



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0907-225/2024

ESJN: 72751

Podgorica, 01.08.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/6-2024 od 15.04.2024.g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, br. 74/19, 03/23 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 „Kastex“ d.o.o. Podgorica od 18.07.2024.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Omera Mehmedovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Glavnog grada Podgorica broj 01-018/24-106/3 od 09.07.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 01.08.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „Kastex“ d.o.o. Podgorica od 18.07.2024.g., pa se poništava odluka Glavnog grada Podgorica broj 01-018/24-106/3 od 09.07.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Glavnom gradu 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 375,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Kastex“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Glavni grad Podgorica da „Kastex“ 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 ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 21/24 od 15.05.2024.g., za otvoreni postupak javne nabavke roba – za nabavku i isporuku tonera za potrebe organizacionih jedinica Glavnog grada Podgorica, Glavni grad Podgorica je, kao naručilac, donio odluku broj 01-018/24-106/3 od

09.07.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje, te ponuda ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponuđač „Kastex“ d.o.o. Podgorica je, dana 18.07.2024.g., putem ESJN, preko punomoćnika Omera Mehmedovića, 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 bitne povrede pravila postupka, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je pobijana odluka nezakonita, budući da je naručilac bio dužan da ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje isključi iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), iz razloga što je isti nepravilno sačinio izjavu privrednog subjekta, jer u istoj u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave koje je sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta u tački I. PODACI O NARUČIOCU, POSTUPKU I PREDMETU JAVNE NABAVKE I PONUDI, u rubrici „Ponuda se podnosi za predmet nabavke u cjelini / za partije“, nije naveo: „U cjelini“, već je naveo: „Ponuda se podnosi za predmet nabavke u cjelini“, te iz razloga što je u svojoj izjavi u dijelu C. Stručna i tehnička sposobnost, na pitanje broj 6): "Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke, nakon odgovora: "DA", naveo: "Posjedujemo uzorke za stavke: 1, 2, 16, 17, 18, 19, 28, 29, 30, 31, 33, 41, 42, 43, 46, 55, 57, 58, 59, 62, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 73, 74, 75, 80, 83, 99, 100, 103, 107, 110, 112, 113, 118, 128, 142, 143, 146, 154, 167, 169 i 170 iz obrasca „Tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke, odnosno predmjer radova“. Uzorci posjeduju obavještenje o robi shodno Zakonu o zaštiti potrošača ("Službeni list Crne Gore", br. 002/14, 006/14, 043/15 i 070/17). Uzorke ćemo dostaviti Naručiocu ako naša ponuda bude najpovoljnija, u skladu sa uslovima postupka." Takođe, ističe da je ponuda ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje neispravna u smislu člana 133 tačka 1 ZJN, iz razloga što isti prilikom sačinjavanja svoje ponude za stavke iz tehničke specifikacije predmeta nabavke 28, 103, 132 i 154 nije postupio u svemu u skladu sa tenderskom dokumentacijom, budući da je za stavke 103 i 132 naveo da nudi proizvode sa oznakama koje ne postoje, zatim što je za stavke 28 i 154 naveo da nudi proizvode čije kapacitete kopija ne potvrđuje sam proizvođač, te što za stavku 103 dostavljeni uzorci ne odgovaraju ponuđenim proizvodima. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, zatim naloži naručiocu da otkloni utvrđene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 372,00 eura, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura, u skladu sa AT-om.

Naručilac je dana 23.07.2024.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, bez odgovora na žalbu.

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

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da je naručilac pobijanom odlukom trebao ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje da isključi iz postupka javne nabavke iz razloga što nije pravilno sačinio izjavu privrednog subjekta. Ovo iz sledećih razloga:

Odredbom člana 108 tačka 5 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena, zatim odredbom člana 111 stav 1 ovog zakona 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, te stavom 2 ovog člana propisano je da je podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke. Takođe, odredbom člana 134 stav 2 ZJN propisana je obaveza i način pregleda ponuda, a članom 135a ovog zakona propisana je obaveza i način provjere tačnosti podataka.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 083/23) 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). U predmetnom obrascu izjave u dijelu VI – „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, pod tačkom C: „Stručna i tehnička sposobnost“, između ostalog, je navedeno sljedeće: "6) Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)? ☐ Da ☐ Ne. Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku, navedite: web-adresa: [.....]". Sastavni dio predmetnog pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave, u kojem je, između ostalog, u poglavlju VI – „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, pod tačkom C: „Stručna i tehnička“ propisano: „Ako je naručilac tenderskom dokumentacijom zahtijevao ispunjenje uslova iz tačke 6: „Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom“, privredni subjekat određuje da li je odgovor „Da“ ili „Ne“. U slučaju odgovora „Da“: Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku privredni subjekat navodi tačnu web-adresu (link) koji ukazuje na tu dokumentaciju“.

Naručilac je tačkom 12 predmetne tenderske dokumentacije dao Uputstvo za sačinjavanje ponude u kojem je naveo: "Ponude se sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude. Ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje se izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta. Ponudač je dužan da tačno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije", dok je u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, pod stavkom 13 u dijelu „Stručna i tehnička sposobnost“ predvidio: "Ponudač čija ponuda bude izabrana kao najpovoljnija dužan je da dostaviti uzorke -uzoraka koji su predmet isporuke, a čiju je vjerodostojnost ponudač obavezan potvrditi, ukoliko to naručilac zahtijeva: Za stavke: 1, 2, 16, 17, 18, 19, 28, 29, 30, 31, 33, 41, 42, 43, 46, 55, 57, 58, 59, 62, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 73, 74, 75, 80, 83, 99, 100, 103, 107, 110, 112, 113, 118, 128, 142, 143, 146, 154, 167, 169 i 170 iz obrasca "Tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke, odnosno predmjer radova", ponudač je dužan dostaviti uzorke. Napomena: Uzorci moraju posjedovati obavještenje o robi shodno Zakonu o zaštiti potrošača ("Službeni list Crne Gore", br. 002/14, 006/14, 043/15 i 070/17)."

Ponudač "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje je uz ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta, sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 83/23), u kojoj je u dijelu VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka C: „Stručna i tehnička sposobnost“, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje broj 6): „Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?“, označio odgovor „Da“, te naveo: "Posjedujemo uzorke za stavke: 1, 2, 16, 17, 18, 19, 28, 29, 30, 31, 33, 41, 42, 43, 46, 55, 57, 58, 59, 62, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 73, 74, 75, 80, 83, 99, 100, 103, 107, 110, 112, 113, 118, 128, 142, 143, 146, 154, 167, 169 i 170 iz obrasca „Tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke, odnosno predmjer radova“. Uzorci posjeduju obavještenje o robi shodno Zakonu o zaštiti potrošača ("Službeni list Crne Gore", br. 002/14, 006/14, 043/15 i 070/17). Uzorke ćemo dostaviti Naručiocu ako naša ponuda bude najpovoljnija, u skladu sa uslovima postupka."

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponudača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje, između ostalog, naveo: „Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila je da je ponuda "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje ispravna u smislu člana 132 Zakona o javnim nabavkama jer ne sadrži nijedan nedostatak koji predstavlja razlog neispravnosti iz člana 133 ovog Zakona. Naime, ponuda je sačinjena na način predviđen ESJN portalom i tenderskom dokumentacije...U skladu sa prethodno navedenim utvrđeno je da je ponuda ponudača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje sve ispunila i dokazala sve uslove predviđene predmetnim postupkom javne nabavke. Za ponudača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje provjerom izjave privrednog subjekta utvrđeno je: Na osnovu dostavljene izjave ponudača privrednog subjekta i prethodno navedenih dokaza, utvrđeno je da na strani privrednog subjekta ne postoji razlog za obavezno isključenje iz člana 108 Zakona

o javnim nabavkama. U skladu sa prethodno navedenim utvrđeno je da je ponuđač ispunio i dokazao sve uslove predviđene predmetnim postupkom javne nabavke.”

Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje obaveznih osnova za isključenje iz postupka javne nabavke ponuđača ”Merkator International” d.o.o. Bijelo Polje, te na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je ponudu ovog ponuđača ocijenio kao ispravnu osnovom člana 132 ZJN. Naime, budući da je ponuđač ”Merkator International” d.o.o. Bijelo Polje u svojoj izjavi privrednog subjekta u dijelu VI ”Uslovi sposobnosti privrednog subjekta”, tačka C: „Stručna i tehnička sposobnost“, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje broj 6): „Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?“, označio odgovor „Da“, te naveo : ”Posjedujemo uzorke za stavke: 1, 2, 16, 17, 18, 19, 28, 29, 30, 31, 33, 41, 42, 43, 46, 55, 57, 58, 59, 62, 66, 67, 68, 69, 70, 71, 73, 74, 75, 80, 83, 99, 100, 103, 107, 110, 112, 113, 118, 128, 142, 143, 146, 154, 167, 169 i 170 iz obrasca „Tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke, odnosno predmjer radova“. Uzorci posjeduju obavještenje o robi shodno Zakonu o zaštiti potrošača (”Službeni list Crne Gore”, br. 002/14, 006/14, 043/15 i 070/17). Uzorke ćemo dostaviti Naručiocu ako naša ponuda bude najpovoljnija, u skladu sa uslovima postupka.“, to iz navedenog nesporno proizilazi da je izjava privrednog subjekta ovog ponuđača nepravilno sačinjena u naznačenom dijelu, iz razloga što je ovaj ponuđač u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave, bio dužan da u slučaju odgovora „Da“, samo navede tačnu web-adresu (link), relevantne dokumentacije dostupne u elektronskom obliku, a ne i da posjeduje uzorke za gore navedene stavke, zatim šta isti uzorci posjeduju, te i da će ih i kada dostaviti, budući da je shodno Uslovu Stručne i tehničke sposobnosti iz predmetne tenderske dokumentacije predmeta nabavke, to obaveza ponuđača čija ponuda bude izabrana kao najpovoljnija, a što predstavlja osnov za obavezno isključenje ovog ponuđača iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN. Ovo tim prije što je izjava privrednog subjekta krucijalni dokaz za dokazivanje uslova za učešće u postupku javne nabavke koji su zahtijevani tenderskom dokumentacijom i ista se u skladu sa odredbom člana 120 stav 17 tačka 3 ZJN, nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije mijenjati i/ili dopunjavati.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje obaveznog osnova za isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 tačka 5 ZJN na strani ponuđača ”Merkator International” d.o.o. Bijelo Polje, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 ZJN, te je kao takvu osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje, 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 naprijed utvrđeno da postoji razlog za isključenje ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje iz ovog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, to Komisija za zaštitu prava nije razmatrala ostale žalbene navode žalioaca, jer isti nijesu od uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

S obzirom da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 375,00 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žalioца 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 žalioца.

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 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,

Nikola Golubović



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.