



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj:UP. 0906-56/2023

ESJN: 22680

Podgorica, 09.03.2023.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 „Vatrooprema“ d.o.o. Podgorica od 17.02.2023.g., izjavljenoj preko punomoćnika Nikole M. Ivanovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-4314 od 08.02.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 09.03.2023.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „Vatrooprema“ d.o.o. Podgorica od 16.12.2022.g., pa se poništava odluka Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-44253 od 07.12.2022.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 koju 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 158,60 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Vatrooprema“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Crnogorski elektrodistributivni sistem da „Vatrooprema“ 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 109/22 od 27.07.2022.g., za otvoreni postupak javne nabavke lične zaštitne opreme, po partijama, Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica, je, kao naručilac, donio odluku broj 10-10-4314 od 08.02.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za partiju 9 (Kišno odijelo i kišna kabanica) izabrana ponuda ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Vatrooprema" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponudač "Vatrooprema" d.o.o. Podgorica je, dana 17.02.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Nikole M. 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 pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava i povrede pravila postupka. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac suprotno nalogu iz rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0906-186/2022 samo djelimično otklonio nedostatak na način što u pobijanoj odluci citira, odnosno prezentuje sadržaj Izvještaja o ispitivanju tkanine za kišnu kabanicu broj 180802/22 od 24.08.2022.g. ne dovodeći isti u vezu sa finansijskim dijelom ponude, odnosno sa nespornom činjenicom da je ponudač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica u finansijskom dijelu svoje ponude naveo vrijednost parametra težine koji ne odgovara vrijednosti ovog parametra koja je dobijena ispitivanjem, što ponudu ovog ponuđača čini neispravnom. Dalje, ističe da u ostalom dijelu obrazloženja pobijane odluke kopira gotovo identično obrazloženje iz prvobitno osporene odluke, bez ijednog pravnog zaključka u dijelu iznijetih navoda koji mu moraju biti poznati, budući da su detaljno obrazloženi u prvom žalbenom postupku. Takođe, ističe da se u tački 6. predmetne tenderske dokumentacije naručilac jasno odredio u odnosu na zakonsku mogućnost podnošenja ponuda sa varijantama, te u tom smislu propisao da varijante ponude nijesu dozvoljene i neće biti razmatrane. Smatra da je u skladu sa predviđenim uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke i imperativnim zakonskim normama, dovodeći ih u vezu sa sadržajem ponude ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, jasno i nesporno da je ponuda ovog ponuđača u fazi evaluacije trebala biti ocijenjena kao neispravna. Naime, ističe da je naručilac tehničkom specifikacijom predmeta nabavke za partiju 9 pod stavkom 2 predvidio "Materijal kišnog odijela: kombinacija PVC/poliestera (ili PU/poliestera), debljine 0,53 mm, težine 343 gr/m², dok je procenat dozvoljenog odstupanja u težinama materijala i zadatom sirovinskom sastavu materijala +/- 3%", a da je ponudač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica u finansijskom dijelu svoje ponude za navedenu stavku ponudio kišnu kabanicu težine 338 gr/m², dok je u izvještaju o ispitivanju broj 180802/22 izdatom od "Textilinspekt" d.o.o. Beograd, koji je ovaj ponudač dostavio uz ponudu, navedena vrijednost 349 gr/m². Smatra da je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da je ponuda ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica ispravna u dijelu usklađenosti karakteristika materijala ponuđenog proizvoda iz finansijskog dijela ponude, sa rezultatima njegovog ispitivanja, imajući u vidu nespornu činjenicu da je ovaj ponudač u finansijskom dijelu svoje ponude naveo vrijednost parametra težine koja apsolutno ne odgovara vrijednosti ovog parametra koja je dobijena ispitivanjem materijala ponuđenog proizvoda. Takođe, smatra da okolnost da su oba parametra u granicama propisanih vrijednosti ne može biti od uticaja na ispravnost ponude ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, odnosno ne može konvalidirati zakonski nedostatak u smislu nepoklapanja i različitih vrijednosti ponuđenog proizvoda i rezultata njegovog zvaničnog ispitivanja, budući da je zakonski nedopušteno nuditi različite vrijednosti parametra jednog te istog proizvoda. Dalje, ističe da se iz sadržaja dostavljenog izvještaja o ispitivanju za stavke tehničke specifikacije – kišna kabanica i kišno odijelo broj 180802/22 izdatog od "Textilinspekt" d.o.o. Beograd ne može utvrditi kako je naručilac sa sigurnošću zaključio da se sami rezultati ispitivanja odnose na ponuđene proizvode ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, iz razloga što u sadržaju navedenog izvještaja ne postoji niti jedan podatak koji upućuje da je u konkretnom slučaju ispitivan materijal proizvoda koji je ponudio ovaj ponudač. Smatra da Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke postupanjem na naprijed navedeni način nije isključila mogućnost zloupotrebe u dokazivanju zahtjevanog uslova, budući da je hipotetički ponudač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica mogao testirati bilo koju tkaninu, a ponuditi neku drugu kabanicu i kišno odijelo. Takođe, smatra da je naručilac u krajnjem morao iskoristiti institut iz

člana 134 stav 3 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN). U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, naloži naručiocu da otkloni utvrđene nepravilnosti, 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 po AT-u u iznosu od 484,00 eura, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti rješenja.

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

Predmetni postupak pokrenut je po odredbama ZJN ("Sl. list CG", broj 74/19), tj. prije stupanja na snagu Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", 3/23 i 11/23), te se, shodno članu 214 stav 1 ZJN ima sprovesti po propisima po kojima je započet.

Naručilac je pobijanu odluku donio u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP.0906-186/2022 od 26.01.2023.g., kojim je poništena njegova prethodna odluka broj 10-10-44253 od 07.12.2022.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje, zbog nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da je ponuda ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica ispravna u dijelu usklađenosti karakteristika materijala ponuđenog proizvoda iz finansijskog dijela ponude, sa rezultatima njegovog ispitivanja. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 120 stav 13 ZJN propisano je da se ponuda nakon isteka roka za dostavljanje ponuda ne smije mijenjati ili dopunjavati u finansijskom dijelu, zatim odredbom člana 133 tačka 1 ovog zakona propisano da je neispravna ponuda koja nije sačinjena na način utvrđen tenderskom dokumentacijom u skladu sa ovim zakonom, te tačkom 4 ovog člana propisano da je ponuda neispravna ako nije data u skladu sa tehničkom specifikacijom ili su zahtjevi za predmet nabavke nejasni, a ti nedostaci se ne mogu otkloniti pojašnjenjem ponude iz člana 134 stav 3 ovog zakona.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom utvrdio tehničku specifikaciju predmeta nabavke za partiju 9, kojom je za stavku 2 predvidio „Kišna kabanica sa prednjim kopčanjem na driker. Vareni šavovi. Kabanica ima fiksnu kapuljaču sa vezicom i učkurom za podešavanje i dva džepa na preklop. Elastična traka oko zglobova sa unutrašnje strane zbog zaštite od vjetra i prodora vode u unutrašnjost. Materijal kišnog odijela: kombinacija PVC/poilester (ili PU/poliester), debljine. 0,53mm, težine 343gr/m². Veličinski brojevi: od XS – XXXXXL (5XL) Boja: crvena. Kišna kabanica je usklađena sa evropskim normama EN 13688, EN343 i Regulativu 2016/425 ili Direktiva 89/686. Procenat dozvoljenog odstupanja u težinama materijala i zadatom sirovinskom sastavu materijala je +/- 3 %. Dostaviti uzorak“, zatim u tački "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", u dijelu „Dokaz odnosno sertifikat, koje izdaju akreditovana sertifikaciona tijela o ispunjavanju uslova kvaliteta predmeta nabavke“, predvidio „Potrebno je dostaviti za sledeće stavke: radni mantil, radno odijelo – zimsko, radno odijelo – ljetnje, majica dugih rukava, kišna kabanica i kišno odijelo dostaviti Izvještaj/Atest ili dr. o sirovinskom sastavu, gramaturi i dr. materijala od kog je oprema napravljena. Izvještaj/Atest ili dr. je potrebno da bude izdat od ovlašćene organizacije, ne stariji od godinu

dana“, te u tački 12 dao Uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je u stavu 1 predvidio da se ponuda sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvom za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Ponudač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica je u finansijskom dijelu svoje ponude u dijelu koji se odnosi na stavku 2 partije 9 u rubrici „bitne karakteristike predmeta nabavke“ prepisao tekst iz tenderske dokumentacije, te u rubrici "odgovor/napomena" naveo: „Kišna kabanica sa prednjim kopčanjem na driker. Vareni šavovi. Kabanica ima fiksnu kapuljaču sa vezicom i učkurom za podešavanje i dva džepa na preklop. Elastična traka oko zglobova sa unutrašnje strane zbog zaštite od vjetra i prodora vode u unutrašnjost. Materijal kišnog odijela: kombinacija (PU/poliester), debljine. 0,53 mm, težine 338 gr/m². Veličinski brojevi: od XS – XXXXXL (5XL) Boja: crvena. Kišna kabanica je usklađena sa evropskim normama EN 13688, EN343 i regulativa 2016/425 i Direktiva 89/686. Dostavljen uzorak“, te uz ponudu dostavio uzorak vodootporne kabanice Mat MT-2, proizvođača MAT Sp. z.o.o. Poljska. Takođe, ponudač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica je uz ponudu dostavio Izvještaj o ispitivanju broj 180802/22 od 24.08.2022.g. izdat od „Textilinspekt“ d.o.o. Beograd, u kojem je na stranici 1/7, u tabelarnom prikazu, navedeno: „Naručilac ispitivanja: „Centroslavija“ DOO JOVANA TOMAŠEVIĆA 81000 PODGORICA; Uzorak/Predmet ispitivanja: 01. TKANINA ZA RADNO ODELO LETNJE 02. TKANINA ZA RADNO ODELO ZIMSKO 03. TKANINA ZA RADNI MANTIL 04. PLETENINA ZA MAJICU DUG RUKAV 05. TKANINA ZA KIŠNO ODELO 06. TKANINA ZA KIŠNU KABANICU; Uzorkovanje/Plan i metoda uzorkovanja: DOSTAVLJENI UZORCI; Datum prijema uzorka: 18.08.2022., te na stranici 7/7 ovog izvještaja, u tabelarnom prikazu, navedeno: 1. Boja crvena; 2. Površinska masa dobijena vrijednost 349 g/m²; 3. Debljina 0.53 mm; Sirovinski sastav – Poliester sa PU nanosom dobijena vrijednost 100%.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, između ostalog, naveo: „Na zahtjev Naručioca br. 60-00-38064 od 01.11.2022.godine, ponuđač je blagovremeno dostavio sljedeću dokumentaciju u formi originala i ovjerenih kopija: ... Izvještaj o ispitivanju br. 180802/22 izdat od strane „Textilinspekt“ d.o.o. Beograd kojim se potvrđuje usklađenost ponuđene robe sa traženim uslovima i specifikacijom za uzorke 05. Tkanina za kišno odijelo i 06. Tkanina za kišnu kabanicu u periodu vršenja ispitivanja 18.08.2022.-24.08.2022.g. Naime, tenderskom dokumentacijom je traženo da materijal kišne kabanice mora biti težine 343g uz mogućnost odstupanja u iznosu od +/-3% (donja dozvoljena granica 332,71g, gornja dozvoljena granica 353,29g). Ponuđač je ponudio u finansijskom dijelu ponude kabanicu težine 338g koja je u okviru +/-3% dozvoljenog odstupanja propisanog u finansijskom dijelu tenderske dokumentacije. Navedenim izvještajem o ispitivanju se navodi da je deklarirana vrijednost površinske mase tkanine za kišnu kabanicu 343g dok je dobijena vrijednost prilikom ispitivanja 349g iz čega se nedvosmisleno može zaključiti da je dobijena vrijednost u okviru odstupanja u iznosu od +/-3% propisanog u finansijskom dijelu tenderske dokumentacije... Sva dostavljena dokumentacija je u formi originala ili ovjerene kopije od strane notara. Prethodna dokumentacija je takođe sastavni dio elektronski dostavljene ponude na portalu CeJN... Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatuje da je ponuđač „Centroslavija“ doo Podgorica zadovoljio sve uslove predviđene tenderskom dokumentacijom i ZJN, te da je ponuda ovog ponuđača ispravna u smislu člana 132 Zakona o javnim nabavkama („Službeni list Crne Gore“, br. 074/19 od 30.12.2019.) tj. ne sadrži razloge neispravnosti iz člana 133 ovog zakona“.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesporno proizilazi da je naručilac za stavku 2 partije 9 iz tehničke specifikacije zahtijevao da kišna kabanica ima težinu 343 gr/m² uz mogućnost odstupanja +/- 3%, a da je ponuđač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica u finansijskom dijelu svoje ponude ponudio kišnu kabanicu fiksne težine 338 gr/m², koja je u granicama dozvoljenog odstupanja +/- 3%. Međutim, kako je ponuđač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica u cilju dokazivanja kvaliteta predmeta nabavke dostavio Izvještaj o ispitivanju tkanine za kišnu kabanicu broj 180802/22 od 24.08.2022.g., u kojem je navedeno da je dobijena vrijednost ispitanog materijala za kišnu kabanice 349 gr/m², to ovaj ponuđač dostavljenim izvještajem nije potvrdio bitnu karakteristiku kišne kabanice u pogledu težine materijala, s obzirom da težina ponuđene kišne kabanice ne odgovara težini koja je dobijena ispitivanjem materijala. Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je ponuda ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica neispravna osnovom člana 133 tač. 1 i 4 ZJN.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, u nazačenom dijelu, 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.

Komisija za zaštitu prava nije razmatrala ostale žalbene navode, jer isti nijesu od uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

Budući da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 158,60 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, 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 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.