



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj:UP.0903-31/2022

ESJN:12851

Podgorica, 18.03.2022.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 74/19) 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 "Refena" d.o.o. Podgorica od 10.03.2022.g., izjavljenoj preko punomoćnika AOD "Advokatska kancelarija Kalezić&Miranović" iz Podgorice, protiv odluke Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-4520/1 od 25.02.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 18.03.2022.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Refena" d.o.o. Podgorica od 10.03.2022.g., pa se poništava odluka Kliničkog centra Crne Gore broj 03/01-4520/1 od 25.02.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Kliničkom centru Crne Gore da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja, otkloni nepravilnosti na koje mu 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 1.322,32 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Refena" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Klinički centar Crne Gore da "Refena" d.o.o. Podgorica nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 107/21 od 08.12.2021.g., za otvoreni postupak javne nabavke radova na adaptaciji prostorija fizikalne medicine - I faza radova, Klinički centar Crne Gore je, kao naručilac, donio odluku broj 03/01-4520/1 od 25.02.2022.g. o izboru

najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Entext Inženjering" d.o.o Podgorica, a ponuda ponuđača "Refena" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao neispravna.

"Refena" d.o.o. Podgorica je, kao ponuđač, dana 10.03.2022.g., putem ESJN, preko punomoćnika AOD "Advokatska kancelarija Kalezić&Miranović" iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava žalbu protiv navedene odluke naručioca iz svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi, u bitnom, navodi da je pobijana odluka donijeta na direktnu štetu žalioca jer se temelji na pogrešnim, odnosno netačnim podacima koji su posljedica greške učinjene od strane nadležnog organa, Uprave prihoda i carina. Navodi da je naručilac, prilikom provjere podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta ponuđača "Refena" d.o.o. u dijelu u kojem se odnosi na ispunjenost uslova o izmirenim dospjelim obavezama po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, zatražio dana 13.01.2022.g. od ovog ponuđača dostavljanje dokaza, a koji je po osnovu ovog zahtjeva dostavio uvjerenje Uprave prihoda i carina broj 03/8-2-19842/2 od 14.01.2022.g. iz kojeg se jasno može zaključiti da ponuđač "Refena" d.o.o. Podgorica na dan izdavanja uvjerenja nema dospjelih, a neizmirenih obaveza ni po jednom osnovu. Međutim, kako se ispunjenost uslova za učešće cijeni na dan javnog otvaranja ponuda, naručilac nije prihvatio dostavljeni dokaz, već je po službenoj dužnosti pristupio provjeri kod nadležnog organa Uprave prihoda i carina, te uputio zahtjev broj 03/1-1969 od 27.01.2022.g. kojim je tražio podatke o izmirenim poreskim obavezama na dan 11.01.2022.g. (dan javnog otvaranja), a Uprava prihoda i carina je dana 09.02.2022.g. dostavila dopis broj 17/01-2-1578/1 od 02.02.2022.g., koji je sadržao netačne podatke, jer je u istom bilo navedeno da je na dan 11.01.2022.g. "Refena" d.o.o. Podgorica podnio poreske prijave i prema istima obračunao obaveze po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 12/2021 godine i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2020. godinom i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza i poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 11/2021. godine i da po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 1.982,57€. Dalje ističe, da se nakon uvida u Odluku o izboru najpovoljnije ponude dana 04.03.2022.g. obratio Upravi prihoda i carina sa zahtjevom za utvrđivanje tačnosti činjeničnog stanja o izmirenim poreskim obavezama, nakon kojeg zahtjeva je Uprava prihoda i carina Kliničkom centru Crne Gore dostavila akt broj 17/01-2-1578/2 od 04.03.2022.g. u kom je kao predmet navedeno: "Izmjena podataka za dopis broj 17/01-2-1578/1 od 02.02.2022. godine." Ističe da je u ovom aktu nesporno konstatovano da je na dan otvaranja ponuda 11.01.2022.g. imao izmirene sve dospjele poreske obaveze, odnosno da nije imao ni jedan cent duga po bilo kom zakonskom osnovu, te da sve navedeno ukazuju da je ožalbenom odlukom oštećen i diskriminisan, jer nije postojao nijedan zakonski osnov za odbijanje njegove ponude kao neispravne, posebno ako se ispostavi tačnim da je naručilac dobio ispravku podataka koju mu je nadležni organ dostavio aktom broj 17/01-2-1578/2 od 04.03.2022.godine, bez obzira što je isto dostavljeno nakon donošenja ožalbene odluke. Takođe, navodi da sve i da podaci u prvobitnom aktu Uprave prihoda i carina nijesu bili pogrešni, naručilac nije mogao odbiti ponudu žalioca kao neispravnu, već bi u tom slučaju morao privrednog subjekta isključiti iz postupka javne nabavke. U konačnom, žalilac predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime

naknade za vođenje žalbenog postupka, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura sa uračunatim PDV-om.

Naručilac je dana 14.03.2022.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta sa odgovorom na žalbu neposredno na arhivi, a preostali dio spisa istog dana putem ESJN. U odgovoru na žalbu naručilac ističe da je žalba u cjelosti neosnovana i da ostaje pri svemu navedenom u pobijanoj odluci, te da naknadno, u toku žalbenog roka, dostavljanje ispravke akta Uprave prihoda i carina Crne Gore, u kojem nije dato obrazloženje da li je i zbog čega načinjena navodna greška, ne može činiti odluku nezakonitom. Predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, pobijanu odluku i ostale spise predmeta i utvrdila da je žalba osnovana iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 99 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) propisano je da u postupku javne nabavke može da učestvuje privredni subjekat koji je izmirio sve dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, zatim članom 100 stav 1 tačka 2 ovog zakona propisan dokaz za dokazivanje ispunjenosti ovog uslova, te članom 108 stav 1 tačka 2 ovog člana propisano da će naručilac isključiti iz postupka javne nabavke privrednog subjekta ako utvrdi da ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona. Takođe, odredbom člana 111 stav 1 ZJN propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, te stavom 4 ovog člana propisano da izjavom iz stava 1 ovog člana podnosioc ponude, garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom, dok je odredbom člana 112 stav 1 ovog zakona propisano da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi iz člana 111 stav 1 ovog zakona na osnovu evidencija koje vode nadležni organi u skladu sa zakonom, uključujući i e-Certis, a može i putem ESJN, odnosno da zatraži od nadležnih organa izdavanje dokaza ili da izvrši uvid u dokaze koje već posjeduje, zatim stavom 2 propisano da ako podaci iz stava 1 ovog člana nijesu dostupni naručiocu ili nije moguće obezbijediti dokaz po službenoj dužnosti, naručilac je dužan da zahtijeva od privrednog subjekta da u roku od osam dana, od dana prijema zahtjeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom, te stavom 3 propisano da, ukoliko je dostavljeni dokaz nepotpun ili nejasan, naručilac je dužan da o tome obavijesti privrednog subjekta i omogući mu, da u roku od pet dana od dana dostavljanja obavještenja, dostavi dokaz koji je potpun i jasan.

Dakle, budući da iz navedenih odredbi člana 111 ZJN jasno proizilazi da je ponuđač dužan da, za dokazivanje ispunjenosti obaveznih i drugih uslova za učešće u postupku javne nabavke, u ponudi dostavi izjavu privrednog subjekta kojom garantuje ispunjenost tih uslova, to znači da isti, garantuje za tačnost podataka navedenih u izjavi do dana isteka roka za podnošenje ponuda.

Naime, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 6 uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke predvidio da u postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospelje poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, što se dokazuje na osnovu

uvjerenja ili potvrde organa nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište. Dalje, naručilac je tačkom 12 poziva za nadmetanje dao Uputstvo za sačinjavanje ponude, kojim je u stavu 1 predviđeno da se ponuda sačinjava na ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude, te u stavu 2 predviđeno da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta. Takođe, naručilac je Izmjenom broj 1 (03/01-31793/14) tenderske dokumentacije od 23.12.2021.g., između ostalog, predvidio da se ponude podnose preko ESJN zaključno sa danom 11.01.2022.g., te da će se otvaranje ponuda održati istog dana 11.01.2022.g.

Ponudač "Refena" d.o.o. Podgorica je uz ponudu, dostavio izjavu privrednog subjekta, u kojoj je, u odjeljku B (Osnove povezane s plaćanjem poreza ili doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje), naveo da je izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje.

U postupku provjere tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta "Refena" d.o.o. Podgorica naručilac je zahtjevom broj 03/01-31793/16 od 13.01.2022.g. tražio od ovog ponuđača da u roku od 8 dana od dana prijema istog dostavi originale ili ovjerene kopije dokaza da je na dan otvaranja ponuda 11.01.2022.g. ispunjavao uslove za učešće u predmetnom postupku.

Povodom predmetnog zahtjeva ponudač "Refena" d.o.o. Podgorica je dana 20.01.2022.g. dostavio, između ostalog, Uvjerenje Uprave prihoda carina i broj 03/8-2-19842/2 od 14.01.2022.g. u kojem je navedeno: "da je poreski obveznik "Refena" d.o.o. Podgorica, PIB ..., na dan izdavanja uvjerenja 14.01.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 12/2021, i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, - poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2020. godinom i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza, - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 11/2021. godine i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza."

Takođe, iz spisa predmeta je utvrđeno da je naručilac dana 27.01.2022.g. sa pozivom na odredbu člana 112 stav 1 uputio Upravi prihoda i carina zahtjev broj 03/1-1969 za dostavljanje dokaza da je ponudač "Refena" d.o.o. Podgorica na dan otvaranja ponuda 11.01.2022.g. platio poreze i doprinose za penzijsko i zdravstveno osiguranje, uključujući porez na dobit i porez na dodatu vrijednost, povodom kojeg zahtjeva je Uprava prihoda i carina dostavila akt broj 17/01-2-1578/1 od 02.02.2022.g. u kojem je, između ostalog, navedeno: "Uvidom u individualni analitički račun, utvrđeno je da je poreski obveznik "Refena" d.o.o. Podgorica, PIB ..., na dan 11.01.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 12/2021, i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, - poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2020. godinom i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza, - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 11/2021.godine i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 1.981,57€".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "Refena" d.o.o. Podgorica, između ostalog, naveo: "Ponuđač Refena d.o.o. Podgorica je u Izjavi privrednog subjekta, u dijelu pod tačkom B. Osnove povezane s plaćanjem poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, u odgovoru na pitanje: "Da li je privredni subjekat izmirio sve svoje dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u Crnoj Gori ili u zemlji u kojoj ima sjedište?" dao odgovor DA. Ponuđač je na zahtjev Komisije od 13.01.2022.g., dostavio Uvjerenje Uprave prihoda i carina Crne Gore broj 03/8-2-19842/2 od 14.01.2022.g. u kojem je navedeno da je Refena d.o.o. Podgorica, zaključno sa 14.01.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim obračunao poreze po osnovu: - poreza i doprinosa za lična primanja, zaključno sa 12/2021, i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, - poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2020. godinom i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza, - poreza na dodatu vrijednost, zaključno 11/2021. godine i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza. S obzirom, na to da ponuđač dostavljenim Uvjerenjem nije dokazao da je platio dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa na penzijsko i zdravstveno osiguranje na dan otvaranja ponuda koje je bilo 11.01.2022. godine već na dan 14.01.2022. godine, naručilac se obratio Upravi prihoda i carina zahtjevom broj 03/1-1969 od 27.01.2022.godine, kojim je tražio izdavanje uvjerenja sa stanjem na dan 11.01.2022. godine. Uprava prihoda i carina je dostavila dana 09.02.2022. godine dopis broj 17/01-2-1578/1 od 02.02.2022. godine, u kojem je navedeno da je Refena d.o.o. Podgorica na dan 11.01.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 12/2021, i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2020. godinom i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 11/2021. godine i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 1.987,57€.... Na osnovu svega navedenog, ocijenjeno je da je ponuda ponuđača Refena d.o.o. Podgorica neispravna u smislu člana 133 stav 1 tačka 1 Zakona o javnim nabavkama, jer ponuđač na dan otvaranja ponuda 11.01.2022. godine nije ispunjavao obavezni uslov za učešće u predmetnom postupku nabavke u pogledu izmirivanja dospjelih obaveza po osnovu poreza na dodatu vrijednost".

Dakle, iz naprijed navedenog jasno proizilazi da naručilac nije na pravilan način izvršio provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta. Naime, imajući u vidu da je naručilac postupak provjere tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta žalio "Refena" d.o.o. Podgorica započeo na način što je zahtijevao od istog dostavljanje dokaza o ispunjenosti uslova za učešće u postupku nabavke, a da je žalilac, postupajući po predmetnom zahtjevu dostavio Uvjerenje Uprave prihoda i carina broj 03/8-2-19842/2 od 14.01.2022.g. u kojem je navedeno da isti nema neizmirenih poreskih obaveza na dan izdavanja uvjerenja tj. na dan 14.01.2022.g., a ne na dan otvaranja ponuda 11.01.2022.g., kako je zahtjevom i traženo, to je naručilac bio dužan da, prije pribavljanja dokaza po službenoj dužnosti, u skladu sa članom 112 stav 3 ZJN, obavijesti žalio da je dostavio neadekvatan dokaz za dokazivanje obaveznog uslova u pogledu izmirenja dospjelih poreskih obaveza, te da mu omogući da u zakonskom roku od pet

dana dostavi novi odgovarajući dokaz ili da postojeći dokaz dopuni, pa tek nakon toga da odluči o ponudi ovog ponuđača.

Pored navedenog, žalilac osnovano ističe da je pogrešan zaključak naručioca da je njegova ponuda neispravna u smislu člana 133 stav 1 ovog zakona, jer neispunjavanje obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke iz člana 99 ZJN je osnov za isključenje ponuđača, u smislu člana 108 ZJN, a ne razlog za neispravnost ponude. Naime, sve i da žalilac nije ispunio obavezni uslov za učešće u postupku javne nabavke koji se odnosi na obavezu izmirenja dospjelih obaveza po osnovu poreza i doprinosa, to svakako ne može biti razlog za neispravnost njegove ponude iz člana 133 stav 1 ZJN, jer navedenom zakonskom odredbom, kao materijalnim propisom, nije predviđeno da je ponuda neispravna iz navedenog razloga, već eventualno može predstavljati obavezni osnov iz člana 108 stav 1 tačka 2 ZJN za isključenje žalioca iz postupka javne nabavke, pod uslovom da je izvršena kompletna provjera tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta na način propisan članom 112 i članom 134 ZJN.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ispunjenost obaveznog uslova da je ponuđač "Refena" d.o.o Podgorica izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza na dodatu vrijednost do dana otvaranja ponuda, te je na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je ovu ponudu ocijenio kao neispravnu u smislu člana 133 stav 1 ZJN, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tač. 5 i 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, 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 predmetna žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 1.322,32 eura, u skladu sa članom 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žalioca za naknadu troškova postupka na ime sastava žalbe od strane advokata, pa imajući u vidu da je članom 206 stav 4 ZJN propisano da se naknada za rad advokata određuje u skladu sa Advokatskom tarifom i za sačinjavanje podnesaka za neprocjenjive predmete u upravnom postupku i upravnom sporu, kao i činjenica da je žalba sačinjena od strane advokata za kojeg je dostavljen dokaz da je registrovan kao obveznik PDV-a, to mu se određuju troškovi postupka po ovom osnovu u iznosu od 484,00 eura, sa uračunatim PDV-om po stopi od 21%, u skladu sa članom 1 stav 3, članom 5 stav 5, tarifnim brojem 6 tačka 8 i tarifnim brojem 9 Advokatske tarife Crne Gore ("Sl. list CG", broj 079/17), koje troškove mu je naručilac dužan nadoknaditi u skladu sa članom 94 stav 3 Zakona o upravnom postupku ("Sl. list CG", br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17) i članom 12 stav 3 Uredbe o naknadi troškova i nagradi u upravnom postupku ("Sl. list CG", broj

18/16), jer je predmetni postupak javne nabavke pokrenut po službenoj dužnosti, a povodom žalbe je odlučeno u korist žalioca.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 206 stav 1 ZJN 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 ovog 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.