



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0907-198/2023

ESJN: 49917

Podgorica, 15.09.2023.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 "Datrys" d.o.o. Herceg Novi od 01.09.2023.g., izjavljenoj protiv odluke Rudnika uglja AD Pljevlja broj 02/1-11589/1 od 25.08.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 15.09.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Datrys" d.o.o. Herceg Novi od 01.09.2023.g., pa se poništava odluka Rudnika uglja AD Pljevlja broj 02/1-11589/1 od 25.08.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Rudniku uglja AD Pljevlja 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 500,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Datrys" d.o.o. Herceg Novi, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 064/23.1-02/1-10376/1 od 28.07.2023.g., za otvoreni postupak javne nabavke roba - sistem identifikacije prisustva na poslu, Rudnik uglja AD Pljevlja je, kao naručilac, donio odluku broj 02/1-11589/1 od 25.08.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke kojom je ponuđač "Datrys" d.o.o. Herceg Novi isključen iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Datrys" d.o.o. Herceg Novi je, dana 01.09.2023.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca, iz svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da ga je naručilac pobijanom odlukom isključio iz predmetnog postupka javne nabavke, iz razloga što uz ponudu nije dostavio Izjavu privrednog subjekta sačinjenu na obrascu predviđenom važećim Pravilnikom o obrascu

izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23), već na obrascu propisanom Pravilnikom 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 01.06.2023.g., tj, nakon što je predmetni postupak javne nabavke objavljen, zbog čega dostavljena izjava ne predstavlja pravno valjan dokaz za dokazivanje ispunjenosti uslova za učešće u postupku javne nabavke zahtijevanih tenderskom dokumentacijom. Smatra da je u konkretnom, naručilac pogrešno primijenio materijalno pravo, budući da Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23) nije stavljen van snage Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), čime su na pravnoj snazi i u primjeni oba ova pravilnika, što se potvrđuje uvidom u na sajt Službenog lista Crne Gore (<http://sluzbenilist.me>) gdje su oba pravilnika označena kao "važeći". Takođe, ističe da kako donošenjem Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23), od strane Ministarstva finansija, nije stavljen van snage prethodno donijeti pravilnik, to on, kao ponuđač ne može da trpi štetne posljedice, kako to smatra naručilac i koji posrednim zaključivanjem želi da stvori osnov za prestanak važenja propisa koji je i dalje na snazi, te da je pogrešan zaključak naručioca da je on, kao ponuđač postupio suprotno Uputstvu za sačinjavanje ponuda, jer je u naznačenom uputstvu u tački 12 propisano: "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", pri čemu naručilac nije precizirao po kojem od dva pravilnika koja su na snazi se sačinjava izjava, pa je ponuđač imao pravo da izjavu sačini u skladu sa Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), budući da kao što je prethodno navedeno nijednim propisom ovaj pravilnik nije stavljen van snage. Naime, ističe da je putem ESJN podnio ponudu, te uz ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20) i potpisanu elektronskim potpisom ovlašćenog lica, u kojoj je naveo da ispunjava sve uslove za učešće u postupku javne nabavke određene predmetnom tenderskom dokumentacijom, pa činjenica da je predmetnu izjavu sačinio na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20), ne može biti razlog za njegovo isključenje iz postupka javne nabavke, jer je izjavu sačinio na obrascu Pravilnika koji je na snazi, odnosno važeći u trenutku podnošenja ponude. Ovo i tim prije ako se ima u vidu da predmetni obrazac sadrži sve zahtjeve za izjašnjavanje 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 uslova iz člana 110 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke; ispunjenosti uslova sposobnosti privrednog subjekta (sposobnost za obavljanje djelatnosti, ekonomsko-finansijska sposobnost, stručna i tehnička sposobnost), a koje bitne elemente sadrži i obrazac dat u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23). U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, naloži naručiocu da u ponovnom postupku ukloni učinjene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 01.09.2023.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 da je žalba osnovana 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 i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije", te u tački 9. Način, mjesto i vrijeme podnošenja ponuda i otvaranja ponuda predvidio da će se otvaranje ponuda održati dana 15.08.2023.g.

Žalilac je podnio ponudu putem ESJN dana 14.08.2023.g., te uz ponudu dostavio svoju izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20) i potpisanu elektronskim potpisom ovlašćenog lica Vladimira Milatovića, u kojoj je naveo da ispunjava sve uslove za učešće u postupku javne nabavke određene predmetnom tenderskom dokumentacijom.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na razloge za isključenje žalioaca iz postupka javne nabavke, naveo: "Odredbom člana 111 stav 1 Zakona o javnim nabavkama je propisano 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 je propisano da je podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, te stavom 3 ovog člana propisano je da u slučaju podnošenja zajedničke ponude, izjavu privrednog subjekta daje svaki član zajedničke ponude, a ako je ponuda podnijeta sa podugovaračem i svaki podugovarač, dok je stavom 4 ovog člana propisano da se izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje Ministarstvo. Odredbom člana 120 stav 17 tačka 3 pomenutog zakona propisano je da nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije da se mijenja i/ili dopunjava izjava privrednog subjekta ponuđača. Naručilac je tenderskom dokumentacijom utvrdio uslove za učešće u postupku javne nabavke i osnove za isključenje iz postupka, a u tački 12 tenderske dokumentacije, dao Uputstvo za sačinjavanje ponude, kojim je u stavu 1 predvidio da se ponuda sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude, zatim stavom 2 ovog uputstva 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 obrascu izjave privrednog subjekta, a stavom 3 je utvđeno da je ponuđač dužan da tačno, potpuno, pravilno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije. Dalje, Pravilnikom o obrascu izjave

privrednog subjekta ("Službeni list Crne Gore " br. 055/23 od 01.06.2023) je propisan obrazac ove izjave u kojoj ponuđač treba da navede podatke o naručiocu, postupku i predmetu javne nabavke i ponudi, te privrednom subjektu, kao i da se izjasni u odnosu na sve tenderskom dokumentacijom predviđene uslove za učešće u postupku javne nabavke i osnove za isključenje iz postupka, dok su kao mogući odgovori predviđeni "Da" ili "Ne" sa pravougaonim ikonicama ispred istih, i dato je Uputstvo za popunjavanje izjave koje čini sastavni dio obrasca. Uvidom u ponudu ponuđača DRUŠTVO ZA PROMET I USLUGE "DATRYS" D.O.O. HERCEG NOVI, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je utvrdila da je ponuđač uz ponudu dostavio Izjavu privrednog subjekta sačinjenu na obrascu propisanim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Službeni list Crne Gore", br. 071/20). Naime, kako je predmetna tenderska dokumentacija objavljena na ESJN dana 28.07.2023. godine, a novi Pravilnik o obrascu izjave privrednog subjekta ("Službeni list Crne Gore", br. 055/23 od 01.06.2023) stupio na snagu dana 01.06.2023. godine, to je ponuđač bio dužan da izjavu privrednog subjekta sačini na obrascu propisanim važećim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta. Prema tome, dostavljena izjava privrednog subjekta koja je sačinjena na obrascu propisanim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Službeni list Crne Gore", br. 071/20) ne predstavlja pravno valjan dokaz za dokazivanje ispunjenosti uslova za učešće u postupku javne nabavke zahtijevanih tenderskom dokumentacijom. Shodno navedenom, ponuđač DRUŠTVO ZA PROMET I USLUGE "DATRYS" D.O.O. HERCEG NOVI je postupio suprotno Uputstvu za sačinjavanje ponude, pa se isključuje iz postupka javne nabavke u skladu sa članom 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano 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 dokumentacije ili je nepravilno sačinjena. "

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 žalioca iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN. Pri ovakvom stanju stvari, Komisija za zaštitu prava nalazi da je ponuda žalioca 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.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za sačinjavanje izjave privrednog subjekta žalioaca, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 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.

Budući da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 eura, u skladu sa članom 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 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 Bosković



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.