



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0906-118/2023

ESJN: 40273

Podgorica, 22.06.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8, člana 206 stav 1 i člana 214 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 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 Konzorcijuma "FERC DOO" od 17.05.2023.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Bojana Popovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Uprave za kapitalne projekte broj 01-426/23-2692/2 od 08.05.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 22.06.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba Konzorcijuma "FERC DOO" od 17.05.2023.g., pa se poništava odluka Uprave za kapitalne projekte broj 01-426/23-2692/2 od 08.05.2023.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 250,00 eura Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "FERC" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Uprava za kapitalne projekte da "FERC" d.o.o. Podgorica nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 400,00 eura, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 04-120/22 od 30.12.2022.g., za otvoreni postupak javne nabavke izvođenja radova na poboljšanju vodosnadbijevanja u KO Župa, Opština Nikšić, Uprava za kapitalne projekte je, kao naručilac, donijela odluku broj 01-426/23-2692/2 od 08.05.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača

Konzorcijum "Temko-Landsat", dok je ponudač Zajednička ponuda "FERC DOO" isključen iz postupka javne nabavke.

"FERC" d.o.o. Podgorica je, kao vodeći član Konzorcijuma "FERC DOO", na osnovu ovlašćenja iz člana 4 Ugovora o zajedničkom nastupanju (Ugovora o konzorcijumu) od 05.02.2023.g., u ime ovog konzorcijuma, dana 17.05.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Bojana Popovića, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca iz svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da naručilac nije imao pravo da ga isključi iz predmetnog postupka javne nabavke zato što nije izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza, a da pri tome ne uzme u obzir smisao cjelokupnog člana 99 stav 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), koji nalaže obavezu privrednom subjektu da izmiri isključivo dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Dalje, ističe da su oba člana konzorcijuma u svojim izjavama privrednih subjekata dala tačne i istinite podatke da su izmirili sve obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, te da se u cilju dokazivanja ispunjenosti uslova obratio zahtjevom Upravi prihoda i carina, povodom kojeg zahtjeva je ovaj poreski organ izdao Uvjerjenje od 11.05.2023.g., u kojem je navedeno da je drugi član konzorcijuma "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica, kao poreski obveznik, na dan 13.02.2023.g. (dan otvaranja ponuda) podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih zaključno sa 01/2023.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 01/2023.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; poreza na promet nepokretnosti i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, u prilog čega je kao dokaz dostavio Uvjerjenje Uprave prihoda i carina Područna jedinica Podgorica broj 16/01-2-9156/1 od 11.05.2023.g. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku i naloži naručiocu da otkloni nepravilnosti na koje mu je ukazano i donese novu zakonitu odluku, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka, kao i da obaveže naručioca da mu nadonkadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 400,00 eura.

Naručilac je dana 19.05.2023.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 sljedeće:

Predmetni postupak 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", 3/23 i 11/23), te se, shodno članu 214 stav 1 ZJN ima sprovesti po propisima po kojima je započet.

Žalba je osnovana iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 99 stav 1 tačka 2 ZJN propisano je da u postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa

za penzijsko i zdravstveno osiguranje, zatim članom 100 stav 1 tačka 2 ovog zakona popisano da se ispunjenost ovog uslova dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište, te članom 108 stav 1 tačka 2 ovog člana propisano da će naručilac isključiti iz postupka javne nabavke privrednog subjekta ako utvrdi da ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona, dok je članom 111 stav 1 ovog zakona propisano da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, a stavom 4 ovog člana propisano da izjavom privrednog subjekta podnosilac ponude garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom. Takođe, članom 112 stav 1 ZJN propisano je da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta na osnovu evidencija koje vode nadležni organi u skladu sa 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 stavom 2 ovog člana propisano da ako podaci iz stava 1 ovog člana nijesu dostupni naručiocu ili nije moguće obezbijediti dokaz po službenoj dužnosti, naručilac je dužan da zahtijeva od privrednog subjekta da u roku od osam dana od dana prijema zahtjeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u dijelu "Obavezni uslovi" predvidio: „U postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Ispunjenost obaveznih uslova dokazuje se na osnovu uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište.“, zatim tačkom 12 iste predvidio da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta i da je ponuđač dužan da tačno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije, te izmjenom tenderske dokumentacije broj 1 od 27.01.2023.g. predvidio da se ponude podnose preko ESJN zaključno sa danom 13.02.2023.g. do 10:00 časova.

Žalilac je uz ponudu, između ostalog, dostavio izjavu privrednog subjekta drugog člana konzorcijuma "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica, u kojoj je u tački III "Obavezni uslovi za učešće u postupku javne nabavke", podtačka B: "Osnove povezane s plaćanjem poreza ili doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje" naveo da je izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje.

Naručilac je u postupku provjere tačnosti podataka datih u izjavama privrednog subjekta vodećeg člana konzorcijuma "FERC" d.o.o. Podgorica i drugog člana konzorcijuma "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica, u skladu sa članom 112 stav 1 ZJN, zahtjevom broj 01-426/23-1006/5 od 20.02.2023.g. zatražio od Uprave prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica dokaz o tome da li su ovi privredni subjekti izmirili dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, poreza na dodatu vrijednost i poreza na dobit pravnih lica na dan 13.02.2023.g., povodom kojeg zahtjeva je Uprava prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica

izdala akt broj 16/01-2-2519/2 od 02.03.2023.g., u kojem je, između ostalog, navedeno da je uvidom u individualni analitički račun, utvrđeno da je poreski obveznik "AQUA ENGINEERING" d.o.o. Podgorica, PIB 032207030, na dan 13.02.2023.g., podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih zaključno sa 12/2022.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 12/2022.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na promet nepokretnosti i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 5.722, 71 eura.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu žalio, između ostalog, naveo: "... U izjavi privrednog subjekta drugog člana zajedničke ponude "AQUA ENGINEERING" d.o.o. Podgorica, je navedeno: Da li je privredni subjekat izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u Crnoj Gori ili u zemlji u kojoj ima sjedište" [x] Da. U postupku ispitivanja izjave privrednog subjekta naručilac se obratio Upravi prihoda i carina sa zahtjevom broj 01-426/23-1006/5 od 20.02.2023.godine da li je "AQUA ENGINEERING" d.o.o. Podgorica na dan 13.02.2023.godine izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje u Crnoj Gori. Uprava prihoda i carina, Područna jedinica Podgorica je dostavila akt broj 16/01-2-2519/2 od 02.03.2023.godine kojim je navela: Poreski obveznik "AQUA ENGINEERING" d.o.o. Podgorica na dan 13.02.2023.godine, podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu, i navedeno je između ostalog: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 12/2022.godine i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.godinom i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 12/2022.godinom i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na promet nepokretnosti i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 5.722,71 eura. Iz odredbi člana 111 Zakona o javnim nabavkama jasno proizilazi da je ponuđač dužan da za dokazivanje ispunjenosti obaveznih i drugih uslova za učešće u postupku javne nabavke, u ponudi dostavi izjavu privrednog subjekta kojom garantuje ispunjenost tih uslova, što znači da isti garantuje za tačnost podataka navedenih u izjavi do dana isteka roka za podnošenje ponuda. S obzirom da je predmetnom Tenderskom dokumentacijom predviđeno da se mogu predati zaključno sa danom 13.02.2023.godine i da će se otvaranje ponuda održati istog dana to su ponuđači bili dužni da dokažu da su tog dana izmirili sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Međutim, iz naprijed navedenog dokaza koji je naručilac pribavio po službenoj dužnosti od Uprave prihoda i carina u postupku provjere tačnosti podataka navedenih u Izjavi privrednog subjekta, proizilazi da ovaj ponuđač nije sve obaveze po osnovu poreza, tj. poreza na promet nepokretnosti, i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 5.772,71 €. Shodno navedenom, ovaj ponuđač se isključuje iz predmetnog postupka javne nabavke, u skladu sa članom 108 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama, jer ne ispunjava uslove iz člana 99 stav 2 Zakona o javnim nabavkama, tj. nije izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza."

Radi potpunog i pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja od značaja za razrješenje žalbenog navoda, Komisija za zaštitu prava se zahtjevom broj UP.0906-118/2023 od 21.06.2023.g., obratila

Upravi prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica, kojim je od ovog poreskog organa zatražila da joj dostavi validan podatak o tome da li je poreski obveznik "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica, na dan otvaranja ponuda, odnosno na dan 13.02.2023.g., izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa o kojima ovaj organ vodi evidenciju, povodom kojeg zahtjeva je Uprava prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica, dana 22.06.2023.g. dostavila akt broj 16/01-2-6046/2 od 22.06.2023.g., u kojem je, između ostalog, navedeno: „Uvidom u individualni analitički račun, utvrđeno je da je poreski obveznik DOO "AQUA ENGINEERING", PIB 032207030, sa sjedištem u Podgorici, na dan 13.02.2023.g., podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih zaključno sa 01/2023.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 01/2023.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza. Napomena: Shodno dopisu broj 16/01-2-2519/2 od 02.03.2023.godine, u kojem smo Upravi za kapitalne projekte dostavili podatak o neizmirenoj poreskoj obavezi po osnovu poreza na promet nepokretnosti u iznosu od 5.722,71 € za poreskog obveznika DOO "AQUA ENGINEERING", PIB 032207030, obavještavamo Vas sljedeće: Uvidom u službeni evidenciju utvrđeno je da je došlo do greške prilikom knjiženja prijave poreza na promet i ista je stornirana, tako da navedeni poreski obveznik po osnovu istog, na dan 13.02.2023. nema dospelih, a neizmirenih obaveza".

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da je naručilac ispunjenost obaveznog uslova u pogledu izmirenja svih dospelih obaveza po osnovu poreza i doprinosa na strani žalioca, utvrđivao na osnovu akta broj 16/01-2-2519/2 od 02.03.2023.g., koji je u postupku provjere tačnosti izjava privrednih subjekata vodećeg člana konzorcijuma "FERC" d.o.o. Podgorica i drugog člana konzorcijuma "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica pribavio po službenoj dužnosti od Uprave prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica, u kojem je, između ostalog, navedeno da poreski obveznik "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica ima neizmirenih poreskih obaveza po osnovu poreza na promet nepokretnosti u iznosu od 5.722,71 eura. Međutim, budući da iz akta broj 16/01-2-6046/2 od 22.06.2023.g. Uprave prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica dostavljenog na zahtjev Komisije za zaštitu prava nesporno proizilazi da je drugi član konzorcijuma "Aqua Engineering" d.o.o. Podgorica na dan otvaranja ponuda, tj. na dan 13.02.2023.g. izmirio sve poreske obaveze po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih, zaključno sa 01/2023.g., poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2021.g. i poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 01/2023.g., te da je poreski dug po osnovu poreza na promet nepokretnosti u iznosu od 5.722,71 eura naveden u aktu broj 16/01-2-2519/2 od 02.03.2023.g., koji je ovaj poreski organ dostavio naručiocu, prikazan greškom do koje je došlo prilikom knjiženja prijave poreza na promet nepokretnosti i da je ista stornirana, to Komisija za zaštitu prava nalazi da je žalilac dokazao ispunjenost zahtijevanog uslova i da ne postoji osnov iz člana 108 stav 1 tačka 2 ZJN za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne nabavke.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je pobijana odluka u naznačenom dijelu nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tač. 5 i 6 ZJN i članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, te je kao takvu treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje,

osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, 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 žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstava uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 250,00 eura, u skladu sa članom 188 stav 5 ZJN.

Takode, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žalioca za naknadu troškova postupka na ime sastava žalbe od strane advokata, 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 nije dostavljen dokaz da je registrovan kao obveznik PDV-a, to mu se određuju troškovi postupka po ovom osnovu u iznosu od 400,00 eura, bez PDV-a, u skladu sa članom 1 stav 3, 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 u postupku po žalbi je odlučeno u korist žalioca.

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.

Zamjenik predsjednika,

Jelica Bošković



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.