



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0904-12/2023

ESJN: 24715

Podgorica, 24.02.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8, člana 206 stav 1 i člana 214 stav 1 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 "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica od 06.01.2023.g., izjavljenoj preko punomoćnika Nikole Ivanovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-47172 od 27.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 24.02.2023.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica od 06.01.2023.g. pa se poništava odluka Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-47172 od 27.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Crnogorskom elektrodistributivnom sistemu d.o.o. Podgorica 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 6.290,00 eura Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica da "Infinity ITSS and Energy" 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 rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 132/22 od 03.10.2022.g. za otvoreni postupak javne nabavke roba - Srednjenaponski blokovi za potrebe investicija, uz zaključenje okvirnog sporazuma, Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica je, kao naručilac, donio odluku broj 10-10-47172 od 27.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda

ponuđača "Novi Volvox" d.o.o. Podgorica, zatim ponuda ponuđača "Eminent" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana, ponuda ponuđača "Baranka Export Import Pejanović" d.o.o. Bar ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao trećerangirana, ponuda ponuđača "BB Solar" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao četvrtorangirana, ponuda ponuđača "Electro Team" d.o.o. Budva ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao petorangirana, ponuda ponuđača "Ramel" d.o.o. Nikšić ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao šestorangirana, te ponuda ponuđača "Bjelmont" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao sedmorangirana, dok je ponuđač "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica isključen iz postupka javne nabavke.

"Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica je dana 06.01.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Nikole Ivanovića, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog nepravilno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava i povreda pravila postupka. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac njegovu ponudu nezakonito i bez njegove krivice isključio iz postupka javne nabavke u skladu sa članom 108 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu ZJN), iako on na dan 15.11.2022.g., t.j na dan otvaranja ponuda, nije imao neizmirenih poreza. Dalje ističe da je na zahtjev naručioca, Uprava prihoda i carina dostavila akt broj 17/01-2-12193/2 od 24.11.2022.g. u kojem je evidentiran dug u iznosu od 5,02 eura, iako isti nije postojao, te da je u pitanju greška u sistemu nadležnog organa. Takođe ističe da se odmah po saznanju, tj. nakon uvida u pobijanu odluku, obratio Upravi prihoda i carina, i da je od strane savjetnice, usmenim putem dobio odgovor da je u pitanju tehnička greška njihovog informacionog sistema. Navodi da se dana 28.12.2022.g. i zvanično obratio Upravi prihoda i carina – PJ Podgorica, zahtjevom za izdavanje potvrde da na dan 15.11.2022.g. nije imao dospjelih i neizmirenih poreskih obaveza zaključno sa 10/2022.g., povodom kojeg zahtjeva je, istog dana, dobio Uvjerjenje Uprave prihoda i carina broj 17/01-222332/2 kojim se potvrđuje da na dan 15.11.2022.g. nema dospjelih i neizmirenih poreskih obaveza, kao i individualni analitički račun poreskog obveznika iz kojeg se gore navedeno potvrđuje. Takođe navodi da je dana 30.12.2022.g. sa zvanične mail adrese Načelnika Uprave prihoda i carina dobio odgovor i obrazloženje da je evidentirani dug bio odraz tehničke greške njihovog informacionog sistema. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, te da mu vrati iznos od 6.290,00 eura na ime naknade za vođenje postupka shodno ZJN, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi iznos od 484,00 eura na ime troškova sastava žalbe prema AT-u.

Naručilac je dana 13.01.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta, te neposredno, i odgovor na žalbu, u kojem, u bitnom, ističe da su navodi žaliooca da je Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke pogrešno utvrdila činjenično stanje i primijenila materijalno pravo potpuno neosnovani, jer je u toku pregleda i ocjene imala potpuno jasnu dokumentaciju na osnovu koje je donijela odluku o izboru najpovoljnije ponude, te da nakon donošenja odluke nije moguće dostavljati nove dokaze. Takođe ističe da tehnička greška o kojoj govori žalilac, nije na strani naručioca odnosno Komisije za sprovođenje postupka, nego isključivo na strani nadležnog organa.

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

Predmetni postupak javne nabavke pokrenut je po odredbama ZJN („Službeni list CG“ broj 74/19), tj. prije stupanja na snagu Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“ broj 03/23 i 11/23), te se, shodno članu 214 stav 1 ZJN, ima sprovesti po propisima po kojima je započet.

Žalba je osnovana iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 99 stav 1 tačka 2 ZJN propisano je da 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, zatim članom 100 stav 1 tačka 2 ovog zakona popisano da se ispunjenost ovog uslova dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište, 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, dok je članom 111 stav 1 ovog zakona propisano da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, a stavom 4 ovog člana propisano da izjavom privrednog subjekta podnosilac ponude garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom. Takođe, članom 112 stav 1 ZJN propisano je da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta 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, dok je stavom 2 ovog člana 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 zahtijeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je u uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke predvidio da 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, zatim tačkom 12 tenderske dokumentacije 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 i da je ponuđač dužan da tačno i nedvosmisleno popuni izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije, te izmjenom broj 60-00-40451 od 11.11.2022.g. predvidio da se ponude podnose preko ESJN zaključno sa danom 15.11.2022.g. do 10:00 časova.

Ponuđač "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica je uz ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta u kojoj je pod tačkom B. naveo da je izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje.

Naručilac je u postupku provjere tačnosti podataka datih u izjavi privrednog subjekta "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica, u skladu sa članom 112 stav 1 ZJN, zahtjevom broj 60-00-40704 od 15.11.2022.g. zatražio od Uprave prihoda i carina PJ Podgorica dokaz o tome da li je ovaj ponuđač na

dan 15.11.2022.g. izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, te od ove Uprave dobio akt broj 17/01-2/12193/2 od 24.11.2022.g. u kojem je navedeno da je "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica na dan 15.11.2022.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 10/2022.g. i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 5,02 eura.

U obrazloženju pobijane odluke, u dijelu "4.Podaci o ponuđačima koji su isključeni iz postupka javne nabavke", naručilac je, između ostalog naveo : "Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je na osnovu člana 112 stav 1 Zakona o javnim nabavkama, dana 15.11.2022.godine uputila dopis Upravi prihoda i carina CG, Područna jedinica Podgorica br. 60-00-40704...Uprava prihoda i carina CG, Područna jedinica Podgorica je dostavila sljedeći dokaz: Uvjerenje Uprave prihoda i carina Crne Gore, Područna jedinica Podgorica br. 17/01-2-12193/2 od 24.11.2022. godine, kojim se potvrđuje da je "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica na dan 15.11.2022. godine podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu : •poreza i doprinosa na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 10/2022.g. i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 5,02 eura... Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke iz navedenog je utvrdila da ponuđač "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica na dan otvaranja ponuda 15.11.2022. godine nije izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje...Ponuđač "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica je u svojoj izjavi privrednog subjekta u dijelu Da li je privredni subjekat izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u Crnoj Gori ili zemlji u kojoj ima sjedište, odgovorio sa DA, čime je netačno prikazivao činjenice u vezi ispunjenosti uslova u postupku javne nabavke...Takode, Naručilac je tenderskom dokumentacijom u dijelu 5. Osnovi za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, propisao: „Privredni subjekat će se isključiti iz postupka javne nabavke ako 2) ne ispunjava obavezne uslove i uslove sposobnosti privrednog subjekta predviđene tenderskom dokumentacijom.“ Naručilac je i na portalu CEJN kao poseban osnov za isključenje iz postupka javne nabavke naveo : Iz postupka javne nabavke isključiće se privredni subjekat koji je netačno prikazivao činjenice u vezi sa ispunjenosti uslova u postupku javne nabavke...Imajući sve navedeno u vidu, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke zaključuje da su se ispunili uslovi za isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke primjenom člana 108 stav 1 tačka 2, kojom je propisano da će naručilac iz postupka javne nabavke isključiti privredni subjekat ako utvrdi da ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona. S tim u vezi, ponuda ponuđača "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica se isključuje iz daljeg postupka javnog nadmetanja. Naručilac je u skladu sa članom 96 ZJN zahtijevao dostavljanje garancije ponude. U skladu sa istim članom, stav 4, naručilac je dužan da aktivira sredstvo finansijskog obezbjeđenje istava 1 člana, a u vezi sa članom 97 stav 1 talka 4 ako u izjavi privrednog subjekta navede netačne činjenice o ispunjenosti uslova iz člana 111 stav 4 zakona. Kako je ponuđač u izjavi privrednog subjekta naveo netačne podatke, Naručilac je isključio iz postupka javne nabavke navedenog ponuđača i u skladu sa navedenim, biće aktivirana garancija ponude ponuđača.“

Radi potpunog i pravilnog razrješenja žalbenog navoda, Komisija za zaštitu prava se zahtjevom broj UP.0904-12/2023 dana 31.01.2023.g., obratila Upravi prihoda i carina, PJ Podgorica, kojim je od ovog organa tražila informaciju da li su na dan otvaranja ponuda, odnosno na dan 15.11.2022.g., bili

izmireni svi porezi i doprinosi poreskog obveznika "Infinity ITSS and Energy" d.o.o. Podgorica. Povodom predmetnog zahtjeva, Uprava prihoda i carina je dana 17.02.2023.g. dostavila odgovor broj: 16/01-2-924/2 od 07.02.2023.g. u kojem je, između ostalog, navedeno: „Na dan 07.02.2023.godine izvršen je uvid u individualni analitički račun navedenog poreskog obveznika i utvrđeno je da na dan 15.11.2022.g. nema neizmirenih poreskih obaveza po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 10/2022 godine, da nije bilo promjena na analitičkom računu, niti su podnešeni izmijenjeni IOPPD obrasci, te dug u iznosu od 5,02 eura koji je naveden dopisom broj 17/01-2-12193/2 od 24.11.2022.g. nastao je tehničkom greškom u sistemu. Sa izloženog, utvrđeno je da je poreski obveznik DOO „INFINITY ITSS AND ENERGY“ PIB:03330117, na dan 15.11.2022.g., nema neizmirenih poreskih obaveza po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 10/2022. godine, poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.godinom i poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 10/2022.godine.“

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da je naručilac, ispunjenost obaveznog uslova u pogledu izmirenja svih dospjelih obaveza po osnovu poreza i doprinosa na strani žalioca, utvrđivao na osnovu uvjerenja broj 17/01-2-12193/2 od 24.11.2022.g., koje je u postupku provjere tačnosti izjave po službenoj dužnosti pribavio od Uprave prihoda i carina, a u kojem je, između ostalog, navedeno da žalilac, kao poreski obveznik ima neizmirenih poreskih obaveza iz i na lična primanja zaposlenih u iznosu od 5,02 eura. Međutim, budući da je u aktu Uprave prihoda i carina broj 16/01-2-924/2 od 07.02.2023.g., dostavljenom Komisiji za zaštitu prava jasno navedeno da je predmetni dug nastao tehničkom greškom u njihovom sistemu, te da je na dan 15.11.2022.g. žalilac izmirio sve poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 10/2022.g., poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.g. i poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 10/2022.g., to ova Komisija nalazi da je žalilac dokazao ispunjenost zahtjevanog uslova i da ne postoji osnov iz člana 108 stav 1 tačka 2 ZJN za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne nabavke.

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 usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 6.290,00 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 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 79/17), 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 po žalbi je odlučeno u korist žalioaca.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8, člana 206 stav 1 i člana 214 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 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.