



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0906-184/2023

ESJN: 47481

Podgorica, 28.09.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, na osnovu člana 192 stav 1 tačka 8 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 „4SEC“ d.o.o. Podgorica od 03.08.2023.g., izjavljenoj protiv odluke Ministarstva pravde broj 01-426/23-4988/11 od 25.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 28.09.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba „4SEC“ d.o.o. Podgorica od 03.08.2023.g., pa se poništava odluka Ministarstva pravde broj 01-426/23-4988/11 od 25.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Ministarstvu pravde 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 413,22 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće „4SEC“ d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 01-426/23-4988/3 od 05.06.2023.g., za otvoreni postupak javne nabavke usluga implementacije EDR (Endpoint Detection and Response) rješenja u cilju unapređenja sistema zaštite radnih stanica i servera informacionog sistema Ministarstva pravde od malicioznog softvera, Ministarstvo pravde je, kao naručilac, donijelo odluku broj 01-426/23-4988/11 od 25.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, dok je ponuđač „4SEC“ d.o.o. Podgorica isključen iz postupka javne nabavke.

Ponuđač „4SEC“ d.o.o. Podgorica, je, dana 03.08.2023.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu

zbog pogrešno utvrđenog činjeničnog stanja i nezakonitosti navedene odluke naručioca. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što je ponuda ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd pogrešno ocijenjena kao ispravna. Naime, ističe da je naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio da se stručna i tehnička sposobnost dokazuje dokazom o angažovanju radne snage (kopija radne knjižice, prijava na osiguranje ili ugovor o radu u skladu sa Zakonom o radu) i dostavljanjem CISSP sertifikata ili ekvivalenta ovom sertifikatu za minimum jedno lice i OSCP sertifikata ili ekvivalenta ovom sertifikatu za minimum jedno lice, a da se uvidom u ponudu ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd jasno utvrđuje da ovaj ponuđač nije uz ponudu dostavio dokaze koji su zahtijevani tenderskom dokumentacijom, tj. nije dostavio dokaze o angažovanju radne snage i tražene sertifikate, u prilog čega je kao dokaz dostavio dio pregleda ponude ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd. Smatra da je, u konkretnom slučaju, naručilac bio dužan da od ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, u skladu sa članom 134 ZJN, traži dopunu dokaza, te da mu, u slučaju ukoliko isti budu dostavljeni, omogući uvid u dostavljene dokaze kako bi isti, takođe, bili predmet potencijalnog osporavanja. Takođe, smatra da je pobijana odluka nezakonita i iz razloga što je naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio da će se provjera validnosti sertifikata obaviti na osnovu broja sertifikata, imena i prezimena vlasnika sertifikata, a da u obrazloženju iste nije naveo na koji je način provjerio validnost sertifikata ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd. Dalje, ističe da navedene informacije (broj i datum ugovora) nijesu sadržane u Izjavama privrednih subjekata članova zajedničke ponude. Takođe, ističe da je ponuda ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd neispravna iz razloga što ista nije data u skladu sa zahtjevom iz tehničke specifikacije predmeta nabavke, jer je ovaj ponuđač za navedenu stavku ponudio rješenje VMware Carbon Black Cloud Endpoint Enterprise, koje rješenje utiče na performanse uređaja u visini od 5% njegovih resursa, a ne manje od 3%, kako je to traženo tenderskom dokumentacijom, u prilog čega se poziva na link <https://docs.vmware.com/en/VMware-Carbon-Black-EDR>. Dalje, ističe da se na navedenom primjeru vidi tendencija naručioca da ne vrši provjeru ponuđene tehničke specifikacije uređaja, jer je sam ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd u dokumentu Odgovor na implementaciju EDR (Endpoint Detection and Response) rješenja u cilju unaprjeđenja sistema zaštite radnih stanica i servera informacionog sistema Ministarstva pravde od malicioznog softvera preskočio da navede ovu karakteristiku. Naglašava, da je naručilac vršio provjeru ponuđenog rješenja došao bi do zaključka da je ponuđeno rješenje u suprotnosti sa članom 25 Zakona o elektronskoj upravi Crne Gore, kojim je propisano: "Elektronski registri organa i drugih subjekata ne mogu biti skladišteni na informaciono-komunikacionoj infrastrukturi van Crne Gore, ako posebnim zakonom ili potvrđenim međunarodnim ugovorom nije drugačije utvrđeno. Službene adrese za elektronsku komunikaciju iz člana 24 ovog zakona, ne mogu se nalaziti na informaciono-komunikacionoj infrastrukturi van Crne Gore i moraju biti kreirane ispod nacionalnog domena, ako posebnim

zakonom ili potvrđenim međunarodnim ugovorom nije drugačije utvrđeno.“ Posebno ističe, da rješenje VMware Carbon Black Cloud Endpoint Enterprise koje je ponudio ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd funkcioniše po principu što informacije sa radne stanice idu na cloud, a sami cloud se nalazi na informaciono-komunikacionoj infrastrukturi van Crne Gore, što je u potpunoj koliziji sa članom 25 Zakona o elektronskoj upravi Crne Gore, u prilogu čega kao dokaz navodi zvaničan web sajt rješenja <https://docs.vmware.com/en/Vmware-Carbon-Black-EDR>, na kojem se nalazi i šematski prikaz principa rada. Dalje, ističe da ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd nije dostavio Ugovor o zajedničkom nastupanju u skladu sa odredbama ZJN, već akt pod nazivom Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke, koji se ne može smatrati Ugovorom o zajedničkom nastupanju, jer se iz naziva dokumenta utvrđuje da se isti odnosi na izvršenje posla, a ne na fazu podnošenja ponuda. Smatra da je naručilac u pobijanoj odluci propustio da utvrdi da je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd uz ponudu dostavio Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke koji je suprotan članu 122 stav 4 ZJN, budući da se na posljednjoj stranici istog nalazi potpis Jovane Pipović, direktora nosioca zajedničke ponude „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i pečat ovog pravnog lica, koji su u formi obične kopije. Dalje, ističe da Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke ne sadrži informaciju koji član zajedničke ponude je zadužen za ispunjavanje uslova iz člana 106 ZJN, koji se odnosi na krucijalni uslov dokazivanja stručne i tehničke sposobnosti. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku i naloži naručiocu da u ponovnom postupku odlučivanja donese odluku o poništenju postupka javne nabavke, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je, dana 08.08.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta sa odgovorom na žalbu, u kojem, u bitnom, ističe da je žalioocu omogućio uvid u kompletnu elektronsku dokumentaciju postupka javne nabavke, u skladu sa članom 145 ZJN, zatim da je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd uz ponudu, putem ESJN, dostavio tražene podatke za zaposlene Tiodora Jovovića i Gorana Raovića, te da je provjerom validnosti CISSP sertifikata, popunjavanjem odgovarajućeg formulara na web lokaciji www.isc2.org/verify, nedvosmisleno utvrdio da je sertifikat validan. Dalje, ističe da je izvršio provjeru dostavljene dokumentacije, kao i provjeru validnosti sertifikata na opisani način i utvrdio da je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd sačinjena u skladu sa uslovima iz tenderske dokumentacije. Posebno ističe, da je žalilac uz žalbu kao dokaz dostavio izvod iz dokumentacije proizvođača koja se ne odnosi na rješenje koje je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd ponudio, budući da je ovaj ponuđač ponudio rješenje VMware Carbon Black Cloud EDR, a da se dokumentacija koju je žalilac dostavio uz žalbu odnosi na rješenje VMware Carbon Black EDR. Dalje, ističe da u ponudi ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd nije navedeno da će bilo koji podatak biti smješten van Crne Gore. Takođe, ističe da žalilac pogrešno zaključuje u žalbi da je ponuđeno rješenje ponuđača

Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd u suprotnosti sa članom 25 Zakona o elektronskoj upravi Crne Gore, budući da je odredbom člana 42 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti propisano: „Saglasnost iz člana 41 ovog zakona nije obavezna kad:... 6) se iznose podaci u države članice Evropske Unije i evropskog ekonomskog prostora ili države koje se nalaze na listi Evropske Unije koje imaju adekvatan stepen zaštite podataka o ličnosti...“. Dalje, ističe da članom 126 ZJN nije precizno definisan naziv dokumenta, te da dostavljeni dokument sadrži sve stavke koje su definisane ovim članom. Takođe, ističe da nije ulazio u tumačenje da li je Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke dostavljen u formi skeniranog originalnog dokumenta, budući da se u istom vidi da pečat i potpis jednog od potpisnika nije fotokopija. Smatra da u Sporazumu o zajedničkom izvršenju nabavke, u odnosu na ispunjenost uslova iz člana 106 ZJN, nije bilo potrebno navoditi ko će dokazivati ovaj uslov, budući da iz podjele poslova članova zajedničke ponude koji su navedeni u istom, kao i iz Izjava privrednog subjekta članova zajedničke ponude, proizilazi da se ovaj uslov odnosi na dio poslova koji će vršiti „Sky Express“ d.o.o. Beograd. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu žalioaca kao neosnovanu.

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

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što je naručilac u istoj ocijenio kao ispravnu ponudu ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, iako ovaj ponuđač nije uz ponudu dostavio dokaze koji su zahtijevani tenderskom dokumentacijom, tj. nije dostavio dokaze o angažovanju radne snage i tražene sertifikate. 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 odredbom člana 120 stav 16 tačka 5 ovog zakona propisano je da je ponuđač dužan da uz ponudu dostavi dokaze o kvalitetu predmeta nabavke i dokaze o ispunjavanju drugih uslova predviđenih tenderskom dokumentacijom, a koji nijesu obuhvaćeni izjavom privrednog subjekta.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke u dijelu „Stručna i tehnička sposobnost“ predvidio: „Stručnih i kadrovskih kapaciteta koji su potrebni za izvršenje ugovora. - minimum jedno lice koje posjeduje CISSP (Certified Information Systems Security Professional) sertifikat ili ekvivalent ovom sertifikatu (sertifikati iz oblasti „Security Architecture“ i „Security Analysis“, a to su CISSP specijalizacija CISSSP-ISSAP i SANS GSE sertifikat), i minimum jedno lice koje posjeduje Offensive Security Certified Professional (OSCP) sertifikat ili ekvivalent ovom sertifikatu (sertifikati iz oblasti „Penetration Testing“ i „Exploitation“, a to su OSCE i OSEE sertifikati Offensive Security-ja, ili SANS GXPN

sertifikat. Stručna i tehnička sposobnost dokazuje se: • dokazom o angažovanju radne snage (kopija radne knjižice, prijava za osiguranje ili ugovor o radu u skladu sa Zakonom o radu) i dostavljanjem traženog sertifikata...”

Ponudač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je u svojoj ponudi, u odnosu na zahtijevani uslov naručioca, u rubrici „Odgovor/napomena“ naveo: „Član zajedničke ponude prilaže relevantne dokaze o ispunjenosti uslova u pogledu stručnih i kadrovskih kapaciteta. S tim u vezi u prilogu ponude dostavljamo sledeće: Za zaposlenog Tiodor Jovović, Diplomirani inženjer računarstva, Chief Business Officer: - ugovor o radu, prijava za osiguranje, kopije sertifikata: CISSP, ISACA Za zaposlenog Gorana Raovića, Elektrotehničar energetike, Senior IT Security Engineer: - ugovor o radu, prijava za osiguranje, kopije relevantnih sertifikata: OSCP, OSCE Dostavljene Izjave o kadrovskom kapacitetu, kao i podaci i dokumentacija dodatnih zaposlenih koji bi takođe bili na raspolaganju u procesu realizacije projekta, te u prilogu naveo dokument „Stručni i kadrovski kapaciteti.zip“, u kojem dokumentu se, između ostalog, nalazi neovjerena kopija Ugovora o radu od 01.02.2020.g., zaključenog između poslodavca „Sky Express“ d.o.o. Beograd i zaposlenog Tiodora Jovovića, dipl. inženjer računarstva; neovjerena kopija potvrde o podnijetoj prijavi, promjeni i odjavi na obavezno socijalno osiguranje od 03.02.2020.g. za zaposlenog Tiodora Jovovića; neovjerena kopija sertifikata CISSP za zaposlenog Tiodora Jovovića, prevedenog sa engleskog na srpski jezik; neovjerena kopija Ugovora o radu od 14.09.2016.g., zaključenog između poslodavca „Sky Express“ d.o.o. Beograd i zaposlenog Gorana Raovića, elektrotehničara energetike; neovjerena kopija potvrde o podnijetoj prijavi, promjeni i odjavi na obavezno socijalno osiguranje od 15.09.2016.g., za zaposlenog Gorana Raovića; kopija sertifikata OSCP za zaposlenog Gorana Raovića, prevedenog sa engleskog na srpski jezik, ovjerenog od Marijane Nikolić, sudskog prevodioca za engleski jezik iz Kragujevca.

Takođe, ponudač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je uz ponudu dostavio:

- Izjavu privrednog subjekta nosioca zajedničke ponude „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica, u kojoj je u dijelu „3. Način podnošenja ponude“, u tački B, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: „Podnosi li privredni subjekat zajedničku ponudu?, označio odgovor „☐ Da“, zatim na potpitanje: „Ako je odgovor da: a) navesti ulogu privrednog subjekta u zajedničkoj ponudi (nosilac/član zajedničke ponude, dio predmeta nabavke za koji je zadužen i njegovo procentualno učešće u ukupnoj vrijednosti ponude):“, naveo: „a) Sky Express Montenegro d.o.o. je nosilac zajedničke ponude. Dio predmeta nabavke za koji je zadužen podrazumeva sledeće: • Menadžment projekta (vođenje brige o toku projekta i verifikacije kvaliteta sprovedenih projektnih aktivnosti) • Koordinacija projektnih aktivnosti • Izvještavanje o toku projekta • Podrška u procesu instalacije i implementacije softverskog rešenja • Podrška tokom sprovođenja obuka službenika Naručioca • Tehnička podrška u kojoj je obezbeđeno sledeće: • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača po principu 24/7/365 telefonski ili putem „Microsoft Teams“-a • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača putem elektronske pošte Procentualno učešće nosioca zajedničke ponude u ukupnoj vrijednosti ponude: 55 %, te na

potpitanje: „b) navesti ostale članove zajedničke ponude:“, naveo: „b): SKY EXPRESS DOO BEOGRAD, sa sedištem u Beogradu – Novom Beogradu, ul. Bulevar Milutina Milankovića 11A, matični broj: 17461109, PIB: 102707059 Dio predmeta nabavke za koji je zadužen podrazumeva sledeće: • Softversko rešenje za zaštitu krajnjih radnih stanica sistema Ministarstva pravde (nabavka i isporuka) • Da dostavi minimalne tehničke zahtjeve koji su potrebni za rad predmetnog softverskog rešenja. • Da rešenje isporuči, instalira, testira i pusti u rad na opremi koju obezbijedi naručilac. • Da izvrši obuku 2 službenika Direktorata za IKT pravosuđa i bezbjednost podataka, koji se nalaze u stalnom radnom odnosu kod naručioca, u trajanju od minimum 2 radna dana, što treba da bude uključeno u ponuđenu cijenu. Procentualno učešće člana zajedničke ponude u ukupnoj vrijednosti ponude: 45 %”.

- Izjavu privrednog subjekta člana zajedničke ponude „Sky Express“ d.o.o. Beograd, u kojoj je u dijelu „3. Način podnošenja ponude“, u tački B, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: „Podnosi li privredni subjekat zajedničku ponudu?, označio odgovor „☐ Da”, zatim na potpitanje: „Ako je odgovor da: a) navesti ulogu privrednog subjekta u zajedničkoj ponudi (nosilac/član zajedničke ponude, dio predmeta nabavke za koji je zadužen i njegovo procentualno učešće u ukupnoj vrijednosti ponude):“, naveo: „a): SKY EXPRESS DOO BEOGRAD je član zajedničke ponude Dio predmeta nabavke za koji je zadužen se odnosi na sledeće: • Softversko rešenje za zaštitu krajnjih radnih stanica sistema Ministarstva pravde (nabavka i isporuka) • Da dostavi minimalne tehničke zahtjeve koji su potrebni za rad predmetnog softverskog rešenja. • Da rešenje isporuči, instalira, testira i pusti u rad na opremi koju obezbijedi naručilac. • Da izvrši obuku 2 službenika Direktorata za IKT pravosuđa i bezbjednost podataka, koji se nalaze u stalnom radnom odnosu kod naručioca, u trajanju od minimum 2 radna dana, što treba da bude uključeno u ponuđenu cijenu. Procentualno učešće člana u ukupnoj vrijednosti nabavke je: 45%”, te na potpitanje: „b) navesti ostale članove zajedničke ponude:“, naveo: „b): SKY EXPRESS MONTENEGRO, sa sedištem u Podgorica – Crna Gora, ul. Bulevar Džordža Vašingtona 98, matični broj: 50921354, PIB: 03301923 Dio predmeta nabavke za koji je zadužen se odnosi na sledeće: • Menadžment projekta (vođenje brige o toku projekta i verifikacije kvaliteta sprovedenih projektnih aktivnosti) • Koordinacija projektnih aktivnosti • Izveštavanje o toku projekta • Podrška u procesu instalacije i implementacije softverskog rešenja • Podrška tokom sprovođenja obuka službenika Naručioca • Tehnička podrška u kojoj je obezbeđeno sledeće: • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača po principu 24/7/365 telefonski ili putem „Microsoft Teams“-a • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača putem elektronske pošte Procentualno učešće nosioca u ukupnoj vrijednosti nabavke je: 55%”.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd u svojoj ponudi u cilju dokazivanja ispunjenosti uslova stručne i tehničke sposobnosti dostavio određene dokaze u formi neovjerene kopije, iako nije bio dužan da iste dostavi, budući da iz odredbe člana 120 stav 16 tačka 5 ZJN proizilazi da ponuđač nije dužan da uz ponudu dostavlja bilo koji dokaz za dokazivanje uslova koji su obuhvaćeni izjavom privrednog subjekta.

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je ponuda ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd neispravna iz razloga što je ovaj ponuđač ponudio rješenje VMware Carbon Black Cloud Endpoint Enterprise koje ne zadovoljava zahtjev iz tehničke specifikacije predmeta nabavke, jer utiče na performanse uređaja u visini od 5% njegovih resursa. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 194 stav 1 ZJN propisano je da je podnosilac žalbe dužan da u žalbi dokaže postojanje činjenica na kojim temelji svoje žalbene navode.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom utvrdio tehničku specifikaciju predmeta nabavke, kojom je u rubrici „Opis predmeta nabavke“ za stavku 1 predvidio: „Softversko rješenje za zaštitu krajnjih radnih stanica sistema Ministarstva pravde“, te u rubrici „Bitne karakteristike predmeta nabavke“, između ostalog, predvidio: „Agent koji se instalira na računarima mora imati minimalne zahtjeve po hardverske resurse računara i njegov rad ne smije uticati bitno na performanse sistema na kojem radi (manje od 3% resursa uređaja)“, te u tački 11 stav 1 iste (Uputstvo za sačinjavanje ponude), predvidio da se ponude sačinjavaju u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je u finansijskom dijelu svoje ponude u rubrici „Odgovor“ za stavku 1, između ostalog, naveo: „Agent koji se instalira na računarima mora imati minimalne zahtjeve po hardverske resurse računara i njegov rad ne smije uticati bitno na performanse sistema na kojem radi (manje od 3% resursa uređaja)“. Takođe, ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je uz ponudu dostavio dokument „Tehnički opis 1.pdf“, u kojem je dijelu „opis ponuđenog rješenja“, između ostalog, navedeno: „Vmware Carbon Black Cloud Endpoint Enterprise je antivirusno rješenje nove generacije, čijom primjenom se povećava bezbjednost radnih stanica...“, te u dijelu „opšti tehnički zahtjevi“, između ostalog, navedeno: „Agent koji se instalira na računarima mora imati minimalne zahtjeve po hardverske resurse računara i njegov rad ne smije uticati bitno na performanse sistema na kojem radi (manje od 3% resursa uređaja).“

Komisija za zaštitu prava je uvidom u dokumentaciju, koju je žalilac dostavio kao dokaz uz žalbu, a koja se nalazi na veb stranici <https://docs.vmware.com/en/VMware-Carbon-Black-EDR>, utvrdila da se ista odnosi na rješenje VMware Carbon Black EDR.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, između ostalog, naveo: „Dalje, Komisija je nakon što je provjerila Finansijski dio ponude i uslove ponude ocijenila da je Finansijski dio ponude dat u odnosu na sve stavke Tehničke specifikacije, i da su ponuđene tražene karakteristike, te da su uslovi ponude u skladu sa tenderskom dokumentacijom. Na ovaj način Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila je da je zajednička ponuda Sky Express Montenegro d.o.o., PREDUZEĆE ZA SPOLJAŠNJU I UNUTRAŠNJU TRGOVINU SKY EXPRESS DRUŠTVO SA OGRANIČENOM

ODGOVORNOŠĆU BEOGRAD sačinjena u skladu sa uslovima iz tenderske dokumentacije i uputstvom za sačinjavanje ponude.“

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd u finansijskom dijelu svoje ponude u rubrici „Odgovor“ za stavku 1 naveo formulaciju koju je naručilac zahtijevao tehničkom specifikacijom, a da iz dokumenta „Tehnički opis 1.pdf“, koji je ovaj ponuđač dostavio uz ponudu, proizilazi da je ponudio rješenje VMware Carbon Black Cloud Endpoint Enterprise. Naime, budući da je Komisija za zaštitu prava uvidom u dokumentaciju koja se nalazi na linku <https://docs.vmware.com/en/VMware-Carbon-Black-EDR>, utvrdila da se navedena dokumentacija ne odnosi na rješenje koje je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd ponudio, već na rješenje VMware Carbon Black EDR, to je nesporno da žalilac u žalbi nije naveo niti jedan dokaz koji bi potvrdio osnovanost njegovog navoda da je ponuda ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd neispravna, a što je bio dužan da učini shodno članu 194 stav 1 ZJN, zbog čega je ovaj žalbeni navod paušalan, jer nije činjenično potkrijepljen.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što je naručilac predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio da će se provjera validnosti sertifikata obaviti na osnovu broja sertifikata, imena i prezimena vlasnika sertifikata, a da u obrazloženju iste nije naveo na koji je način provjerio validnost sertifikata ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd. Ovo iz sljedećih razloga:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke u dijelu „Stručna i tehnička sposobnost“, između ostalog, predvidio: „Provjera validnosti sertifikata će se obaviti na osnovu broja sertifikata (certification number), imena i prezimena vlasnika sertifikata“.

Ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je uz ponudu dostavio neovjerenu kopiju sertifikata CISSP broj 83662 od 01.11.2020.g. za zaposlenog Tiodora Jovovića, prevedenog sa engleskog na srpski jezik, te kopiju sertifikata OSCP broj 101-03285 od 21.06.2013.g., za zaposlenog Gorana Raovića, prevedenog sa engleskog na srpski jezik, ovjerenog od Marijane Nikolić, sudskog prevodioca za engleski jezik iz Kragujevca, u kojem je navedeno da se autentičnost ovog sertifikata može provjeriti na www.offensive-security.com koristeći identifikacioni broj studenta.

Naručilac u obrazloženju pobijane odluke nije naveo na koji je način provjerio validnost sertifikata koje je ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd dostavio u cilju dokazivanja ispunjenosti uslova stručne i tehničke sposobnosti, zbog čega je pobijana odluka nezakonita u naznačenom dijelu.

Prilikom odlučivanja o ovom žalbenom navodu Komisija za zaštitu prava je imala u vidu navod naručioca da je vršio provjeru validnosti CISSP sertifikata na web stranici www.isc2.org/verify, ali nalazi da se odgovorom na žalbu ne mogu nadomjestiti nedostaci u pobijanoj odluci.

Osnovan je žalbeni navod žalioca da je naručilac u pobijanoj odluci propustio da utvrdi da ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd nije dostavio Ugovor o zajedničkom nastupanju u skladu sa ZJN, već akt pod nazivom Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke, te da je ovaj sporazum suprotan članu 122 stav 4 ZJN, budući da se na posljednjoj stranici istog nalazi potpis Jovane Pipović, direktora nosioca zajedničke ponude „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i pečat ovog pravnog lica, koji su u formi obične kopije. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 120 stav 16 tačka 4 ZJN propisano je da je ponuđač dužan da uz ponudu dostavi ugovor iz člana 126 stav 1 ovog zakona, u slučaju podnošenja zajedničke ponude, zatim stavom 17 tačka 4 ovog člana propisano je da nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije da se mijenja i/ili dopunjava ugovor o zajedničkom nastupanju, te članom 122 stav 4 ovog zakona propisano je da se dokazi iz člana 120 stav 16 tač. 3, 4 i 5 ovog zakona podnose putem ESJN u elektronskom obliku ili kao skenirana kopija originala. Takođe, odredbom člana 126 stav 1 ZJN propisano je da zajedničku ponudu mogu da podnesu dva ili više privrednih subjekata koji su zaključili ugovor o zajedničkom nastupanju, te stavom 2 ovog člana propisano je da se ugovorom iz stava 1 ovog člana uređuju međusobna prava i obaveze, određuje nosilac zajedničke ponude, dio predmeta nabavke za koji je zadužen svaki od članova zajedničke ponude i njihovo procentualno učešće u ukupnoj vrijednosti ponude.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 11 stav 1 (Uputstvo za sačinjavanje ponude), predvidio da se ponude sačinjavaju u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude.

Ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd je uz ponudu dostavio Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke od 14.06.2023.g., zaključen između „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, u kojem je u članu 6 navedeno: „Sky Express Montenegro će izvršiti sledeće obaveze (prema zahtjevima Tehničke specifikacije Naručioca): 55% • Menadžment projekta (vođenje brige o toku projekta i verifikacije kvaliteta sprovedenih projektnih aktivnosti) • Koordinacija projektnih aktivnosti • Izveštavanje o toku projekta • Podrška u procesu instalacije i implementacije softverskog rešenja • Podrška tokom sprovođenja obuka službenika Naručioca • Tehnička podrška u kojoj je obezbeđeno sledeće: • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača po principu 24/7/365 telefonski ili putem „Microsoft Teams“-a • Dostupnost tehničke podrške izabranog ponuđača putem elektronske pošte. Sky Express d.o.o. Beograd 45% • Softversko rešenje za zaštitu krajnjih radnih stanica sistema Ministarstva pravde (nabavka i isporuka) • Da dostavi minimalne tehničke zahtjeve koji su potrebni za rad predmetnog

softverskog rješenja. • Da rješenje isporuči, instalira, testira i pusti u rad na opremi koju obezbijedi naručilac. • Da izvrši obuku 2 službenika Direktorata za IKT pravosuđa i bezbjednost podataka, koji se nalaze u stalnom radnom odnosu kod naručioca, u trajanju od minimum 2 radna dana, što treba da bude uključeno u ponuđenu cijenu“. Na navedenom Sporazumu nalazi se kopija potpisa Jovane Pipović, direktora privrednog subjekta „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i kopija pečata ovog privrednog subjekta.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, između ostalog, naveo: „Dostavljen je Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke od 14.06.2023.godine, zaključen između „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i PREDUZEĆE ZA SPOLJAŠNJU I UNUTRAŠNJU TRGOVINU SKY EXPRESS DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU BEOGRAD... Na ovaj način Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila je da je zajednička ponuda Sky Express Montenegro d.o.o., PREDUZEĆE ZA SPOLJAŠNJU I UNUTRAŠNJU TRGOVINU SKY EXPRESS DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU BEOGRAD sačinjena u skladu sa uslovima iz tenderske dokumentacije i uputstvom za sačinjavanje ponude.“

Dakle, budući da iz navedenog jasno i nesumnjivo proizilazi da ponuđač Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd uz ponudu nije dostavio Ugovor o zajedničkom nastupanju, već Sporazum o zajedničkom izvršenju nabavke od 14.06.2023.g., na kojem se nalazi kopija potpisa Jovane Pipović, direktora privrednog subjekta „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i kopija pečata ovog privrednog subjekta, to se iz datog obrazloženja ne može zaključiti kako je naručilac utvrdio da je ovaj ponuđač dostavio dokument koji je u skladu sa odredbom člana 126 stav 1 ZJN, te da je isti dostavljen u formi skenirane kopije originala u skladu sa članom 122 stav 4 ZJN.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača Zajednička ponuda „Sky Express Montenegro“ d.o.o. Podgorica i „Sky Express“ d.o.o. Beograd, u naznačenom dijelu, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 3 tač. 7 i 9 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 žalioaca, jer isti nijesu od uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

Budući da je žalba djelimično usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 413,22 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.

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.