



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-226/2024

ESJN: 73105

Podgorica, 02.08.2024.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 "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje od 05.07.2024.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Ivane Jončić, advokata iz Podgorice, protiv odluke Glavnog grada Podgorica broj 01-018/24-129/2 od 25.06.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 02.08.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje od 05.07.2024.g., pa se poništava odluka Glavnog grada Podgorica broj 01-018/24-129/2 od 25.06.2024.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 732,24 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Glavni grad Podgorica da "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje 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 22/24 od 24.05.2024.g., za otvoreni postupak javne nabavke roba – za nabavku i isporuku kancelarijskog materijala za potrebe organizacionih jedinica Glavnog grada Podgorica, Glavni grad Podgorica je, kao naručilac, donio odluku broj 01-

018/24-129/2 od 25.06.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica, te ponuda ponuđača "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponuđač "Merkator International" d.o.o. Bijelo Polje je, dana 05.07.2024.g., putem ESJN, preko punomoćnika Ivane Jončić, 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 nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja, povrede pravila upravnog postupka i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je pobijana odluka nezakonita, te da je ponuda ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica neispravna iz razloga što je ovaj ponuđač nepravilno sačinio izjavu privrednog subjekta, budući da je u dijelu VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka C: „Stručna i tehnička sposobnost“, u dijelu „Način angažovanja“, naveo pogrešne podatke tj. napisao na kojim poslovima će radnici biti angažovani, a ne način na koji će biti angažovani (zaposlenje, ugovor o djelu, dopunski rd, angažovanje preko agencije i sl.), na koji način je postupio suprotno zahtjevu naručioca iz tenderske dokumentacije, te čl.111 i 135b stav 7 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN). Dalje ističe da je naručilac bio dužan da u toku postupka pregleda ponude u skladu sa članom 134 stav 2 tačka 4 ZJN da provjeri da li izjava privrednog subjekta sadrži sve tražene informacije i podatke, te da ispunjenost traženih uslova ponuđača cijeni na osnovu dostavljene izjave privrednog subjekta. Takođe, ističe da naručilac nije smio uzeti u obzir kopije radnih knjižica koje je ponuđač "Kastex" d.o.o. Podgorica dostavio, jer iste nijesu navedene u izjavi, te navodi da se na osnovu svega prethodno navedenog ne može prihvatiti stav naručioca da je ponuda ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica ispravna i u skladu sa tenderskom dokumentacijom. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku, zatim naloži naručiocu da otkloni utvrđene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 732,24 eura, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u ukupnom 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 daje žalba osnovana iz sljedećeg 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, zatim članom 135b stav 1 ZJN između ostalog propisano je sledeće: U postupku provjere izjave privrednog subjekta, komisija može da traži dostavljanje sljedećih dokaza, i to:..dokaz o stručnim i kadrovskim kapacitetima angažovane radne snage, i to o:.. načinu angažovanja radne snage (prijava na osiguranje zaposlenog, ugovor o radu, sporazum o preuzimanju zaposlenog, ugovor o korišćenju sposobnosti drugog subjekta ili drugi akt u skladu sa zakonom).

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: 2) „Da li privredni subjekat posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora? ☐ 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 2: „Da li privredni subjekat posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora“, privredni subjekat određuje da li je odgovor „Da“ ili „Ne“. Ako je odgovor „Da“ privredni subjekat treba da za svako zahtijevano lice navede ime i prezime, stručnu spremu, stručnu osposobljenost, stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke i način angažovanja. U slučaju odgovora „Da“: Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku privredni subjekat navodi tačnu web-adresu (link) koji ukazuje na tu dokumentaciju. Ako je odgovor „Ne“ ostale rubrike se ne popunjavaju.“

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. Ponuđač 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 10 u dijelu „Stručna i tehnička sposobnost“ predvidio: "Privredni subjekat je dužan da posjeduje minimum stručnih i kadrovskih kapaciteta koji su potrebni za izvršenje ugovora što se dokazuje dokazom o angažovanju radne snage (kopija radne knjižice, prijava za osiguranje ili ugovor o radu) sa odgovarajućim referencama koje su potrebne za izvršenje predmeta nabavke u skladu sa zakonom: - minimum 2 zaposlena lica koja će biti angažovano za izvršenje ugovora."

Ponudač "Kastex" d.o.o. Podgorica 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 2): „Da li privredni subjekat posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora?“ označio odgovor „Da“, te naveo: " [Ime i prezime: Vera Vešković Stručna sprema: SSS, JU Gimnazija „Slobodan Škerović, Podgorica Stručna osposobljenost: komercijalista Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 20 godina, 1 mjesec, 7 dana rada na poslovima komercijale, izrade faktura Način angažovanja: Obrada trebovanja, izrada faktura] [ime i prezime: Željko Pavličević Stručna sprema: SSS, JU Srednja građevinskogeodetska škola „Inž. Marko Radević“ Podgorica. Stručna osposobljenost: magacioner Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 15 godina, 7 mjeseci, 5 dana rada na poslovima magacionera, organizovanja isporuka Način angažovanja: magacioner, organizacija isporuke robe do Naručioca] [Ime i prezime: Miroslav Ratković Stručna sprema: SSS, Srednja strucna skola "Spasoje Raspopovic" - Podgorica Stručna osposobljenost: vozač-dostavljač Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 3 godine, 4 mjeseca. 5 dana rada na poslovima vozača-dostavljača Način angažovanja: isporuka, dostava robe na lokaciji Naručioca]."

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica, između ostalog, naveo: „Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila je da je ponuda "Kastex" d.o.o. Podgorica 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 ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica ispunila i dokazala sve uslove predviđene predmetnim postupkom javne nabavke. Za ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica provjerom izjave privrednog subjekta utvrđeno je: Na osnovu dostavljene izjave ponuđača privrednog subjekta i prethodno navedenih dokaza, utvrđeno je da na strani privrednog "Kastex" d.o.o. Podgorica ne postoji razlog za obavezno isključenje iz člana 108 Zakona o javnim nabavkama. U skladu sa prethodno navedenim utvrđeno je da je "Kastex" d.o.o. Podgorica 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 i nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje obaveznih osnova za isključenje iz postupka javne nabavke na strani ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica, te na tako utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je utvrdio da na strani ovog ponuđača ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke. Naime, budući da je ponuđač "Kastex" d.o.o. Podgorica 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 2): „Da li privredni subjekat posjeduje stručne i kadrovske kapacitete koji su traženi tenderskom dokumentacijom za izvršenje ugovora?“, označio odgovor „Da“, te naveo: "[Ime i prezime: Vera Vešković Stručna sprema: SSS, JU Gimnazija „Slobodan Škerović, Podgorica Stručna osposobljenost: komercijalista Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 20 godina, 1 mjesec, 7 dana rada na poslovima komercijale, izrade faktura Način angažovanja: Obrada trebovanja, izrada faktura] [ime i prezime: Željko Pavličević Stručna sprema: SSS, JU Srednja građevinskogeodetska škola „Inž. Marko Radević“ Podgorica. Stručna osposobljenost: magacioner Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 15 godina, 7 mjeseci, 5 dana rada na poslovima magacionera, organizovanja isporuka Način angažovanja: magacioner, organizacija isporuke robe do Naručioca] [Ime i prezime: Miroslav Ratković Stručna sprema: SSS, Srednja strućna škola "Spasoje Raspopovic" - Podgorica Stručna osposobljenost: vozač-dostavljač Stručno iskustvo u vezi sa predmetom nabavke: 3 godine, 4 mjeseca. 5 dana rada na poslovima vozača-dostavljača Način angažovanja: isporuka, dostava robe na lokaciji Naručioca]", to iz navedenog nesporno proizilazi da je izjava privrednog subjekta ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica 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“, između ostalog navede način angažovanja pomenutih lica, odnosno da navede da li su ista angažovana na osnovu prijave na osiguranje zaposlenog, ugovora o radu, sporazuma o preuzimanju zaposlenog, ugovora o korišćenju sposobnosti drugog subjekta ili drugog akta u skladu sa zakonom, a ne da kao način angažovanja navodi što će pomenuta lica obavljati, 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 "Kastex" d.o.o. Podgorica, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 ZJN, te je kao takvu treba osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku 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.

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 732,24 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,

Melida Suljević



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.