



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0906-243/2024

ESJN: 40193

Podgorica, 30.09.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/8-2024 od 04.09.2024.g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, br. 74/19) i člana 214 stav 1 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, br. 74/19, 03/23 i 11/23) i člana 126 st. 8 Zakona o upravnom postupku („Sl. list CG“, br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17), u postupku po žalbi „Farmalab“ d.o.o. Podgorica od 14.08.2024.g., izjavljenoj protiv odluke Uprave za kapitalne projekte broj 01-426/24-3404/5 od 02.08.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 30.09.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „Farmalab“ d.o.o. Podgorica od 14.08.2024.g., pa se poništava odluka Uprave za kapitalne projekte broj 01-426/24-3404/5 od 02.08.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Upravi za kapitalne projekte da u roku od 15 dana od dana objavljivanja ovog rješenja otkloni nepravilnosti na koje joj 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 500,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Farmalab“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 05-119/22 od 29.12.2022.g., za otvoreni postupak javne nabavke roba – opremanje objekta JZU Specijalne bolnice za ortopediju, neurohirurgiju i neurologiju „Vaso Čuković“ u Risnu, po partijama, Uprava za kapitalne projekte je, kao naručilac, donijela odluku broj 01-426/24-3404/5 od 02.08.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za partiju 3 (Stacionarni ultrazvučni aparat), izabrana ponuda ponuđača „Osmi red-D“ d.o.o. Podgorica, dok su ponuđači „Farmalab“ d.o.o. Podgorica i „Glosarij“ d.o.o. Podgorica isključeni iz postupka javne nabavke.

Ponudač "Farmalab" d.o.o. Podgorica je, dana 14.08.2024.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 nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da ga je u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0906-187/2024 od 18.07.2024.g. naručilac neosnovano isključio iz postupka javne nabavke, jer je on pravilno popunio izjavu privrednog subjekta u dijelu VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“, time što je naveo „Izvod iz Centralnog registra privrednih subjekata“ i u nazivu dokumenta dodao i izdavaoca Upravu prihoda i carina. Dalje, ističe da je iz predmetnog postupka javne nabavke isključen i iz razloga što je u prethodno naznačenom dijelu izjave popunio dio koji se odnosi na pitanje broj 2, a koji nije tražen tenderskom dokumentacijom. Smatra da je i po ovom osnovu neosnovano isključen iz postupka javne nabavke, jer je prilikom sačinjavanja izjave privrednog subjekta imao u vidu stavove Komisije za zaštitu prava koji su iznijeti u rješenju broj UP. 0907-86/2023 od 18.05.2023.g. Takođe, smatra da u konkretnoj pravnoj situaciji trpi štetu zbog dva različita pravna stava Komisije za zaštitu prava po istom pitanju koja su donijeta u toku predmetnog postupka, jer je retroaktivno, na već započete postupke primjenjen kasnije donijeti stav. Napominje da je u članu 147 Ustava Crne Gore propisano da je zabranjeno povratno dejstvo, a da izuzetno, pojedine odredbe zakona, ako to zahtijeva javni interes utvrđen u postupku donošenja zakona, mogu imati povratno dejstvo. Dalje, ističe da je ponuda ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica neispravna, iz razloga što je ovaj ponuđač sačinio izjavu privrednog subjekta na obrascu Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), koji se u predmetnom postupku nije mogao primjeniti, jer je isti pokrenut po prethodno važećem zakonu. Takođe, ističe da je izjava privrednog subjekta nepravilno sačinjena u poglavlju I "Podaci o naručiocu, postupka i predmeta javne nabavke", ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica, jer je u koloni "Ponuda se podnosi za predmet nabavke u cjelini/za partije", naveo "Ponuda se podnosi za partije broj 1 i 3 – Digitalni rendgen aparat sa plafonskim vješanjem Stacionarni ultravučni aparat", iako iz Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), koji nije važio u vrijeme objavljivanja ovog postupka, a čiji obrazac je ovaj ponuđač primjenio za sačinjavanje izjave, proizilazi da ako se ponuda podnosi za pojedine partije upisuje se tačno za koje se partije podnosi, a ako se podnosi za sve partije upisati "Sve partije". Smatra da je izjava privrednog subjekta "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena i iz razloga što je ovaj ponuđač na pitanje C1: "Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke označio odgovor "Ne", iako iz Uputstva za popunjavanje izjave proizilazi da ovaj dio izjave popunjava samo podugovarač. Takođe, smatra da je izjava privrednog subjekta "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena i u poglavlju VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka A: "Sposobnost za obavljanje djelatnosti", ovaj ponuđač dao odgovor na pitanje pod brojem 2, iako ovaj uslov nije zahtijevan tenderskom dokumentacijom. Dalje, ističe da u obrazloženju pobijane odluke u dijelu koji se odnosi na njegovo isključenje postoji kontradiktornost u primjeni podzakonskih akata na način da se naručilac u prvom dijelu poziva na Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), a u posljednjem pasusu iste pravni osnov nalazi u odredbama Pravilnika

o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 70/21), iz kojih je razloga je pobijana odluka nerazumljiva i nezakonita, kao i iz razloga što se naručilac poziva na pogrešan broj Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 70/21). U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti i poništi pobijanu odluku, naloži naručiocu da otkloni učinjene nepravilnosti donošenjem nove na zakonu zasnovane odluke, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 20.08.2024.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:

Predmetni postupak javne nabavke 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", br. 03/23 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. 0906-187/2024 od 18.07.2024.g., kojim je usvojena žalba žalioca „Osmi red-D“ d.o.o. Podgorica od 24.06.2024.g. i poništena njegova prethodna odluka broj 01-426/24-3404/3 od 14.06.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje, zbog toga što je naručilac nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za pravilno sačinjavanje izjave privrednog subjekta žalioca.

Neosnovan je žalbeni navod žalioca da je ponuda ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica neispravna, iz razloga što je ovaj ponuđač sačinio izjavu privrednog subjekta na obrascu Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), koji se u predmetnom postupku nije mogao primjeniti, jer je isti pokrenut po prethodno važećem zakonu. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 111 stav 1 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, zatim stavom 4 ovog člana propisano je da izjavom iz stava 1 ovog člana podnosilac ponude garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom, te stavom 7 ovog člana propisano je da se izjava iz stava 1 ovog člana sačinjava i podnosi uz ponudu na obrascu koji propisuje Ministarstvo finansija. Takođe, odredbom članom 112 stav 1 ZJN propisano je da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi iz člana 111 stav 1 ovog zakona, na osnovu evidencija koje vode nadležni organi

u skladu zakonom, uključujući i e-Certis, a može i putem ESJN, odnosno da zatraži od nadležnih organa izdavanje dokaza ili da izvrši uvid u dokaze koje već posjeduje.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23), koji je stupio na snagu dana 01.06.2023.g., u članu 1, propisano je da se ovim pravilnikom propisuje izjava privrednog subjekta kojom podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač 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 u članu 2 stav 1 ovog pravilnika propisano je da Izjava sadrži podatke o: naručiocu, postupku i predmetu javne nabavke i ponudi; privrednom subjektu; obaveznim uslovima za učešće u postupku javne nabavke; sprječavanju korupcije i sukoba interesa; posebnim osnovima za isključenje iz postupka javnih nabavki; uslovima sposobnosti privrednog subjekta; dokazivanju ispunjenosti uslova u slučaju ograničenja broja kvalifikovanih kandidata; garantnoj izjavi, te u stavu 2 ovog člana propisano je da je Izjava data na Obrascu 1 koji je sastavni dio ovog pravilnika, a u članu 3 ovog pravilnika propisano je da ovaj pravilnik stupa na snagu danom objavljivanja u "Službenom listu Crne Gore". Takođe, ovim pravilnikom 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; 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).

Pravilnikom o dopuni Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 83/23), koji je stupio na snagu dana 05.09.2023.g., u članu 1, propisano je da se u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23) poslije člana 2 dodaje novi član koji glasi: "Član 2a Danom stupanja na snagu ovog pravilnika prestaje da važi Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), te u članu 2 propisano da ovaj pravilnik stupa na snagu danom objavljivanja u "Službenom listu Crne Gore".

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 12 (Uputstvo za sačinjavanje ponude), predvidio: „Ponuda 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“. Takođe, naručilac je izmjenom i dopunom broj 9 predmetne tenderske dokumentacije od 24.11.2023.g. predvidio da će se otvaranje ponuda održati dana 14.12.2023.g.

Ponudač „Osmi red-D” d.o.o. Podgorica je podnio ponudu 14.12.2023.g., te 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 se izjasnio u odnosu na sve uslove za učešće u postupku i zahtjeve od značaja za izvršenje predmeta nabavke predviđene predmetnom tenderskom dokumentacijom.

Dakle, u konkretnom je nesporno da je ponudač „Osmi red-D” d.o.o. Podgorica dostavio svoju izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 83/23), koji je stupio na snagu dana 01.06.2023.g., tj. nakon što je objavljen predmetni postupak. Međutim, činjenica da je ponudač „Osmi red-D” d.o.o. Podgorica sačinio svoju izjavu privrednog subjekta na navedenom obrascu ne može biti razlog za neispravnost izjave privrednog subjekta, a time ni razlog za neispravnost ponude ovog ponuđača, kako to žalilac pogrešno zaključuje u žalbi, a posebno iz razloga što je Pravilnikom o dopuni Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 83/23 od 05.09.2023.), propisano da stupanjem na snagu istog prestaje da važi Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20).

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da je pobijana odluka nerazumljiva i nezakonita u dijelu koji se odnosi na njegovo isključenje, zato što se naručilac u istoj poziva na Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), a u posljednjem pasusu pravni osnov za njegovo isključenje nalazi u odredbama Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 70/21). Ovo iz sljedećih razloga:

Žalilac je dostavio izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), u kojoj se izjasnio u odnosu na sve uslove za učešće u postupku i zahtjeve od značaja za izvršenje predmeta nabavke predviđene predmetnom tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na razloge za isključenje žalioaca iz postupka javne nabavke, između ostalog, naveo: „Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), propisan je obrazac izjave privrednog subjekta koji sadrži sve zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke, postojanje razloga za sukob interesa iz čl. 41 i 42 ZJN, posebnih osnova za isključenje iz postupka iz člana 110 ZJN, ispunjenosti uslova sposobnosti privrednog subjekta (sposobnost za obavljanje djelatnosti, ekonomska finansijska sposobnost, stručna i tehnička sposobnost). Sastavni dio Pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, u kojem je, u odjeljku VI. Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, tačka A: Sposobnost za obavljanje djelatnosti, između ostalog, propisano: "Ovaj dio izjave privredni subjekat popunjava, odnosno sačinjava na sljedeći način: Ako je naručilac tenderskom dokumentacijom predvidio uslov iz tačke 1, privredni subjekat treba da označi odgovor "Da" ili

”Ne”. Ako je odgovor ”Da” privredni subjekat navodi naziv dokaza i izdavaoca... Ponuđač je u svojoj izjavi privrednog subjekta u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, tačka A: Sposobnost za obavljanje djelatnosti, na pitanje broj 1: ”Da li je privredni subjekat upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište?”, označio odgovor ”Da”, zatim na potpitanje „Ako je odgovor da, navesti o kojem dokazu se radi“, naveo: „Izvod iz Centralnog registra privrednih subjekata Uprave prihoda i carina br. 5-0490754/009 od 01.12.2023.godine“. Dakle, ponuđač „Farmalab“ d.o.o. Podgorica je u svojoj izjavi privrednog subjekta u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, tačka A: Sposobnost za obavljanje djelatnosti naveo podatak o nazivu dokaza za dokazivanje ovog uslova sposobnosti, ali nije naveo naziv izdavaoca ovog dokaza, to iz navedenog činjeničnog stanja nesporno proizilazi da je izjava privrednog subjekta ponuđača ”Farmalab” d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena, jer ista ne sadrži potpune, jasne i tačne podatke u skladu sa članom 111 stav 2 ZJN, što predstavlja osnov za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 stav 1 tačka 5 ZJN, kojim je propisano 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. Takođe, Komisija za zaštitu prava nalazi da je izjava privrednog subjekta ponuđača ”Farmalab” d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena u prethodno naznačenom dijelu i u odnosu na pitanje broj 2, iz razloga što je ovaj ponuđač u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: „Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenje za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt nadležnog organa za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke) zahtijevano tenderskom dokumentacijom“, označio odgovor „Da“, te na potpitanje: „Ako je odgovor „Da“ navesti o kojem se dokazu radi“, naveo: „Rješenja Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore br. 2070/22/1528/7-7455 od 13.06.2023. godine i 2070/21/469/9-1692 od 08.11.2021. godine o ispunjavanju uslova za obavljanje prometa na veliko medicinskim sredstvima“, iako predmetnom tenderskom dokumentacijom nije zahtijevano ispunjenje ovog dijela uslova za obavljanje djelatnosti. Ovo tim prije što iz Uputstva za popunjavanje izjave, koje čini sastavni dio obrasca Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 70/21), nesporno proizilazi da privredni subjekat treba da popuni podatke samo ako naručilac zahtijeva ispunjenje ovih uslova u odgovarajućoj tenderskoj dokumentaciji.

Dakle, iz navedenog proizilazi da je naručilac u pobijanoj odluci prilikom utvrđivanja da li je žalilac pravilno sačinio izjavu privrednog subjekta u dijelu VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“, pogrešno primjenio materijalno pravo, tj. pozvao se na pogrešan Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 83/23). Naime, budući da su u rješenju Komisije za zaštitu prava broj UP. 0906-187/2024 od 18.07.2024.g., u postupku kojeg izvršenja je naručilac donio pobijanu odluku, dati jasni, valjani i argumentovani razlozi za obavezno isključenje žalioaca iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, a pri činjenici da je žalilac sačinio izjavu privrednog subjekta na obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 71/20), to je naručilac bio dužan

da razloge za isključenje žalioaca iz postupka javne nabavke utvrdi na osnovu Uputstva za popunjavanje izjave iz Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 71/20).

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da izjava privrednog subjekta ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nije pravilno sačinjena iz razloga što je ovaj ponuđač u tački C1: "Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke?", označio odgovor "Ne", iako u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave ovaj dio izjave popunjava samo podugovarač, kao i iz razloga što je ponuđač "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica u istoj u poglavlju VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, tačka A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“ popunio dio izjave koji se odnosi na pitanje broj 2, iako naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom nije predvidio da su ponuđači dužni da dokazuju ispunjenost ovog uslova. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 111 stav 1 ZJN propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, zatim stavom 4 ovog člana propisano je da izjavom iz stava 1 ovog člana podnosilac ponude garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom, te stavom 7 ovog člana propisano je da se izjava iz stava 1 ovog člana sačinjava i podnosi uz ponudu na obrascu koji propisuje Ministarstvo finansija. Takođe, odredbom članom 112 stav 1 ZJN propisano je da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi iz člana 111 stav 1 ovog zakona, na osnovu evidencija koje vode nadležni organi u skladu zakonom, uključujući i e-Certis, a može i putem ESJN, odnosno da zatraži od nadležnih organa izdavanje dokaza ili da izvrši uvid u dokaze koje već posjeduje, dok je odredbom člana 108 ZJN, propisano: "Naručilac će isključiti iz postupka javne nabavke privredni subjekat ako utvrdi da: 1) postoji sukob interesa iz člana 41 stav 1 tačka 2 alineja 1 ili člana 42 ovog zakona, 2) ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona, 3) ne ispunjava uslove iz čl. 102, 104 i 106 ovog zakona predviđene tenderskom dokumentacijom, ako ovim zakonom nije drugačije određeno, i/ili 4) postoji drugi razlog predviđen ovim zakonom. Nadalje, odredbom člana 134 stav 1 ZJN propisano je da se pregled i ocjena ponuda vrši nakon otvaranja ponuda bez učešća ponuđača provjerom, da li postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 i 110 ovog zakona i/ili razlog za neispravnost ponude iz člana 133 ovog zakona.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), 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; sprečavanja korupcije i sukoba interesa iz člana 38 stav 2 tačka 1 i 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, ekonomska i finansijska sposobnost, stručna i tehnička sposobnost). U predmetnom obrascu izjave u poglavlju II – Podaci o privrednom subjektu, pod tačkom 3. Način podnošenja ponude u dijelu C1: "Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke" navedeno je sljedeće: ☐ Da ☐ Ne - Navesti dio predmeta nabavke koji je ustupljen, sa podacima o nazivu i opisu dijela predmeta nabavke i procentualni udio u ukupnoj vrijednosti predmeta nabavke.

Sastavni dio predmetnog pravilnika je Uputstvo za popunjavanje izjave, u kojem je, između ostalog, u poglavlju II – Podaci o privrednom subjektu, pod tačkom 3. Način podnošenja ponude u dijelu C1 propisano: Dio C1. popunjava samo podugovarač i na pitanje: "Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke?" označava odgovor „Da“ i u sljedećoj rubrici navodi tražene podatke, te u poglavlju VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“, navedeno: "Ako naručilac tenderskom dokumentacijom nije zahtijevao ispunjenost uslova iz tačke 1 i/ili tačka 2 privredni subjekat ne popunjava ovaj dio izjave".

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".

Ponuđač je podnio samostalnu ponudu i 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 odjeljku II "Podaci o privrednom subjektu" pod tačkom C1: Sposobnost za obavljanje djelatnosti, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: 1) Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke?, označio odgovor "Ne", te u dijelu VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje broj 2: „Da li privredni subjekat posjeduje ovlašćenja (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u skladu sa zakonom?", označio odgovor „Da“, te na potpitanje: „Ako je odgovor da, navedite o kojem dokazu se radi“, naveo: „Rješenje Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore br. 2070/22/1528/7-7455 od 13.06.2023. godine I 2070/21/469/9-1692 od 08.11.2021. godine o ispunjavanju uslova za obavljanje prometa na veliko medicinskim sredstvima Institut za lijekove i medicinska sredstva“.

Naručilac je u pobijanoj odluci naveo da je izjava privrednog subjekta ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica pravilno sačinjena i da sadrži sve tražene podatke, te da zbog sadržaja izjave ne postoji osnov iz čl. 108 i 110 ZJN za isključenje ovog ponuđača iz postupka javne nabavke.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da ponuđač "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nije pravilno sačinio izjavu privrednog subjekta, budući da je u istoj u odjeljku II "Podaci o privrednom subjektu", pod tačkom C1: "Sposobnost za obavljanje djelatnosti", na pitanje: 1) Da li je privredni subjekat podugovarač u postupku javne nabavke?, označio odgovor "Ne". Naime, budući da iz Uputstva za popunjavanje izjave, koje čini sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), proizilazi da naznačeni dio izjave popunjava samo podugovarač, to je iz navedenog nesporno da je izjava privrednog subjekta ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena u naznačenom dijelu, što predstavlja

osnov za obavezno isključenje ovog ponuđača iz predmetnog postupka javne nabavke. Ovo tim prije što je izjava privrednog subjekta ključni dokaz za dokazivanje uslova za učešće u postupku javne nabavke koji su zahtijevani tenderskom dokumentacijom. Takođe, Komisija za zaštitu prava nalazi da je izjava privrednog subjekta ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena i u poglavlju VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka A: „Sposobnost za obavljanje djelatnosti“, iz razloga što je ovaj ponuđač u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje broj 2: „Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenja (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u skladu sa zakonom?“, označio odgovor „Da“, te na potpitanje: „Ako je odgovor da, navedite o kojem dokazu se radi“, naveo: „Rješenje Instituta za lijekove i medicinska sredstva Crne Gore br. 2070/22/1528/7-7455 od 13.06.2023. godine I 2070/21/469/9-1692 od 08.11.2021. godine o ispunjavanju uslova za obavljanje prometa na veliko medicinskim sredstvima Institut za lijekove i medicinska sredstva“, iako predmetnom tenderskom dokumentacijom nije zahtijevano ispunjenje ovog dijela uslova za obavljanje djelatnosti. Ovo tim prije što iz Uputstva za popunjavanje izjave, koje čini sastavni dio obrasca Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, br. 55/23 i 83/23), nesporno proizilazi da privredni subjekat treba da popuni podatke samo ako naručilac u tenderskoj dokumentaciji zahtijeva ispunjenje uslova iz tačke 2.

Budući da je naprijed utvrđeno da postoji razlog za isključenje ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica iz ovog postupka javne nabavke osnovom člana 108 ZJN, to Komisija za zaštitu prava nije razmatrala ostale žalbene navode žalioaca koji se odnose na ponudu ovog ponuđača, jer isti nijesu od uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje osnova za isključenje ponuđača "Osmi red-D" d.o.o. Podgorica, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 st. 1 i 5 tač. 5 i 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, te je 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.

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

S obzirom da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 eura, shodno članu 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,

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.