



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0902-281/2023

ESJN: 50918

Podgorica, 15.12.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 74/19, 3/23 i 11/23) i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku ("Sl. list CG", br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17), u postupku po žalbi "PDG Professional Development Group" d.o.o. Podgorica od 17.11.2023.g., izjavljenoj protiv odluke JU "Dom učenika i studenata" Podgorica broj 6721 od 08.11.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 15.12.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba "PDG Professional Development Group" d.o.o. Podgorica od 17.11.2023.g., pa se poništava odluka JU "Dom učenika i studenata" Podgorica broj 6721 od 08.11.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se JU "Dom učenika i studenata" Podgorica da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja otkloni nepravilnost na koju joj je ukazano ovim rješenjem i o tome obavijesti Komisiju za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u roku od tri dana od dana otklanjanja nepravilnosti.

3. Sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 355,38 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "PDG Professional Development Group" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 012/23-5023 od 07.09.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke profesionalnih sredstava za mašinsko pranje suđa, JU "Dom učenika i studenata" Podgorica je, kao naručilac, donijela odluku broj 6721 od 08.11.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor, dok su ponuđač "Interesta" d.o.o. Podgorica i ponuđač "PDG Professional Development Group" d.o.o. Podgorica isključeni iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "PDG Professional Development Group" d.o.o. Podgorica je, dana 17.11.2023.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava), žalbu zbog bitne povrede Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), povrede načela javnih nabavki i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da ne postoji pravni osnov za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne

nabavke, imajući u vidu da se dokazi o kvalitetu predmeta nabavke, odnosno dokazi o ispunjenosti drugih uslova ne navode u izjavi privrednog subjekta jer isti nijesu obuhvaćeni navedenom izjavom, već se dostavljaju zasebno. Takođe ističe da ponuđač „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor nije dostavio izjavu privrednog subjekta u skladu sa odredbama ZJN, jer ista ne sadrži pravno valjan elektronski potpis u skladu sa Zakonom o elektronskom potpisu, imajuću u vidu da je očigledno da je ovaj ponuđač izjavu dostavio u vidu prethodno odštampanog, a nakon toga skeniranog dokumenta, čime je narušena autentičnost potpisa i onemogućena provjera podataka koju elektronski potpis mora da sadrži. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, naloži naručiocu da otkloni učinjene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 23.11.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, bez odgovora na žalbu.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, pobijanu odluku i ostale spise predmeta i utvrdila sljedeće:

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da ponuđač „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor nije dostavio izjavu privrednog subjekta u skladu sa odredbama ZJN, jer ista ne sadrži pravno valjan elektronski potpis u skladu sa Zakonom o elektronskom potpisu, imajući u vidu da je očigledno da je ovaj ponuđač izjavu dostavio u vidu prethodno odštampanog, a nakon toga skeniranog dokumenta, čime je narušena autentičnost potpisa i onemogućena provjera podataka koju elektronski potpis mora da sadrži. Ovo iz sljedećeg razloga:

Odredbom člana 108 tačka 5 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena, zatim članom 111 stav 1 ovog zakona propisano je da podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač podnosi izjavu privrednog subjekta kojom garantuje da će u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, predviđen tenderskom dokumentacijom, te stavom 2 ovog člana propisano je da podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan je da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, a stavom 4 ovog člana propisano je da se izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje Ministarstvo. Dalje, odredbama člana 122 st. 1 i 2 ZJN propisano je da se ponuda sačinjava i podnosi u elektronskom obliku putem ESJN, te da se izjava privrednog subjekta i garancija ponude podnose u elektronskom obliku putem ESJN. Takođe, Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 88/23) propisana je sadržina izjave privrednog subjekta kojom je u poglavlju VIII predviđeno mjesto za potpis predmetne izjave od strane ovlašćenog lica, dok je Uputstvom za popunjavanje izjave u poglavlju VIII propisano da izjavu privrednog subjekta potpisuje ovlašćeno lice privrednog subjekta elektronskim potpisom. Pored navedenog, odredbom člana 9 stav 1 Zakona o elektronskom potpisu ("Sl. list CG", br. 31/17 i 72/19) propisano je: "Elektronski potpis je skup podataka u elektronskom obliku koji su pridruženi ili su logički povezani sa elektronskim dokumentom i služe za potpis i elektronsku identifikaciju potpisnika".

Naručilac je u tački 12. tenderske dokumentacije dao Uputstvo za sačinjavanje ponude u kojem je predvidio da se ponuda sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Ponudač „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor je uz ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta u elektronskom obliku, sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 88/23), koja je potpisana elektronskim potpisom ovlašćenog lica Zorice Marković – izvršnog direktora i ovjerena pečatom ovog privrednog subjekta.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu koji se odnosi na ponuđača „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor, naveo da je isti dostavio izjavu privrednog subjekta u elektronskom obliku, te da je ista verifikovana elektronskim potpisom od strane ovlašćenog lica ponuđača.

Dakle, budući da je ponuđač „Winterhalter Gastronom Montenegro“ d.o.o. Kotor dostavio izjavu privrednog subjekta u elektronskom obliku, putem ESJN, i istu potpisao elektronskim potpisom ovlašćenog lica privrednog subjekta Zorice Marković – izvršnog direktora, to je izjava privrednog subjekta sačinjena u skladu sa članom 122 stav ZJN, tačkom 12 predmetne tenderske dokumentacije i Uputstvom za popunjavanje izjave koje je sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 88/23), kao i u skladu sa članom 9 stav 1 Zakona o elektronskom potpisu, s obzirom da se iz navedenog elektronskog potpisa može identifikovati potpisnik, odnosno u konkretnom slučaju ovlašćeno lice navedenog ponuđača, koje svojim potpisom garantuje da će ovaj privredni subjekat u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, predviđen tenderskom dokumentacijom.

Osnovan je žalbeni navod žalioca da ne postoji pravni osnov za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne nabavke, imajući u vidu da se dokazi o kvalitetu predmeta nabavke, odnosno dokazi o ispunjenosti drugih uslova ne navode u izjavi privrednog subjekta jer isti nijesu obuhvaćeni navedenom izjavom, već se dostavljaju zasebno. Ovo iz sljedećeg razloga:

Odredbama člana 120 stav 1 ZJN propisano je da je ponuda izjava namjere ponuđača da će isporučiti robu, pružiti usluge ili radove za određenu cijenu i pod određenim uslovima, u skladu sa tenderskom dokumentacijom, dok je stavom 16 istog člana ovog zakona propisano da je ponuđač dužan da uz ponudu dostavi izjavu privrednog subjekta, garanciju ponude, dokaze za vrednovanje ponude, ugovor iz člana 126 stav 1 ovog zakona u slučaju podnošenja zajedničke ponude i dokaze o kvalitetu predmeta nabavke i dokaze o ispunjavanju drugih uslova predviđenih tenderskom dokumentacijom, a koji nijesu obuhvaćeni izjavom privrednog subjekta.

Dalje, Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 88/23) u članu 1 propisano je da se ovim pravilnikom propisuje izjava privrednog subjekta kojom podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač garantuje da će u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, predviđen tenderskom dokumentacijom, zatim u članu 2 stav 1 ovog pravilnika propisano je da Izjava sadrži

podatke o: naručiocu, postupku i predmetu javne nabavke i ponudi; privrednom subjektu; obaveznim uslovima za učešće u postupku javne nabavke; sprječavanju korupcije i sukoba interesa; posebnim osnovima za isključenje iz postupka javnih nabavki; uslovima sposobnosti privrednog subjekta; dokazivanju ispunjenosti uslova u slučaju ograničenja broja kvalifikovanih kandidata; garantnoj izjavi, te u stavu 2 ovog člana propisano je da je Izjava data na Obrascu 1 koji je sastavni dio ovog pravilnika. Takođe, ovim pravilnikom propisan je obrazac izjave privrednog subjekta koji, pored ostalog, sadrži zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke; sprečavanja korupcije i sukoba interesa iz člana 38 stav 2 tačka 1 i člana 41 ZJN; posebnih osnova iz člana 110 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke; ispunjenosti uslova sposobnosti privrednog subjekta koji su predviđeni tenderskom dokumentacijom (sposobnost za obavljanje djelatnosti, ekonomsko finansijska sposobnost, stručna i tehnička sposobnost).

Naručilac je u tački 14 uslova za učešće u postupku i zahtjeva u pogledu načina izvršenja predmeta nabavke (drugi uslovi), predvidio: "Sertifikat proizvođača ISO 9001:2015 ili odgovarajući, Sertifikat proizvođača ISO 14001:2015 ili odgovarajući, Sertifikat proizvođača 45001:2018 ili odgovarajući, Bezbjedonosni list za ponuđene proizvode". Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 12. Uputstvo za sačinjavanje ponude predvidio: "Ponuda se sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude. Ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje se izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta. Ponuđač je dužan da tačno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije".

Žalilac je uz ponudu dostavio svoju izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 88/23), potpisanu elektronskim potpisom ovlašćenog lica, u kojoj je naveo da ispunjava sve uslove za učešće u postupku javne nabavke određene predmetnom tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na razloge za isključenje žalioaca iz postupka javne nabavke, naveo: "Pregledom izjave utvrđeno je da izjava ne sadrži informacije o svim uslovima zahtijevanim tenderskom dokumentacijom a koji su navedeni kao "Drugi uslovi" i dokazuju se sertifikatom proizvođača ISO 9001:2015 ili odgovarajući, sertifikat proizvođača ISO 14001:2015 ili odgovarajući, Sertifikat proizvođača 45001:2018 ili odgovarajući i bezbjedonosni list za ponuđene proizvode. ...Kako se ponuđač u izjavi privrednog subjekta nije odredio u odnosu na zahtijevano ispunjenje "Drugih uslova" u smislu dostavljanja potrebnih informacija o ispunjenju uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, stekli su se uslovi za primjenu člana 108 stav 1 tačka 5 ZJN".

Dakle, budući da obrazac izjave privrednog subjekta, koji je propisan Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 88/23), ne predviđa mogućnost izjašnjavanja ponuđača u odnosu na zahtijevane dokaze o kvalitetu ponuđenih proizvoda, to naručilac nije imao zakonski osnov da žalioaca isključi iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje osnova za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke žalioca, te na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primjenio materijalno pravo kada ga je isključio iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 3 ZJN, te je treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, kako bi naručilac otklonio nepravilnosti na koje mu je ukazano, a što je dužan da učini shodno članu 192 stav 3 ZJN.

Budući da je žalba djelimično usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 355,38 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, Komisija za zaštitu prava je odlučila kao u dispozitivu rješenja

Uputstvo o pravnoj zaštiti

Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor tužbom Upravnom sudu Crne Gore u roku od 20 dana od dana objavljivanja rješenja na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava.

Danom objavljivanja ovog rješenja na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava, smatra se da je rješenje uredno dostavljeno strankama u postupku, shodno članu 193 stav 4 ZJN.

Zamjenik predsjednika,

Jelica Bošković



Dostavna naredba:

- Objaviti rješenje na ESJN i na internet stranici Komisije za zaštitu prava u roku od tri dana od dana donošenja rješenja,
- dostaviti u a/a.