



Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0903-175/2023

ESJN: 45559

Podgorica, 21.09.2023.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 "Oykos Development" d.o.o. Podgorica od 28.07.2023.g., izjavljenoj preko punomoćnika Orla Muratovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke Fonda za zdravstveno osiguranje broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 21.09.2023.g., donijela je

### **RJEŠENJE**

1. Djelimično se usvaja žalba "Oykos Development" d.o.o. Podgorica od 28.07.2023.g., pa se poništava odluka Fonda za zdravstveno osiguranje broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Fondu za zdravstveno osiguranje 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 4.338,84 eura Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki će vratiti "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Fond za zdravstveno osiguranje da "Oykos Development" 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 ovog rješenja.

### **Obrazloženje**

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 3/23 od 25.04.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke usluge održavanja i unapređenja aplikacija i baza podataka IS zdravstva (Fonda, PZZ, opštih bolnica (ISOB), specijalnih bolnica, ZHMP, AU Montefarm, privatnih stomatoloških ordinacija, privatnih zdravstvenih ustanova i isporučioaca medicinsko-tehničkih pomagala, ZTKCG, WEB servisa i aplikacija za skrining, LIS i sistema za razmjenu podataka), Fond za zdravstveno osiguranje je, kao naručilac, donio odluku broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. o izboru

najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica, a ponuđač "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" (zajednička ponuda) isključen iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" su dana 28.07.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Orla Muratovića, advokata iz Podgorice, izjavili Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca iz razloga jer naručilac nije postupio u skladu sa Rješenjem Komsije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g. kao i iz razloga jer ga je Naručilac nezakonito isključio iz postupka javne nabavke. Naime, ističe da se u navedenom rješenju izričito nalaže naručiocu da ispravi nepravilnosti na koje mu je ukazano, a ne da dodaje razloge za njegovo isključenje, te da ukoliko Izjava privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, nije potpisana od strane ovlašćenog lica, postavlja se pitanje zašto to naručilac nije naveo u prvobitnoj odluci, već sada to navodi kako bi po svaku cijenu isključio ponuđača čija je ponuda više od 110.000,00 eura jeftinija i na taj način direktno prekršio jedno od osnovnih načela iz člana 7 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) načelo ekonomičnosti, efikasnosti i efektivnosti upotrebe javnih sredstava. Dalje navodi da je naručilac nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti Izjave privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, imajući u vidu da je Izjava privrednog subjekta dostavljena u elektronskom obliku putem ESJN-a i potpisana elektronskim potpisom od strane Filipa Anđelića tehničkog direktora/ovlašćenog lica privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, te da je putem ESJN podnio i dokaz Izvod iz Centralnog registra privrednih subjekata RegistarSKI broj 5-09113056/004, u kojem se jasno vidi da je Filip Anđelić ovlašćeni zastupnik koji ima ovlašćenja u prometu NEOGRANIČENO i da je ovlašćen da djeluje POJEDINAČNO. Smatra da je ista sačinjena u skladu sa članom 122 stav 2 ZJN, tačkom II stav 1 predmetne tenderske dokumentacije i tačkom 3 stav 2 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda koje je sastavni dio Pravilnika o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude ("Sl.list CG" br. 71/20, 09/21 i 16/23), te u konkretnom predstavlja potpuno validan dokument za dokazivanje ispunjenosti uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, što sve dovodi do nesumnjive konstatacije da naručilac pogrešno zaključuje da Izjava privrednog subjekta nije pravilno sačinjena i da na strani ovog ponuđača postoji osnov iz člana 108 tačka 5 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke. Takođe, navodi da je predmetna odluka nezakonita i iz razloga što naručilac nije u cjelosti izvršio provjeru Izjave privrednog subjekta prvorangiranog ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica u skladu sa članovima 135a i 135b ZJN. Naime, navodi da ovaj ponuđač u Izjavi privrednog subjekta u dijelu C. STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST nije naveo stručna lica koja posjeduje već je samo naveo sljedeće: 1. 1 stručno lice angažovano na poslovima projekt menadžera; 2. 3 stručna lica angažovana na poslovima projektanta; 3. 3 stručna lica angažovana na poslovima programera; 4. 2 stručna lica angažovana na poslovima sistem inženjera / DB administratora. Dakle, smatra da je naručilac nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti izjave privrednog subjekta "MG Soft" d.o.o. Podgorica i potpuno zanemario navedene zakonske norme i nije provjerio Izjavu ovog privrednog subjekta koja u

navedenom dijelu ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom. Naime, navodi da navođenjem samo broja stručnih lica koja bi bila angažovana prilikom realizacije ugovora, a nenavođenjem njihovih imena, stručne spreme i nivoa kvalifikacija svakog od njih ponaosob, kao i jasnih opisa poslova koje će svako od navedenih lica obavljati, jasno ukazuje da navedeni ponuđač nije ispunio Izjavu privrednog subjekta na odgovarajući i zakonom predviđen način, zbog čega je naručilac bio dužan da ga isključi iz predmetnog postupka javne nabavke na osnovu člana 108 stav 5 ZJN. Osim navedenog, ističe da je, uzevši u obzir član 135b stav 1 tačka 7 alineja 4 ZJN, jasno da zakonopisac ne poznaje radne knjižice kao dokaz o angažovanju radne snage, a dovodeći ovu zakonsku normu u vezu sa članom 135a stav 1 ZJN, jasno je da je naručilac bio u obavezi da provjeri da li su lica navedena na ESJN-u zaposlena kod ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica. Dakle, smatra da je naručilac potpuno zanemario navedene zakonske norme i nije provjerio Izjavu privrednog subjekta "MG Soft" d.o.o. Podgorica u navedenom dijelu, već je prihvatio radne knjižice kao dokaz o angažovanju radne snage čime je postupio suprotno članovima 135a i 135b ZJN, što predmetnu odluku takođe čini nezakonitom. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji predmetnu žalbu u cjelosti, poništi pobijanu odluku, te obaveže naručioca da mu nadoknadi sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka kao i troškove postupka na ime sastavljanja žalbe po AT-u.

Naručilac je dana 31.07.2023.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta, te dana 01.08.2023.g. neposredno, dostavio odgovor na žalbu. Naručilac u odgovoru na žalbu, u bitnom ističe da je žalba neosnovana, te navodi da je naručilac postupio u skladu sa Rješenjem Komisije za zaštitu prava i da je ponovio postupak odlučivanja i utvrdio da Izjava privrednog subjekta nije sačinjena u skladu sa članom 4 stav 1 tačka 14 ZJN, s obzirom da je Izjavu privrednog subjekta ponuđača "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, potpisalo lice koje nije izvršni direktor, a uz ponudu nije dostavljeno ovlaštenje da isto lice može preduzimati radnje u predmetnom postupku. Takođe, smatra kao neosnovane tvrdnje ponuđača "Oykos Development" d.o.o. Podgorica koje se odnose na ispravnost izjave ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica jer je ovaj ponuđač dostavio sve dokaze koji su traženi tenderskom dokumentacijom, kao i ovjerene kopije dostavljenih dokaza koje se odnose na stručnu i tehničku sposobnost i isti su objavljeni na CEJN-u. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu kao neosnovanu.

Ponuđač "MG Soft" d.o.o. Podgorica, je dana 03.08.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Mladena Janjevića, advokata iz Podgorice, dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem u bitnom navodi da su žalbeni navodi žalioaca bez osnova i utemeljenja u stvarnom činjeničnom stanju i u materijalnom pravu. Naime, ističe da podnosilac žalbe nije naveo koje su to nepravilnosti što je naručilac trebao da ispravi, te da ako je drugostepeni organ ocijenio jednu okolnost da ne predstavlja nepravilnost, to ne znači da se u ponovnom odlučivanju od strane naručioca ne može utvrditi neka druga okolnost kao razlog za neispravnost ponude ili isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke. Takođe, ističe da podnosilac žalbe nije naveo bilo koji propis koji bi eventualno upućivao da je zabranjeno da naručilac u ponovnom postupku pregleda cjelokupnu ponudu, a ne samo onaj dio na koji je ukazano od strane drugostepenog organa. Dalje navodi da

je provjerom podataka o registraciji utvrđeno da je izvršni direktor pravnog lica "Oykos development" d.o.o. Podgorica Anđelić Marta, te da je s tim u vezi, a imajući u vidu član 4 stav 1 tačka 14 ZJN, u konkretnom slučaju bilo neophodno da se od strane izvršnog direktora, Anđelić Marte obezbijedi ovlaštenje za Anđelić Filipa da može potpisati dokumenta koja su sastavni dio ponude, a prije toga i Ugovor o zajedničkom nastupu, koji prethodi ponudi, jer je on po redoslijedu radnji dokument koji se zaključuje prije podnošenja ponude da bi se na osnovu istog mogla sačiniti i podnijeti zajednička ponuda. Dakle, smatra da u konkretnom slučaju u ponudi ne postoji ovlaštenje od strane Anđelić Marte kao izvršnog direktora člana zajedničke ponude "Oykos development" d.o.o. Podgorica za Anđelić Filipa, već je ovlaštenje za potpisivanje dokumenata dato od strane izvršnog direktora drugog člana zajedničke ponude, te da se u konkretnom slučaju postupilo suprotno članu 4 stav 1 tačka 14 ZJN, što znači da Izjava privrednog subjekta nije pravilno sačinjena čime su se stekli uslovi iz člana 108 stav 1 tačka 5 ZJN da se iz predmetnog postupka isključi zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica - "First Line Software" d.o.o. Budva. Dalje navodi da je tenderskom dokumentacijom traženo da je ponuđač u obavezi da u ponudi dostavi spisak angažovanih stručnih lica sa navedenim poslovima na kojima će biti angažovani u realizaciji usluga koje su predmet javne nabavke (projekt menadžer/i, projektanti, programeri, sistem inženjeri/DB administratori), ali da ni na jednom mjestu nije izričito navedeno da imena, tj. spisak angažovanih lica mora biti naveden u Izjavi privrednog subjekta. Naime, ističe da je zahtjev bio da se u ponudi dostavi spisak, te da ponudu ne čini samo Izjava privrednog subjekta, već i ostali dijelovi, te da je sastavni dio ponude ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica poseban akt - Spisak angažovanih lica, u kom spisku su navedena imena i stručne kvalifikacije lica koje namjerava angažovati na realizovanju predmetne javne nabavke. Dakle, ističe da je takvim aktom jasno iskazao namjeru da odgovori zahtjevima koji su postavljeni od strane naručioca, te da je nesporna obaveza naručioca da izvrši provjeru tačnosti Izjave privrednog subjekta. Takođe, ističe da je nejasno kako to da zakonski propisi ne prepoznaju radnu knjižicu kao dokaz o postojanju radnog odnosa, i kako se to radna knjižica ne može smatrati drugim aktom u skladu sa zakonom. U konačnom predlaže da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu žalioca kao neosnovanu.

Naručilac je pobijanu odluku donio u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g., kojim je djelimično usvojena žalba "Oykos Development" d.o.o. Podgorica od 29.06.2023.g. i poništena odluka Fonda za zdravstveno osiguranje broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje zbog nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja od značaja za ocjenu ispravnosti dostavljenih izjava ponuđača zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" d.o.o. Budva.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, odgovor na žalbu, izjašnjenje ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica na žalbu, pobijanu odluku i ostale spise predmeta i utvrdila sljedeće:

Nedozvoljen je žalbeni navod žalioca da je predmetna odluka nezakonita jer je naručilac nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti izjave privrednog subjekta "MG Soft" d.o.o. Podgorica budući da nije izvršio provjeru Izjave privrednog subjekta ovog ponuđača u skladu sa čl. 135a i 135b ZJN, s obzirom da ovaj ponuđač u Izjavi privrednog subjekta u dijelu C. STRUČNA I TEHNIČKA SPOSOBNOST nije naveo stručna lica koja posjeduju već je samo naveo sljedeće: 1. 1 stručno lice angažovano na poslovima projekt menadžera; 2. 3 stručna lica angažovana na poslovima projektanta; 3. 3 stručna lica angažovana na poslovima programera; 4. 2 stručna lica angažovana na poslovima sistem inženjera / DB administratora. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 192 stav 6 ZJN propisano je da podnosilac žalbe po kojoj je donijeto rješenje iz stava 3 ovog člana nema pravo da u žalbi protiv odluke koja je donijeta u postupku izvršenja tog rješenja osporava tu odluku u dijelu u kojem nije činjenično drugačija u odnosu na prvobitnu odluku.

Naručilac je u obrazloženju odluke broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica, između ostalog, naveo sljedeće: "Dokazi o minimumu stručnih i kadrovskih kapaciteta koji su potrebni za izvršenje ugovora: 1. Spisak angažovanih stručnih lica od 11.05.2023. godine (original) sa navedenim poslovima na kojima će biti angažovani u realizaciji usluga koje su predmet javne nabavke: - 1 projekat menadžer – diplomirani inženjer elektrotehnike (VII1); - 3 projektanta – 2 diplomirana matematičara (VII1) i 1 diplomirani inženjer elektrotehnike (VII1); - 3 programera – 2 diplomirana matematičara (VII1) i 1 specijalista informacionih tehnologija (VII1); - 2 sistem inženjera/DB administratora – 1 diplomirani inženjer elektrotehnike (VII1) i 1 specijalista informacionih tehnologija (VII1); 2. Dokaz o angažovanju radne snage – kopije radnih knjižica svih zaposlenih sa spiska angažovanih lica (9 lica). 3. Potvrda broj 04-3370 od 28.03.2023. godine (original) izdata od strane Fonda za zdravstveno osiguranje sa spiskom angažovanog osoblja na projektima (po 3 reference): - za broj ugovora 09-7197, sa brojem korisnika 8053 i periodom izvršenja 31.10.2019-31.10.2020: 1 projekt menadžer, 3 projektanta, 3 programera, 2 sistem inženjera/DB administratora; - za broj ugovora 09-8465 sa brojem korisnika 8872 i periodom izvršenja 01.11.2020– 01.11.2021: 1 projekt menadžer, 3 projektanta, 3 programera, 2 sistem inženjera/DB administratora; - za broj ugovora 09-10699, sa brojem korisnika 9453 i periodom izvršenja 01.11.2021-01.07.2022: 1 projekt menadžer, 3 projektanta, 3 programera, 2 sistem inženjera/DB administratora; - za broj ugovora 09-6240, sa brojem korisnika 9652 i periodom izvršenja 01.07.2022-10.04.2023: 1 projekt menadžer, 3 projektanta, 3 programera, 2 sistem inženjera/DB administratora. 4. Izjava ponuđača od 11.05.2023. godine (original) da će otpočeti sa uslugama održavanja odmah nakon zaključenja ugovora. Uvidom u dostavljene dokaze, utvrđeno je da su dostavljeni dokazi traženi Tenderskom dokumentacijom i da ponuđač posjeduje traženo iskustvo na izvršavanju svih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke i minimum traženih stručnih i kadrovskih kapaciteta, odnosno da stručni

kadar koji će angažovati ponuđač posjeduje tražene reference u pogledu stručne i tehničke sposobnosti, a da će usluga održavanja otpočeti odmah nakon zaključenja ugovora."

Žalilac "Oykos Development" d.o.o. Podgorica je u žalbi od 29.06.2023.g. izjavljenoj protiv odluke broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. naveo da je naručilac povrijedio pravila postupka iz člana 122 stav 6 ZJN, zatim da je naručilac počinio bitnu povredu iz člana 195 stav 1 tačka 7 ZJN jer mu nije omogućio uvid u dio ponude koji nije dostavljen putem ESJN-a, kao i da ga je naručilac nezakonito isključio iz postupka javne nabavke jer njegova i izjava člana zajedničke ponude "First Line Software" d.o.o. Budva nijesu sačinjene u elektronskom obliku, dok ni u jednom dijelu žalbe nije naveo razloge neispravnosti ponude ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica.

Komisija za zaštitu prava je rješenjem broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g. djelimično usvojila predmetnu žalbu i poništila odluku Fonda za zdravstveno osiguranje broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vratila na ponovni postupak i odlučivanje, te navela da je naručilac nezakonito isključio iz postupka javne nabavke ponuđača zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" d.o.o. Budva, s obzirom da su izjave privrednog subjekta nosioca i člana zajedničke ponude dostavljene u elektronskom obliku putem ESJN-a i potpisane elektronskim potpisom od strane Filipa Anđelića tehničkog direktora/ovlašćenog lica privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, odnosno Vladimira Litoshenko, izvršnog direktora privrednog subjekta "First Line Software" d.o.o. Budva, te da su iste sačinjene u skladu sa članom 122 stav 2 ZJN, tačkom 11 stav 1 predmetne tenderske dokumentacije i tačkom 3 stav 2 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje je sastavni dio Pravilnika o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude, te da naručilac pogrešno zaključuje da izjave privrednih subjekata nijesu pravilno sačinjene i da na strani ovog ponuđača postoji osnov iz člana 108 tačka 5 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke.

Naručilac je u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g. donio odluku broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. koja u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica nije činjenično drugačija u odnosu na prvobitnu odluku.

Dakle, imajući u vidu da je naručilac u postupku izvršenja Rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023.g. od 11.07.2023.g. donio odluku broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. koja je u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "MG Soft" d.o.o. Podgorica činjenično u cjelosti identična sa prvobitnom odlukom, to žalilac, u konkretnom, shodno odredbi člana 192 stav 6 ZJN nije imao pravo da predmetnom žalbom tj. žalbom od 28.07.2023.g. ističe razloge za nezakonitost pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ovog ponuđača, budući da žalbom od 29.06.2023.g. izjavljenoj protiv odluke broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. nije osporavao

zakonitost odluke u ovom dijelu, to Komisija za zaštitu prava nalazi da je ovaj žalbeni navod žalioa nedozvoljen.

Osnovan je žalbeni navod žalioa da naručilac nije postupio po rješenju Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 192 stav 3 propisano je da je naručilac dužan da postupi po rješenju iz stava 1 tačka 8 ovog člana u roku od 15 dana, od dana objavljivanja rješenja, odnosno dostavljanja rješenja i da o tome, u propisanom roku, obavijesti Komisiju za zaštitu prava, dok je stavom 5 propisano da naručilac ne može odlukom donesenom u postupku izvršenja rješenja iz stava 3 ovog člana da ističe razloge za neispravnost ponude podnosioca žalbe i/ili isključenje podnosioca žalbe iz postupka koje nije naveo u poništenoj odluci, ali je dužan da date naloge i uputstva za otklanjanje utvrđenih nepravilnosti primijeni u odnosu na svaku ponudu i svakog ponuđača u predmetnom postupku javne nabavke.

U postupku po žalbi žalioa "Oykos Development" d.o.o. Podgorica od 29.06.2023.g. izjavljenoj protiv odluke broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. Komisija za zaštitu prava je donijela rješenje broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g., kojim je djelimično usvojena žalba "Oykos Development" d.o.o. Podgorica od 29.06.2023.g. i poništena odluka Fonda za zdravstveno osiguranje broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje zbog nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja od značaja za ocjenu ispravnosti dostavljenih izjava ponuđača zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" d.o.o. Budva. Naime, u navedenom rješenju je navedeno da s obzirom da su izjave privrednog subjekta nosioca i člana zajedničke ponude dostavljene u elektronskom obliku putem ESJN-a i potpisane elektronskim potpisom od strane Filipa Anđelića tehničkog direktora/ovlašćeno lice privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, odnosno Vladimira Litoshenko, izvršnog direktora privrednog subjekta "First Line Software" d.o.o. Budva, to su iste sačinjene u skladu sa članom 122 stav 2 ZJN, tačkom 11 stav 1 predmetne tenderske dokumentacije i tačkom 3 stav 2 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje je sastavni dio Pravilnika o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude ("Sl. list CG", br. 71/20, 09/21 i 16/23), te u konkretnom predstavljaju validan dokaz za dokazivanje ispunjenosti uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, pa naručilac pogrešno zaključuje da izjave privrednih subjekata nijesu pravilno sačinjene i da na strani ovog ponuđača postoji osnov iz člana 108 tačka 5 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke.

Naručilac je u postupku izvršenja predmetnog rješenja dana 21.07.2023.g. donio odluku broj 09-7267/1 u kojoj je navedeno sljedeće: "U postupku po rješenju Komisije za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki, broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.godine, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je postupila u skladu sa navedenim rješenjem...5. Podaci o kandidatima/ponuđačima koji su isključeni iz postupka javne nabavke iz razloga: Zakonom o

javnim nabavkama ("Službeni list CG" br 47/19, 3/23) član 4 stav 1 tačka 14 precizirano je: "ovlašćeno lice privrednog subjekta je izvršni direktor, odnosno lice koje je on ili organ upravljana ovlastio da preduzima radnje u postupku javne nabavke". Izjava privrednog subjekta "Oykos Development" potpisana je od strane tehničkog direktora Filipa Anđelića, a uz ponudu nije dostavljeno ovlašćenje izvršnog direktora niti organa upravljanja da isti može da preduzme radnje u predmetnom postupku javne nabavke. Na osnovu navedenog, u skladu sa članom 108 stav 1 tačka 5, a u vezi sa članom 4 stav 1 tačka 14 Zakona o javnim nabavkama, izjava privrednog subjekta nije pravilno sačinjena i ponuđač se isključuje iz postupka."

Dakle, pri ovakvom stanju stvari Komisija za zaštitu prava nalazi da naručilac u konkretnom nije postupio po rješenju Komisije za zaštitu prava broj UP. 0903-155/2023 od 11.07.2023.g. Naime, budući da je u prvobitnoj odluci broj 09-6324/1 od 16.06.2023.g. kao razlog za isključenje ponuđača zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line" d.o.o. Budva navedeno da izjave privrednog subjekta nijesu sačinjene u elektronskom obliku, a da je u rješenju Komisije za zaštitu prava navedeno da je u tom dijelu naručilac nepravilno utvrdio činjenično stanje iz razloga jer su predmetne izjave dostavljene u elektronskom obliku putem ESJN-a i potpisane elektronskim potpisom od strane Filipa Anđelića tehničkog direktora/ovlašćenog lica privrednog subjekta "Oykos Development" d.o.o. Podgorica, odnosno Vladimira Litoshenko, izvršnog direktora privrednog subjekta "First Line Software" d.o.o. Budva, to je naručilac bio dužan da u tom dijelu ispravi učinjenu nepravilnost. Međutim, s obzirom da je naručilac u odluci broj 09-7267/1 od 21.07.2023.g. donijetoj u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava naveo novi razlog za isključenje koji nije bio naveden u prethodnoj odluci kao razlog za isključenje ovog ponuđača iz postupka javne nabavke, to je na navedeni način postupio suprotno odredbi člana 192 stav 5 ZJN, zbog čega je pobijana odluka u ovom dijelu nezakonita.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za postojanje osnova za isključenje iz člana 108 tačka 5 ZJN iz postupka javne nabavke na strani ponuđača zajednička ponuda "Oykos Development" d.o.o. Podgorica i "First Line Software" d.o.o. Budva, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 143 stav 3 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.

Budući da je žalba djelimično usvojena, Komisija za zaštitu prava će žaliocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 4.338,84 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je 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 žalioaca.

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,**



#### **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.