

Predmet C-631/21**Sažetak zahtjeva za prethodnu odluku na temelju članka 98. stavka 1.
Poslovnika Suda****Datum podnošenja:**

14. listopada 2021.

Sud koji je uputio zahtjev:

Gerechtshof 's-Hertogenbosch (Nizozemska)

Datum odluke kojom se upućuje zahtjev:

5. listopada 2021.

Žalitelj:

Taxi Horn Tours BV

Druge stranke u žalbenom postupku:

Gemeente Weert

Gemeente Nederweert

Touringcars VOF

Predmet glavnog postupka

Žalba protiv odluke u postupku privremene pravne zaštite koji se odnosi na postupak javne nabave. Žalitelj se u prvom stupnju usprotivio odlukama dviju općina (u daljnjem tekstu: općine) o sklapanju ugovora s javnim trgovačkim društvom (u daljnjem tekstu i: JTD) koji je podnio samo jednu europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi (u daljnjem tekstu i: ESPD). Prema njegovu je mišljenju svaki član JTD-a morao podnijeti svoj zasebni ESPD.

Predmet i pravna osnova zahtjeva za prethodnu odluku

Tumačenje prava Unije u skladu s člankom 267. UFEU-a

Prethodna pitanja

1. Ako osobe surađuju (fizičke i/ili pravne osobe) u okviru zajedničkog pothvata (u ovom predmetu u obliku javnog trgovačkog društva),
 - mora li tada svaka od tih osoba koje surađuju podnijeti zasebnu europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi ili
 - moraju li svaka od tih osoba koje surađuju kao i njihov zajednički pothvat podnijeti zasebnu europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi ili
 - europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi mora podnijeti samo zajednički pothvat?
2. Čini li pritom razliku okolnost
 - je li zajednički pothvat privremeno ili nije privremeno (stalno) poduzeće,
 - da su osobe koje surađuju i sami poduzetnici,
 - da osobe koje surađuju posluju u okviru vlastitog poduzeća sličnog zajedničkom pothvatu koji u svakom slučaju djeluje na istom tržištu,
 - da zajednički pothvat nije pravna osoba,
 - da zajednički pothvat, međutim, može imati (od imovine članova društva) odvojenu imovinu (koja podliježe odgovornosti),
 - je li zajednički pothvat prema nacionalnom pravu ovlašten zastupati osobe koje surađuju prilikom odgovaranja na pitanja u europskoj jedinstvenoj dokumentaciji o nabavi,
 - da prema nacionalnom pravu u slučaju javnog trgovačkog društva članovi društva na sebe preuzimaju obveze iz ugovora i solidarno odgovaraju za ispunjavanje tih obveza (a ne odgovara samo javno trgovačko društvo)?
3. U slučaju relevantnosti više čimbenika navedenih u drugom pitanju, kakav je njihov međusoban odnos? Jesu li određeni čimbenici relevantniji od drugih ili čak odlučujući?
4. Je li točno da je u slučaju zajedničkog pothvata svakako potrebna zasebna europska jedinstvena dokumentacija o nabavi osobe koja surađuje ako se za izvršavanje ugovora trebaju koristiti (i) sredstva koja pripadaju vlastitom poduzeću te osobe (poput osoblja i materijalne imovine)?

5. Mora li zajednički pothvat ispunjavati određene zahtjeve kako bi se mogao smatrati jednim poduzećem? Ako da, o kojim je zahtjevima pritom riječ?

Navedene odredbe prava Unije

Direktiva 2014/24/EU Europskog parlamenta i Vijeća od 26. veljače 2014. o javnoj nabavi i o stavljanju izvan snage Direktive 2004/18/EZ (SL 2014., L 94, str. 65.), članci 2., 19., 59. i 63.

Provedbena uredba Komisije (EU) 2016/7 od 5. siječnja 2016. o utvrđivanju standardnog obrasca za europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi (SL 2016., L 3, str. 16.)

Navedene nacionalne odredbe

Aanbestedingswet 2012 (Zakon o javnoj nabavi iz 2012.), članci 2.52, 2.84, 2.85; Aanbestedingsbesluit (Uredba o javnoj nabavi), članak 2.; Burgerlijk Wetboek (Građanski zakonik, u daljnjem tekstu: BW), članak 7A:1655; Wetboek van Koophandel (Trgovački zakonik, u daljnjem tekstu: WvK), članak 16., članak 17. stavak 1., članak 18.

Kratak prikaz činjenica i postupka

- 1 Navedenom presudom *Gerechtshof (Žalbeni sud, Nizozemska)* upućuje Sudu prethodna pitanja u okviru žalbe protiv presude u postupku privremene pravne zaštite koji je protiv općina pokrenulo društvo *Taxi Horn* i u kojem kao intervenijent sudjeluje društvo *Touringcars VOF* (u daljnjem tekstu: *Touringcars*).
- 2 Općine su 28. veljače 2019. raspisale natječaj za sklapanje europskog ugovora o javnoj nabavi koji se odnosi na prijevoz učenika osnovnih škola u okviru tjelesnog odgoja (u daljnjem tekstu: prijevoz u svrhu tjelesnog odgoja) u razdoblju od 2020. do završetka školske godine 2027./2028. Kriterij za dodjelu ugovora bila je ekonomski najpovoljnija ponuda.
- 3 Dokumentacija za nadmetanje uključivala je smjernice za dodjelu ugovora koje su općine uspostavile za potrebe tog ugovora. Tim je smjernicama, među ostalim, predviđeno sljedeće:

„1.9 Pravo potpisa

Zaposlenik na upravljačkom položaju koji ima pravo zastupati poduzeće i obvezati ga mora potpisati dokumentaciju o nabavi koju je potrebno popuniti (ESPD – europska jedinstvena dokumentacija o nabavi), ponudu i priloge. Potpisnik potpisom jamči da je ponuda u cijelosti točna i valjana.

[...]

1.18 Podnošenje ponuda

[...]

Podnošenje ponuda dopušteno je i u obliku skupine koja se sastoji od više prijevoznika. Skupina mora ispunjavati postavljene zahtjeve. Podnosite li ponudu kao skupina, potrebno je da skupina imenuje osobu za kontakt. Svaki sudionik skupine solidarno odgovara za ispunjavanje ugovora o prijevozu. Iz ponude sudionika skupine mora biti razvidan način na koji će se osigurati kontinuitet prijevoza u svrhu tjelesnog odgoja ako jedan ili više sudionika skupine ne mogu ispunjavati svoje zadaće.

[...]

2.1 Broj primjeraka/cjelovitost

[...]

Ponuda mora biti potpuna i sadržava sljedeću dokumentaciju:

- U cijelosti ispunjenu i valjano potpisanu dokumentaciju o nabavi (ESPD, prilog 2.); ESPD je datoteka u PDF-u koju je moguće ispuniti i koju smo stavili na raspolaganje putem platforme TenderNed.”
- 4 Dana 11. studenoga 2019. ispostavilo se da su ponudu podnijeli samo Taxi Horn i Touringcars. Ponudu Touringcarsa predala je osoba [F]. Osoba [F] je u ime Touringcarsa predala samo jedan ESPD.
 - 5 Touringcars je javno trgovačko društvo osnovano 1. siječnja 2011. na neodređeno vrijeme. Prema podacima iz sudskog registra, društvo Touringcars zapošljava 82 osobe i posluje na području „povremenog prijevoza putnika u cestovnom prometu, prijevoza taksijima kao i trgovine osobnim motornim vozilima i lakim gospodarskim vozilima i popravaka tih vozila”. Članovi društva Touringcars su društvo [K] B.V. i društvo [F] Touringcars B.V. Direktor Touringcarsa je osoba [F] koja ima sveobuhvatnu punomoć. Oba člana društva upravljaju svojim vlastitim prijevozničkim poduzećima. Direktor člana društva [K] B.V. je osoba [K]. Osoba [F] je u svojoj funkciji voditelja prodaje opunomoćenik društva [K] B.V. Društvo [K] B.V. prema podacima iz sudskog registra zapošljava 39 osoba. Jedini direktor i član društva člana društva [F] Touringcars B.V. je društvo [F] Beheer B.V. Jedini direktor i član društva [F] Beheer B.V. je osoba [F]. Društvo [F] Touringcars B.V. prema podacima iz sudskog registra nema zaposlenog osoblja.
 - 6 Dopisom od 27. siječnja 2020. osoba [K], među ostalim, izjavila je sljedeće:

„Dana 5. siječnja 2011. sam kao jedini direktor član društva ovlašten za samostalno zastupanje društva [K] B.V. gospodinu [F] dao sveobuhvatnu punomoć da zastupa društvo [K] B.V. [...] Premda se gospodin [F] i ja redovito

konzultiramo o tijeku poslovanja poduzeća povezanih s društvom [K] B.V., od tog sam mu trenutka prepustio vođenje poslova. U pogledu te posljednje točke isto napominjem da je društvo [K] B.V. dana 1. siječnja 2011. zajedno s društvom [F] Touringcars B.V. osnovalo javno trgovačko društvo čija tvrtka glasi Touringcars V.O.F. I u okviru tog se udruženja gospodin [F] i ja redovito konzultiramo, ali on je taj koji poduzećem stvarno upravlja.”

- 7 Dopisima od 3. i 5. prosinca 2019. općine su priopćile Taxi Hornu da se ugovor dodjeljuje Touringcarsu.
- 8 Taxi Horn je zatražio privremenu pravnu zaštitu protiv dodjele ugovora. U taj se postupak Touringcars uključio kao intervenijent. Voorzieningenrechter (sudac u postupku privremene pravne zaštite) odbio je zahtjev Taxi Horna.
- 9 Općine su potom sklopile ugovore o prijevozu u svrhu tjelesnog odgoja s Touringcarsom. Predviđeni početak primjene tih ugovora je 1. ožujak 2020.
- 10 U žalbenom postupku postavlja se pitanje je li bilo dovoljno da Touringcars podnese samo jedan ESPD ili je svaki od tih dvaju članova društva morao podnijeti svoj vlastiti ESPD.

Bitna argumentacija stranaka glavnog postupka

- 11 Taxi Horn, među ostalim, ističe da je Touringcars stalno udruženje poduzeća članova društva i stoga skupina gospodarskih subjekata. On zbog toga smatra važnim da se postupanja i izjave obaju članova društva mogu ispitati putem zasebnih ESPD-a.
- 12 Prema mišljenju općina, ni iz prava Unije ni iz nacionalnog prava ne proizlazi da u slučaju javnog trgovačkog društva svaki član društva mora podnijeti europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi (ESPD).
- 13 Općine ističu da se moraju razlikovati privremena i stalna udruženja. Skupinom gospodarskih subjekata prema pravilima prava Unije o javnoj nabavi obuhvaćeno je privremeno udruženje. U smislu uvodne izjave 14. Direktive 2014/24, javno trgovačko društvo je društvo osoba i stoga je kao takvo gospodarski subjekt, a ne skupina. Osim toga, provjera članova društva moguća je primjenom Dijela III. odjeljka A ESPD-a.

Kratak prikaz obrazloženja zahtjeva za prethodnu odluku

- 14 Direktiva 2014/25/EU, koja se, među ostalim, primjenjuje na usluge prijevoza, sadržava slične odredbe (uvodne izjave 17. i 18., članak 2. točka 6., članak 37. stavak 2., članak 80. stavak 3., članak 79.).

Provedbena uredba Komisije (EU) 2016/7 od 5. siječnja 2016. o utvrđivanju standardnog obrasca za europsku jedinstvenu dokumentaciju o nabavi, predviđa, među ostalim, sljedeće:

(1) Jedan od najvažnijih ciljeva direktiva 2014/24/EU i 2014/25/EU smanjenje je administrativnog opterećenja javnih naručitelja, naručitelja i gospodarskih subjekata, a posebno malih i srednjih poduzeća. Europska jedinstvena dokumentacija o nabavi (ESPD) ključni je element tog nastojanja. Standardni obrazac za ESPD trebao bi se stoga izraditi na način da se otkloni potreba za dostavom znatnog broja potvrda i drugih dokumenata povezanih s kriterijima za isključivanje i odabir gospodarskog subjekta. Imajući na umu taj cilj, u standardnom obrascu trebali bi biti navedeni i odgovarajući podaci u pogledu subjekata na čije se sposobnosti gospodarski subjekt oslanja kako bi se provjera tih podataka mogla provesti zajedno s provjerom u pogledu glavnoga gospodarskog subjekta i pod istim uvjetima.

Prilog 1.

Upute

ESPD je osobna izjava gospodarskih subjekata koja predstavlja preliminarni dokaz kojim se zamjenjuju potvrde koje izdaju tijela javne vlasti ili treće osobe. Kako je predviđeno člankom 59. Direktive 2014/24/EU, to je službena izjava gospodarskog subjekta da se ne nalazi u jednoj od situacija u kojoj se gospodarski subjekti isključuju ili se mogu isključiti, da ispunjava odgovarajuće kriterije za odabir gospodarskog subjekta i da, prema potrebi, ispunjava objektivna pravila i kriterije koji su određeni u svrhu ograničavanja broja inače kvalificiranih natjecatelja koji će se pozvati na sudjelovanje. Cilj joj je smanjiti administrativno opterećenje koje nastaje zbog zahtjeva za izradu znatnog broja potvrda i drugih dokumenata povezanih s kriterijima za isključivanje i odabir gospodarskog subjekta.

[...]

Gospodarski subjekt koji sudjeluje **sam i ne oslanja se** na sposobnosti drugih subjekata kako bi ispunio kriterije za odabir dužan je ispuniti **jedan ESPD**.

Gospodarski subjekt koji sudjeluje sam, ali se oslanja na sposobnosti najmanje jednog drugog subjekta mora osigurati da javni naručitelj ili naručitelj zaprimi njegov ESPD zajedno sa **zasebnim** ESPD-om u kojem su navedeni relevantni podaci za **svaki subjekt na koji se oslanja**.

Napokon, ako skupine gospodarskih subjekata, uključujući privremena udruženja, zajedno sudjeluju u postupku nabave, nužno je dostaviti **zaseban ESPD** u kojem su utvrđeni podaci zatraženi na temelju dijelova II. – V. za **svaki** gospodarski subjekt koji sudjeluje u postupku.

U svim slučajevima u kojima su najmanje dvije osobe članovi upravnog, upravljačkog ili nadzornog tijela gospodarskog subjekta ili u njemu imaju ovlasti zastupanja, donošenja odluka ili kontrole, svaka će osoba **možda** morati potpisati isti ESPD, ovisno o nacionalnim pravilima, uključujući ona kojima se uređuje zaštita podataka.

15 Pravila Unije o javnoj nabavi prenesena su u nizozemsko pravo Aanbestedingswetom 2012 (Zakon o javnoj nabavi).

16 Člankom 2.52 stavcima 3. i 4 Aanbestedingsweta (Zakon o javnoj nabavi) određuje se:

„3. Udruženje gospodarskih subjekata može nastupiti kao ponuditelj ili natjecatelj.

4. Javni naručitelj ne zahtijeva da udruženje gospodarskih subjekata ima određeni pravni oblik za podnošenje ponude ili zahtijeva za sudjelovanje.”

17 Člankom 2.84 stavcima 1. i 2. tog zakona predviđa se:

„Osobna izjava je izjava gospodarskog subjekta u kojoj on navodi:

a. primjenjuju li se na njega osnove za isključenje,

b. ispunjava li on zahtjeve u pogledu sposobnosti utvrđene u obavijesti ili u dokumentaciji o nadmetanju,

c. ispunjava li ili će ispuniti tehničke specifikacije i uvjete za izvršenje ugovora koji se odnose na okoliš i zaštitu životinja ili se temelje na socijalnim razmatranjima,

d. ispunjava li i kako ispunjava kriterije za odabir.

2. Podaci i informacije koji se mogu zahtijevati u izjavi kao i obrazac, odnosno obrasci te izjave utvrđuju se uredbom ili na temelju uredbe.”

18 Člankom 2.85 stavkom 1. tog zakona utvrđuje se:

„1. Javni naručitelj zahtijeva od gospodarskog subjekta da svojem zahtjevu za sudjelovanje ili svojoj ponudi, korištenjem za to predviđenog obrasca, priloži osobnu izjavu i pritom navodi koji se podaci i informacije u osobnoj izjavi moraju navesti.”

[...]

19 Aanbestedingsbesluit (Uredba o javnoj nabavi), ako je u ovom predmetu relevantno, glasi:

„Članak 2.

1. Osobna izjava u skladu s člankom 2.84 Zakona mora sadržavati najmanje sljedeće podatke:

- a. podaci o javnom naručitelju ili posebnom sektorskom poduzeću i o postupku javne nabave,
- b. podaci o gospodarskom subjektu,
- c. izjava o osnovama isključenja,
- d. izjava o utvrđenim zahtjevima u pogledu sposobnosti i izjava o tehničkim specifikacijama i uvjetima za izvršenje ugovora koji se odnose na okoliš,
- e. izjava o načinu ispunjavanja kriterija za odabir,
- f. izjava o ispravnosti popunjene osobne izjave i ovlaštenju potpisnika,
- g. datum i potpis.

[...]

3. Obrazac ili obrasci osobne izjave utvrđuju se odlukom ministra. [...]"

20 Touringcars ima pravni oblik javnog trgovačkog društva. Javno trgovačko društvo je društvo osoba, poput ortaštva i komanditnog društva.

21 U svojem je mišljenju od 31. siječnja 2020. (NL:PHR:2020:97, t. 3.3-3.8) Procureur-generaal bij de Hoge Raad (Glavni državni odvjetnik pri Vrhovnom sudu Nizozemske) društvo osoba opisao kako slijedi:

„Različita društva osoba

3.3 Naše pravo poznaje tri društva osoba: društvo osnovano u skladu s građanskim pravom (u daljnjem tekstu: ortaštvo), javno trgovačko društvo i komanditno društvo (u daljnjem tekstu: KD). Pritom je riječ o udruženjima sklopljenima na temelju ugovora koji za razliku od pravnih osoba iz Knjige 2. BW-a nisu institucije. Istodobno se ta društva ponekad, možda čak moramo reći sve češće, smatraju entitetima, tako da se (sve više) postavlja pitanje pravne osobnosti i/ili pravnog subjektiviteta. JTD i KD su kvalificirani oblici ortaštva.

3.4 Zakonodavac definira ortaštvo u članku 7A:1655 BW-a: „Društvo osnovano u skladu s građanskim pravom je ugovor kojim se dvije ili više osoba obvezuju uložiti nešto u društvo kako bi međusobno dijelili korist koja iz toga proizlazi.”

Ortaštvo može biti ‚tajno‘ ili ‚javno‘; odlučujuće je to sudjeluje li se u pravnom prometu pod zajedničkim imenom. Ako je riječ o nastupanju pod zajedničkim imenom, ortaštvo je javno. Ako to nije slučaj, ono se naziva ‚tajnim‘; trećim osobama stoga njegovo postojanje nije poznato (tako da one ni ne mogu sklopiti

ugovor ‚s ortaštvom‘). JTD i KD posebni su oblici osnovnog oblika javnog ortaštva. U članku 16. WvK-a¹ JTD se definira kako slijedi:

‚Javno trgovačko društvo je društvo osnovano u skladu s građanskim pravom u svrhu obavljanja djelatnosti pod zajedničkim imenom.‘ [...]

3.5 Povezujući obje prethodno navedene odredbe članka 16. WvK-a i članka 7A:1655 BW proizlazi da je JTD:

- a) ugovor,
- b) čiji je predmet suradnja dviju ili više osoba,
- c) koje se obvezuju nešto uložiti u društvo,
- d) kako bi ostvarile zajedničku korist,
- e) pri čemu suradnja služi obavljanju djelatnosti
- f) i sklapa se pod zajedničkim imenom.

Zakon ne predviđa nikakve formalne uvjete za nastanak ortaštva, JTD-a i KD-a. Čim udruženje ispuni uvjete iz članka 7A:7655 BW-a i/ili članka 16. ili 19. WvK-a, ono se može smatrati ortaštvom, JTD-om ili KD-om. U pogledu JTD-a (i KD-a) zakon, međutim, propisuje i to da se on osniva temeljem javnobilježničke ili privatne isprave (članak 22. WvK-a) te se upisuje u sudski registar (članak 23. WvK-a), pri čemu, međutim, nije riječ o konstitutivnim uvjetima. Zahtjev koji se odnosi na ispravu ima isključivo dokaznu funkciju (članak 157. Rv-a²), a zahtjev koji se odnosi na upis u registar služi zaštiti trećih osoba (pravnoj sigurnosti).

Ovlast za zastupanje i solidarna odgovornost članova društva

3.6 Člankom 17. stavkom 1. WvK-a utvrđeno je da je svaki član društva ovlašten djelovati u ime JTD-a, osim ako ugovorom nije drukčije određeno:

‚Svaki član društva, osim ako iz toga nije isključen, ovlašten je djelovati u ime društva, davati i primati novac te preuzimati obveze za društvo u odnosu na treće osobe i obvezivati treće osobe u odnosu na društvo.‘

U pogledu pravnih posljedica značajan je članak 18. WvK-a:

‚U javnim trgovačkim društvima svaki član društva solidarno odgovara za obveze društva.‘

¹ Wetboek van Koophandel (Trgovački zakonik)

² Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Zakon o parničnom postupku, u daljnjem tekstu: Rv).

Članovi društva stoga solidarno odgovaraju u smislu članka 6:6 stavka 2. BW-a, što znači da svaki član društva za obveze društva odgovara neograničeno.”

- 22 U svojoj je presudi od 19. travnja 2019., NL:HR:2019:649 (UWV/bewindvoerder), Hoge Raad (Vrhovni sud Nizozemske) u pogledu JTD-a pošao od sljedeće teze:

„3.4.1

JTD je pravni odnos koji se zasniva ugovorom u svrhu obavljanja djelatnosti pod zajedničkim imenom u okviru udruženja osnovanog za stalno (vidjeti članak 16. WvK-a u vezi s člankom 7A:1655 BW-a). JTD prema važećem pravu ne posjeduje pravnu osobnost. Unatoč tomu, zakon i sudska praksa u određenom opsegu u pravnom prometu priznaju samostalni položaj JTD-a u odnosu prema pojedinačnim članovima društva. Tako JTD može nastupati u svoje ime pred sudom (članak 51. stavak 2. Rv-a) te pod njegovim imenom može biti proglašen stečaj (članak 4. stavak 3. Fw-a³). Nadalje je imovina članova društva namijenjena djelatnosti JTD-a prema ustaljenoj sudskoj praksi Hoge Raada (Vrhovni sud) odvojena od privatne imovine tih članova društva. U odnosu na tu posebnu imovinu zahtjevi se mogu postavljati samo u slučaju obveza preuzetih u okviru djelatnosti koju JTD obavlja. Stečaj JTD-a odnosi se na likvidaciju i raspodjelu posebne imovine te ne rezultira uvijek i automatski stečajem članova društva. [...]

3.4.2

Posljedica nedostatka pravne osobnosti jest da JTD nije samostalan nositelj subjektivnih prava i obveza. Djeluje li član društva u ime JTD-a (na što je prema članku 17. WvK-a u načelu ovlašten svaki član društva), on djeluje u ime zajednice članova društva i preuzima obveze za društvo. Ugovor „s JTD-om” stoga se mora smatrati i ugovorom sa zajednicom članova društva u njihovu svojstvu člana društva [...]

3.4.3

Člankom 18. WvK-a određeno je da svaki član društva solidarno odgovara za obveze društva. Ta odredba dovodi do toga da svaki član društva neograničeno odgovara za obveze zajednice članova društva u njihovu svojstvu članova društva. Stoga članak 18. WvK-a predstavlja iznimku od načela uređenog člankom 6:6 stavkom 1. BW-a prema kojem u slučaju da dva ili više dužnika duguju činidbu oni odgovaraju u jednakim dijelovima. Stoga članak 18. WvK-a rezultira međusobnom solidarnom odgovornošću članova društva, a ne solidarnom odgovornošću svakog člana društva s JTD-om (zajednici članova društva).

3.4.4

³ Faillissementswet (Stečajni zakon)

Vjerovnik zajednice članova društva može svoju tražbinu zahtijevati od te zajednice („od JTD-a”) i od svakog pojedinog člana društva. Vjerovnik društva stoga prema svakom članu društva ima dva podudarna prava: pravo prema zajednici članova društva („prema JTD-u”), za koje se može posegnuti u posebnu imovinu JTD-a, i pravo prema svakom članu društva osobno, u svrhu kojeg se može posegnuti u privatnu imovinu tog člana društva. Protiv prvog potraživanja član društva ne može iznositi argumentaciju sredstvima koja pripadaju samo njemu osobno, ali može protiv potonjeg. Presuda koja glasi na ime JTD-a, kojom je priznato isključivo pravo protiv JTD-a, ne može razviti materijalnu pravomoćnost u odnosu na člana društva osobno te se ne može izvršiti na teret njegove privatne imovine. Vjerovnik JTD-a može svoj zahtjev ostvarivati kako u odnosu na JTD (zajednicu članova društvu koji djeluju u tom svojstvu) tako i u odnosu na jednog ili više članova društva osobno; on može učiniti i oboje, uzastopno ili istodobno. [...]”

- 23 Članovi društva (društvo [K] B.V. i društvo [F] Touringcars B.V.) su poduzetnici koji su sa svojim vlastitim poduzećima i sami aktivni na istom tržištu kao i poduzeće (predmetno javno trgovačko društvo) koje je podnijelo ponudu za sklapanje ugovora (Touringcars). Društvo Taxi Horn u tom je smislu navelo da Touringcars koristi sredstva koja su mu na raspolaganje stavila vlastita poduzeća članova društva. Općine su to opovrgnule.
- 24 Važno je da javni naručitelj može ispitati mora li se gospodarski subjekt koji želi izvršavati ugovor isključiti i ispunjava li on zahtjeve za sposobnost, specifične uvjete i kriterije za odabir. Ako su se osobe trajno i pod zajedničkim imenom udružile u okviru posebnog zajedničkog pothvata, postavlja se pitanje može li se ispitivanje ograničiti isključivo na zajednički pothvat ili se ono mora odnositi i na svaku osobu koja u njemu sudjeluje.
- 25 Ključno pitanje jest kada je dovoljno da gospodarski subjekt u slučaju udruženja osoba (fizičkih i/ili pravnih osoba) podnese samo jedan ESPD. U tu je svrhu potrebno tumačenje članaka 2., 19., 59. i 63. Direktive 2014/24 i Provedbene uredbe 2016/7.