

ŽUPANIJSKA LUČKA UPRAVA CRES

51557 CRES Cons 11/II

HRVATSKA

Na temelju članka 198. stavka 4. Zakona o javnoj nabavi („Narodne novine“, broj: 120/16), Naručitelj Županijska lučka uprava Cres, nakon obavljenog prethodnog savjetovanja sa zainteresiranim gospodarskim subjektima na Prijedlog Dokumentacije o nabavi: Dogradnja trajektnog pristaništa Porozina – dovršetak II faze – izgradnja privežišta u uvali Trebenež, evidencijski broj nabave: Ev. broj: EV-M-05/22, objavljuje

IZVJEŠĆE O PRIMJEDBAMA I PRIJEDLOZIMA GOSPODARSKIH SUBJEKATA

Naručitelj Županijska lučka uprava Cres objavila je 6. travnja 2022. godine prethodno savjetovanje sa zainteresiranim gospodarskim subjektima s prijedlogom Dokumentacije o nabavi, troškovnicima sa opisom predmeta nabave, tehničkim specifikacijama, kriterijima za kvalitativni odabir gospodarskog subjekta i kriterijima za odabir ponude, u trajanju od 6 (šest) dana, računajući od dana objave dokumentacije u EOJN RH.

Prethodno savjetovanje sa zainteresiranim gospodarskim subjektima trajalo je do 12. travnja 2022. godine.

Tijekom prethodnog savjetovanja sa zainteresiranim gospodarskim subjektima zaprimljen je jedan prijedlog gospodarskog subjekta za izmjenom Dokumentacije o nabavi, na koji Naručitelj odgovara kako slijedi:

1. Prijedlog gospodarskog subjekta:

„Poštovani,

ovim putem kao zainteresirani gospodarski subjekt u tijeku trajanja prethodnog savjetovanja za predmet nabave evidencijski broj: EV-M-05/22 - Dogradnja trajektnog pristaništa Porozina - dovršetak II faze - izgradnja privežišta u uvali Trebenež dostavljam Naručitelju svoje prijedloge na dokumentaciju na adresu e-pošte: lucka-uprava-cres@ri.t-com.hr i putem EOJN RH, kako slijedi:

- točka 6.4.NAČIN ODREĐIVANJA CIJENE PONUDE,
- točka 8.2.SKLAPANJE I DOPUŠTENE IZMJENE UGOVORA O JAVNOJ NABAVI
Prijedlog ugovora o javnoj nabavi je sadržan u Prilogu 2. ove Dokumentacije o nabavi,
- Prijedlog ugovora o javnoj nabavi,

sve u dijelu: "Cijena ponude pojedine stavke troškovnika je fiksna i nepromjenjiva."

I. Općepoznato je da izvanredna globalna situacija, kako zbog pandemije COVID-19, tako i zbog rata u Ukrajini ima izravan utjecaj na izvođenje građevinskih radova, otežanu dobavu i transport građevnih proizvoda te posljedično i na značajan porast cijena građevinskih materijala i proizvoda, a razumno je i objektivno očekivati i daljnji porast cijena na tržištu tijekom izvođenja građevinskih radova na projektu Dogradnje trajektnog pristaništa Porozina - dovršetak II faze - izgradnja privezišta u uvali Trebenež.

Ističe se da su u praksi već uočene poteškoće u pravnoj provedbi izmjena ugovora o građenju kroz pravila javne nabave, a koje su bile neophodne u javnim nabavama prethodne godine zbog gore navedenih porasta cijena. Također, napominje se da je utvrđeno kako ugovorena "nepromjenjivost cijena" ne daje pravo Naručitelju na bezuvjetno odbijanje zahtjeva izvođača za izmjenu cijena s obzirom na odredbu članka 627. Zakona o obveznim odnosima NN 35/05, 41/08, 125/11, 78/15, 29/18, 126/21.

Uostalom, Vlada RH je još 30. rujna 2021. donijela Zaključak kojim u tč.5. poziva Naručitelje da, uvažavajući aktualnu situaciju u dokumentaciji o nabavi, za postupke javne nabave koji su u tijeku i koji će tek biti pokrenuti, za svaki konkretan slučaj nabave utvrde mogućnost određivanja promjenjive cijene ponude te način i uvjete njene izmjene tijekom izvršenja ugovora sukladno članku 315. Zakona o javnoj nabavi (»Narodne novine«, broj 120/16.), kako bi umanjili ili uklonili potencijalne rizike.

Također, Hrvatska gospodarska komora objavila je u veljači 2022. godine Smjernice za provedbu postupaka priznavanja razlike u cijeni na temelju ugovora o građenju u slučajevima porasta cijena pojedinih građevinskih materijala i proizvoda primjenom članka 627. Zakona o obveznim odnosima uz primjenu Zakona o javnoj nabavi.

Naglašava se da ponuditelji nisu u objektivnoj mogućnosti preuzeti rizik porasta cijena koji se očigledno očekuje ovom Dokumentacijom o nabavi imajući u vidu situaciju u svijetu, a čak i u slučaju da se provede javna nabava pod uvjetima iz Dokumentacije o nabavi, postoji realna i velika mogućnost da konkretni odabrani ponuditelj neće moći izvesti ugovorene radove (uključujući rizik raskida ugovora, rizik prekida realizacije uz rizik produljenja roka, rizik spora).

Slijedom iznesenog, predlaže se da Naručitelj već u Dokumentaciji o nabavi riješi navedeni problem koji je očigledno nemoguće izbjeći s obzirom na okolnosti.

II. Konkretno, predlaže se da Naručitelj sukladno članku 315. ZJN u Dokumentaciji o nabavi na jasan, precizan i nedvosmislen način predvidi da će odabranom ponuditelju priznavati izmjene jediničnih cijena koje su se dogodile od dana podnošenja ponude do dana narudžbe materijala/izvođenja radova. Pritom se predlaže predvidjeti da će se izmjena cijene provesti u formi izmjene ugovora (Dodatak ugovoru).

S tim u vezi, posebno se u nastavku obrazlaže zašto je potrebno za bazni datum za obračun primijeniti datum predaje ponuda.

U praksi se javlja problem dužine trajanja postupaka javne nabave s obzirom na ulaganje pravnih lijekova na koje trajanje Izvođač nema utjecaja. Izvođač sastavlja svoju ponudu uzimajući u obzir sve relevantne okolnosti najkasnije na dan predaje ponude. Vrijeme koje u praksi može proteći između predaje ponude i izvršnosti odluke o odabiru te uopće mogućnosti sklapanja ugovora, često iznosi i do godine dana.

S obzirom na trenutne globalne okolnosti (a koje u trenutku stupanja na snagu Zakona o javnoj nabavi nisu bile predvidive te ih zakonodavac nije uzeo u obzir) ovakvom Dokumentacijom o nabavi bi se izravno kršilo načelo ravnopravnosti stranaka iz Zakona o obveznim odnosima jer Izvođač nema nikakvu mogućnost utjecaja na ubrzanje postupka od podnošenja ponude do sklapanja ugovora, dok bi u slučaju odustanka od sklapanja ugovora naručitelj imao pravo Izvođaču naplatiti jamstvo za ozbiljnost ponude.

Osim toga, kada bi bazni datum bio datum sklapanja ugovora te imajući u vidu da se u ovom trenutku ne zna kada će biti datum sklapanja ugovora postupak bi bio u suprotnosti sa odredbom članka 200. ZJN-a koji glasi: "st.1. Dokumentacija o nabavi mora biti jasna, precizna, razumljiva i nedvojbena te izrađena na način da omogući podnošenje usporedivih ponuda, st.2. Dokumentacija o nabavi mora omogućiti izračun cijena bez preuzimanja neuobičajenih rizika i poduzimanja opsežnih predradnji ponuditelja."

III. Nastavno, u prijedlogu Ugovora potrebno je uz gore navedeno predvidjeti kada će se vršiti obračun, na temelju kojih dokumenata je Naručitelj obavezan prihvatiti razliku u cijeni te koji postotak u razlici cijene će biti rizik izvođača.

Slijedom iznesenog, predlaže se sljedeća odredba u prijedlogu Ugovora (Knjiga 2):
Članak xy.

(1) Ugovaratelj se obvezuje izvesti predmetne radove iz članka 1. ovog Ugovora za cijenu kako slijedi:

cijena radova bez PDV-a: kuna

PDV (25%): kuna

cijena radova s PDV-om: kuna

(2) Konačna cijena radova utvrdit će se temeljem odredbi ovog Ugovora prema stvarno izvedenim količinama radova ovjerenih u građevinskoj knjizi i jediničnim cijenama iz ugovornog troškovnika.

(3) Ugovorne jedinične cijene će se mijenjati isključivo u slučaju da se bez utjecaja Izvođača nakon datuma predaje ponude do dana narudžbe materijala/izvođenja radova povećaju cijene elemenata na temelju kojih su jedinične cijene određene, i to za više od 10% (deset posto). Izvođaču će se priznati samo razlika u cijeni koja prelazi 10 % (deset posto). Razliku u cijeni Izvođač ima pravo naplatiti u privremenoj ili na okončanoj situaciji, a kao dokaze kojima se opravdava razlika u cijeni Izvođač je obvezan Naručitelju dostaviti račune dobavljača ili druge dokaze.

IV. Konačno, predlaže se korigirati i ponudbeni troškovnik koji je dio DoN-a na način da se napravi dioba stavke na 1. cijenu nabave konkretnog materijala ili proizvoda i 2. cijenu rada. Na taj način bit će Naručitelju lakše pratiti eventualne izmjene cijena određenih građevinskih materijala i proizvoda.

S poštovanjem,"

Odgovor Naručitelja:

Naručitelj je djelomično prihvatio prijedlog gospodarskog subjekta, koje izmjene će uvrstiti u Dokumentaciju o nabavi i prijedlog Ugovora o javnoj nabavi.

Vezano za navedeni zahtjev za povećanje cijene upućujemo na odredbu članka 627. Zakona o obveznim odnosima, prema kojem izvođač može zahtijevati izmjenu cijene radova ako su se cijene elemenata, nakon sklapanja ugovora a bez njegova utjecaja, povećale u tolikoj mjeri da bi cijena radova trebala biti veća za više od deset postotaka. Izvođač ima pravo na razliku u cijeni koja prelazi deset postotaka, osim ako je do povećanja cijene elemenata došlo poslije njegova dolaska u zakašnjenje u odnosu na ugovorenu dinamiku izvođenja radova.

U Cresu, 13. travnja 2022. godine

KLASA: 342-01/22-04/05

UR.BROJ: 2107-1-6-4

Stručno povjerenstvo za javnu nabavu