žalbenim zahtjevom tražio poništenje odluke o odabiru slijedom čega je uspio sa žalbenim zahtjevom pa je osnovanim ocijenjen zahtjev za naknadu troškova žalbenog postupka i to trošak u iznosu od 100.000,00 kuna na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka kao što je odlučeno u točki 2. izreke ovog rješenja.

Naručitelj je sukladno odredbi članka 425. stavka 6. ZJN 2016, obavezan postupiti sukladno izreci odluke Državne komisije, najkasnije u roku od 30 dana od dostave izvršne odluke, pri čemu je vezan pravnim shvaćanjem i primjedbama Državne komisije.

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. HŽ Infrastruktura d.o.o., Zagreb
Mihanovićeve 12
2. Zajednica ponuditelja
Strabag d.o.o., Zagreb
Ulica Petra Hektorovića 2
Strabag AG, Spittal an der Drau, Austrija
Ortenburgerstrasse 27
3. Zajednica ponuditelja
Comsa S.A., Barcelona, Španjolska, Viriato 47
Comsa Instalaciones y Sistemas Industriales S.A.U.
Madrid, Španjolska, J. Camarillo 6a, 2a planta C-D