



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0903-161/2023

ESJN: 47786

Podgorica, 18.10.2023.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", broj 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 "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad od 17.07.2023.g. izjavljenoj, preko punomoćnika Radulović Miloša, advokata iz Podgorice, protiv odluke Prijestonice Cetinje broj 01-426/23-1437/4 od 11.07.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj dana 18.10.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad od 17.07.2023.g., pa se poništava odluka Prijestonice Cetinje broj 01-426/23-1437/4 od 11.07.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Prijestonici Cetinje 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 2.700,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Prijestonica Cetinje da "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad 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 01426/23-1437/3 od 14.06.2023.g. za otvoreni postupak javne nabavke - zamjena parketa u dvorani Sportskog centra, Prijestonica Cetinje, kao naručilac, je donijela odluku broj 01426/23-1437/4 od 11.07.2023.g. o poništenju postupka javne nabavke, iz razloga što nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz postupka.

Ponudač "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad je dana 17.07.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Radulović Miloša, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca iz razloga što je dispozitiv pobijane odluke nejasan i kontradiktoran s obzirom da se iz istog ne zna zbog čega je poništen predmetni postupak javne nabavke. Naime, ističe da je potpuno nerazumno i nelogično da se postupak javne nabavke istovremeno poništava iz razloga što nije podnijeta nijedna ponuda, nijedna ispravna ponuda ili što su svi ponuđači isključeni iz postupka javne nabavke, s obzirom da su u konkretnom postupku javne nabavke podnesene dvije ponude, pa ne stoji razlog da nije podnijeta nijedna ponuda, kao i da ako se oba ponuđača isključuju iz postupka javne nabavke, to je suvišan razlog da su njihove ponude neispravne. Takođe ističe da za zakonitu primjenu ovog razloga, ponuđači moraju biti isključeni u postupku pregleda ponude u skladu sa članom 108 tačka 5, u vezi člana 134 stav 2 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), te da dispozitiv pobijane odluke nije u skladu sa članom 140 stav 1 tačka 4 i članom 143 ZJN, jer da bi se donijela odluka o poništenju postupka javne nabavke, iz razloga što su svi ponuđači isključeni iz postupka javne nabavke, dispozitivom odluke se prethodno moraju ponuđači isključiti iz postupka i za to u obrazloženju odluke dati valjani razlozi. Dalje, navodi da ga je naručilac neosnovano isključio iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, jer je nepravilno sačinio Izjavu privrednog subjekta budući da je pod tačkom V naveo da je upisan u Centralni registar privrednih subjekata, a pod tačkom VI da na njegovoj strani ne postoje posebni osnovi za isključenje iz postupka javne nabavke, navodeći u obrazloženju odluke da to nije u skladu sa Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta, kojim je predviđeno da ponuđač ne popunjava ovaj dio izjave, ako ti uslovi nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom i da nije postupio u skladu sa tačkom 12 tenderske dokumentacije. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti i poništi pobijanu odluku, zatim da naloži naručiocu da u ponovnom postupku odlučivanja otkloni utvrđene nepravilnosti i da donese novu zakonitu odluku, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 2.700,00 eura, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 400,00 eura, u skladu sa Advokatskom tarifom Crne Gore, a sve u propisanim rokovima.

Naručilac je dana 18.07.2023., 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 naručilac nije mogao postupak javne nabavke istovremeno poništiti iz razloga što nije podnijeta nijedna ponuda, nijedna ispravna ponuda ili što su svi ponuđači isključeni iz postupka javne nabavke, te da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što dispozitiv nije u skladu sa članom 140 stav 1 tačka 4 i članom 143 ZJN. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 140 stav 1 tačka 4 ZJN propisano je da je naručilac dužan da poništi postupak javne nabavke ako nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz postupka.

U predmetnom postupku javne nabavke ponude su podnijeli žalilac i ponuđač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, koji su isključeni iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN zbog nepravilno sačinjene izjave privrednog subjekta.

Naručilac je u dispozitivu pobijane odluke, naveo: "Poništava se postupak javne nabavke po tenderskoj dokumentaciji Zamjena parketa u dvorani Sportskog centra broj 01426/23-1437/3 od 14.06.2023, iz razloga što nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz postupka."

Dakle, imajući u vidu da je naručilac u dispozitivu pobijane odluke naveo da se poništava postupak javne nabavke iz razloga što nije podnijeta nijedna ili nijedna ispravna ponuda ili su ponuđači isključeni iz postupka, to je isti postupio suprotno odredbi člana 140 stav 1 tačka 4 ZJN, budući da su u konkretnom postupku ponude podnijeli žalilac i ponuđač "Centroslavija" d.o.o. Podgorica, koji su isključeni iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, tako da naručilac u dispozitivu pobijane odluke nije mogao kao razlog za poništenje postupka javne nabavke navesti da nije podnesena nijedna ponuda ili nijedna ispravna ponuda, zbog čega je ista u ovom dijelu nezakonita.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da ga je naručilac neosnovano isključio iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN jer je nepravilno sačinio Izjavu privrednog subjekta budući da se u izjavi privrednog subjekta pod tačkom V izjasnio da je upisan u Centralni registar privrednih subjekata, a pod tačkom VI da na njegovoj strani ne postoje posebni osnovi za isključenje iz postupka javne nabavke, tj. jer se izjasnio u odnosu na uslove koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 108 tačka 5 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da dostavljena izjava privrednog subjekta ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. Takođe, članom 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 da je podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, te stavom 4 ovog člana propisano da se Izjava privrednog subjekta sačinjava u elektronskom obliku, na obrascu koji propisuje Ministarstvo, dok je članom 134 stav 2 ovog zakona propisana obaveza i način pregleda ponuda, a članom 135a ovog zakona propisana obaveza i način provjere tačnosti izjave privrednog subjekta.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23) propisan je obrazac izjave privrednog subjekta, koji sadrži zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke; sprječavanja korupcije i sukoba interesa iz člana 38 stav 2 tačka 1 i člana 41 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). Sastavni dio predmetnog pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, u kojem je, između ostalog, u poglavlju V Posebni osnovi za isključenje iz postupka javne nabavke navedeno: "Ako naručilac nije u tenderskoj dokumentaciji predvidio nijedan posebni osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, privredni subjekat ovaj dio (DIO V) ne popunjava", dok je u poglavlju VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta navedeno: "Ako naručilac u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji nije zahtijevao ispunjenje uslova sposobnosti privrednog subjekta iz dijela VI (A,B,C), ili nekog od uslova sposobnosti privrednog subjekta, privredni subjekat ovaj dio ili dio koji nije zahtijevan, ne popunjava", dok je u tački A: Sposobnost za obavljanje djelatnosti navedeno: Ovaj dio izjave privredni subjekat popunjava, odnosno sačinjava na sljedeći način: Ako je naručilac tenderskom dokumentacijom predvidio uslov iz tačke 1, privredni subjekat treba da označi odgovor "Da" ili "Ne"...Ako naručilac tenderskom dokumentacijom nije zahtijevao ispunjenost uslova iz tačke 1 i/ili tačke 2 privredni subjekat ne popunjava ovaj dio izjave."

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio: obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke iz člana 99 ZJN, određene uslove sposobnosti privrednog subjekta, u konkretnom uslov za obavljanje djelatnosti iz člana 102 tačka 2 ZJN, 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 obrascu izjave privrednog subjekta.

Žalilac je uz ponudu dostavio Izjavu privrednog subjekta sačinjenu na obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta („Sl. list CG”, br. 55/23 i 83/23), u kojoj je u dijelu V Posebni osnovi za isključenje na sva pitanja označio odgovor "NE", a zatim je u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta u tački A. Sposobnost za obavljanje djelatnosti, u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje "Da li je privredni subjekat upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište?" dao odgovor „DA“, te naveo naziv dokaza, naziv izdavaoca i web adresu.

Takođe, žalilac je u svojoj izjavi privrednog subjekta u odjeljku III Obavezni uslovi za učešće u postupku javne nabavke, u tački A. Uslov u vezi sa krivičnim osudama naveo da on kao privredni subjekat i njegov izvršni direktor nijesu osuđivani pravosnažnom presudom za neko od krivičnih djela iz člana 99 stav 1 tačka 1 ZJN, zatim u tački B. Uslov u vezi dospelih obaveza plaćanja po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, naveo da je izmirio sve svoje dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i

zdravstveno osiguranje, zatim u dijelu IV Sprječavanje korupcije i sukoba interesa na sva postavljena pitanja dao odgovor "Ne", te u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta A. Sposobnost za obavljanje djelatnosti u rubrici predviđenoj za odgovor na pitanje: "Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenje (dozvola, licenca, odobrenja ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u skladu sa zakonom?" označio odgovor "Da" i naveo naziv dokaza, naziv izdavaoca, broj dokaza, datum izdavanja dokaza i web adresu.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u dijelu u kojem se odnosi na ponudu ponuđača "Eurozox" d.o.o. Danilovgrad, naveo: "1. "Eurozox" Društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju, promet i usluge export-import Danilovgrad. U postupku pregleda i ocjene ponude ponuđača "Eurozox" Društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju, promet i usluge export-import Danilovgrad, Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke je utvrdila da ponuđač nije pravilno sačinio izjavu privrednog subjekta. Naime, ponuđač "Eurozox" Društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju, promet i usluge export-import Danilovgrad je u dijelu V Posebni osnovi za isključenje iz postupka javne nabavke i u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta / sposobnost za obavljanje djelatnosti, Da li je privredni subjekat upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište navedene dijelove ispunio iako je Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta definisao da "Ako naručilac nije u tenderskoj dokumentaciji predvidio nijedan posebni osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, privredni subjekat ovaj dio (DIO V) ne popunjava.", odnosno "Ako naručilac u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji nije zahtijevao ispunjenje uslova sposobnosti privrednog subjekta iz dijela VI (A,B,C), ili nekog od uslova sposobnosti privrednog subjekta, privredni subjekat ovaj dio ili dio koji nije zahtijevan, ne popunjava". Shodno prethodno navedenom, ponuđač "Eurozox" Društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju, promet i usluge export-import Danilovgrad nije postupio u skladu sa tačkom 12 tenderske dokumentacije, odnosno u skladu sa Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude i Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta i Uputstvom za popunjavanje izjave. Kako je članom 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama („Službeni list CG“, br.74/19, 03/23, 11/23), između ostalog, propisano "Naručilac će 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", pa je Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke isključila ponuđača "Eurozox" Društvo sa ograničenom odgovornošću za proizvodnju, promet i usluge export-import Danilovgrad iz postupka javne nabavke.

Dakle, nesporno je da se žalilac u svojoj izjavi privrednog subjekta izjasnio u odnosu na posebne osnove za isključenje iz tačke V i u odnosu na uslov sposobnosti privrednog subjekta iz tačke VI odjeljka A Sposobnost za obavljanje djelatnost, iako u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji nijesu predviđeni posebni osnovi za isključenje niti je zahtijevano ispunjenje nevedenog uslova sposobnosti privrednog subjekta u pogledu upisa privrednog subjekta u Centralni registar privrednih subjekata. Međutim, budući da se žalilac u svojoj izjavi izjasnio u odnosu na tenderskom dokumentacijom zahtijevane uslove, to činjenica da se izjasnio u odnosu na uslove koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom, nije od

uticaja na pravnu validnost dostavljene izjave kao dokaza za dokazivanje ispunjenosti obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke i drugih uslova zahtijevanih tenderskom dokumentacijom u smislu člana 111 stav 1 ZJN, a time ni na mogućnost provjere tačnosti relevantnih podataka u istoj, shodno članu 135a ZJN. Naime, budući da, shodno odredbi člana 111 stav 1 ZJN, ponuđač izjavom privrednog subjekta garantuje da će u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke predviđen tenderskom dokumentacijom, a što je žalilac svojom izjavom privrednog subjekta uradio, to činjenica da se žalilac u datoj izjavi izjasnio da ispunjava i uslov sposobnosti privrednog subjekta iz odjeljka A Sposobnost za obavljanje djelatnosti, kao i u odnosu na posebne osnove za isključenje u tački V, koji nijesu zahtijevani tenderskom dokumentacijom nije razlog neispravnosti izjave privrednog subjekta, a time ni razlog za obavezno isključenje žalioaca iz predmetnog postupka javne nabavke osnovom člana 108 tačka 5 ZJN, jer je smisao ove zakonske odredbe postojanje nepravilnosti izjave privrednog subjekta u pogledu informacija i podataka koji su traženi tenderskom dokumentacijom, a ne i u odnosu na informacije i podatke koje nijesu traženi tenderskom dokumentacijom.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom pogrešno ocijenio da je izjava privrednog subjekta nepravilno sačinjena, te da je pogrešno primijenio materijalno pravo kada je utvrdio da postoji osnov iz člana 108 tačka 5 ZJN za isključenje žalioaca iz postupka, a time i da postoji osnov iz člana 140 stav 1 tačka 4 ZJN za poništenje predmetnog postupka javne nabavke, zbog čega je pobijana odluka nezakonita, jer nije u skladu sa članom 144 stav 1 tačka 3 ZJN, te je kao takvu treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje, osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, kako bi naručilac otklonio nepravilnosti na koje mu je ukazano, a što je dužan da učini shodno članu 192 stav 3 ZJN.

Budući da je žalba usvojena, Komisija za zaštitu prava će žalioцу vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 2.700,00 eura, u skladu sa članom 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 je 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 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.