

SPOSOBNOST ZA OBAVLJANJE PROFESIONALNE DJELATNOSTI

Sukladno odredbi čl. 257. st. 2 ZJN 2016 kojom je regulirana sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti, ako gospodarski subjekt mora posjedovati određeno ovlaštenje ili biti član određene organizacije kako bi mogao pružati usluge u državi njegova poslovnog nastana, javni naručitelj u postupcima javne nabave USLUGA može od njega zahtijevati da dokaže posjedovanje takvog ovlaštenja ili članstva.

Ako se posjedovanje određenog ovlaštenja ili članstva traži kao dokaz kod javne nabave robe ili radova, to predstavlja bitnu povredu postupka javne nabave sukladno čl. 404. st. 2., t. 7, što potvrđuje i rješenje Državne komisije za kontrolu postupaka javne nabave (KLASA: PU/II-034-02/17-01/521, URBROJ: 354-01/17-9).

U slučaju javne nabave robe/radova, naručitelj navedeno NE SMIJE odrediti kao uvjet sposobnosti.

Ukoliko je posebno primjenjivo na predmet nabave, zahtjevi vezani uz uvjete koji se ne smiju propisivati pod uvjetima sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti mogu se propisati u vidu posebnih zahtjeva (*Uvjeti i zahtjevi koji moraju biti ispunjeni sukladno posebnim propisima ili stručnim pravilima*), definirano u zasebnoj točki DoN-a, u vezi s čl. 2. st. 1. t. 7. Pravilnika o dokumentaciji o nabavi te ponudi u postupcima javne nabave (NN 65/2017).

Također, predlažemo da navedene uvjete i zahtjeve predvidite i u posebnim uvjetima ugovora (prijedlogu ugovora).

TEHNIČKA I STRUČNA SPOSOBNOST/UVJETI I ZAHTJEVI KOJI MORAJU BITI ISPUNJENI SUKLADNO POSEBNIM PROPISIMA ILI STRUČNIM PRAVILIMA

Generalni naputak o ovlaštenjima i upisima u nacionalne registre:

Odredbe o upisu u određenu hrvatsku komoru/nacionalne upisnike/registre pod uvjetima tehničke i stručne sposobnosti je diskriminatorno prema stranim ponuditeljima koji potencijalno nemaju ishođen upis u Imenik ovlaštenih voditelja građenja i sl. nacionalne registre/imenike/upisnike.

Općenito prilikom definiranja posebnih zahtjeva, ovlaštenja, rješenja, potvrda i sl. a koji su predviđeni nacionalnim propisima, paziti da isti nisu diskriminatorni.

Diskriminatorni uvjet bi bio onaj koji mora biti ispunjen najkasnije do trenutka podnošenja ponude, pri čemu bi taj uvjet u praksi lakše zadovoljili hrvatski gospodarski subjekti u usporedbi sa GS s poslovnim nastanom u nekoj drugoj državi.

Osim što navedeni uvjeti mogu biti diskriminatorni potrebno je posebno imati na umu da njihovo traženje mora biti logično i jasno povezano s predmetom nabave, a navedenu argumentaciju je uputno navesti i u DoN.

Slijedom navedenih naputaka moguće su dvije opcije na temelju kojih naručitelji mogu definirati odredbe u DON:

1) mogućnost da se svi zahtjevi vezano uz posjedovanje ovlaštenja sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/15) navedu u ostalim odredbama dokumentacije o nabavi, točnije pod točkom *Uvjeti i zahtjevi koji moraju biti ispunjeni sukladno posebnim propisima ili stručnim pravilima* sukladno čl. 2 Pravilnika o dokumentaciji o nabavi te ponudi u postupcima javne nabave (NN 65/2017).

Ukoliko se ti zahtjevi navedu u toj posebnoj točki, naručitelj treba propisati dokaze koje odabrani gospodarski subjekt mora dostaviti nakon izvršnosti odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora ili nakon potpisa ugovora.

2) U slučaju da se predmetni zahtjevi definiraju kao uvjet tehničke i stručne sposobnosti predlaže se tražiti ovlaštenje sukladno pravu države poslovnog nastana te ne navoditi da je riječ o ovlaštenju sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje. U tom slučaju se u DON-u može propisati da za potrebe utvrđivanja okolnosti iz ove točke dokumentacije gospodarski subjekt kao ažurirani popratni dokument dostavlja jedan od sljedećih dokaza (donji tekst je potrebno prilagoditi konkretnom postupku):

- a) Potvrda o upisu u Imenik ovlaštenih voditelja građenja/radova odgovarajuće struke, ili
- b) Potvrda o upisu u Imenik stranih ovlaštenih voditelja građenja/radova odgovarajuće struke ili,
- c) Potvrda hrvatske komore inženjera odgovarajuće struke, za povremeno ili privremeno obavljanje poslova ovlaštenih voditelja građenja/radova ili,
- d) Važeće ovlaštenje za voditelja građenja/radova odgovarajuće, struke u svojstvu odgovorne osobe u državi iz koje dolazi

i

izjava kojom potvrđuje da će, ako njegova ponuda bude odabrana kao najpovoljnija, (1. opcija) nakon izvršnosti odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora ili (2. opcija) nakon potpisa ugovora o javnoj nabavi, dostaviti Potvrdu određene komore vezano uz ispunjavanje propisanih uvjeta za povremeno ili privremeno obavljanje poslova sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/15) ili,

e) Izjavu kojom potvrđuje da u državi svoga sjedišta ne mora posjedovati traženo ovlaštenje za obavljanje poslova voditelja građenja građevinske ili arhitektonske struke, te da će, ako njegova ponuda bude odabrana kao najpovoljnija, (1. opcija) nakon izvršnosti odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora ili (2. opcija) nakon potpisa ugovora o javnoj nabavi, dostaviti Potvrdu određene komore vezano uz ispunjavanje propisanih uvjeta za povremeno ili privremeno obavljanje poslova sukladno Zakonu o poslovima i djelatnostima prostornog uređenja i gradnje (NN 78/15).

U ovom slučaju dodatno pod točkom *Uvjeti i zahtjevi sukladno posebnim propisima i stručnim pravilima* potrebno je propisati obvezu dostave potvrde odgovarajuće hrvatske komore (za strance koji dostavljaju samo izjavu da će istu ishoditi) te propisati rok dostave prema jednoj od sljedećih opcija (ovisno za što se naručitelj odlučio pod točkama d) i e):

1. nakon izvršnosti Odluke o odabiru, a prije potpisivanja ugovora o javnoj nabavi ili

2. nakon potpisivanja ugovora o javnoj nabavi.

Ako je određena dostava dopuštenja nakon donošenja (izvršnosti) odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora te ga odabrani ponuditelj ne dostavi u propisanom roku, može se propisati u DON-u da se smatra da je ponuditelj odustao od svoje ponude sukladno čl. 307. st. 7. t. 2. ZJN-a te da će u tom slučaju Naručitelj pristupiti ponovnom rangiranju ponuda.

Ako je pak određena dostava dopuštenja nakon potpisivanja ugovora, a prije obavljanja prvog posla te ga odabrani ponuditelj ne dostavi u roku koji je propisan, Naručitelj može raskinuti ugovor i naplatiti jamstvo za uredno ispunjenje ugovora. U tom slučaju predlažemo takvu odredbu navesti u prijedlogu ugovora.

Predlaže se predvidjeti u dokumentaciji o nabavi odgovarajuće odredbe koje omogućavaju jedno od gore opisanih postupanja.

GEODETSKI POSLOVI

Ukoliko se propisuje uvjet posjedovanja ovlaštenja za obavljanje geodetskih poslova sukladno Zakonu o obavljanju geodetskih djelatnosti (NN 25/2018), preporuča se definirati ga pod posebnom točkom *Uvjeti i zahtjevi sukladno posebnim propisima i stručnim pravilima*, a nikako pod uvjetima sposobnosti za obavljanje profesionalne djelatnosti odnosno tehničke i stručne sposobnosti.

Slijedom navedenog moguće su dvije opcije na temelju kojih naručitelji mogu definirati odredbe u DON:

1. nakon izvršnosti Odluke o odabiru, a prije potpisivanja ugovora o javnoj nabavi ili
2. nakon potpisivanja ugovora o javnoj nabavi.

Ako je određena dostava dopuštenja nakon donošenja (izvršnosti) odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora te ga odabrani ponuditelj ne dostavi u propisanom roku, može se propisati u DON-u da se smatra da je ponuditelj odustao od svoje ponude sukladno čl. 307. st. 7. t. 2. ZJN-a te da će u tom slučaju Naručitelj pristupiti ponovnom rangiranju ponuda.

Ako pak je određena dostava dopuštenja nakon potpisivanja ugovora, a prije obavljanja prvog posla te ga odabrani ponuditelj ne dostavi u roku koji je propisan, Naručitelj može raskinuti ugovor i naplatiti jamstvo za uredno ispunjenje ugovora. U tom slučaju predlažemo takvu odredbu navesti u prijedlogu ugovora.

Predlaže se predvidjeti u dokumentaciji o nabavi odgovarajuće odredbe koje omogućavaju jedno od gore opisanih postupanja.

Također, predlažemo uzeti u obzir opciju dostavljanja traženih ovlaštenja nakon izvršnosti Odluke o odabiru, a prije potpisa ugovora.

DOPUŠTENJE ZA OBAVLJANJE POSLOVA NA ZAŠTITI I OČUVANJU KULTURNIH DOBARA

Dopuštenje za obavljanje poslova na zaštiti i očuvanju kulturnih dobara koje izdaje isključivo Ministarstvo kulture RH nije primjereno zatražiti u samoj ponudi, jer navedeno predstavlja diskriminatorni uvjet.

Dopuštenje gospodarski subjekti moraju ishoditi prije prvog posla, te ne dostavljanje istog može biti temelj za raskid ugovora (stoga se predlaže priložiti prijedlog ugovora uz DoN te zahtjev za dostavom predmetnog Dopuštenja propisati kao ugovornu odredbu)

Preporuča se ne specificirati rok dostave u određenom roku od potpisa ugovora npr. 45 dana s obzirom da ponuditelji ne mogu utjecati na vrijeme izdavanja traženog dokumenta od strane nadležnih institucija.

Predlaže se tražiti da se Dopuštenje za obavljanje poslova na zaštiti i očuvanju kulturnih dobara dostavi „prije obavljanja prvog posla“, kako bi se izbjegla situacija kršenja ugovorne obveze, koja je van kontrole ugovaratelja.

KOORDINATOR

Dana 25.5.2018. godine na snagu je stupio Pravilnik o zaštiti na radu na privremenim gradilištima (NN 48/2018) kojim se zamjenjuje Pravilnik o zaštiti na radu na privremenim ili pokretnim gradilištima (NN broj 51/08). Novim pravilnikom je ukinuta razlika između koordinatora I i II s obzirom na da je čl. 3. st. 1. t. 5. definirano da je koordinator zaštite na radu tijekom projektiranja i građenja osoba koja ispunjava uvjete propisane pravilnikom o polaganju stručnog ispita te je imenovana radi ispunjavanja obveza propisanih Zakonom o zaštiti na radu.

Prilikom propisivanja zahtjeva za koordinatorom zaštite na radu, isto se predlaže navesti u prijedlogu ugovora, a ne propisivati kriterije u samoj Dokumentaciji o nabavi, odnosno stručnoj sposobnosti jer su restriktivni naspram ponuditelja koji imaju poslovni nastan izvan RH. U prijedlogu ugovora je potrebno navesti klauzulu da ugovaratelj mora tijekom izvršenja ugovora imati na raspolaganju osobu koja će obavljati poslove koordinatora sukladno Zakonu o zaštiti na radu (NN 71/14, 118/14, 154/14), Pravilniku o zaštiti na radu na privremenim gradilištima (NN 48/2018) i Pravilniku o osposobljavanju iz zaštite na radu i polaganju stručnog ispita (NN 112/14).

Nastavno na navedeno, primite na znanje da obveza raspisivanja zasebnog postupka nabave ili uvjeta sposobnosti (ili kriterija za odabir ponude) vezano uz koordinatora zaštite na radu ne proizlazi iz primjenjivog zakonodavstva. Posebno to proizlazi iz Zakona o zaštiti na radu (NN 71/14, 118/14, 154/14) u kojem je čl. 73 st. 4. navedeno da je investitor obvezan IMENOVATI koordinatora za zaštitu na radu.