



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0903-94/2022

ESJN: 14548

Podgorica, 01.08.2022.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) 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 "Bombeton" d.o.o. Cetinje od 08.07.2022.g. izjavljenoj protiv odluke Prijestonice Cetinje broj 01-426/22-103/13 od 01.07.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 01.08.2022.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba "Bombeton" d.o.o. Cetinje od 08.07.2022.g. pa se poništava odluka Prijestonice Cetinje broj 01-426/22-103/13 od 01.07.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.
2. Nalaže se Prijestonici Cetinje da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja otkloni nepravilnosti na koje 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 9.800,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Bombeton" d.o.o. Cetinje, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 14548 od 27.01.2022.g. za otvoreni postupak javne nabavke radova na izgradnji objekta za potrebe socijalnog stanovanja - II faza, Prijestonica Cetinje je, kao naručilac, donijela odluku broj 01-426/22-103/13 od 01.07.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica, zatim ponuda ponuđača "Bombeton" d.o.o. Cetinje ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, a ponuda ponuđača "Spes ING" d.o.o. Cetinje ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao trećerangirana.

Ponuđač "Bombeton" d.o.o. Cetinje je dana 08.07.2022.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca iz razloga jer je u postupku pregleda, ocjene i vrednovanja ponuda pogrešno utvrdio činjenično stanje i na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo u odnosu na ponudu ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica. Naime, ističe da je nejasno kako je Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila da su ponuđači "BB Solar" d.o.o. Podgorica i podgovarač

"Permonte" d.o.o Podgorica istinito prikazali podatke u Izjavi privrednog subjekta i ispunili obavezni uslov da imaju izmirene poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u skladu sa Pozivom za javno nadmetanje i članom 99 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), kada je konstatovala da je u uvjerenjima Uprave prihoda i carina navedeno da su pomenuti poreski obveznici na dan 28.03.2022. godine, podnijeli poreske prijave i prema istim obračunali obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 02/2022. godine, i po tom osnovu nemaju neizmirenih obaveza, pri tome ne navodeći da li su prijavljene i izmirene obaveze po osnovu poreza na dobit pravnih lica i poreza na dodatu vrijednost. Smatra da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za isključenje iz postupka javne nabavke, te je na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je konstatovala da su ponuđač "BB Solar" d.o.o. Podgorica i podugovarač "Permonte" d.o.o. Podgorica istinito prikazali podatke u Izjavi privrednog subjekta i ispunili obavezni uslov da imaju izmirene poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, pa ožalbenu odluku treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje. Takođe, ističe da je naručilac tenderskom dokumentacijom utvrdio metodologiju vrednovanja ponuda po kriterijumu odnos cijene i kvaliteta, te predvidio da se podkriterijum kvalitet iskazuje kroz iskustvo lica kojima će biti povjereno izvršenje predmeta nabavke, pa navodi da je jasno da je namjera naručioca bila da se vrednuje iskustvo na poslovima rukovođenja građenjem objekta u cjelini inženjera koji je imenovan za ovlašćenog inženjera koji rukovodi građenjem objekta u cjelini, a nikako iskustvo inženjera kojem nije povjereno vršenje tih poslova. Smatra da je navedena formulacija "iskustvo lica kojima će biti povjereno izvršenje predmetne nabavke" uopštena formulacija iz Pravilnika o metodologiji načina vrednovanja ponuda u postupku javnih nabavki ("Službeni list Crne Gore" br. 074/20 od 23.07.2020) i da se ona prilagođava svakom posebnom postupku, te da je zbog toga potpuno pogrešan stav Komisije za zaštitu prava, a koji je primijenila Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke u ponovnom odlučivanju, da se vrednuje iskustvo u rukovođenju građenjem objekta u cjelini inženjera koji je imenovan za ovlašćenog inženjera koji rukovodi građenjem pojedinih vrsta radova na objektu. Navodi da u prilog tome ide i činjenica da je u samom ZJN definisano da radi dokazivanja ispunjenosti određenih uslova ponuđač može koristiti sposobnost drugog privrednog subjekta ali samo u slučaju da taj privredni subjekat izvodi radove ili pruža usluge za koje se ta sposobnost zahtijeva (član 127 ZJN), kao i da je zakonom definisano i da je podugovarač dužan da ispunjava obavezne uslove, uslove za obavljanje djelatnosti i uslove stručno-tehničke sposobnosti koji se odnose na dio predmeta nabavke koji mu je ustupljen (član 128 ZJN). Takođe, smatra da ZJN ne dozvoljava da se uslovi za učešće u postupku javne nabavke ispunjavaju preko drugog pravnog lica, ako to pravno lice ne izvodi radove ili pruža usluge za koje ima sposobnost, već će to raditi neko drugo lice. Smatra da ukoliko je stav Komisije za zaštitu prava da sama jezička formulacija metodologije vrednovanja ponuda nedvosmisleno ukazuje da je naručilac predvidio da se budući reference svih inženjera kojima će biti povjereno izvršenje predmeta nabavke, uključujući i reference onih inženjera koji neće raditi poslove ovlašćenog inženjera koji će rukovoditi građenjem objekta u cjelini, već će te poslove raditi inženjer koji uopšte nema potrebno iskustvo, i da takva ponuda dobija prednost u odnosu na ponudu u kojoj će poslove ovlašćenog inženjera koji rukovodi građenjem objekta u cjelini raditi inženjer sa iskustvom upravo na tim poslovima, onda taj uslov treba ocijeniti kao diskriminatorski i nezakonit, pa postupak poništiti jer se nikakvim dodatnim radnjama naručioca ne može ispraviti učinjena nezakonitost. U konačnom, žalilac predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, kao i da mu se nadoknade sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka po žalbi u iznosu od 9.800,00 eura.

Prijestonica Cetinje je dana 12.07.2022.g., neposredno, dostavila Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta i odgovor na žalbu, dok je u preostali dio spisa predmeta Komisija za zaštitu prava imala uvid putem ESJN-a. Naručilac u odgovoru na žalbu ističe da ostaje u svemu pri navodima datim u odluci o

izboru najpovoljnije ponude broj 01-426/22-103/13 od 01.07.2022.g. i predlaže da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu kao neosnovanu.

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

Naručilac je pobijanu odluku donio u postupku izvršenja Rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP.0903-73/2022 od 23.06.2022.g., kojim je djelimično usvojena žalba "BB Solar" d.o.o. Podgorica od 27.05.2022.g. i poništena odluka Prijestonice Cetinje broj 01-426/22-103/11 od 17.05.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje iz razloga jer je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za vrednovanje ponude ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica po parametru kvalitet.

Nedozvoljen je žalbeni navod žalioca koji se odnosi na metodologiju vrednovanja ponuda po parametru kvalitet iz razloga jer je Komisija za zaštitu prava rješenjem broj UP.0903-73/2022 od 23.06.2022.g., utvrdila da naručilac nije pravilno primijenio odredbe Pravilnika o metodologiji načina vrednovanja ponuda u postupku javne nabavke s obzirom da ponuđaču "BB Solar" d.o.o. Podgorica nije prihvatio dvije potvrde o referenci, pa se samim tim sporna pitanja koja su naznačenim rješenjem raspravljena ne mogu ponovo razmatrati, a ukoliko je žalilac bio nezadovoljan navedenim rješenjem Komisije za zaštitu prava, imao je pravo i mogućnost da isto ospori u upravnom sporu tužbom kod Upravnog suda Crne Gore.

Osnovan je žalbeni navod žalioca da je naručilac u postupku pregleda, ocjene i vrednovanja ponuda nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ispunjenost obaveznog uslova propisanog članom 99 stav 1 ZJN u odnosu na ponudu ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica jer je Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatovala da je u uvjerenjima Uprave prihoda i carina navedeno da su poreski obveznici "BB Solar" d.o.o. Podgorica i "Permonite" d.o.o. Podgorica na dan 28.03.2022.g., podnijeli poreske prijave i prema istim obračunali obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 02/2022. godine, i po tom osnovu nemaju neizmirenih obaveza, pri tome ne navodeći da li su prijavljene i izmirene obaveze po osnovu poreza na dobit pravnih lica i poreza na dodatu vrijednost. Ovo iz sljedećeg razloga:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom, u dijelu Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke kao obavezni uslov predvidio: "U postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje što se dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište", te tačkom 12 dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je predvidio 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 tenderskom dokumentacijom predvidio da se ponude podnose preko ESJN-a zaključno sa danom 28.03.2022.g. do 09.00 sati, te predvidio da će se otvaranje ponuda održati istog dana u 09.30 sati.

Ponuđač "BB Solar" d.o.o. Podgorica je u svojoj ponudi dostavio Izjavu privrednog subjekta u kojoj je u dijelu "Oblik učestvovanja" na pitanje "Ustupa li privredni subjekat u postupku javne nabavke dio predmeta ili ugovora o javnoj nabavci podugovaraču" dao odgovor "Da", te između ostalog naveo da će podugovarač "Permonite" biti angažovan za dio izvođenja radova i rukovođenje dijela radova, zatim 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 (stranica 3/17 izjave privrednog subjekta). Takođe, ovaj ponuđač je uz svoju ponudu dostavio i Izjavu privrednog subjekta za podugovarača "Permonte" d.o.o. Podgorica koji 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 (stranica 3/17 izjave privrednog subjekta).

U spisima predmeta se nalazi zahtjev broj 01-426/22 od 31.03.2022.g. koji je naručilac uputio Upravi prihoda - Područna jedinica Podgorica da u skladu sa članom 112 ZJN dostavi dokaze da su privredni subjekti "BB Solar" d.o.o. Podgorica i "Permonte" d.o.o. Podgorica izmirili sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Takođe, naručilac se dana 18.04.2022.g. putem komunikacije na ESJN obratio ponuđaču "BB Solar" d.o.o. Podgorica sa sljedećim zahtjevom: "U cilju provjere Izjave privrednog subjekta, molimo Vas da nam u što kraćem roku, a najkasnije u roku od 8 dana od dana dostavljanja ovog zahtjeva dostavite original/ovjerenu kopiju uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište kojim dokazujete da ste na dan 28.03.2022. godine izmirili sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje kako za ponuđača, tako i za podugovarače, odnosno članove zajedničke ponude. Obavještavamo Vas da se 28.03.2022. godine Komisija obratila nadležnom organu za dostavljanje ovog uvjerenja, međutim do danas nijesmo dobili isto". Ponuđač "BB Solar" d.o.o. Podgorica je dana 20.04.2022.g. putem komunikacije na ESJN dostavio Uvjerenje Uprave prihoda i carina broj 17/01-2-7323/2 od 20.04.2022.g. u kojem je navedeno da je "BB Solar" d.o.o. Podgorica, na dan 28.03.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaključno sa 02/2022 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 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza, te dana 26.04.2022.g. dostavio Uvjerenje Uprave prihoda i carina broj 17/01-2-7495/2 od 21.04.2022.g. u kojem je navedeno da je "Permonte" d.o.o. Podgorica, na dan 28.03.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao i izmirio obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja, zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021. godinom i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza; poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih obaveza. Navedene dokaze je ponuđač dostavio naručiocu u originalu i isti se nalaze u spisima predmeta.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica, između ostalog naveo: "U skladu sa članom 112 Zakona o javnim nabavkama, u cilju provjere tačnosti izjave privrednog subjekta, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke se, dopisom broj 01-426/22-103/11 od 31.03.2022. godine, obratila Upravi prihoda i carina - Područna jedinica Podgorica, kao organu nadležnom za poslove naplate poreza, radi dostavljanja dokaza da li je ponuđač BB Solar d.o.o. Podgorica, izmirio obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje na dan 28.03.2022. godine, to jest na dan otvaranja ponuda. Budući da do dana 18.04.2022. godine nijesmo dobili odgovor od Uprave prihoda i carina - Područna jedinica Podgorica, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke se 18.04.2022. godine putem CeJN-a, kroz Komunikaciju u postupku, obratila ponuđaču BB Solar d.o.o. Podgorica da dostave original/ovjerenu kopiju uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište kojim se dokazuje da su izmirili sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje kako za ponuđača tako i za

podugovarača. Postupajući po navedenom zahtjevu ponuđač BB Solar d.o.o. Podgorica je na arhivi naručioca dostavio: original Uvjerenje broj 17/01-2-7323/2 izdato dana 20.04.2022. godine od strane Uprave prihoda i carina Područna jedinica Podgorica u kojem je navedeno da je poreski obveznik BB Solar d.o.o. Podgorica, PIB:02844575 na dan 28.03.2022.g. podnio prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; original Uvjerenje broj 17/01-2-7495/2 izdato dana 21.04.2022.g. od strane Uprave prihoda i carina Područna jedinica Podgorica u kojem je navedeno da je Permonte d.o.o. Podgorica, PIB: 02695154 na dan 28.03.2022.g. podnio prijave i prema istim, obračunao i izmirio obaveze po osnovu: -poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza. Na osnovu dostavljenih dokaza od strane ponuđača BB Solar d.o.o. Podgorica, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je utvrdila da su ponuđač BB Solar d.o.o. Podgorica i podugovarač Permonte d.o.o. Podgorica istinito prikazali podatke u Izjavi privrednog subjekta i ispunili obavezni uslov da imaju izmirene poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u skladu sa Pozivom za javno nadmetanje i članom 99 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama."

Dakle, iz navedenog obrazloženja pobijane odluke jasno proizilazi da je naručilac nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu da li su ponuđač "BB Solar" d.o.o. Podgorica i podugovarač "Permonte" d.o.o. Podgorica ispunili tenderskom dokumentacijom zahtijevan obavezni uslov da su izmirili sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa do dana isteka roka za podnošenje i otvaranje ponuda, budući da je isti u obrazloženju odluke samo konstatovao da je poreski obveznik "BB Solar" d.o.o. Podgorica, na dan 28.03.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; kao i da je "Permonte" d.o.o. Podgorica, na dan 28.03.2022.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao i izmirio obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 02/2022 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, a da pri tom nije naveo niti je utvrdio da li su ovi privredni subjekti podnijeli poreske prijave i izmirili obaveze po osnovu poreza na dobit pravnih lica i poreza na dodatu vrijednost, koja činjenica je od odlučujućeg značaja za ocjenu ispunjenosti obaveznog uslova.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je pobijana odluka u naznačenom dijelu 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 kao takvu 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 žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 9.800,00 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 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

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.