



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0903-37/2024

ESJN: 65811

Podgorica, 08.03.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/1-2024 od 15.01.2024.g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 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 "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica od 17.02.2024.g., izjavljenoj protiv odluke Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-3706 od 07.02.2024.g. o poništenju postupaka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 08.03.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica od 17.02.2024.g., pa se poništava odluka Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-3706 od 07.02.2024.g. o poništenju postupaka javne nabavke 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 6.850,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 138/23 od 11.12.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke roba - transformatori 10/0,4 KV za potrebe investicija, Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica je kao naručilac, donio odluku broj 10-10-3706 od 07.02.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke iz razloga što su ponuđači DOO "Baranka Export-Import Pejanović" Bar i "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica isključeni iz postupaka javne nabavke.

Ponudač "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica, je dana 17.02.2024.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava), žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog bitne povrede Zakona o javnim nabavkama (u daljem

tekstu: ZJN) pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi u bitnom ističe da ga je naručilac neosnovano isključio iz postupka javne nabavke, te da je kao razlog neispravnosti naveo da u Izjavi privrednog subjekta u dijelu C: Stručna i tehnička sposobnost na pitanje 6) "Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?" nije dao nikakav odgovor, iako je bio dužan da odgovori sa „da“, jer je isto traženo tenderskom dokumentacijom. Naime, ističe da je naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom, u dijelu Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke zahtijevao ispunjenost obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke iz člana 99 ZJN, zatim uslova sposobnosti privrednog subjekta iz člana 102 tač. 1 i 2 ZJN, tj. uslova sposobnosti za obavljanje djelatnosti, kao i da je dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je propisano da se ispunjenost uslova dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta, kao i da je u Uputstvu za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, između ostalog, u poglavlju VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, tačka C: Stručna i tehnička sposobnost navedeno: "Ako naručilac nije zahtijevao ispunjenost ovih uslova ili nekog od ovih uslova u tenderskoj dokumentaciji privredni subjekat ovaj dio ili dio koji nije zahtijevan u dijelu VI C. ne popunjava". S tim u vezi, ističe da je uz ponudu dostavio Izjavu privrednog subjekta elektronski potpisanu i sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG", broj 55/23), te smatra da je u konkretnom slučaju postupio u skladu sa svim zahtjevima iz tenderske dokumentacije, tj. da se u izjavi privrednog subjekta izjasnio u odnosi na sve zahtijevane uslove i dostavio sve zahtijevane dokaze o kvalitetu ponuđenih proizvoda i da shodno tome ne postoji razlog za isključenje iz postupka osnovom člana 108 tačka 5 ZJN. Dalje ističe da sve navedeno potvrđuju i Rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0907-202/2023 od 18.10.2023.g. i broj UP. 0907-139/2023 od 11.07.2023.g. Osim navedenog ističe da obrazloženje pobijane odluke ne sadrži opis činjeničnog stanja, niti razloge koji upućuju na opravdanost i osnovanost isključenja njegove ponude, te da je naručilac donošenjem odluke sa proizvoljnim i paušalnim obrazloženjem, povrijedio procesna pravila koja se tiču sadržine konkretnog upravnog akta, što samu odluku o poništenju postupka javne nabavke čini nezakonitom. U konačnom predlaže da Komisija za zaštitu prava u cjelosti usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, te vrati naručiocu predmet na ponovno odlučivanje.

Naručilac je dana 23.02.2024.g. putem ESJN dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta bez odgovora na žalbu.

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

Odredbom člana 111 stav 1 ZJN propisano je da podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač podnosi izjavu privrednog subjekta kojom garantuje da će u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, predviđen tenderskom dokumentacijom, zatim stavom 2 ovog člana propisano da je podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, te stavom 4 ovog člana propisano da se Izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje Ministarstvo, zatim članom 108 tačka 5 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da dostavljena izjava privrednog subjekta ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. Nadalje, članom 134 stav 2 ovog zakona propisan je način pregleda ponuda,

a članom 135a ovog zakona propisana obaveza i način provjere tačnosti izjave privrednog subjekta, dok je članom 120 stav 16 tačka 5 ovog Zakona propisano da je ponuđač dužan da uz ponudu dostavi dokaze o kvalitetu predmeta nabavke i dokaze o ispunjavanju drugih uslova predviđenih tenderskom dokumentacijom, a koji nijesu obuhvaćeni izjavom privrednog subjekta.

Nadalje, Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 83/23), propisan je obrazac izjave privrednog subjekta koji, pored ostalog, sadrži zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke; sprečavanja korupcije i sukoba interesa iz člana 38 stav 2 tačka 1, člana 41 i člana 42 ZJN; posebnih osnova iz člana 110 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke; ispunjenosti uslova sposobnosti privrednog subjekta koji su predviđeni tenderskom dokumentacijom (sposobnost za obavljanje djelatnosti, ekonomsko finansijska sposobnost, stručna i tehnička sposobnost). Sastavni dio navedenog pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, u kojem je, između ostalog, u poglavlju VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, tačka C: Stručna i tehnička sposobnost navedeno: "Ako naručilac nije zahtijevao ispunjenost ovih uslova ili nekog od ovih uslova u tenderskoj dokumentaciji privredni subjekat ovaj dio ili dio koji nije zahtijevan u dijelu VI C. ne popunjava."

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u dijelu Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke zahtijevao ispunjenost obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke iz člana 99 ZJN, zatim uslova sposobnosti privrednog subjekta iz člana 102 tačke 1 ZJN, tj. uslova sposobnosti za obavljanje djelatnosti, te je, pored ostalog u ovom dijelu, tač. 13, 14 i 15 kao "Dokaz odnosno sertifikat, koje izdaju akreditovana sertifikaciona tijela o ispunjavanju uslova kvaliteta predmeta nabavke" zahtijevao: "Za proizvođača transformatora: Sertifikat ISO 14001:2015 ili novije verzije za razvoj, proizvodnju i ispitivanje transformatora; Za proizvođača transformatora: Sertifikat ISO 45001:2018 ili novije verzije za razvoj, proizvodnju i ispitivanje transformatora; -Za proizvođača transformatora: Sertifikat ISO 9001:2015 ili novije verzije za razvoj, proizvodnju i ispitivanje transformatora", zatim u tač. 16 i 17 kao "drugi uslov", zahtijevao: "Ponuđači su dužni u ponudi dostaviti: - Garanciju proizvođača da raspolaže sa akreditovanom ispitnom stanicom i da se u njoj može organizovati prijemno ispitivanje traženih transformatora po IEC standardima (u formi Izjave potpisane od strane ovlašćenog lica proizvođača); - Listu tehničkih podataka ovjerenu od strane proizvođača; - Skicu transformatora (Skica transformatora sadrži: izgled transformatora (pogled s prijeda, pogled odozgo i pogled sa bočne strane), glavne mjere transformatora (visina, dužina, širina, težina), raspored opreme i pribora. Pribor i oprema obuhvata: zaštitu, priključnu kutiju sa dovedenim žicama iz buholca i kontaktnog termometra sa datom šemom ožičenja (za transformatore koji su opremljeni buholc releom i kontaktnim termometrom) i priključnim zastavicama na VN I NN priključcima). - Garanciju proizvođača da su transformatori ECO dizajna u skladu sa Pravilnikom koji je dat u tenderskoj dokumentaciji, u formi Izjave potpisane od ovlašćenog lica proizvođača transformatora. - Garanciju proizvođača da su namotaji izrađeni od bakra, u formi Izjave potpisane od ovlašćenog lica proizvođača transformatora. - Garanciju proizvođača da se namotaji mogu servisirati, u formi Izjave potpisane od ovlašćenog lica proizvođača transformatora; Dostaviti Tehničke karakteristike ulja ovjerene od strane proizvođača ulja. Zahtijevane tehničke karakteristike transformatorskog ulja: Transformatorsko ulje, elektroizolaciono, inhibirano, mineralno ulje visoke klase sa karakteristikama po IEC 60296 Ed. 4/ 2012 (Specijalni zahtjevi) Karakteristike Standrad (test metoda) 1 Funkcionalne karakteristike 1.1 Kinematička viskoznost na 40°C ISO 3104 1.2 Kinematička viskoznost na -30°C ISO 3104 1.3 Tačka stinjavanja ISO 3016 1.4

Sadržaj vode IEC 60814 1.5 Elektroprobojni napon IEC 60156 1.6 Gustina na 20°C ISO 12185 1.7 Faktor dielektričnih gubitaka (DDF) na 90°C, 50 Hz IEC 60247 2 Rafinacija/stabilnost 2.1 Izgled IEC 60296 2.2 Ukupna kisjelost IEC 62021 2.3 Međupovršinski napon EN 14210 2.4 Sadržaj sumpora ISO 14596 2.5 Korozivni sumpor IEC 62535 2.6 Korozivni sumpor DIN 51353 2.7 Korozivni sumpor ASTM D 1275 2.8 Sadržaj inhibitora IEC 60666 2.9 Metal pasivator IEC 60666 2.10 Sadržaj 2-furfurala IEC 61198 2.11 Sadržaj aromata IEC 60590 3 Performanse nakon testa oksidacione stabilnosti na 120°C u trajanju od 500 sati 3.1 Ukupna kisjelost IEC 61125 C 3.2 Talog IEC 61125 C 3.3 DDf na 90°C IEC 61125 C 4 Karakteristike u vezi bezbjednosti, sigurnosti i životne sredine 4.1 Tačka paljenja ISO 2719 4.2 Sadržaj PCA IP 346 4.3 Sadržaj PCB IEC 61619 5 Napomena 5.1 Transformatorsko ulje mora biti proizvedeno na naftenskoj bazi, inhibirano, da ne sadrži specijalne aditive za snižavanje tačke stinjanja, anti-depresante. 5.2 Transformatorsko ulje mora biti tretirano, isušeno, tako da na prijemnom ispitivanju transformatora vrijednost elektroprobojnog napona ulja bude iznad 70 k", dok ni u jednom dijelu tenderske dokumentacije nije zahtijevao ispunjenost uslova stručne i tehničke sposobnosti. Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je, između ostalog, 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.

Žalilac je uz ponudu dostavio Izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 83/23), u kojoj, u dijelu C: "Stručna i tehnička sposobnost" na pitanje: 6. "Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?" nije dao odgovor, tj. nije označio nijedan od ponuđenih odgovora (DA ili NE).

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se odnosi na ponudu žalio, između ostalog, naveo: "Podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan je da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke. Takođe, tenderskom dokumentacijom br. 138/23 na portalu CEJN u dijelu "drugi uslovi" je između ostalog propisano: "Skicu transformatora (Skica transformatora sadrži: izgled transformatora (pogled s prijeda, pogled odozgo i pogled sa bočne strane), glavne mjere transformatora (visina, dužina, širina, težina), raspored opreme i pribora. Pribor i oprema obuhvata: zaštitu, priključnu kutiju sa dovedenim žicama iz buholca i kontaktnog termometra sa datom šemom ožičenja (za transformatore koji su opremljeni buholc releom i kontaktnim termometrom) i priključnim zastavicama na VN I NN priključcima)." Ponuđač "BB SOLAR" DOO Podgorica je u izjavi privrednog subjekta u dijelu C: STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST na pitanje „6) Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?" nije dao nikakav odgovor, iako je bio dužan da odgovori sa „da“ jer je isto traženo tenderskom dokumentacijom. Uzimajući u obzir sve navedeno Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatuje da su se ispunili osnovi za obavezno isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke, a sve u skladu sa članom 108 stav 1 tačka 5 kojim je propisano: „Naručilac će isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da: 5) nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena.“ U skladu sa navedenim, kao i u skladu sa članom 140 stav 1 tačka 4 kojim se navodi „Naručilac je dužan da poništi postupak javne nabavke ako nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz

postupka." Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je predložila ovlašćenom licu Naručioca da donese Odluku o poništenju postupka javne nabavke, što je i prihvaćeno i odlučeno kao u dispozitivu odluke."

Dakle, pri ovakvom stanju stvari, a imajući u vidu da naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom nije predvidio uslove stručne i tehničke sposobnosti, niti je radi dokazivanja ispunjenosti ovog uslova zahtijevao dostavljanje uzoraka, katalog ili fotografija predmeta nabavke, to ponuđač "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica nije bio dužan da se u svojoj Izjavi privrednog subjekta izjašnjava o ispunjavanju uslova stručne i tehničke sposobnosti, tj. u odnosu na uslove koji nijesu predviđeni tenderskom dokumentacijom, a time ni da se izjašnjava u odnosu na pitanje 6 iz dijela C: "Stručna i tehnička sposobnost", već je u konkretnom, shodno odredbi člana 120 stav 16 tačka 5 ZJN, bio dužan da uz ponudu dostavi zahtijevane dokaze o kvalitetu predmeta nabavke. Naime, u konkretnom slučaju ponuđač "BB SOLAR" d.o.o. Podgorica je postupio u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije, tj. u izjavi privrednog subjekta se izjasnio u odnosu na zahtijevane uslove i dostavio zahtijevane dokaze o kvalitetu ponuđenih proizvoda, pa ne postoji razlog za njegovo isključenje iz postupka osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, kako to pogrešno zaključuje naručilac. Ovo posebno iz razloga što naručilac u obrazloženju pobijane odluke najprije konstatuje da je skica transformatora zahtijevana kao "drugi uslov", dok žalioac isključuje iz razloga što se u odnosu na taj zahtijevani uslov nije u izjavi privrednog subjekta izjasnio na pitanje koje se odnosi na uslov stručne i tehničke sposobnosti, koji kao takav nije ni zahtijevan tenderskom dokumentacijom.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje osnova za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke na strani žalioaca, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 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 žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 6.850,00 eura, u skladu sa članom 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 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.

Predsjednik vijeća,

Jelena Peković



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.