



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-204/2023

ESJN: 47504

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, 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 Zajednička ponuda „Osmanagić CO“ d.o.o. Nikšić i "Erste bank" a.d. Podgorica od 08.09.2023.g., izjavljenoj preko punomoćnika Gorana Rodića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Uprave za katastar i državnu imovinu broj 01-012/23-12149/14 od 31.08.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 28.09.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba Zajednička ponuda „Osmanagić CO“ d.o.o. Nikšić i "Erste bank" a.d. Podgorica od 08.09.2023.g., pa se poništava odluka Uprave za katastar i državnu imovinu broj 01-012/23-12149/14 od 31.08.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.
2. Nalaže se Upravi za katastar i državnu imovinu 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 14.710,75 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „Osmanagić CO“ d.o.o. Nikšić, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.
4. Obavezuje se Uprava za katastar i državnu imovinu da „Osmanagić CO“ d.o.o. Nikšić 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 01-012/23-12149/2 od 14.06.2023.g., za otvoreni postupak javne nabavke prioriternih vozila za prevoz učenika sa ruralnih područja, za potrebe Ministarstva prosvjete, po partijama, Uprava za katastar i državnu imovinu je, kao naručilac, donijela

odluku broj 01-012/23-12149/14 od 31.08.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija za obje partije (partija 1: nabavka 7 putničkih vozila i partija 2: nabavka 19 malih autobusa) izabrana ponuda ponuđača „Alliance“ d.o.o. Podgorica sa podugovaračem "Porsche leasing" d.o.o. Podgorica, dok je ponuđač Zajednička ponuda "Osmanagić CO" d.o.o. Nikšić i "Erste bank" a.d. Podgorica isključen iz postupka.

Ponuđač Zajednička ponuda "Osmanagić CO" d.o.o. Nikšić i "Erste bank" d.o.o. Podgorica je, dana 08.09.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Gorana Rodića, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava i povrede pravila postupka. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac pogrešno primijenio materijalno pravo kada ga je isključio iz predmetnog postupka javne nabavke, s obzirom da je on dostavio izjavu privrednog subjekta u skladu sa Pravilnikom koji je prestao da važi tek 05.09.2023.g. Dalje ističe da je ponuđač "Alliance" d.o.o. Podgorica trebao da bude isključen iz predmetnog postupka javne nabavke iz razloga što se iz njegove ponude ne može utvrditi da li je ponudu podnio samostalno sa podugovaračem ili je podnio zajedničku ponudu, kao i iz razloga što su u izjavama privrednog subjekta koje su dostavili ovaj ponuđač i njegov podugovarač "Porsche leasing" d.o.o. Podgorica izabrani odgovor popunjavali sa "X", dok drugi ponuđeni odgovor nijesu brisali. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 14.710,75 eura, kao i da naloži naručiocu da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura.

Naručilac je dana 11.09.2023.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:

Osnovan je žalbeni navod žalioca da je naručilac pogrešno primijenio materijalno pravo kada ga je isključio iz predmetnog postupka javne nabavke, s obzirom da je on dostavio izjavu privrednog subjekta u skladu sa Pravilnikom koji je prestao da važi tek 05.09.2023.g.. Ovo iz sljedećih razloga:

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 je 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 je stavom 3 ovog člana propisano da u slučaju podnošenja zajedničke ponude, izjavu privrednog subjekta daje svaki član zajedničke ponude, a ako je ponuda podnijeta sa podugovaračem i svaki podugovarač, a stavom 4 ovog člana propisano je da se Izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje Ministarstvo.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), u članu 1 propisano je da se izjava privrednog subjekta sačinjava na obrascu 1 koji čini sastavni dio ovog pravilnika. Predmetni obrazac izjave privrednog subjekta koji je propisan naznačenim pravilnikom, 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).

Nadalje, 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).

Pored navedenog, 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 uputstvom 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", te izmjenom broj 3 od 10.07.2023.g. predvidio da će se otvaranje ponuda održati dana 26.07.2023.g.

Žalilac je podnio ponudu putem ESJN dana 26.07.2023.g., te uz ponudu dostavio izjave privrednog subjekta za člana zajedničke ponude "Osmanagić CO" d.o.o. Nikšić i "Erste bank" a.d. Podgorica sačinjene na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG“, broj 071/20) i potpisanu elektronskim potpisom ovlaštenog lica Damira Osmanagića, odnosno Sanje Mugoše, u kojima je navedeno da navedena privredna društva ispunjavaju sve uslove za učešće u postupku javne nabavke određene predmetnom tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u odnosu na razloge isključenja žalioaca, između ostalog, naveo: „U skladu sa odredbom člana 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG" br. 074/19 od 30.12.2019, 003/23 od 10.01.2023) naručilac isključuje privredne subjekte-podnosioc zajedničke ponude iz postupka javne nabavke, jer je utvrdio da su dostavljene izjave privrednih subjekata nepravilno sačinjene u skladu sa Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG" 071/20 od 16.07.2020) koji je prestao da važi donošenjem novog pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG" 055/23 od 01.06.2023)“.

Dakle, u konkretnom je nesporno da je žalilac dostavio svoju izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), iako je Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23), stupio na snagu dana 01.06.2023.g., tj. nakon što je objavljen predmetni postupak. Međutim, budući da Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 od 01.06.2023.g.) nije propisano da stupanjem na snagu istog prestaje da važi Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), već je navedeno propisano Pravilnikom o dopuni Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 83/23 od 05.09.2023.g., dakle, pravilnikom koji je stupio na snagu nakon pokretanja predmetnog postupka javne nabavke i isteka roka za podnošenje ponuda predviđenog predmetnom tenderskom dokumentacijom, to činjenica da je žalilac sačinio svoju izjavu privrednog subjekta na navedenom obrascu ne može biti razlog za neispravnosti izjave privrednog subjekta, a time ni razlog za obavezno isključenje žalioaca iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN. Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je ponuda žalioaca u naznačenom dijelu sačinjena u skladu sa uputstvom za sačinjavanje ponude predviđenim tačkom 12 predmetne tenderske dokumentacije kojim je propisano da se ponuda sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvom za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da je ponuđač "Alliance" d.o.o. Podgorica trebao da bude isključen iz predmetnog postupka javne nabavke iz razloga što su u izjavama privrednog subjekta, koje su dostavili ovaj ponuđač i njegov podugovarač "Porsche leasing" d.o.o. Podgorica, izabrani odgovor popunjavali sa "X", dok drugi ponuđeni odgovor nijesu brisali. Ovo iz sljedećeg razloga:

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 je da je podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan

da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, dok je stavom 4 ovog člana propisano da se izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje ministarstvo. Dalje, sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 055/23 od 25.05.2023.g.) čini Obrazac 1 - Izjava privrednog subjekta, kao i Uputstvo za popunjavanje izjave u kojem je navedeno: "Na sva pitanja na koja privredni subjekat treba dati odgovor sa "Da" ili "Ne" to vrši na način što u Izjavi ostavlja tačan odgovor, dok drugi opcioni odgovor briše". Takođe, naručilac je tačkom 5 tenderske dokumentacije predvidio osnove za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, te dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je predviđeno da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude. U konačnom, članom 108 tačka 5 ZJN propisano je 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.

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 uputstvom 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 "Alliance" d.o.o. Podgorica i njegov podugovarač "Porsche leasing" d.o.o. Podgorica su dostavili izjave privrednog subjekta sačinjene na obrascu koji je sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG" broj 055/23 od 25.05.2023.g.) u kojima su, na pitanja na koja se daje odgovor sa "Da" ili "Ne", jedan od ponuđenih odgovora označavali oznakom "X", dok drugi opcioni odgovor nijesu brisali.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "Alliance" d.o.o. Podgorica, samo konstatovao da je ovaj ponuđač dostavio izjave privrednog subjekta.

Pri ovako utvrđenom činjeničnom stanju, a imajući u vidu da su ponuđač "Alliance" d.o.o. Podgorica i njegov podugovarač "Porsche leasing" d.o.o. Podgorica izjave privrednog subjekta podnijeli na obrascu 1, koji je sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG" broj 055/23), koji pravilnik sadrži uputstvo za popunjavanje predmetne izjave u kojem je jasno navedeno da se jedan opcioni odgovor za koji se ponuđač opredijeli ostavlja, dok se drugi opcioni odgovor briše, a da prilikom sačinjavanja svojih izjava privrednog subjekta nijesu postupili po navedenom uputstvu, već su pored oznake "x" za odgovor za koji su se opredijelili ostavili i drugi opcioni odgovor, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac bio dužan da ponuđača "Alliance" d.o.o. Podgorica, osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, isključi iz predmetnog postupka javne nabavke.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanim odlukama nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za sačinjavanje izjave privrednog subjekta žalioa i ponuđača "Alliance" d.o.o. Podgorica, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa čl.

143 stav 3 tačka 6 i člana 144 ZJN, 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.

Komisija za zaštitu prava nije razmatrala ostale žalbene navode, jer su isti bez uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

Budući da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 14.710,75 eura, u skladu sa članom 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žalioca 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 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 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.