



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

**KLASA: 030-02/15-01/1
URBROJ: 354-03/2-22-39
Zagreb, 30. lipnja 2022.**

Na temelju članka 15. Zakona o Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javne nabave („Narodne novine“, broj 18/13., 127/13., 74/14., 98/19. i 41/21.; dalje u tekstu: Zakon o Državnoj komisiji), u predmetu ujednačavanja postupanja i prakse Državne komisije, Državna komisija za kontrolu postupaka javne nabave na sjednici održanoj 14. lipnja 2022. donosi:

ZAKLJUČAK O PRAVNOM SHVAĆANJU

Ponuditelju čija je ponuda u postupku pregleda i ocjene ponuda ocijenjena neprihvatljivom i kao takva odbijena isključivo stoga što cijena njegove ponude prelazi osigurana novčana sredstva naručitelja za nabavu, ne može se samo iz tog razloga uskratiti pravo na žalbu na Odluku o odabiru odnosno pravo da žalbom na odluku o odabiru osporava valjanost odabrane ponude.

OBRAZLOŽENJE

Članak 15. stavak 1. Zakona o Državnoj komisiji propisuje da kada predsjednik Državne komisije uoči u radu vijeća nejednako postupanje, postupanje protivno propisima te odredbama Uredbe o unutarnjem ustrojstvu Državne komisije ili odstupanje od ustaljene prakse, sazvat će sjednicu Državne komisije na kojoj će se razmotriti sporna pitanja s ciljem ujednačavanja postupanja i prakse. Kada član Državne komisije uoči navedene okolnosti, o tome će obavijestiti predsjednika Državne komisije. Stavak 2. istog zakona propisuje da je pravno shvaćanje prihvaćeno na sjednici Državne komisije većinom glasova svih članova Državne komisije obvezno za sva vijeća i članove Državne komisije.

Prema članku 1. Direktive Vijeća 89/665/EEZ o usklađivanju zakona i drugih propisa u odnosu na primjenu postupaka kontrole na sklapanje ugovora o javnoj nabavi robe i javnim radovima članice (dalje u tekstu: Direktiva), države članice osiguravaju da su prema detaljnim pravilima koja utvrđuju države postupci pravne zaštite dostupni barem svakoj osobi koja ima ili je imala interes za dobivanje određenog ugovora o javnoj nabavi robe ili ugovora o javnim radovima, a koja je pretrpjela ili bi mogla pretrpjeti štetu od navodnog kršenja. Prema članku 2.a. Direktive smatra se da su ponuditelji zainteresirani ako još nisu konačno isključeni. Isključenje je konačno ako su o njemu obaviješteni zainteresirani ponuditelji i ako ga neovisno

tijelo nadležno za pravnu zaštitu smatra zakonitim ili ako ono više ne može biti predmet postupka pravne zaštite.

Dakle, Direktiva zainteresiranom stranom za učinkovito preispitivanje odluka o odabiru smatra ponuditelja koji nije konačno isključen (odnosno odbijen), pri čemu se konačno isključenim smatra 1. ako je neovisno tijelo za pravnu zaštitu odlučilo da je njegovo isključenje zakonito ili 2. ako njegovo isključenje više ne može biti predmet postupka pravne zaštite. Dakle, ako odluka o isključenju (odnosno odbijanju) još nije postala konačna ponuditelj ima aktivnu procesnu legitimaciju u odnosu na odluku o dodjeli (vidjeti presude Suda Europske unije C-497/20 od 21. prosinca 2021., C-131/16 od 11. svibnja 2017.).

Članak 3. točka 13. Zakona o javnoj nabavi (Narodne novine, broj 120/16, dalje u tekstu: ZJN 2016) propisuje da je neprihvatljiva ponuda svaka ponuda čija cijena prelazi planirana, odnosno osigurana novčana sredstva naručitelja za nabavu.

Članak 298. stavak 1. točka 9. ZJN 2016 propisuje da je naručitelj obavezan poništiti postupak javne nabave ako je cijena najpovoljnije ponude veća od procijenjene vrijednosti nabave, osim ako naručitelj ima ili će imati osigurana sredstva.

U okolnostima u kojima je naručitelj u postupku pregleda i ocjene ponuda ponudu ponuditelja čija cijena prelazi osigurana novčana sredstva naručitelja za nabavu ocijenio neprihvatljivom te ju nije rangirao sukladno propisanim kriterijima za odabir ekonomski najpovoljnije ponude, već je istu odbio iz navedenog razloga, tom se ponuditelju ne može uskratiti pravo na žalbu na odluku o odabiru. Naime, ukoliko bi žalbom na odluku o odabiru uspio osporiti valjanost odabrane ponude, u ponovljenom postupku pregleda i ocjene ponuda koji će uslijediti nakon poništenja odluke o odabiru njegova bi ponuda, ako naručitelj temeljem rangiranja ponuda istu ocijeni ekonomski najpovoljnijom, mogla biti odabrana za sklapanje ugovora o javnoj nabavi ukoliko naručitelj osigura dodatna novčana sredstva, sukladno članku 298. stavku 1. točki 9. ZJN 2016.

Stoga, u smislu odredbe članka 2.a. Direktive, ako naručitelj u postupku pregleda i ocjene ponuda ponudu ponuditelja čija cijena prelazi trenutno osigurana novčana sredstva naručitelja nije rangirao temeljem primjene kriterija ekonomski najpovoljnije ponude, već je donio odluku o odbijanju takve ponude, u tom slučaju odluka o odbijanju nije konačna pa se takvom ponuditelju ne može uskratiti pravo na žalbu na Odluku o odabiru.

Navedena utvrđenja predstavljaju promjenu ustaljene prakse Državne komisije po pitanju pravnog interesa žalitelja čija je ponuda odbijena kao neprihvatljiva iz razloga što cijena njegove ponude prelazi osigurana novčana sredstva naručitelja za nabavu. Naime, u brojnim presudama Visokog upravnog suda Republike Hrvatske (dalje u tekstu: VUS), primjerice presude poslovni broj: UsII-321/19 od 4. srpnja 2019., poslovni broj: UsII-487/17 od 30. listopada 2019., poslovni broj UsII- 67/20 od 4. ožujka 2020., poslovni broj: UsII-340/19 od 26. srpnja 2019., UsII-112/19 od 7. ožujka 2019., izražen je jasan pravni stav da je „ponuda koja premašuje procijenjenu vrijednost neprihvatljiva, zbog čega je nevaljana, te, u takvoj situaciji, nedostaje pravni interes za izjavljivanje žalbe.“

No, s obzirom na postojanje okolnosti iz članka 15. stavku 1. Zakona o Državnoj komisiji, a s ciljem ujednačavanja postupanja i prakse, Državna komisija je s obzirom

na prethodno izneseno, jednoglasnom odlukom njezinih članova prihvatila gore izloženo pravno shvaćanje.

PREDSJEDNICA

Maja Kuhar

DOSTAVITI:

1. Oglasna ploča, ovdje
2. Web, www.dkom.hr
3. Pismohrana, ovdje