



Zbornik sudske prakse

Predmet C-410/14

**Dr. Falk Pharma GmbH
protiv
DAK-Gesundheit**

(zahtjev za prethodnu odluku koji je uputio Oberlandesgericht Düsseldorf)

„Zahtjev za prethodnu odluku – Ugovori o javnoj nabavi – Direktiva 2004/18/EZ – Članak 1. stavak 2. točka (a) – Pojam ‚ugovora o javnoj nabavi‘ – Sustav nabave robe koji se sastoji od prihvaćanja kao dobavljača svakog gospodarskog subjekta koji ispunjava unaprijed određene uvjete – Isporuka lijekova koji podliježu povratu novca u okviru općeg sustava socijalne sigurnosti – Sporazumi između jednog fonda za zdravstveno osiguranje i svih dobavljača lijekova temeljenih na određenom aktivnom sastojku, koji prihvaćaju dati rabat na prodajnu cijenu, po unaprijed određenoj stopi – Zakonodavstvo koje predviđa, u načelu, zamjenu lijeka koji podliježe povratu novca, a koji je stavio na tržište subjekt koji nije sklopio takav sporazum, istovrsnim lijekom koji je stavio na tržište subjekt koji je sklopio takav sporazum“

Sažetak – Presuda Suda (peto vijeće) od 2. lipnja 2016.

1. *Usklađivanje zakonodavstava – Provedba javne nabave radova, robe i usluga – Direktiva 2004/18 – Javna nabava – Pojam – Sustav nabave robe koji se sastoji od prihvaćanja kao dobavljača svakog gospodarskog subjekta koji ispunjava unaprijed određene uvjete – Isključenje*

(Direktiva 2004/18 Europskog parlamenta i Vijeća, čl. 1. st. 2. t. (a))

2. *Sloboda pružanja usluga – Javna nabava – Sklapanje ugovora koji ne podliježu ili djelomično podliježu direktivama o javnoj nabavi – Obveza naručitelja da poštuje pravila i načela Ugovora – Obveza transparentnosti – Obveza osiguranja odgovarajuće objave – Doseg*

(čl. 18. UFEU-a, čl. 49. UFEU-a, čl. 53. UFEU-a i čl. 56. UFEU-a)

1. 1. Članak 1. stavak 2. točku (a) Direktive 2004/18/EZ o usklađivanju postupaka za sklapanje ugovora o javnim radovima, ugovora o javnoj nabavi robe te ugovora o javnim uslugama treba tumačiti na način da nije ugovor o javnoj nabavi u smislu te direktive sustav sporazuma poput onoga o kojem je riječ u glavnom postupku, kojim javni subjekt želi pribaviti robu na tržištu sklapanjem ugovora tijekom cijelog razdoblja valjanosti tog sustava sa svakim gospodarskim subjektom koji se obveže isporučiti odnosnu robu po unaprijed određenim uvjetima, bez obavljanja odabira između zainteresiranih subjekata i omogućavanjem tim subjektima da pristupe navedenom sustavu tijekom cijelog razdoblja njegove valjanosti.

Naime, kad javni subjekt namjerava sklopiti ugovore o isporuci sa svim gospodarskim subjektima koji žele isporučivati odnosne proizvode po uvjetima koje je taj javni subjekt naveo, neodređivanje gospodarskog subjekta kojem bi bio dodijeljen isključivi ugovor ima za posljedicu to da nema potrebe detaljnim propisima Direktive 2004/18 regulirati postupanje tog javnog naručitelja kako bi ga se

spriječilo da dodijeli ugovor dajući prednost domaćim subjektima. Stoga se čini da je izbor ponude, a time i uspješnog ponuditelja, element bitno povezan s uređenjem javne nabave tom direktivom i, slijedom toga, s pojmom „ugovora o javnoj nabavi” u smislu njezina članka 1. stavka 2. točke (a).

(t. 37., 38., 42., t. 1. izreke)

2. Pod uvjetom da predmet postupka odobrenja sudjelovanja u sustavu sporazuma kojim javni subjekt želi pribaviti robu na tržištu sklapanjem ugovora, tijekom cijelog razdoblja valjanosti tog sustava, sa svakim gospodarskim subjektom koji se obveže isporučiti odnosnu robu po unaprijed određenim uvjetima ima određeni prekogranični interes, taj postupak mora biti osmišljen i organiziran u skladu s temeljnim pravilima UFEU-a, posebice s načelima nediskriminacije i jednakog postupanja prema gospodarskim subjektima te obvezom transparentnosti koja iz njih proizlazi.

3. S tim u svezi, iako države članice u takvoj situaciji raspolažu određenom marginom prosudbe u svrhu donošenja mjera kojima se jamči poštovanje načela jednakog tretmana i obveze transparentnosti, takva obveza podrazumijeva objavu kojom se potencijalno zainteresiranim gospodarskim subjektima omogućuje da se upoznaju s odvijanjem i bitnim značajkama takvog postupka odobrenja sudjelovanja. Zadaća je nacionalnog suda da ocijeni ispunjava li taj postupak odobrenja sudjelovanja te zahtjeve.

(t. 44.-47., t. 2. izreke)