

PRAVNI OKVIR · ZUP · ZJN 2016

Odgovornost čelnika u postupku jednostavne nabave

Zašto prigovor u jednostavnoj nabavi nije interna stvar, već upravni akt s izravnom odgovornošću čelnika tijela javnopravnih tijela i pružatelja javnih usluga.

Koncentracija odgovornosti u fazi prigovora

Priprema i provedba postupka (delegirano)

Opsežna dokumentacija

Rad povjerenstva

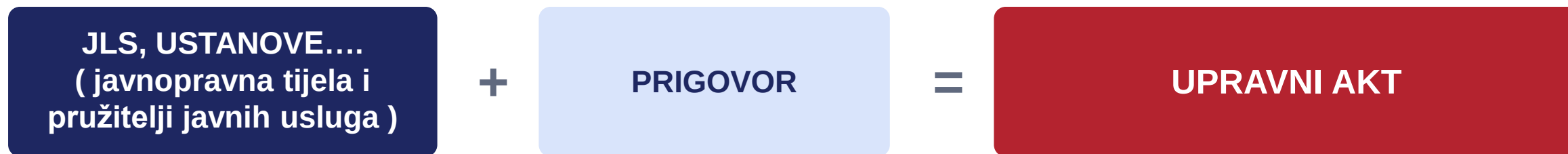
Postupak pregleda i ocjene

Odluka
čelnika

Osobna i nedjeljiva
odgovornost

Podnošenjem prigovora, sav prethodni rad povjerenstva i opsežna dokumentacije dolaze na konačnu provjeru čelniku tijela, koji u toj fazi donodi odluku i snosi potpunu i isključivu odgovornost.

Prigovor kao upravni akt, ne interno preispitivanje



Prigovor na nabavu iznad 15.000,00 EUR kod javnopravnih tijela nije zahtjev za interno preispitivanje, već pokretanje službenog upravnog postupka.

Pravni položaj u odnosu na ostale naručitelje

Ostali naručitelji (npr. trgovačka društva)

Pravni temelj **Interni akti**

Karakter odluke **Nije upravni akt**

Delegiranje ovlasti **Dopušteno i uobičajeno**

Pravni lijek **Prema internim propisima**

Javnopravna tijela (JLS i ustanove)

Pravni temelj **Članak 156. ZUP-a**

Karakter odluke **Rješenje je upravni akt**

Delegiranje ovlasti **Zabranjeno**

Pravni lijek **Upravni spor pred sudom**

Zabrana delegiranja odlučivanja o prigovoru



- Zakon izrijeком veže odlučivanje uz čelnika tijela (gradonačelnika, župana) odnosno ravnatelja ustanove.
- Odluka koju umjesto čelnika donese pročelnik ili voditelj nabave sadrži bitnu povredu postupka.
- Odredbe općih akata koje predviđaju delegiranje na niže razine ništave su u primjeni i vode poništenju pred Upravnim sudom.

Zakonski rok za donošenje rješenja: 8 dana



~~15~~

~~30~~

nezakoniti rokovi

Zakonski rok

Rok za donošenje rješenja prema čl. 156. ZUP-a iznosi isključivo 8 dana.

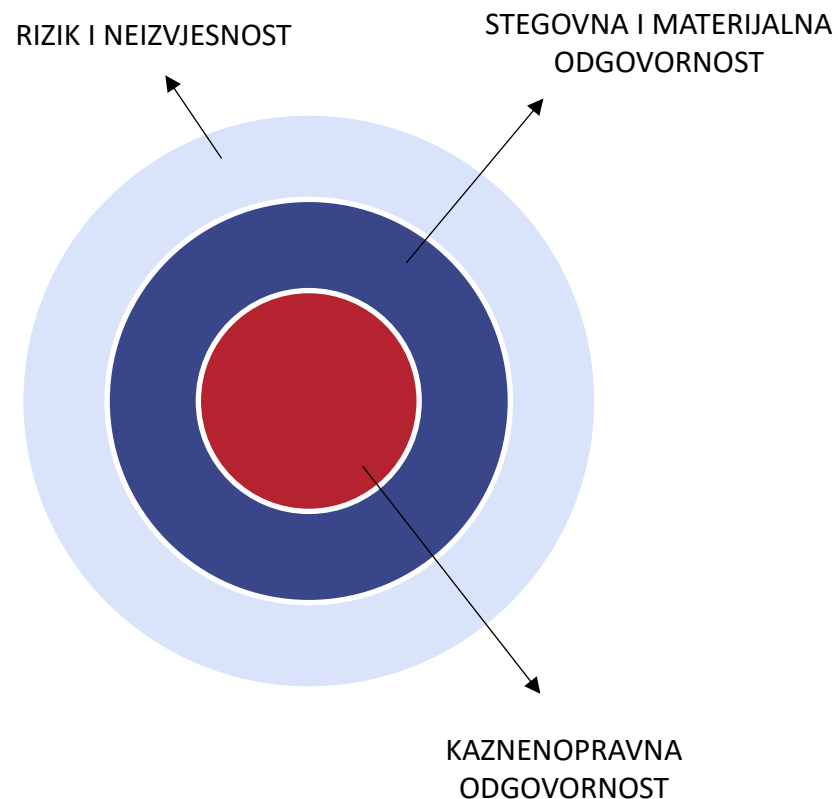
Interni pravilnici

Propisivanje duljih rokova (15 ili 30 dana) nije u skladu sa odredbama ZUP-a..

Sadržaj roka

Unutar 8 dana treba utvrditi činjenice, donijeti rješenje i evidentirati ga u EOJN (modul jednostavne nabave).

Dimenzije odgovornosti čelnika



Upravni spor – rizik i neizvjesnost.

U slučaju pokretanja upravnog spora, naručitelj može nastaviti s provedbom postupka, ali riskira da u slučaju gubitka spora oštećenoj strani mora nadoknaditi nastalu štetu. Zbog dugotrajnosti upravnih sporova, ovaj pravni rizik i neizvjesnost mogu opterećivati poslovanje naručitelja godinama nakon završetka nabave.

Stegovna i materijalna odgovornost

U slučaju da je gubitak spora rezultat namjernog kršenja propisa ili grubog nemara, čelnik tijela riskira političku odgovornost (razrješenje) ili pokretanje stegovnog postupka.

Kaznenopravna dimenzija

Rješenje kojim se prigovor odbija bez valjanog obrazloženja, kojim se prešućuju očite nepravilnosti u pozivu ili dokumentaciji, ili kojim se štiti unaprijed određeni gospodarski subjekt, može upućivati na pogodovanje te na zlouporabu položaja i ovlasti.

Elementi rješenja koji štite čelnika

Kvalitetno obrazloženje

Nije formalnost, već dokaz nepristranosti čelnika. Brani od optužbi za pogodovanje i pokazuje da je odluka utemeljena na činjenicama.



RJEŠENJE



Uputa o pravnom lijeku

Stranci osigurava ustavno pravo na pristup sudu i učinkovitu pravnu zaštitu protiv odluka javnopravnih tijela. Bez jasno navedenog roka i nadležnog suda, stranka bi mogla propustiti priliku za osporavanje nezakonite odluke, zbog čega je nedostatak ili netočnost pouke procesni propust.

Studija slučaja: odbijena najniža ponuda zbog jamstva

Uređenje dječjeg igrališta — odbijena najniža ponuda od 34.500,00 EUR zbog nedostatka jamstva za ozbiljnost ponude.

„Jamstvo za ozbiljnost ponude po svojoj naravi ne predstavlja nedostatak podložan naknadnom upotpunjavanju ili pojašnjavanju. Ono se odnosi na sam sadržaj ponude i mora postojati u trenutku otvaranja ponuda, a naknadno dostavljanje jamstva nakon isteka roka za dostavu ponuda predstavljalo bi nejednako postupanje prema ostalim ponuditeljima koji su svoje ponude podnijeli u cijelosti sukladno uvjetima poziva. Omogućavanje takve naknadne dostave bilo bi protivno načelu jednakog tretmana i načelu transparentnosti iz članka 4. ZJN 2016 odnosno članku (*upisati*) Pravilnika o provedbi postupaka jednostavne nabave”

— iz obrazloženja rješenja

Zašto ovo obrazloženje štiti čelnika?



Ne brani se samo nedostatak dokumenta, već načelo jednakog tretmana i transparentnosti (čl. 4. ZJN 2016.) kojih se naručitelj mora pridržavati u jednostavnoj nabavi sukladno čl. 15. st. 3. toč. a) ZJN 2016.



Dokazuje da najniža cijena ne može nadomjestiti nepravilnost ponude.

Poveznica na primjere prigovora i rješenja u jednostavnoj nabavi: <https://javnanabava.info/prigovor-rjesenje-primjer/>

Pravilna uputa o pravnom lijeku



Žalba naručitelju / DKOM-u

Tužba Upravnom sudu

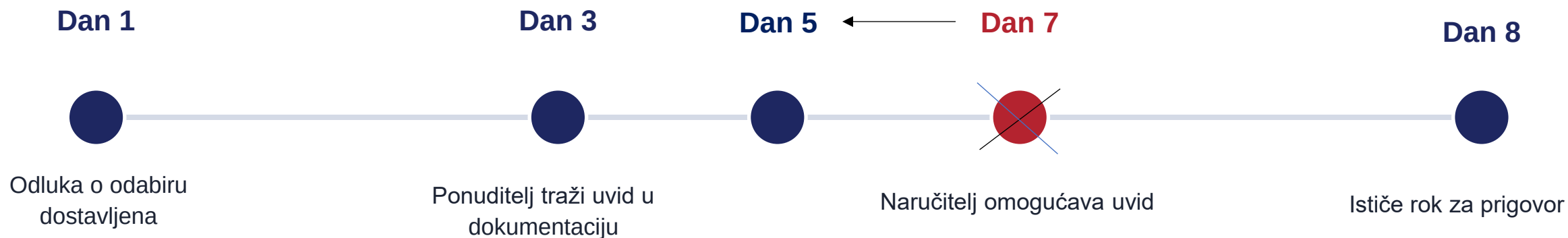


Izostanak ili pogrešna uputa ruši zakonitost rješenja i utječe na tijek rokova.

FORMULACIJA ZA UVRSTITI U RJEŠENJE

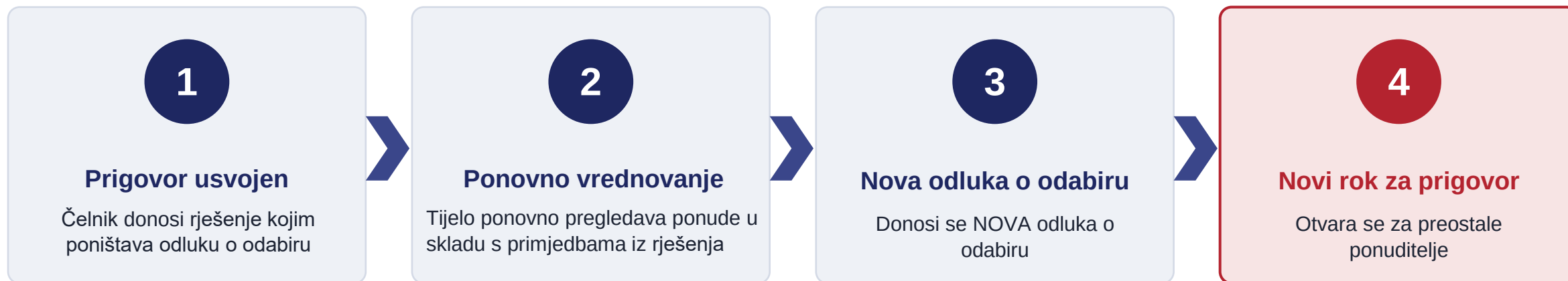
„Protiv ovog rješenja žalba nije dopuštena, ali se može pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe nadležnom Upravnom sudu u roku od 30 dana od dana dostave ovog rješenja.”

Pravo na uvid u dokumentaciju i rok za prigovor



Ako se uvid u dokumentaciju omogući nakon protoka roka ili neposredno prije isteka roka, pravo na prigovor postaje iluzorno. Opći akt mora jamčiti pravovremeni uvid — u protivnom rješenje pada na sudu zbog povrede prava na obranu.

Učinak usvajanja prigovora na tijek postupka



Usvajanje prigovora i poništenje prvotne odluke ne označavaju završetak postupka, već ga vraćaju u fazu ponovnog odlučivanja. Donošenjem nove odluke o odabiru otvara se potpuno novi pravni ciklus, što znači da ona ne može postati izvršna niti konačna sve dok ne istekne novi rok za prigovor koji stoji na raspolaganju svim preostalim ponuditeljima u postupku.

Preporučene izmjene općih akata

1

Ukloniti delegiranje

Nužno je brisanje odredbi kojima se odlučivanje o prigovorima delegira na pročelnike, povjerenstva ili druge osobe. Kada je riječ o naručitelju koji ima status javnopravnog tijela ili pružatelja javnih usluga, postupanje po prigovoru provodi se sukladno Zakonu o općem upravnom postupku (ZUP). Budući da ZUP izrijeком određuje stvarnu nadležnost za odlučivanje o prigovoru, navedena se ovlast ne može prenositi niti delegirati internim aktima

2

Uskladiti rokove

Sve zatečene odredbe u općim aktima koje za odlučivanje o prigovoru predviđaju rokove od 15 ili 30 dana potrebno je izmijeniti i uskladiti sa zakonskim rokom od 8 dana budući da se na ove naručitelje primjenjuje članak 156. ZUP-a.

3

Proširiti obuhvat

Preporučuje se proširenje prava na prigovor na sve faze nabave (poziv, izmjene i ugovor), a ako se ono veže isključivo uz odluku o odabiru, ponuditeljima bi trebalo omogućiti naknadno osporavanje potencijalnih restriktivnih uvjeta i pogodovanja iz dokumentacije

Kontrolna lista prije potpisa rješenja

1. Jesam li osobno nadležan za potpis ovog dokumenta?
2. Da li je rješenje doneseno unutar zakonskog roka od 8 dana?
3. Da li je razlog odbijanja jasno i činjenično obrazložen te štiti načela javne nabave?
4. Sadrži li rješenje točnu uputu o pravnom lijeku (tužba Upravnom sudu)?

DA

DA

DA

DA

Ako je ijedan odgovor NE — ne potpisujte. Vratite dokument stručnoj službi.

Zakonito postupanje uz jasno i utemeljeno obrazloženje jamstvo je sigurnosti čelnika.

Sigurnost se ne postiže prebacivanjem odgovornosti, već transparentnim postupanjem, iscrpnim obrazloženjem i jednakim tretmanom ponuditelja. Ispravno zaštićen potpis čelnika postaje konačno jamstvo zakonitosti.