



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0903-168/2022

ESJN: 21367

Podgorica, 28.12.2022.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 Konzorcijuma "KMN Servis CMC Group" od 05.12.2022.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Zorana Mijovića, Bojana Vukovića, Marka Markovića i Veljka Bačovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar broj 7454 od 25.11.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 28.12.2022.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba Konzorcijuma "KMN Servis CMC Group" od 05.12.2022.g., pa se poništava odluka "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar broj 7454 od 25.11.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar 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 300,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "KMN Servis" d.o.o. Herceg Novi, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar da "KMN Servis" d.o.o. Herceg Novi nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti rješenja.

Obrazloženje

U postupku po Tenderskoj dokumentaciji broj 08/3912 od 23.06.2022.g. za otvoreni postupak javne nabavke usluga servis pumpi, "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar je, kao naručilac, donio Odluku

broj 7454 od 25.11.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Montex elektromont" d.o.o. Nikšić, a ponuda ponuđača "KMN Servis" d.o.o. Herceg Novi, odbijena kao neispravna.

"KMN Servis" d.o.o. Herceg Novi je, na osnovu ovlašćenja iz člana 2 Ugovora o zajedničkom nastupanju od 08.07.2022.g., u ime Konzorcijuma "KMN Servis CMC Group", dana 05.12.2022.g., putem ESJN, preko punomoćnika Zorana Mijovića, Bojana Vukovića, Marka Markovića i Veljka Bačovića, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca iz svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je njegova ponuda ocijenjenja kao neispravna iz razloga jer dostavljena ponuda koja je sačinjena od društva Rotor plus DOO Dragomelj Slovenija, nema karakter ni snagu relevantnog dokaza nerealno niske ponude s obzirom da ista nije prihvaćena sa njegove strane, kao i iz razloga što je rok koji je on kao ponuđač dao u postupku 7 dana, a rok u ponudi Rotor plus DOO Dragomelj Slovenija je 2-3 nedelje. Smatra da je ovakav zaključak kako sa činjeničnog tako i sa pravnog stanovišta neutemeljen. Naime, ističe da je prema članu 28 Zakona o obligacionim odnosima ponudilac vezan ponudom izuzev ako je svoju obavezu da održi ponudu isključio ili ako to isključenje proizilazi iz okolnosti posla, te da se ponuda može opozvati samo ako je ponudeni primio opoziv prije prijema ponude ili istovremeno sa njom. Navodi da je shodno citiranoj zakonskoj normi imperativnog karaktera, ponuda institut koji obavezuje ponudioca od trenutka kada je učinjena, osim ako ponudilac vremenski ili na bilo koji drugi način ograniči trajanje iste, te budući da u sadržini ponude ne postoji bilo koji vid ograničenja/isključenja iste, predmetna ponuda nesumnjivo proizvodi pravno dejstvo. Smatra da predmetna ponuda jasno i nedvosmisleno predstavlja relevantan dokaz opravdanosti nerealno niske cijene, dok naručilac nema zakonskih ovlašćenja da cijeni formu i kvalitet pravnog posla između ovdje žalioca i trećeg kao ponudioca, jer bilo koji oblik poslovne saradnje dovoljan je za obrazloženje nerealno niske cijene. Takođe, ističe da onaj na koga se rok odnosi, svoju obavezu može izvršiti svakog dana roka, pa i prvog dana roka, pa smatra da je rezonovanje naručioca da on neće ispuniti svoju obavezu u roku od sedam dana, neutemeljen iz razloga jer on može prvog dana po uspjehu u naslovnom postupku kao i na dan upućivanja ove žalbe poslati zahtjev ponudiocu za ispunjenje ponude, koju ponudu ponudilac može izvršiti isti dan nezavisno od toga što je u ponudi naveden duži period trajanja roka. Navodi da naručilac nema zakonska ovlašćenja da zna kada će on zatražiti isporuku robe i kada će primiti isporuku po predmetnoj ponudi. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava poništi pobijanu odluku i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, kao i da mu nadoknadi troškove na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura.

Naručilac je dana 12.12.2022.g. putem pošte dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta bez odgovora na žalbu.

Naručilac je pobijanu odluku donio u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-121/2022 od 11.11.2022.g., kojim je djelimično usvojena žalba "Montex elektromont" d.o.o. Nikšić od 19.08.2022.g. i poništena odluka "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Bar broj 5016 od 09.08.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje zbog

nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja od značaja za ocjenu ispravnosti ponude izabranog ponuđača u pogledu obrazloženja nerealne ponude.

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

Odredbom člana 139 ZJN propisano je da je nerealna ponuda u kojoj je ponuđena cijena za najmanje 30% niža od prosječne cijene svih ispravnih ponuda, u koju je uključena i ta ponuda, zatim da je naručilac dužan da od ponuđača koji je podnio nerealnu ponudu zahtijeva da u roku od pet dana, od dana dostavljanja zahtjeva, dostavi obrazloženje ponuđene cijene u pogledu: 1) ekonomičnosti proizvodnog procesa, uslova nabavke, tehnologije pružanja usluga i/ili načina građenja; 2) tehničkih rješenja i povoljnosti uslova za isporuku robe, izvršenje usluga ili izvođenje radova; 3) originalnosti robe, licenciranosti usluga i njihovih proizvoda, tehnike i tehnologije izvođenja ponuđenih radova; 4) usklađenosti obaveza sa podugovaračima; 5) državne pomoći i subvencija, te da ako ponuđač ne dostavi obrazloženje nerealno niske ponude u roku iz stava 2 ovog člana isključice se iz daljeg postupka javne nabavke, kao i da je naručilac dužan da provjeri obrazloženje nerealne ponude u odnosu na elemente iz stava 2 ovog člana i ako utvrdi da razlozi i dokazi za ponuđenu cijenu nijesu opravdani, ponudu odbije kao neispravnu.

U predmetnom postupku javne nabavke ponude su podnijeli Konzorcijum "KMN Servis CMC Group", sa ponuđenom cijenom u iznosu od 14.839,61 eura i žalilac, sa ponuđenom cijenom u iznosu od 27.835,00 eura. Budući da je pobijanom odlukom naručilac ponudu žalio i ponudu ponuđača Zajednička ponuda "KMN Servis CMC Group" ocijenio kao ispravne, to je prosječna cijena ispravnih ponuda 21.337,30 eura, a ponuđena cijena ponude ponuđača Zajednička ponuda "KMN Servis CMC Group" za 30,45% niža od prosječne cijene ispravnih ponuda.

U postupku po žalbi žalioa "Montex elektromont" d.o.o. Nikšić od 19.08.2022.g., Komisija za zaštitu prava je donijela rješenje broj UP. 0903-121/2022 od 11.11.2022.g., kojim je djelimično usvojena žalba žalioa i poništena odluka naručioca broj 5016 od 09.08.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje iz razloga jer je nejasno kako je naručilac utvrdio da je datim pojašnjenjem nerealno niske ponude od 03.08.2022.g. i Sporazumom o poslovnom partnerstvu (sporazum o zastupanju i distribuciji) zaključenim između "KSB pumps and valves" Slovenija i "CMC Group" d.o.o. Herceg Novi dostavljenim dana 05.08.2022.g. izabrani ponuđač dokazao opravdanost ponuđene niske cijene, s obzirom da u obrazloženju pobijane odluke nije prezentovao konkretne stavke iz dostavljenog sporazuma koje nesporno ukazuju na opravdanost niske cijene koju je ovaj ponuđač ponudio, niti obrazloženje pobijane odluke sadrži podatke o tome na koju se od tačaka iz stava 2 člana 139 ZJN dato obrazloženje nerealne ponude odnosi, tj. da li je isto dato u odnosu na elemente iz stava 2 ovog člana, pa je na taj način nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ovog ponuđača u navedenom dijelu.

Postupajući po navedenom rješenju Komisije za zaštitu prava, naručilac je dana 18.11.2022.g. putem odjeljka "Komunikacija u postupku" uputio nosiocu Konzorcijuma "KMN servis" DOO Herceg Novi zahtjev broj 7297 u kom je navedeno sljedeće: "Na osnovu člana 139 stav 4 Zakona o javnim

nabavkama (Sl. List CG 074/19) potrebno je da nam do 22.11.2022.godine , dostavite dodatne dokaze za nerealnu ponudu".

"KMN Servis" DOO Herceg Novi je dana 22.11.2022.g. dostavio odgovor na zahtjev u kom je navedeno sljedeće: "U vezi Vašeg akta, broj gornji od 18.11.2022.godine za dostavljanje dodatnog dokaza nerealne ponude u postupku javne nabavke, u prilogu ovog akta dostavljam Vam ponudu privrednog društva ROTOR PLUS DOO Dragomelj, Slovenija, koja je učinjena društvu KMN SERVIS DOO Herceg Novi, a iz čije sadržine očigledno proizilazi opravdanost ponuđenih cijena u postupku javne nabavke koji vodi naslovni objekat, kao Naručilac. Posebno ukazujemo da priloženi dokument ima karakter poslovne tajne, a što naručilac mora imati u vidu prilikom eventualnog razmatranja stavljanja na uvid trećim licima".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke naveo sljedeće: "Naručilac je zahtijevao od ponuđača KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI, da dostavi dokaze, u skladu sa članom 139 stav 4 ZJN. Datum upućivanja zahtjeva je 03.08.2022. g. Ponuđač KMN Servis DOO Herceg Novi je dostavio dokaz dana 05.08.2022. g., Sporazum o poslovnom partnerstvu (sporazum o zastupanju i distribuciji), između KSB pumps and valves, Slovenija i CMC GROUP DOO Herceg Novi, preveden od strane tumača Sonje Ivelje, od 02.08.2022. g., koji Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke u ponovnom pregledu i ocjeni ne može prihvatiti kao obrazloženje nerealne ponude, budući da je ponuđač KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI povoljniji ne samo za pumpe KSB iz tehničke specifikacije, nego i za ostale vrste pumpi, tačnije, za 98 stavki iz tehničke specifikacije od 157, dok je za dijelove specifikacije vezane za KSB pumpe bio povoljniji za šest stavki od 16. Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je postupajući po Rješenju Komisije za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki br. UP. 0903-121/2022 od 11.11.2022.g., zahtijevala od ponuđača KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI, da dostavi dodatne dokaze nerealne ponude, u skladu sa članom 139 stav 4 ZJN. Datum upućivanja zahtjeva je 18.11.2022.g. Ponuđač KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI je dana 22.11.2022.g., kao dokaz dostavio ponudu privrednog društva Rotor Plus doo, Dragomelj, Slovenija, od 08.07.2022.g., za nabavku rezervnih dijelova za servis pumpi, koja je učinjena KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI, a u kojoj se navodi da iz same sadržine ponude očigledno proizilazi opravdanost ponuđenih cijena u postupku javne nabavke. Između ostalog, u dostavljenom dokazu se navodi da priloženi dokument ima karakter poslovne tajne, a što naručilac mora imati u vidu prilikom eventualnog razmatranja stavljanja na uvid trećim licima. S obzirom, da se radi o internoj ponudi između Rotor Plus doo i KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI, a iz dostavljenog dokaza se ne vidi da je ista prihvaćena od strane KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI, naručilac ne može dostavljenu ponudu uzeti kao validan i vjerodostojan dokaz za obrazloženje nerealne ponude. U samoj ponudi Rotor Plus doo navedeno je da je rok isporuke rezervnih dijelova dvije do tri nedjelje od dana narudžbe, dok je ponuđač KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI u dijelu podkriterijum kvalitet – rok izvršenja usluge (iskazuje se u danima), naveo kao rok izvršenja usluge servisa sedam dana, a budući da je dostavljeni dokaz ponuda, a ne faktura, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke ne može prihvatiti dostavljeni dokaz. Ponuđač KMN SERVIS DOO HERCEG NOVI nije ispunio uslove iz Poziva za nadmetanje u skladu sa članom 133 stav 1 i tačka 6 Zakona o javnim nabavkama i iz tog razloga se ponuda odbija kao neispravna.

Dakle, pri ovakvom stanju stvari Komisija za zaštitu prava nalazi da naručilac u pobijanoj odluci pogrešno zaključuje da se dostavljena ponuda privrednog društva ROTOR PLUS DOO Dragomelj, Slovenija ne može uzeti kao validan i vjerodostojan dokaz za obrazloženje nerealne ponude iz razloga jer je u istoj naveden rok isporuke rezervnih djelova 2-3 nedelje, a ne 7 dana koji rok je ponuđač "KMN Servis" DOO Herceg Novi naveo u svojoj ponudi. Naime, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da je ovaj ponuđač u zakonskom roku odgovorio na zahtjev naručioca i dao obrazloženje nerealno niske ponude u prilogu kojeg obrazloženja je dostavio i dokaz, ponudu privrednog društva ROTOR PLUS DOO Dragomelj, Slovenija kojom potkrepljuje i opravdava ponuđenu cijenu svoje ponude, pa činjenica da je u ovoj ponudi naveden rok isporuke rezervnih djelova 2-3 nedelje, a ne 7 dana koji rok je ponuđač "KMN Servis" DOO Herceg Novi naveo u svojoj ponudi ne može biti razlog za neprihvatanje iste kao dokaza kojim se opravdava nerealna ponuda. Ovo iz razloga jer rok isporuke zahtijevan tenderskom dokumentacijom ovaj ponuđač je prethodno naveo u svojoj ponudi, pa eventualno nepoštovanje datog roka može biti razlog za aktiviranje garancije za dobro izvršenje ugovora. Takođe, činjenica da predmetna ponuda nije potpisana a samim tim nije ni prihvaćena ne može predstavljati razlog za neprihvatanje iste kao dokaza, posebno pri činjenici što je naručilac bio dužan da u skladu sa članom 139 stav 4 ZJN dato obrazloženje nerealne ponude provjeri u odnosu na elemente iz stava 2 člana 139 ZJN.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude izabranog ponuđača u pogledu obrazloženja nerealne ponude, te da je na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je ponudu ovog ponuđača ocijenio kao ispravnu osnovom člana 132 ZJN, zbog čega 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 usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 300,00 eura, shodno članu 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, 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 činjenicu da je žalba sačinjena od strane advokata za koje je dostavljen dokaz da su registrovani kao obveznici PDV-a, to im 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 79/17), koje troškove im 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 po žalbi 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.