



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0907-86/2023

ESJN: 41505

Podgorica, 18.05.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, 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 "Elmar International" d.o.o. Beograd od 24.03.2023.g., izjavljenoj protiv odluke "Montecargo"AD Podgorica broj 1778 od 15.03.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 18.05.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Elmar International" d.o.o. Beograd od 24.03.2023.g., pa se poništava odluka "Montecargo"AD Podgorica broj 1778 od 15.03.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se "Montecargo"AD 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 230,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Elmar International" d.o.o. Beograd, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 886 od 07.02.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke robe - pantografa i krovne opreme za lokomotive 461, "Montecargo"AD Podgorica je, kao naručilac, donio odluku broj 1778 od 15.03.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke, iz razloga što je jedini ponuđač koji je podnio ponudu u ovom postupku "Elmar International" d.o.o. Beograd isključen iz postupka.

Ponuđač "Elmar International" d.o.o. Beograd je, dana 24.03.2023.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca. Žalilac u žalbi, u bitnom, navodi da ga je naručilac pobijanom

odlukom neosnovano isključio iz predmetnog postupka javne nabavke, iz razloga da je Izjavu privrednog subjekta nepravilno sačinio, budući da je u poglavlju C - stručna i tehnička sposobnost naveo podatke koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom. Smatra da je izjavu privrednog subjekta sačinio u svemu prema zahtjevima naručioca, te u dijelu tačke VI u poglavlju C naveo tačne i istinite podatke, iako isti nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom, pa popunjavanje izjave u naznačenom dijelu ni u kom slučaju ne može uticati na pravnu validnost dostavljene izjave kao dokaza za dokazivanje ispunjenosti uslova za učešće u postupku javne nabavke, a time ni na mogućnost provjere tačnosti relevantnih podataka u istoj. Takođe, smatra da to što u svemu ispunjava tražene zahtjeve naručioca i da pored toga posjeduje i stručno-tehničku osposobljenost, ne može biti razlog za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne nabavke. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti, poništi pobijanu odluku, te da naloži naručiocu da u ponovnom postupku odlučivanja otkloni utvrđene nepravilnosti i donese novu zakonitu odluku, kao i da mu vrati sredstva uplaćena na ime nadoknade za pokretanje i vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 03.04.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta i odgovor na žalbu. U odgovoru na žalbu naručilac, u bitnom, ističe da žalilac nije sačinio Izjavu privrednog subjekta u skladu sa tačkom VI poglavlja C uputstva za popunjavanje izjave privrednog subjekta, jer je kod tačke 2 (posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora) i tačke 3 (posjeduje mehanizaciju, tehničku opremu i/ili druge kapacitete koji su potrebni za blagovremeno i kvalitetno izvršenje ugovora koji su traženi tenderskom dokumentacijom) naveo podatke koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom. Naime, ističe da kako žalilac nije izjavu privrednog subjekta popunio i podnio u skladu sa važećim uputstvom za popunjavanje izjave privrednog subjekta, to su se stekli uslovi za obavezno isključenje istog iz postupka javne nabavke shodno članu 108 stav 1 tačka 5 ZJN i donošenje odluke o poništenju postupka predmetne nabavke shodno članu 140 stav 1 tačka 4 ZJN. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava žalbu odbije kao neosnovanu.

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

Odredbom člana 108 stav 1 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. Takođe, članom 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, dok je članom 134 stav 2 ovog zakona propisana obaveza i način pregleda ponuda, a članom 135a ovog zakona propisana obaveza i način provjere tačnosti izjave privrednog subjekta.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20) propisan je obrazac izjave privrednog subjekta, koji sadrži zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke; postojanja razloga za sukob interesa iz čl. 41 i 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 predmetnog 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: "Privredni subjekat treba navesti podatke u vezi stručnih i tehničkih sposobnosti samo ako naručilac zahtjeva ispunjenje ovih uslova u odgovarajućoj tenderskoj dokumentaciji."

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio: obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke iz člana 99 ZJN; određene uslove sposobnosti privrednog subjekta, u konkretnom uslov za obavljanje djelatnosti iz člana 102 tačka 1 ZJN; osnove za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, te dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je predviđeno da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Žalilac je uz ponudu dostavio Izjavu privrednog subjekta u kojoj je u odjeljku C "Stručna i tehnička sposobnost" na pitanje: 2) "Posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora i na pitanje 3) "Posjeduje mehanizaciju, tehničku opremu i/ili druge kapacitete koji su potrebni za blagovremeno i kvalitetno izvršenje ugovora koji su traženi tenderskom dokumentacijom", dao odgovor "Da".

Takođe, žalilac je u svojoj izjavi privrednog subjekta u odeljku A. "Uslovi povezani sa krivičnim presudama" naveo da on kao privredni subjekat i njegov izvršni direktor nijesu osuđivani pravosnažnom presudom za neko od krivičnih djela sa obilježjima iz člana 99 stav 1 tačka 1 ZJN, zatim u odeljku 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, zatim u odeljku IV "Sukob interesa" na pitanje "Da li na strani privrednog subjekta postoji razlog koji predstavlja sukob interesa iz člana 41 Zakona o javnim nabavkama?" dao odgovor "Ne", te isti odgovor dao i na pitanje "Da li je privredni subjekat, odnosno lice koje je izradilo ili učestvovalo u izradi tehničke dokumentacije ili vršilo reviziju tehničke dokumentacije i privredni subjekat čije je ovlašćeno lice ili stručno lice učestvovalo u izradi ili reviziji tehničke dokumentacije, koja se koristi za izradu tehničke specifikacije u tenderskoj dokumentaciji ili dokumentacije po kojoj se realizuje ugovor o javnoj nabavci za izvođenje radova i/ili vršenje stručnog nadzora nad izvođenjem radova i lice koje je učestvovalo u tehničkim konsultacijama ili davanju tehničkih savjeta naručiocu?", te u odeljku VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta A. Sposobnost za obavljanje profesionalne djelatnosti" u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: "Da li privredni subjekat posjeduje dokaz o registraciji u Centralnom registru privrednih subjekata ili drugom odgovarajućem registru, sa podacima o ovlašćenom licu privrednog subjekta?" označio odgovor "Da".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, naveo: "Pravni osnov za poništenje postupka: na osnovu člana 140 stav 1 tačka 4 Zakona o javnim nabavkama, jer jedini ponuđač PREDUZEĆE ZA PROIZVODNJU, SPOLJNU I UNUTRAŠNJU TRGOVINU ELMAR INTERNATIONAL D.O.O. BEOGRAD koji je podnio ponudu u ovom postupku, isključen je iz postupka na osnovu člana 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama. Činjenice kojim se dokazuje ispunjenost uslova za poništenje postupka po navedenom osnovu: Članom 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama definisano je da će Naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. S tim u vezi, Izjava privrednog subjekata PREDUZEĆE ZA PROIZVODNJU, SPOLJNU I UNUTRAŠNJU TRGOVINU ELMAR INTERNATIONAL D.O.O. BEOGRAD je nepravilno sačinjena jer ista nije sačinjena u skladu sa tačkom VI poglavlja C Uputstva za popunjavanje Izjave privrednog subjekta koji je sastavni dio Obrasca Izjave privrednog subjekta. U Uputstvu za popunjavanje Izjave privrednog subjekta kod tačke VI poglavlja C definisano je da Privredni subjekat treba navesti podatke u vezi stručnih i tehničkih sposobnosti samo ako naručilac zahtjeva ispunjenje ovih uslova u odgovarajućoj tenderskoj dokumentaciji. Kako je ponuđač u poglavlju C stručna i tehnička sposobnost kod tačke 2 (posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora) i tačke 3 (posjeduje mehanizaciju, tehničku opremu i/ili druge kapacitete koji su potrebni za blagovremeno i kvalitetno izvršenje ugovora koji su traženi tenderskom dokumentacijom) naveo podatke koji nisu zahtijevani tenderskom dokumentacijom ista nije sačinjena u skladu sa Uputstvom za popunjavanje Izjave. Imajući navedeno u vidu, ponuđač Izjavu privrednog subjekta nije popunio i podnio u skladu sa Uputstvom za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, ista je po ocjeni Naručioca nepravilno sačinjena pa su se stekli uslovi iz člana 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama (Sl.list CG br. 74/19,03/23 i 11/23) za obavezno isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke. Članom 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama definisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. Članom 140 stav 1 tačka 4 Zakona o javnim nabavkama definisano je: Naručilac je dužan da poništi postupak javne nabavke ako nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz postupka."

Dakle, nesporno je da se žalilac u svojoj izjavi privrednog subjekta izjasnio da ispunjava uslove stručne i tehničke sposobnosti u pogledu stručnih i kadrovskih kapaciteta i u pogledu mehanizacije, tehničke opreme i/ili drugih kapaciteta, iako predmetnom tenderskom dokumentacijom nije zahtijevano ispunjenje ovog uslova. Međutim, budući da se žalilac u svojoj izjavi izjasnio u odnosu na tenderskom dokumentacijom zahtijevane uslove, to činjenica da se izjasnio u odnosu na uslove koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom, nije od uticaja na pravnu validnost dostavljene izjave kao dokaza za dokazivanje ispunjenosti obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke i drugih uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom u smislu člana 111 stav 1 ZJN, a time ni na mogućnost provjere tačnosti relevantnih podataka u istoj, shodno članu 135a ZJN. Naime, budući da, shodno odredbi člana 111 stav 1 ZJN, ponuđač izjavom privrednog subjekta 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, a što je žalilac svojom izjavom privrednog subjekta uradio, to činjenica

da se žalilac u datoj izjavi izjasnio da ispunjava i uslove stručne i tehničke sposobnosti koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom nije razlog neispravnosti izjave privrednog subjekta, a time ni razlog za obavezno isključenje žalioca iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, jer je smisao ove zakonske odredbe postojanje nepravilnosti izjave privrednog subjekta u pogledu informacija i podataka koji su traženi tenderskom dokumentacije, a ne i u odnosu na informacije i podatke koje nijesu traženi tenderskom dokumentacijom.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom iz utvrđenog činjeničnog stanja pogrešno ocijenio da je izjava privrednog subjekta nepravilno sačinjena, te da je pogrešno primijenio materijalno pravo kada je utvrdio da postoji osnov iz člana 108 tačka 5 ZJN za isključenje žalioca iz postupka, a time i da postoji osnov iz člana 140 stav 1 tačka 4 ZJN za poništenje predmetnog postupka javne nabavke, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 144 stav 1 tačka 3 ZJN, 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 žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 230,00 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

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



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.