



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-393/2024

ESJN: 82753

Podgorica, 30.12.2024.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 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 "Bombeton" d.o.o. Cetinje od 18.12.2024.g., protiv odluke JU Osnovna škola „Jovan Tomašević“ Bar, broj 519 od 09.12.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 30.12.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Bombeton" d.o.o. Cetinje od 18.12.2024.g., pa se poništava odluka JU Osnovna škola „Jovan Tomašević“ Bar broj 519 od 09.12.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se JU Osnovna škola „Jovan Tomašević“ Bar 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 2.809,92 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Bombeton" d.o.o. Cetinje, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 491 od 20.11.2024. g. za otvoreni postupak javne nabavke radovi – Izvođenje radova – Radovi na rekonstrukciji objekta škole, JU Osnovna škola „Jovan Tomašević“ Bar je, kao naručilac, donijela odluku broj 519 od 09.12.2024.g. o poništenju postupka javne nabavke iz razloga što su u postupku javne nabavke ponuđači DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU "LA COLLINA INŽENJERING" PODGORICA i D.O.O. "BOMBETON" CETINJE isključeni iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Bombeton" d.o.o. Cetinje, je dana 18.12.2024.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 bitne povrede postupka javne nabavke, nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac u pobijanoj odluci

naveo da izjavu privrednog subjekta nije sačinio u skladu sa Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta iz razloga što se u dijelu C: Stručna i tehnička sposobnost, izjasnio na pitanje: „Da li u referentnom periodu privredni subjekat ima iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke“, iako naručilac tenderskom dokumentacijom nije predvidio i tražio uslov stručna i tehnička sposobnost, što predstavlja osnov za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, na osnovu člana 108 stav 1 tačka 5 ZJN. Naime, navodi da je nejasno kako naručilac u pobijanoj odluci tvrdi da u predmetnom postupku nije zahtijevao ispunjenost uslova stručne i tehničke sposobnosti, kada se neposrednim uvidom u postupak na CEJN-u jasno vidi da je naručilac zahtijevao ispunjenost uslova iz člana 106 stav 1 tačka 1 ZJN, a to je uslov stručne i tehničke sposobnosti - iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke i da je definisao kako se ispunjenost tog uslova dokazuje, kao i da je evidentno da je naručilac prilikom kreiranja postupka u CEJN-u, greškom označio traženi uslov kao uslov za obavljanje djelatnosti, ali to ne može uticati na dugačije tumačenje činjeničnog stanja da je naručilac jasno i precizno zahtijevao ispunjenost uslova iz člana 106 stav 1 tačka 1 ZJN, a to je uslov stručne i tehničke sposobnosti. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 2.809,92 eura.

Naručilac je dana 23.12.2024.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, sa odgovorom na žalbu, u kome u bitnom ističe da uslov koji je predvidio tenderskom dokumentacijom nije preciziran kao uslov stručne i tehničke sposobnosti, kako žalilac navodi, nego kao uslov za obavljanje djelatnosti. Naime, navodi da kako u predmetnom postupku ne postoji uslov stručne i tehničke sposobnosti, naručilac ostaje pri stavu da je žalilac u svojoj ponudi dostavio Izjavu privrednog subjekta, koja nije pravilno sačinjena u skladu sa važećim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta, Uputstvom za sačinjavanje ponude i u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave privrednog subjekta, jer je u dostavljenoj izjavi u dijelu C: STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST na pitanje: “Da li u referentnom periodu privredni subjekat ima iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke” žalilac naveo odgovor "da" i određene podatke za 2020., 2021., 2022., 2023. i 2024. godinu.

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

Osnovan je žalbeni navod žalioca da ga naručilac nije mogao isključiti iz postupka javne nabavke iz razloga jer je nepravilno sačinio izjavu privrednog subjekta u dijelu VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, pod tačkom C: „Stručna i tehnička sposobnost“. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 101 stav 1 tačka 3 ZJN propisano je da naručilac može u skladu sa predmetom javne nabavke da tenderskom dokumentacijom zahtijeva da privredni subjekat ispunjava uslove: 1) za obavljanje djelatnosti, 2) ekonomske i finansijske sposobnosti, i /ili 3) stručne i tehničke sposobnosti, zatim odredbom člana 102 propisano je da naručilac može tenderskom dokumentacijom da, kao uslov iz člana 101 stav 1 tačka 1 ovog zakona, odredi : 1) upis u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovorajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište, i /ili 2) posjedovanje ovlaštenja (

dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt), u skladu sa zakonom, te odredbom člana 106 stav 1 propisano je da tenderskom dokumentacijom kao uslov iz člana 101 stav 1 tačka 3 ovog zakona, može da se odredi 1) iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke; 2) stručni i kadrovski kapaciteti koji su potrebni za izvršenje ugovora; 3) mehanizacija, tehnička oprema i/ili drugi kapaciteti koji su potrebni za blagovremeno i kvalitetno izvršenje ugovora; 4) uspostavljen sistem upravljanja kvalitetom iz oblasti predmeta nabavke; 5) uspostavljen sistem zaštite životne sredine i/ili; 6) opis i karakteristike predmeta nabavke.

Takođe, odredbom člana 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 odredbom člana 108 tačka 5 ovog zakona propisano da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili da dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. Takođe, odredbom člana 120 stav 17 tačka 3 ZJN propisano je da nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije da se mijenja i/ili dopunjava izjava privrednog subjekta ponuđača, zatim članom 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 odjeljku VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, pod tačkom C: „Stručna i tehnička sposobnost“, između ostalog, je navedeno:... 1) Da li u referentnom periodu privredni subjekat ima iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke? ☐ Da ☐ Ne. Ako je odgovor da, navesti broj godina: [...] Opis predmeta nabavke; Vrijednost predmeta nabavke; Vrijeme realizacije ugovora; Investitor/Korisnik... Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku, navesti: web-adresa: [...]. Sastavni dio navedenog Pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, u kojem je, između ostalog, u odjeljku VI „Uslovi sposobnosti privrednog subjekta“, tačka C: „Stručna i tehnička sposobnost“, između ostalog, propisano: „Ako je odgovor „Da“ privredni subjekat navodi tražene podatke na sljedeći način: Broj godina [...] navesti godine izvršenja ugovora, npr. 2020, 2021, 2022... Vrijeme realizacije ugovora: navesti mjesec i godinu, npr. maj 2021-maj 2023“.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u rubrici „tip uslova/ zahtjeva“ kao „Uslovi za obavljanje djelatnosti“, predvidio: „Privredni subjekat je dužan da posjeduje iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke; a što se dokazuje potvrdom izdatom od strane investitora, odnosno korisnika o izvedenim radovima, tokom prethodnih godina ali ne duže od pet godina, računajući i godinu u kojoj je započet postupak javne nabavke, koja sadrži opis i vrijednost predmeta nabavke, vrijeme realizacije ugovora i konstataciju da je ugovor blagovremeno i kvalitetno izvršen, radi utvrđivanja ispunjenosti uslova iz člana 106 stav 1 tačka 1 Zakona o javnim nabavkama: Ispunjenost uslova se dokazuje dostavljanjem minimum 2 potvrde o kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke (Pod istim ili sličnim poslovima iz oblasti predmeta javne nabavke, podrazumijeva se izgradnja i/ili rekonstrukcija/adaptacija kosih krovova minimalne površine od 300m²) vrijednosti pojedinačnog ugovora veće od 15.000€ sa uračunatim PDV-om i minimum 2 potvrde o kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke (Pod istim ili sličnim poslovima iz oblasti predmeta javne nabavke, podrazumijeva se 2 ravna krova površine min 500 m² I jednu potvrdu o kvalitetno izvedenim radovima na građevinskim ili građevinsko zanatskim radovima vrijednosti ne manje od 150 000 eura sa uračunatim PDV-om. Potvrde sadrže opis i vrijednost predmeta nabavke, vrijeme realizacije ugovora i konstataciju da je ugovor blagovremeno i kvalitetno izvršen“.

Ponudač "Bombeton" d.o.o. Cetinje 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", pod tačkom C: "Stručna i tehnička sposobnost", na pitanje pod 1) "Da li u referentnom periodu privredni subjekat ima iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke?", označio odgovor "☐ Da", te na potpitanje "Ako je odgovor da", naveo određene podatke za 2020,2021,2022,2023 i 2024 godinu.“

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "Bombeton" d.o.o. Cetinje, između ostalog, naveo: „Ponudač D.O.O."BOMBETON" CETINJE je u svojoj ponudi dostavio Izjavu privrednog subjekta, koja nije pravilno sačinjena u skladu sa važećim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta (Sl. list Crne Gore br. 55/23 i 83/23), u skladu sa Uputstvom za sačinjavanje ponude Tenderske dokumentacije i u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave privrednog subjekta, jer je u dostavljenoj izjavi u Poglavlju C: STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST na pitanje: "Da li u referentnom periodu privredni subjekat ima iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke" naveo odgovor "da" i određene podatke za 2020., 2021., 2022., 2023. i 2024. godinu. Kako naručilac tenderskom dokumentacijom i postupkom 82753 nije predvidio i tražio uslov STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST, dostavljena izjava je na ovaj način nepravilno sačinjena, s obzirom da je u uputstvu za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, koje čini sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta (Sl. list Crne Gore br. 55/23 i 83/23) navedeno da ako naručilac nije zahtijevao ispunjenost ovih uslova ili nekog od ovih uslova u tenderskoj dokumentaciji privredni subjekat ovaj dio ili dio koji nije zahtijevan u dijelu VI C. ne popunjava. Iz navedenog je nesporno da je dostavljena izjava privrednog subjekta D.O.O."BOMBETON" CETINJE nepravilno sačinjena u naznačenom dijelu, što predstavlja osnov za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, na osnovu člana 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama ("Službeni list CG", br. 74/19, 3/23 i 011/23)“.

Pri ovakvom stanju stvari, imajući u vidu da su odredbom člana 102 ZJN propisani uslovi za obavljanje djelatnosti, i to upis u Centralni registar privrednih subjekata i/ ili posjedovanje ovlaštenja u skladu sa zakonom, te članom 106 propisano da kao uslov stručne i tehničke sposobnosti može da se odredi, između ostalog, iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke, a budući da je naručilac zahtijevao iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke, kao uslov za obavljanje djelatnosti iako isti predstavlja uslov stručne i tehničke sposobnosti, to Komisija za zaštitu prava nalazi da žalilac nije mogao biti isključen iz postupka javne nabavke, iz razloga što se isti izjasnio u svojoj izjavi privrednog subjekta u odnosu na uslov stručne i tehničke sposobnosti, odnosno isti nije mogao da trpi štetu zbog nejasno postavljenog uslova u tenderskoj dokumentaciji.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje kada je na strani žalioca utvrdio da postoji osnov za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, 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 žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 2.809,92 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 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.