



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-373/2024

ESJN: 79268

Podgorica, 17.12.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/10-2024 od 21.10.2024.g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 74/19, 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 „Bemax“ d.o.o. Podgorica od 03.12.2024.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Mirjane Vučinić, advokata iz Podgorice, protiv odluke Uprave za saobraćaj broj 02-13579/1 od 28.11.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 17.12.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „Bemax“ d.o.o. Podgorica od 03.12.2024.g., pa se poništava odluka Uprave za saobraćaj broj 02-13579/1 od 28.11.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Upravi za saobraćaj 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 20.000,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Bemax“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Uprava za saobraćaj da „Bemax“ 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 66/24 od 24.09.2024. g. za otvoreni postupak javne nabavke radova Izgradnja Zapadne obilaznice Podgorice, Uprava za saobraćaj, je kao naručilac, donijela odluku broj 02-13579/1 od 28.11.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke, iz razloga što su sve ponude neispravne ili su ponuđači isključeni iz postupka javne nabavke.

Ponuđač „Bemax“ d.o.o. Podgorica je, dana 03.12.2024.g., putem ESJN, preko punomoćnika Mirjane Vučinić, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke zbog bitne povrede zakona, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac, u žalbi u bitnom ističe, da je pobijana odluka nezakonita, jer ga je naručilac neosnovano isključio iz postupka javne nabavke, navodeći da je garancija banke neispravna iz razloga što u podnožju strane sadrži tekst "Ovaj dokumenat je klasifikovan kao/This document is classified as INTERNO/ INTERNAL". U prilog navedenom poziva se na stav Komisije za zaštitu prava iskazan u rješenju broj UP. 0903-313/2024 od 25.11.2024.g. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, te da mu nadoknadi sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka po žalbi, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura.

Naručilac je dana 04.12.2024.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, bez odgovora na žalbu.

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

Odredbom člana 134 st. 1 i 2 ZJN propisano je: "Komisija je dužna da nakon otvaranja ponuda izvrši pregled i ocjenu ponuda, bez prisustva ovlašćenih predstavnika ponuđača. U postupku pregleda ponuda komisija utvrđuje da li: 1) su uz ponudu dostavljeni svi dokazi iz člana 120 stav 16 ovog zakona; 2) je garancija ponude dostavljena na način predviđen tenderskom dokumentacijom u skladu sa članom 122 st. 2, 3 ili 4 ovog zakona; 3) je garancija ponude izdata na traženi iznos i da li je ispravna; 4) je izjava privrednog subjekta pravilno sačinjena i da li sadrži sve tražene informacije i podatke; 5) zbog sadržaja izjave privrednog subjekta postoji osnov iz čl. 108 i 110 ovog zakona za isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke".

Naručilac je u uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke predvidio sljedeće: "Ponuđač je dužan dostaviti bezuslovnu i na prvi poziv naplativu garanciju ponude u iznosu od 2 % procijenjene vrijednosti javne nabavke, kao garanciju

ostajanja u obavezi prema ponudi u periodu važenja ponude. Trajanje garancije ponude određuje se u skladu sa važenjem ponude uključujući i rok od 8 dana za eventualno aktiviranje garancije nakon isteka važenja ponude. Ponuđač može dostaviti garanciju sa rokom važenja dužim od ovog roka."

Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 10 (Uslovi za aktiviranje ponude) predvidio: "Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude i/ili 2) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci."

Žalilac je u prilogu svoje ponude dostavio kopiju garancije ponude izdatu od strane Addiko banka AD Podgorica broj MD2431000002 OD 05.11.2024.g. u kojoj je, između ostalog, navedeno: "S obzirom da je preduzeće "BEMAX" D.O.O. PODGORICA, sa adresom STUDENTSKA 2A, Podgorica, Crna Gora, dostavilo svoju ponudu za učešće na otvorenom postupku javne nabavke koji je objavljen u Tenderskoj dokumentaciji koja je zavedena u evidenciji postupaka javnih nabavki pod brojem 66/24 od 24.9.2024. godine, a u Planu javnih nabavki pod rednim brojem 15, za izbor najpovoljnije ponude - Izgradnja Zapadne obilaznice Podgorice, šifra postupka 79268, a koju je objavila UPRAVA ZA SAOBRAĆAJ, adresa: ul. IV proleterske br. 19, Podgorica, ovim putem potvrđujemo da će ADDIKO BANKA A.D. PODGORICA izvršiti plaćanje iznosa od 2% procijenjene vrijednosti javne nabavke, tj. iznos od 337.190,08 EUR (slovima: eura tri stotine trideset sedam hiljada jedna stotina devedeset i 08/100) u korist UPRAVA ZA SAOBRAĆAJ, adresa: ul. IV proleterske br. 19, Podgorica. Ova garancija važi 90 (slovima: devedeset) dana i 8 (slovima: osam) dana nakon isteka važenja ponude, ukupno 98 (slovima: devedeset osam) dana, stoga ova garancija važi do 14.02.2025.godine i uključujući i dan 14.02.2025.godine. Datum otvaranja ponude je 08.11.2024. godine. Svako potraživanje po osnovu ove garancije treba da stigne u Banku prije isteka gore navedenog roka važenja garancije. Garancija je bezuslovna i plativa na prvi poziv od strane Korisnika garancije nakon nastanka razloga na koji se odnosi, u skladu sa propisanim uslovima u predmetnoj Tenderskoj dokumentaciji koja je zavedena u evidenciji postupaka javnih nabavki pod brojem 66/24 od 24.9.2024. godine, a u Planu javnih nabavki pod rednim brojem 15, za izbor najpovoljnije ponude - Izgradnja Zapadne obilaznice Podgorice, šifra postupka 79268. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač:1) odustane od ponude u roku važenja ponude i/ili 2) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se odnosi na ponudu žalio, između ostalog, naveo: "U postupku pregleda i ocjene Ponude ponuđača BEMAX DOO PODGORICA, postupajući shodno članu 134 stav 2 tačka 2) i 3) Zakona o javnim nabavkama, Komisija je utvrdila da je garancija ponude ovog ponuđača neispravna i da stim u vezi postoji osnov iz člana 108 stav 1 tačka 7 za isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke. Naime, uvidom u original garancije ponude, koji je dostavljen u pisanom obliku neposredno Naručiocu, i u skeniranu kopiju originala, koja je dostavljena u ponudi, utvrđeno je da garancija ponude u podnožju strane sadrži tekst, citat: "Ovaj dokument je klasifikovan kao/This document is classified as: INTERNO/ INTERAL". Članom 30 Zakona o javnim nabavkama propisano je: "Privredni

subjekat, može određene podatke koji predstavljaju poslovnu tajnu u prijavi za kvalifikaciju, odnosno ponudi, da označi tajnim osim ponuđene cijene, kataloga, finansijskog dijela ponude, podataka koji se vrednuju prema kriterijumu za izbor najpovoljnije ponude, javne isprave i dokaza o ispunjenosti uslova u postupku javne nabavke. "Članom 2 Zakona o zaštiti poslovne tajne ("Sl. list CG", br. 145/2021 od 31.12.2021. godine), propisano je: "Poslovna tajna je informacija: - koja u potpunosti ili u precizno definisanoj konfiguraciji ili zbiru njenih komponenti nije opšte poznata ili lako dostupna licima koja u okviru svojih djelatnosti koriste ovu informaciju; - koja ima komercijalnu vrijednost zbog toga što je tajna, i - za koju je fizičko ili pravno lice koje zakonito kontroliše poslovnu tajnu (u daljem tekstu: nosilac poslovne tajne) preduzelo odgovarajuće mjere, radi očuvanja njene tajnosti." Jasno je, iz navedenog, da garancija ponude od isteka roka za dostavljanje ponuda ne može da ima status poslovne tajne pa je predmetna garancija neispravna te postoji osnov iz člana 108 stav 1 tačka 7) Zakona o javnim nabavkama za isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke. Komisija je ovdje imalu u vidu i da ponuđač nije u ESJN označio garanciju kao „poverljiv dokument“, međutim, smatra da ovo nije od uticaja na drugačiju odluku u ovoj stvari jer ponuđač time nije mogao izmijeniti garanciju u ovom dijelu a sada je ne može izmijeniti ni Banka koja je izdala garanciju jer bi to bilo suprotno članu 120 stav 17 tačka 6) kojom je propisano da nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije da se mijenja garancija ponude, osim u slučajevima iz člana 97 stav 5 i člana 120 stav 14 Zakona o javnim nabavkama, koji slučajevi se odnose na produženje roka važenja garancije“ .

Dakle, iz obrazloženja pobijane odluke je nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da je garancija ponude žalioca neispravna i da postoji osnov za isključenje istog, osnovom člana 108 stav 1 tačka 7 ZJN. Naime, imajući u vidu da je žalilac dostavio garanciju ponude izdatu od „Addiko banka“ AD Podgorica, broj MD2431000002 od 05.11.2024.g. u kojoj su navedeni svi podaci u skladu sa zahtijevanim uslovom iz predmetne tenderske dokumentacije, ali u kojoj je na dnu stranice naveden tekst "Ovaj dokument je klasifikovan kao/This document is classified as: INTERNO/INTERNAL", to je naručilac bio dužan da se obrati izdavaocu garancije za izjašnjenje da li je ista bezuslovna i plativa na prvi poziv od strane korisnika garancije, bez obzira na navedenu formulaciju INTERNO/INTERNAL.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude žalioca, te na takvo utvrđeno činjenično stanje pogrešno primijenio materijalno pravo kada je žalioca isključio iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 7 ZJN, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 144 ZJN, 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.

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 20.000,00 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 ovog 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,

Danilo Lj. Marković

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.