



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-158/2023

ESJN: 44848

Podgorica, 28.09.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, 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 „Ljetopis“ d.o.o. Podgorica od 03.07.2023.g., izjavljenoj preko punomoćnika dr. Miloša Vukčevića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-22508 od 22.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 28.09.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „Ljetopis“ d.o.o. Podgorica od 03.07.2023.g., pa se poništava Odluka Crnogorskog elektrodistributivnog sistema d.o.o. Podgorica broj 10-10-22508 od 22.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Crnogorskom elektrodistributivnom sistemu d.o.o. 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 450,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Ljetopis“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica da „Ljetopis“ d.o.o. Podgorica nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 400,00 eura.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 28/23 od 07.04.2023.g., za otvoreni postupak javne nabavke tonera, Crnogorski elektrodistributivni sistem d.o.o. Podgorica je, kao naručilac, donio odluku broj 10-10-22508 od 22.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Kastex" d.o.o. Podgorica, dok su ponuđači "Ljetopis" d.o.o. Podgorica i "Merkator International" d.o.o. Podgorica isključeni iz postupka.

Ponuđač "Ljetopis" d.o.o. Podgorica je, dana 03.07.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika dr. Miloša Vukčevića, 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 bitnih povreda odredaba zakona, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne

primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe, da je naručilac pogrešno utvrdio činjenično stanje kada ga je isključio iz predmetnog postupka javne nabavke, s obzirom da iz odgovora Uprave prihoda i carina PJ Podgorica broj 16/01-2-4958/1 od 19.05.2023.g. proizilazi da na dan 05.05.2023.g. on nema dospjelih i neizmirenih poreskih obaveza po osnovu poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 03/2023, te da po tom osnovu nema neizmirenih obaveza, što znači da je svoje obaveze za mjesec mart 2023 godine uredno izmirio. Dalje ističe da je tačno da je u odgovoru navedeno da on ima neizmirenih poreskih obaveza na ime poreza na dobit za 2022. godinu i na ime poreza na dodatu vrijednost, ali ističe da neizmiren porez na dobit i neizmiren PDV nijesu uslov za isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke, jer isti nije propisan ni tenderskom dokumentacijom niti odredbama člana 99 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN). U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, poništi pobijanu odluku i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, te naloži naručiocu da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu da 484,00 eura, kao i da mu vrati naknadu uplaćenu za vođenje postupka u iznosu od 450,00 eura.

Naručilac je dana 10.07.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta i odgovor na žalbu u kojem ističe da je ista neosnovana.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, pobijanu odluku, odgovor na žalbu i ostale spise predmeta i utvrdila da je žalba osnovana iz sljedećeg 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, o kojima evidenciju vodi organ uprave nadležan za naplatu poreskih prihoda, odnosno nadležni organ države u kojoj privredni subjekat ima sjedište, zatim odredbom člana 108 tačka 3 ovog zakona propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da ne ispunjava uslov iz člana 99 ovog zakona, te 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, a odredbom člana 135a stav 1 ovog zakona propisano je da nakon vrednovanja ponuda, komisija vrši provjeru podataka sadržanih u izjavi privrednog subjekta ponuđača čija ponuda je ekonomski najpovoljnija, i to: pribavljanjem javno dostupnih dokaza; uvidom u dokaze kojima raspolaže, ako su relevantni u trenutku provjere ili pribavljanjem dokaza od nadležnih organa, organizacija ili drugih pravnih lica.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 8 Uslova za učešće u postupku i zahtjeva 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, o kojima evidenciju vodi organ uprave nadležan za naplatu poreskih prihoda, odnosno nadležni organ države u kojoj privredni subjekat ima sjedište", te u tački 12 iste (Uputstvo za sačinjavanje ponude), između ostalog, 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, potpuno, pravilno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije".

Žalilac je uz ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta u kojoj je u dijelu III "Obavezni uslovi za učešće u postupku javne nabavke", tačka B: "Osnove povezane s plaćanjem poreza ili doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje", u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: „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?“, označio odgovor: „[x] Da“.

Naručilac se u postupku provjere tačnosti podataka date u izjavi privrednog subjekta žalioca, dana 08.05.2023.g., putem ESJN, obratio Upravi prihoda i carina zahtjevom broj 60-00-17357, kojim je od ovog poreskog organa tražio dostavljanje podataka o izmirenim obavezama po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje za privredno društvo "Ljetopis" d.o.o. Podgorica. Postupajući po navedenom zahtjevu, Uprava prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica je naručiocu dana 25.05.2023.g. dostavila akt broj 16/01-2-4958/1 od 19.05.2023.g., u kojem je, između ostalog, navedeno da je uvidom u individualni analitički račun, utvrđeno da je poreski obveznik "Ljetopis" d.o.o. Podgorica na dan 05.05.2023.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja, zaključno sa 03/2023 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2022.g. i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 24,18 eura; - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 03/2023 i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 3.175,59 eura.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu žalioca, između ostalog, naveo: "... Na osnovu člana 135b stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama, naručilac se u postupku provjere tačnosti podataka navedenih u izjavi privrednog subjekta "Ljetopis" doo Podgorica, između ostalih, obratio i nadležnom organu Upravi prihoda -Područna jedinica Podgorica sa zahtjevom broj 60-00-17357 od 08.05.2023.godine, kojim se od istog traži dostavljanje podataka o izmirenim obavezama po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje za privredno društvo "Ljetopis" doo Podgorica. Postupajući po predmetnom zahtjevu nadležni organ Uprava prihoda Područna jedinica Podgorica je naručiocu dostavila odgovor br. 16/01-2-4958/1 zaveden na arhivi izdavaoca 19.05.2023. godine u kojem se između ostalog navodi sljedeće: "Uvidom u individualni analitički račun, utvrđeno da je poreski obveznik "Ljetopis" d.o.o. Podgorica... sa sjedištem u Podgorici na dan 05.05.2023.g. podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa iz i na lična primanja zaposlenih po osnovu podnijetih IOPPD obrazaca zaključno sa 03/2023 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2022.g. i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 24,18 eura (dug se odnosi na kamatu); - poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 03/2023 i po tom osnovu ima neizmirenih poreskih obaveza u iznosu od 3.175,59 eura". Otvaranje ponuda u ovom postupku je održano 05.05.2023. godine, to su ponuđači bili dužni da do tog dana imaju izmirene sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje zaposlenih. Imajući u vidu odredbu člana 7 stav 1 Uputstva o načinu obračunavanja i plaćanja poreza i doprinosa iz i na lična primanja po osnovu zaposlenja ("Sl. list RCG" broj 81/06 i "Sl. list CG" br. 45/08, 4/10, 8/13, 2/15, 9/15, 9/16, 10/17, 15/19, 46/19 i 3/22) kojim je propisano da se porez, doprinosi i prirez uplaćuju istovremeno sa uplatom (isplatom) ličnih primanja na propisane uplatne račune, te odredbu člana 8 stav 2 ovog uputstva kojim je propisano da se izvještaj o ličnim primanjima podnosi nadležnom poreskom organu do 15-og u mjesecu za sve isplate ličnih primanja koje su izvršene u prethodnom mjesecu, kao i odredbu člana 5 Pravilnika o obliku, sadržini, načinu popunjavanja i dostavljanja jedinstvenog obrasca izvještaja o obračunatom i plaćenom porezu na dohodak fizičkih lica i doprinosima za obavezno socijalno osiguranje ("Sl. list CG", br. 76/10, 63/11, 28/12, 8/13, 4/14, 49/14, 1/15, 2/15, 10/16, 8/17, 50/17, 15/19, 9/20 i 061/21) kojom je propisano da se IOPPD obrazac podnosi nadležnom poreskom organu do 15-og u mjesecu za prethodni obračunski period (mjesec) i obuhvata

isplatu svih primanja koja se odnose na taj obračunski period, to Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke nalazi da je ponuđač bio dužan da dokaže da je na dan otvaranja ponuda (kako je i traženo zahtjevom naručioca broj 60-00-17357 od 08.05.2023.g.) izmirio obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja zaposlenih zaključno sa mjesecom martom 2023 godine, s obzirom da mu je obaveza po navedenom osnovu za mjesec mart 2023 godine, dospjela dana 15.04.2023.g. ...Uzimajući u obzir navedeno, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatuje da su se ispunili osnovi za isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke kako je to predviđeno tačkom 5 tenderske dokumentacije uz primjenu člana 108 stav 1 tačka 3 Zakona o javnim nabavkama, kojom je propisano da će naručilac iz postupka javne nabavke isključiti privrednog subjekta ako utvrdi da ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona. S tim u vezi, ponuđač "Ljetopis" doo Podgorica se isključuje iz daljeg postupka javnog nadmetanja".

Imajući u vidu naprijed navedeno, Komisija za zaštitu prava nalazi da je iz obrazloženja pobijane odluke nejasno i ne može se utvrditi kako je naručilac zaključio da žalilac nije dokazao da je izmirio obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja zaposlenih zaključno sa mjesecom martom 2023. godine. Naime, imajući u vidu da je članom 5 Pravilnika o obliku, načinu popunjavanja i dostavljanja jedinstvenog obrasca izvještaja o obračunatom i plaćenom porezu na dohodak fizičkih i pravnih lica i doprinosa za obavezno socijalno osiguranje ("Sl. list CG", br. 76/10...061/21) propisano da se IOPPD obrazac podnosi nadležnom poreskom organu do 15 u mjesecu za prethodni obračunski period (mjesec) i da obuhvata isplate svih primanja koja se odnose na taj obračunski period, zatim da je članom 7 stav 2 Uputstva o načinu obračunavanja i plaćanja poreza i doprinosa iz i na lična primanja po osnovu zaposlenih ("Sl. list RCG", broj 81/06 i "Sl. list CG", br. 45/08...003/22) propisano da se porez, doprinosi i prirez uplaćuju istovremeno sa uplatom (isplatom) ličnih primanja na propisane uplatne račune, te da je članom 8 stav 2 ovog uputstva propisano da se izvještaj o ličnim primanjima podnosi nadležnom poreskom organu do 15-og u mjesecu za sve isplate ličnih primanja koje su izvršene u prethodnom mjesecu, to je, u konkretnom slučaju, žalilac dokazao da je na dan 05.05.2023. izmirio dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja zaposlenih zaključno sa mjesecom martom 2023.g., kako je to i navedeno u dostavljenom aktu Uprave prihoda i carina – Područna jedinica Podgorica broj 16/01-2-4958/1 od 19.05.2023.g., koji je naručilac pribavio po službenoj dužnosti.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac prilikom donošenja pobijane odluke nepravilno utvrdio činjenično stanje u pogledu postojanja osnova za isključenje žalioaca iz predmetnog postupka javne nabavke u dijelu dokazivanja ispunjenosti obaveznog uslova u odnosu na dokazivanje izmirenja svih dospjelih obaveza po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja zaposlenih, zbog čega je pobijana odluka 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 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 žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 450,00 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Takođe, Komisija za zaštitu prava nalazi da je djelimično osnovan zahtjev žalioaca 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 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 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.