



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP.0906-35/2021

Podgorica, 19.03.2021.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tač. 8 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, broj 74/19), u postupku po žalbi "Ribnica Commerce" DOO Podgorica od 29.01.2021.g., izjavljenoj protiv odluke JU Dom učenika i studenata Podgorica broj 006/20-82 od 14.01.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 19.03.2021.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba "Ribnica Commerce" DOO Podgorica od 29.01.2021.g., pa se poništava odluka JU Dom učenika i studenata Podgorica broj 006/20-82 od 14.01.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se JU Dom učenika i studenata Podgorica 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 roku od tri dana od dana otklanjanja nepravilnosti.

3. Sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 322,32 eura, Komisija za zaštitu prava vratiće "Ribnica Commerce" DOO Podgorica, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 006-20/3684 od 01.09.2020.g. za otvoreni postupak javne nabavke profesionalnih sredstava za mašinsko pranje suđa, JU Dom učenika i studenata Podgorica je, kao naručilac, donijela odluku broj 006-20-82 od 14.01.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva, dok je ponuda ponuđača "Ribnica Commerce" DOO Podgorica isključena iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Ribnica Commerce" DOO Podgorica je dana 29.01.2021.g. izjavio Komisiji za zaštitu prava žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi ističe da naručilac nije donio zakonitu odluku jer nije potpuno i pravilno utvrdio činjenično stanje,

te da obrazloženje pobijane odluke ne sadrži jasne i uvjerljive razloge vezane za odluku o njegovom isključenju iz postupka javne nabavke, kao ni jasne i uvjerljive razloge o ispravnosti prvorangirane ponude, što je sve suprotno odredbi člana 106 stav 4 tačka 7 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) i člana 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku. Takođe, ističe da su u ovom postupku učinjene povrede člana 75 stav 1 i člana 100 stav 1 tačka 1 ZJN, kao i povrede čl. 5 i 11 ZUP-a. Dalje, ističe da je naručilac neosnovano isključio iz postupka javne nabavke njegovu ponudu iz razloga što ponuđeni proizvod za stavku 2 Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuđa za mašinu Winterhalter ne odgovara karakteristikama iz tehničke specifikacije. Naime, ističe da su tehničkom specifikacijom za stavku 2 - Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuđa za mašinu Winterhalter tražene sljedeće karakteristike: Višenamjensko sredstvo za ispiranje. Sadrži: limunsku kiselinu min 1 do 5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum - r lumolsulfonat min 1 do 5%. ne sadrži fosfate, hlór I NTA. Pakovanje do 10/1 litara, a da je on u finansijskom dijelu ponude za stavku 2 ponudio: "Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuđa za mašinu Winterhalter B100N: Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum - r lumolsulfonat min 1 do 5%. ne sadrži fosfate, hlór I NTA. Pakovanje od 10/1 litara u svemu prema zahtjevima naručioca", što i sam naručilac konstatuje. Dalje, ističe da je na zahtjev naručioca dostavio i bezbjedonosni list ponuđenog proizvoda za koji naručilac tvrdi da ne odgovara karakteristikama iz tehničke specifikacije, te da je naručilac od njega tražio da dostavi objašnjenje ponude. Takođe, ističe da je u objašnjenju ponude navedeno da je ponuđeno Višenamjensko sredstvo za ispiranje koje sadrži limunsku kiselinu min 1-5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum - r lumolsulfonat min 1 do 5%, ne sadrži fosfate, hlór I NTA, sve u skladu sa tenderskom dokumentacijom. Posebno ističe da je dokazao da je u potpunosti ispunio zahtjeve iz tehničkih karakteristika za stavku 2, jer je za istu ponudio originalni proizvod proizvođača Winterhalter. Smatra da ako bezbjedonosni list ponuđenog proizvoda ne sadrži sve ponuđene karakteristike, to ne bi smio biti razlog za isključenje iz postupka javne nabavke u smislu odredbi člana 133 ZJN, već bi u tom slučaju naručilac bio dužan da shodno članu 134 stav 3 ZJN ostavi ponuđaču dodatni rok da dostavi novi ili dopuni bezbjedonosni list, pa tek onda da odluči o ponudi, u prilog čega je dostavio ovjerenu kopiju bezbjedonosnog lista, kojim tvrdi da u potpunosti dokazuje ispunjenost uslova stručno tehničke sposobnosti u dijelu opisa i karakteristika predmeta nabavke za stavku 2. Takođe, smatra da je nejasno kako je naručilac utvrdio da je ispunjen uslov za isključenje iz postupka javne nabavke po osnovu člana 108 stav 3 ZJN, jer ponuđač nije dokazao stručnu i tehničku sposobnost predviđenu tenderskom dokumentacijom u tački C podtačka 2, u kojoj se navodi: "Privredni subjekat će se isključiti iz postupka nabavke ako ne ispunjava obavezne uslove i uslove sposobnosti privrednog subjekta predviđene tenderskom dokumentacijom". Imajući u vidu naprijed navedeno smatra da njegova ponuda nije mogla biti isključena iz postupka javne nabavke, zbog čega je pobijana odluka u ovom dijelu nezakonita i kao takva treba da bude poništena. Dalje, ističe da naručilac u obrazloženju pobijane odluke nije dao jasne i uvjerljive razloge, već samo paušalne i ničim potkrijepljene razloge da je ponuda ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva sačinjena i dostavljena na način zahtijevan tenderskom dokumentacijom, zbog čega je pobijana odluka nezakonita i kao takva

treba da bude poništena. Naime, ističe da je u obrazloženju pobijane odluke navedeno da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva za dokazivanje obaveznog uslova dostavio Uvjerenje Poreske uprave br.03/11-2 /3533 od 19.11.2020.g., te da je na osnovu uvida u dostavljeno uvjerenje Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke utvrdila da je ovaj ponuđač na dan donošenja ovog uvjerenja podnio poreske prijave i prema istim obračunao obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa danom 31.10.2020.g. i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, i poreza na dodatu vrijednost zaključno sa 2019.g. i da po tom osnovu nema neizmirenih obaveza. Smatra da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva morao da bude isključen iz postupka javne nabavke jer nije dokazao da ispunjava obavezne uslove, tj. da je uredno izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Dalje, ističe da je dostavljena garancija ponude ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva neispravna, jer ne sadrži razloge zbog kojih se aktivira garancija, što ponudu ovog ponuđača čini neispravnom u smislu člana 133 stav 3 ZJN. Takođe, ističe da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva u ponudi za dokazivanje stručne i tehničke sposobnosti dostavio sertifikate i bezbjedonosne listove za ponuđene proizvode u formi neovjerene kopije, te da je naručilac u obrazloženju pobijane odluke naveo da je autentičnost ovih dokaza potvrdio uvidom na internet stranicama. Naime, ističe da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što je naručilac bio dužan da prije donošenja iste zatraži od ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva da dostavi original ili ovjerenu kopiju navedenih dokaza, da bi odluku o izboru najpovoljnije ponude zasnovao na nesumnjivo istinitim i provjerljivim činjenicama. Takođe, ističe da je pobijana odluka nezakonita i iz razloga jer se iz iste ne može jasno zaključiti na osnovu kojih činjenica i dokaza je naručilac utvrdio da ponuda izabranog ponuđača u finansijskom dijelu ponude ispunjava uslove u odnosu na tehničku specifikaciju iz tenderske dokumentacije, budući da u odluci nije u potpunosti utvrđeno činjenično stanje u odnosu na finansijski dio ponude ovog ponuđača. Smatra da naručilac prilikom ocjene ispravnosti prvorangiranog ponuđača nije pravilno i potpuno izvršio provjeru da li postoji razlog neispravnosti ponude iz člana 133 stav 1 tačka 4 ZJN, a što je bio dužan da učini shodno članu 134 stav 1 ZJN, zbog čega pobijana odluka u ovom dijelu nije zakonita, kao i postupak ocjene ispravnosti provorangirane ponude. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i vrati mu sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 09.02.2021.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta i odgovor na žalbu, u kojem, u bitnom, navodi da je žalba u cjelosti neosnovana.

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

Naručilac je pobijanu odluku donio u postupku izvršenja rješenja Komisije za zaštitu prava broj UP.0906-252/2020 od 30.12.2020.g., kojim je poništena njegova prethodna odluka broj 006-20-5511 od 27.11.2020.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraćen na ponovni postupak

i odlučivanje, zbog nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja od značaja za ocjenu ponude ponuđača "Ribnica Commerce" DOO Podgorica u pogledu postojanja osnova za isključenje ponuđača iz ovog postupka javne nabavke u pogledu ispunjenosti uslova stručne i tehničke sposobnosti i ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva u pogledu postojanja posebnog osnova za isključenje iz postupka javne nabavke.

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je naručilac pobijanom odlukom pogrešno utvrdio činjenično stanje kada ga je isključio iz postupka javne nabavke zato što ponuđeni proizvod za stavku 2 "Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuđa Winterhalter" ne odgovara karakteristikama iz tehničke specifikacije, te da mu nije u skladu sa odredbom člana 134 stav 3 ZJN ostavio dodatni rok da dostavi novi ili upotpuni bezbjedonosni list. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 108 ZJN stav 1 tačka 3 ZJN propisano je da će naručilac isključiti iz postupka javne nabavke privredni subjekat ako utvrdi da ne ispunjava uslove iz čl.102, 104 i 106 ovog zakona predviđene tenderskom dokumentacijom, ako ovim zakonom nije drugačije određeno, zatim odredbom člana 111 st. 1 i 4 ZJN propisano da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta kojom ponuđač garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom, te odredbom člana 112 stav 1 ZJN propisano da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi iz člana 111 stav 1 ovog zakona na osnovu evidencija koje vode nadležni organi u skladu sa zakonom, uključujući i e-Certis, a može i putem ESJN, odnosno da zatraži od nadležnih organa izdavanje dokaza ili da izvrši uvid u dokaze koje već posjeduje, a stavom 2 ovog člana propisano da ako podaci iz stava 1 ovog člana nijesu dostupni naručiocu ili nije moguće obezbijediti dokaz po službenoj dužnosti, naručilac je dužan da zahtijeva od privrednog subjekta, tj. u konkretnom od ponuđača, da u roku od osam dana od dana prijema zahtjeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom, dok je stavom 3 ovog člana propisano ako je dostavljeni dokaz nepotpun ili nejasan, naručilac je dužan da o tome obavijesti privrednog subjekta i omogući mu da u roku od pet dana, od dana dostavljanja obavještenja, dostavi dokaz koji je jasan i potpun. Takođe, članom 134 stav 1 ZJN je propisano da se pregled i ocjena ponuda vrši nakon otvaranja ponuda, bez učešća ponuđača, provjerom da li postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 i 110 ovog zakona i/ili razlog za neispravnost ponude iz člana 133 ovog zakona, te stavom 3 ovog člana da ako privredni subjekat nije dostavio dokaz ili je dostavljeni dokaz nepotpun ili nejasan, naručilac je dužan da o tome obavijesti privrednog subjekta, poštujući načela jednakog tretmana i transparentnosti, i omogući mu da u roku od pet dana od dana dostavljanja obavještenja, dostavi, dopuni ili pojasni dokaz.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom i izmjenom broj 1 od 07.09.2020.g. tenderske dokumentacije u tački B3. Poziva za javno nadmetanje predvidio da se stručna i tehnička sposobnost dokazuje dostavljanjem Sertifikata proizvođača ISO 9001:2015, Sertifikata ISO 14001:2015, Dozvole za uvoz deterdženata za ponuđača ponuđenih proizvoda (osim za

stavku 5) koju izdaje Agencija za zaštitu životne sredine, Sertifikata ISO 45001:2015 i bezbjedonosnih listova za ponuđene proizvode (osim za stavku 5), zatim u tački C istog poziva, između ostalog, predvidio da će se privredni subjekat isključiti iz postupka javne nabavke ako ne ispunjava obavezne uslove i uslove sposobnosti privrednog subjekta predviđene tenderskom dokumentacijom, te u tehničkim karakteristikama ili specifikacijama predmeta javne nabavke za stavku 2 predvidio: "Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuda za mašinu Winterhalter. Višenamjensko sredstvo za ispiranje. Sadrži: limunsku kiselinu min 1 do 5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum-r-lumolsulfonat min 1 do 5%. Ne sadrži fosfate, hlor i NTA. Pakovanje od 10/1 litara".

Žalilac je u finansijskom dijelu ponude za navedenu stavku ponudio Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuda za mašinu Winterhalter B100N, sljedećih karakteristika: Višenamjensko sredstvo za ispiranje. Sadrži: limunsku kiselinu min 1 do 5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum-r-lumolsulfonat min 1 do 5%. Ne sadrži fosfate, hlor i NTA, Pakovanje od 10/1 litara.

Uvidom u spise predmeta, Komisija za zaštitu prava je utvrdila da ja naručilac zahtjevom za dostavljanje dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom broj 006-20/3684 od 01.09.2020.g., u skladu sa članom 112 ZJN, između ostalog, tražio od žalioaca da dostavi bezbjedonosne listove za ponuđene proizvode (osim za stavku 5), a povodom kojeg zahtjeva je žalilac dostavio bezbjedonosni list proizvođača Winterhalter za proizvod B100 N. Takođe, utvrđuje se da je naručilac zahtjevom za dostavljanje dokaza i razjašnjenje ponude broj 5051 od 06.11.2020.g., u skladu sa članom 112 ZJN, između ostalog, tražio od žalioaca da u roku od 5 dana od dana prijema ovog zahtjeva dostavi obrazloženje bezbjedonosnog lista, iz razloga što je uvidom u dostavljeni Bezbjedonosni list utvrđeno da navedeni proizvod ne sadrži zahtjevano karakteristike odnosno po sastavu ne odgovara proizvodu koji je tražen tehničkim karakteristikama i koji je ponuđen za stavku 2, a povodom kojeg zahtjeva je žalilac dostavio obrazloženje u kojem navodi da je ponudio originalni proizvod proizvođača Winterhalter, te tvrdi da dostavljeni bezbjedonosni list u potpunosti ispunjava navedene karakteristike za stavku 2.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, između ostalog, naveo: "Ponudač je u finansijskom dijelu ponude pod stavkom 2 Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuda ponudio proizvod B100N od proizvođača Winterhalter i u bitnim karakteristikama predmeta nabavke naveo sastav proizvoda koji odgovara traženim karakteristikama. Uvidom u internet stranicu navedenog proizvođača Komisija je ustanovila da bezbjedonosni list za proizvod B100N ne odgovara opisu traženog proizvoda iz tačke 2 tehničke specifikacije i obratila se ponudaču da između ostalog dostavi bezbjedonosne listove za ponuđene proizvode, akt broj 4663 od 16.10.2020.godine. Uvidom u dostavljeni Bezbjedonosni list za proizvod B100N od proizvođača Winterhalter, kao dokaz stručno tehničke sposobnosti u dijelu opisa i karakteristika ponuđenog proizvoda, utvrđeno je da opis u dostavljenom bezbjedonosnom listu za proizvod iz tehničke specifikacije pod stavkom 2 "Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuda.." ne odgovara

proizvodu koji je tražen tehničkom specifikacijom niti karakteristikama koje je ponuđač naveo u finansijskom dijelu ponude pod stavkom 2 jer ne sadrži limunsku kiselinu 1-5 %, što je obavezan sastojak ovog sredstva. Imajući u vidu ovu činjenicu komisija se shodno članu 112 Zakona o javnim nabavkama obratila ponuđaču DOO "Ribnica commerce" Podgorica za razjašnjenje u vezi sa ovim uslovom, aktom broj 5051, koji je ponuđač primio 09.11.2020.godine. Dostavljenim obrazloženjem i dokumentom Bezbjedonosni list na njemačkom jeziku za sredstvo B100N, ponuđač nije dokazao ispunjenost uslova stručno tehničke sposobnosti u dijelu opisa i karakteristika predmeta nabavke za sredstvo pod stavkom 2 tehničke specifikacije. Imajući u vidu da je naručilac u skladu sa članom 134 ZJN obavijestio ponuđača DOO "Ribnica commerce" Podgorica, poštujući načela jednakog tretmana i transparentnosti i omogućio mu da u zakonskom roku dostavi, dopuni ili pojasni dokaz, te kako ponuđač nije u ostavljenom roku dostavio traženi dokaz odnosno Bezbjedonosni list sa opisom i karakteristikama za proizvod pod stavkom 2 Tenderske dokumentacije to je utvrđeno da je ispunjen uslov za isključenje ponuđača iz postupka javne nabavke po osnovu člana 108 stav 3 Zakona o javnim nabavkama ("Službeni list CG", broj 74/19) jer ponuđač nije dokazao stručnu i tehničku sposobnost predviđenu tenderskom dokumentacijom u tački C podtačka 2 u kojoj se navodi: "Privredni subjekat će se isključiti iz postupka javne nabavke ako ne ispunjava obavezne uslove i uslove sposobnosti privrednog subjekta predviđene tenderskom dokumentacijom".

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pravilno postupio kada je žalio isključio iz postupka javne nabavke po osnovu člana 108 stav 3 ZJN. Ovo iz razloga što žalilac nije dokazao stručnu i tehničku sposobnost predviđenu tenderskom dokumentacijom u skladu sa članom 106 stav 1 tačka 4 ZJN, što predstavlja osnov za isključenje iz postupka javne nabavke. Takođe, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac postupio u skladu sa članom 134 ZJN, jer je žalocu omogućio da u zakonskom roku dostavi, dopuni ili pojasni dokaz - Bezbjedonosni list sa opisom i karakteristikama za proizvod pod stavkom 2, te na osnovu toga cijenio ispunjenost traženog uslova. Naime, budući da žalilac u ostavljenom roku nije dokazao ispunjenost traženog uslova naručilac nije bio dužan da mu ostavi naknadni rok za dostavljanje traženog dokaza.

Prilikom ocjene ovog žalbenog navoda Komisija za zaštitu prava je imala u vidu Bezbjedonosni list koji je žalilac priložio uz žalbu, u formi ovjerene kopije, ali nalazi da takav dokaz ne može cijeniti jer isti ne sadrži naziv proizvoda na koji se odnosi i čije tehničke karakteristike treba da potvrdi.

Neosnovan je žalbeni navod žalioca da je ponuda ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva neispravna zato što dostavljena garancija ponude ovog ponuđača ne sadrži razloge zbog kojih se aktivira garancija. Ovo iz sljedećih razloga:

Predmetnom tenderskom dokumentacijom je u tački XIV poziva za nadmetanje predviđeno da je rok važenja ponude 60 dana od dana otvaranja ponuda, zatim tačkom XVI poziva predviđeno da je ponuđač dužan dostaviti bezuslovnu i na prvi poziv naplativu garanciju ponude u iznosu od

2% procijenjene vrijednosti javne nabavke, kao garanciju ostajanja u obavezi prema ponudi u periodu važenja ponude i 7 dana nakon isteka važenja ponude, te da će se garancija ponude aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtjevane dokaze prije potpisivanja ugovora; 3) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci ili 4) u izjavi privrednog subjekta navede netačne činjenice o ispunjenosti uslova iz člana 111 stav 4 ZJN, dok je izmjenom i dopunom broj 2 predmetne tenderske dokumentacije od 21.09.2020.g. predviđeno da će se otvaranje ponuda održati dana 06.10.2020.g.

Ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva je uz ponudu dostavio garanciju ponude broj GP2020/326 PARTIJA 00-423-0103642.0 od 02.10.2020.g., izdatu od strane Komercijalne banke AD Podgorica na iznos od 780,00 eura, sa rokom važenja do 12.12.2020.g.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva uz ponudu dostavio garanciju ponude sa rokom važenja koji je u skladu sa tačkom XVI poziva za javno nadmetanje iz predmetne tenderske dokumentacije. Naime, budući da je u dostavljenoj garanciji ponude navedeno da je ista izdata dana 02.10.2020.g., a da važi zaključno sa danom 12.12.2020.g., to ista važi 67 dana, od dana 06.10.2020.g., koji je dan otvaranja ponuda, kako je to i traženo tačkom XVI poziva za nadmetanje. Takođe, činjenica da u garanciji ponude nijesu navedeni razlozi zbog kojih se aktivira garancija ne može biti razlog za neispravnost garancije, a samim tim i ponude ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva, kako to žalilac pogrešno zaključuje u žalbi, iz razloga što nijednom odredbom ZJN i Pravilnika o sadržaju ponude u postupku javne nabavke ("Sl.list CG", br. 71/20 i 09/21) nije propisano da garancija ponude mora da sadrži razloge zbog kojih se aktivira garancija.

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što je naručilac bio dužan da prije donošenja iste zatraži od ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva da dostavi original ili ovjerenu kopiju sertifikata i bezbjedonosnih listova, da bi odluku o izboru najpovoljnije ponude zasnovao na nesumnjivo istinitim i provjerljivim činjenicama. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 111 stav 1 ZJN propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, te članom 112 stav 1 ovog Zakona propisano da naručilac vrši provjeru tačnosti podataka navedenih u izjavi iz člana 111 stav 1 ovog zakona na osnovu evidencija koje vode nadležni organi u skladu sa zakonom, uključujući i e-Certis, a može i putem ESJN, odnosno da zatraži od nadležnih organa izdavanje dokaza ili da izvrši uvid u dokaze koje već posjeduje, zatim stavom 2 ovog člana propisano da ako podaci iz stava 1 ovog člana nijesu dostupni naručiocu ili nije moguće obezbijediti dokaz po službenoj dužnosti, naručilac je dužan da zahtijeva od privrednog subjekta, tj. u konkretnom od ponuđača, da u roku od osam dana od dana prijema zahtjeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom, te stavom 3 ovog člana propisano da ako je dostavljeni dokaz nepotpun ili

nejasan, naručilac je dužan da o tome obavijesti privrednog subjekta i omogući mu da u roku od pet dana, od dana dostavljanja obavještenja, dostavi dokaz koji je jasan i potpun, a stavom 4 ovog člana propisano da ako originali ili ovjerene kopije dokaza iz st. 1 i 2 ovog člana nijesu obezbijeđeni prije donošenja odluke u postupku javne nabavke od ponuđača koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu, zahtjeva da u roku koji ne može da bude duži od pet dana, od dana dostavljanja zahtjeva dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom, a stavom 5 ovog člana da ako ponuđač iz stava 4 ovog člana ne dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom, smatraće se da je odustao od ponude i naručilac je dužan da pozove sljedećeg ponuđača, koji je podnio najpovoljniju ponudu, da dostavi original ili ovjerene kopije dokaza predviđenih tenderskom dokumentacijom ili da poništi postupak u skladu sa ovim zakonom.

Ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva je u svojoj ponudi dostavio neovjerenu kopiju Sertifikata izdatog od SQS broj CH-H37679 od 25.11.2019.g., sa rokom važenja do 24.11.2022.g., na engleskom jeziku sa prevodom od strane tumača za engleski jezik Branislava Pantovića, u formi kopije, kojim se potvrđuje da organizacija Winterhalter Gastronom GmbH, Winterhalterstrasse 2-12, 88074 Meckenbeuren, Njemačka, implementira i održava sistem upravljanja koji ispunjava uslove standarda ISO 9001:2015/ISO 14001:2015/ISO 45001:2018; Bezbjedonosni list za proizvod F 8400 od proizvođača Winterhalter; Bezbjedonosni list za proizvod B 2 S od proizvođača Winterhalter; Bezbjedonosni list za proizvod A 15 MC od proizvođača Winterhalter; Bezbjedonosni list za proizvod A 20ST od proizvođača Winterhalter i Bezbjedonosni list za proizvod C 151 od proizvođača Winterhalter.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, između ostalog, naveo: "Od ponuđača DOO "Winterhalter Gastronom Montenegro" koji je podnio ekonomski najpovoljniju ponudu zahtijevano je da u roku od 8 dana od dana prijema zahtjeva dostavi originale ili ovjerene kopije dokaza predviđenih Tenderskom dokumentacijom...Ponuđač je takođe dostavio: Ovjerenu kopiju Sertifikata izdatog od SQS broj CH-H37679 od 25.11.2019.godine sa rokom važenja do 24.11.2022.godine na engleskom jeziku sa prevodom od strane tumača Branislava Pantovića u formi neovjerene kopije kojim se potvrđuje da Winterhalter Gastronom GmbH, Winterhalterstrasse 2-12, 88074 Meckenbeuren, Njemačka, implementira i održava sistem upravljanja koji ispunjava uslove standarda ISO 9001:2015/ISO14001:2015/ISO 45001:2018...".

Dakle, iz navedenog jasno proizilazi da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva u svojoj ponudi dostavio dokaze u formi neovjerene kopije kojima dokazuje ispunjenost uslova stručne i tehničke sposobnosti, a što nije bio dužan da učini, već je bio dužan da dostavi izjavu privrednog subjekta kojom garantuje da ispunjava sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove predviđene tenderskom dokumentacijom. Međutim, kako je ovaj ponuđač pored svoje izjave privrednog subjekta dostavio i neovjerene kopije dokaza o ispunjavanju uslova stručno tehničke sposobnosti, po osnovu sertifikata i bezbjednosnih listova za ponuđene proizvode, to naručilac u konkretnom nije bio dužan da vrši provjeru tačnosti ovih

dokaza. Takođe, iz navedenog proizilazi da je naručilac prije donošenja odluke o izboru najpovoljnije ponude zatražio od ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva da dostavi original ili ovjerenu kopiju navedenih dokaza, što je u konkretnom ovaj ponuđač i učinio.

Neosnovan je žalbeni navod žalioca da je pobijana odluka nezakonita jer se iz iste ne može jasno zaključiti na osnovu kojih činjenica i dokaza je naručilac utvrdio da ponuda izabranog ponuđača u finansijskom dijelu ponude ispunjava uslove u odnosu na tehničku specifikaciju iz tenderske dokumentacije, budući da u odluci nije u potpunosti utvrđeno činjenično stanje u odnosu na finansijski dio ponude ovog ponuđača. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 133 stav 1 tačka 4 ZJN propisano je da je neispravna ponuda ako nije data u skladu sa tehničkom specifikacijom ili su zahtjevi za predmet nabavke nejasni, a ti nedostaci se ne mogu otkloniti pojašnjenjem ponude iz člana 134 stav 3 ovog zakona, te članom 134 stav 1 ZJN propisano da se pregled i ocjena ponuda vrši provjerom da li postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 i 110 i/ili razlog za neispravnost ponude iz člana 133 ovog zakona, dok je članom 143 stav 5 tačka 5 ZJN propisano da odluka o izboru najpovoljnije ponude sadrži, pored ostalog, podatke o ispravnim ponudama.

Ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva je u finansijskom dijelu ponude za stavku 1 "Deterdžent za mašinsko pranje posuđa za mašinu Winterhalter" ponudio proizvod Winterhalter F-8400, proizvođača Winterhalter Gastronom GmbH-Njemačka, sljedećih karakteristika: Univerzalno, tačno, visokoalkalno sredstvo za pranje u profesionalnim mašinama sa sadržajem aktivnog hlora (natrijum-hidrohlorit 1-5%), sadrži kalijum hidroksid 10-20%. Ne sadrži NTA. Pakovanje 25 kg, zatim za stavku 2 "Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuđa za mašinu Winterhalter", ponudio proizvod Winterhalter B 2 S, proizvođača Winterhalter Gastronom GmbH-Njemačka, sljedećih karakteristika: Višenamjensko sredstvo za ispiranje. Sadrži limunsku kiselinu min 1 do 5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum-r-lumolsulfonat min 1 do 5%. Ne sadrži fosfate, hlor i MTA, Pakovanje od 10/1 litara, stavku 3 "Sredstvo za čišćenje grila i konvektomata" ponudio proizvod Winterhalter C 151, proizvođača Winterhalter Gastronom GmbH-Njemačka, sljedećih karakteristika: Intezivno sredstvo na alkalnoj bazi za čišćenje roštilja. Sadrži: Kalijum-hidroksid 5-15%, amfoterni-tenzidi 1 do 5%, 2-aminoteanol 5 do 15%. Ne sadrži fosfate, hlor i NTA, pakovanje boca sa pumpicom od 0,75l, stavku 4 "Aditiv za skidanje skroba" ponudio proizvod Winterhalter A 20 ST, proizvođača Winterhalter Gastronom GmbH-Njemačka, sljedećih karakteristika: Praškasti, jako alkalni koncentrat za mašinsko osnovno pranje i poboljšanje pranja u profesionalnim mašinama. Sadrži natrijum hidroksid min 75%. Pakovanje 1 kg, te za stavku 6 "Tablete za čišćenje mašina" ponudio proizvod Winterhalter A 15 MC, proizvođača Winterhalter Gastronom GmbH-Njemačka, sljedećih karakteristika: Tablete za čišćenje profesionalnih mašina za pranje. Sastav: Natriumkarbonat od 50 do 100%, Limunska kiselina od 10 do 25%. Pakovanje 25 tableta.

Uvidom u obrazloženje pobijane odluke, Komisija za zaštitu prava je utvrdila da je u istom navedeno: "Komisija za sprovođenje postupka je izvršila provjeru ispravnosti ponude na način što je izvršila uvid u dostavljene dokaze: Tačka 1 tehničke specifikacije Deterdžent za mašinsko pranje posuda za mašinu Winterhalter ponuđač je ponudio proizvod F8400 Univerzalno tečno, visokoalkalno sredstvo za pranje u profesionalnim mašinama sa sadržajem aktivnog hlora (natrijum-hidrohlorit 1-5%) sadrži kalijum hidroksid 10-20% Ne sadrži NTA, od proizvođača Winterhalter - dokaz Bezbjedonosni list; Tačka 2 tehničke specifikacije Sredstvo ispiranja za mašinsko pranje posuda za mašinu Winterhalter, ponuđač je ponudio proizvod B2S, Višenamjensko sredstvo za ispiranje. Sadrži limunsku kiselinu min 1 do 5% Alcohols C12-14, ethoxylated, propoxylated min 1 do 5%, Natrijum-r-lumolsulfonat min 1 do 5%. Ne sadrži fosfate, hlor i NTA, Pakovanje od 10/1 litara od proizvođača Winterhalter - dokaz Bezbjedonosni list; Tačka 3 tehničke specifikacije Sredstvo za čišćenje grila i konvektomata za mašinu Winterhalter, ponuđač je ponudio proizvod C 151, Intezivno sredstvo na alkalnoj bazi za čišćenje roštilja. Sadrži Kalijum-hidroksid 5-15%, amfoterni-tenzidi 1 do 5%, 2-aminoteanol 5 do 15%. Ne sadrži fosfate, hlor i NTA, pakovanje od 0,75l, od proizvođača Winterhalter - dokaz Bezbjedonosni list; Tačka 4 tehničke specifikacije Ditiv za skidanje skroba za mašinu Winterhalter, ponuđač je ponudio proizvod A 20 ST Praškasti, jako alkalni koncentrat za mašinsko pranje i poboljšanje pranja u profesionalnim mašinama. Sadrži natrijum hidroksid min 75%. Pakovanje 1 kg od proizvođača Winterhalter - dokaz Bezbjedonosni list; Tačka 6 tehničke specifikacije Tablete za čišćenje mašina Winterhalter, ponuđač je ponudio proizvod A 20 ST Tablete za čišćenje profesionalnih mašina za pranje. Sastav: Natriumkarbonat od 50 do 100%, Limunska kiselina od 10 do 25%. Pakovanje 25 tableta od proizvođača Winterhalter, čime je dokazao ispunjenost uslova stručno tehničke osposobljenosti u pogledu opisa i karakteristika ponuđenih proizvoda iz tačke B2 podtačka 4 tenderske dokumentacije. Imajući u vidu da je ponuda DOO "Winterhalter Gastronom Montenegro", Budva sačinjena u skladu sa uslovima utvrđenim Tenderskom dokumentacijom, da je u istoj dostavljena Izjava privrednog subjekta i Garancija ponude na predviđen način, kao i da su stavke u ponudi i uslovi za izvršenje ugovora dati u skladu sa tehničkom specifikacijom i zahtjevima Naručioca, to Komisija za sprovođenje postupka nabavke konstatuje da je ponuda ispravna shodno članu 132 Zakona o javnim nabavkama ("Službeni list Crne Gore", broj 74/19)..."

Dakle, iz navedenog jasno proizilazi da je naručilac prilikom ocjene ispravnosti ponude ponuđaču "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva u skladu sa članom 134 stav 1 ZJN pravilno i potpuno izvršio provjeru da li postoji razlog neispravnosti ponude iz člana 133 stav 1 tačka 4 ZJN, zbog čega je pobijana odluka u ovom dijelu, zakonita, kao i postupak ocjene ispravnosti ove ponude.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da naručilac u obrazloženju pobijane odluke nije pravilno utvrdio činjenično stanje u pogledu ispunjenosti obaveznih uslova ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva, tj. da je uredno izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Ovo iz sljedećih razloga:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački XI podtačka A Poziva za nadmetanje predvidio uslov da u postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje i da se ispunjenost ovog obaveznog uslova dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde nadležnog organa za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište, te tačkom 5 dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je predvidio 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. Takođe, naručilac je izmjenom i dopunom broj 2 Tenderske dokumentacije od 21.09.2020.g. predvidio da se ponude mogu predati zaključno sa danom 06.10.2020.g.

Ponudač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva je u ponudi dostavio izjavu privrednog subjekta u kojoj je naveo da je izmirio sve svoje dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje (stranica 15/148 ponude), te u ponudi dostavio Uvjerenje Poreske uprave Područna jedinica Budva broj: 03/11-2/2338 od 08.09.2020.g., u kojem je navedeno da je poreski obveznik "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva PIB 02448327, sa sjedištem u Budvi, na dan donošenja uvjerenja podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 31.07.2020.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2019.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dodatnu vrijednost, zaključno sa 07/2020 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza.

Takođe, ovaj ponudač je na zahtjev naručioca broj 515 od 11.11.2020.g., da u skladu sa članom 112 ZJN dostavi dokaze zahtjevano tenderskom dokumentacijom, između ostalih traženih dokaza, dostavio Uvjerenje Poreske uprave Područna jedinica Budva broj: 03/11-2/3533 od 19.11.2020.g., u kojem je navedeno da je poreski obveznik "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva PIB 02448327, sa sjedištem u Budvi, na dan donošenja uvjerenja podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: - poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 31.10.2020.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2019.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; - poreza na dodatnu vrijednost, zaključno sa 10/2020 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, između ostalog, naveo: "Ponudač DOO "Winterhalter Gastronom Montenegro", Budva je u predviđenom roku dostavio slijedeće dokaze i to:... Uvjerenje Poreske uprave broj 03/11-2/3533 od 19.11.2020.g. Na osnovu uvida u dostavljeno uvjerenje, Komisija je utvrdila da je ponudač na dan donošenja ovog uvjerenja podnio poreske prijave i prema istim, obračunao obaveze po osnovu: poreza i doprinosa na lična primanja zaključno sa 31.10.2020.godine i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza, poreza na dobit pravnih lica zaključno sa 2019. godinom i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza i poreza na dodatnu vrijednost zaključno sa 10/2020 i da po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da naručilac nije od Poreske uprave Područna jedinica Budva tražio provjeru tačnosti podataka navedenih u Izjavi privrednog subjekta, s obzirom da je u Uvjeranju Poreske uprave Područna jedinica Budva broj: 03/11-2/3533 od 19.11.2020.g. naznačeno da se podaci odnose na dan donošenja uvjerenja, a što je bio dužan da učini, budući da se shodno članu 111 stav 1 ZJN ispunjenost obaveznih uslova i uslova sposobnosti za učešće u postupku javne nabavke predviđenih tenderskom dokumentacijom dokazuje do krajnjeg dana predviđenog za podnošenje ponuda, odnosno dana predviđenog za otvaranje ponuda, što znači da su do tog dana ponuđači bili dužni da dokažu da su izmirili sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje zaposlenih. Naime, budući da je predmetnom tenderskom dokumentacijom predviđeno da se ponude mogu predati zaključno sa danom 06.10.2020.g., to je naručilac bio dužan da u predmetnom zahtjevu od organa nadležnog za poslove poreza traži dostavljanje dokaza da je ponuđač "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje do dana 06.10.2020.g., odnosno da u skladu sa članom 112 i članom 134 ZJN u postupku pregleda i ocjene ponuda utvrdi ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke u trenutku otvaranja ponuda, koje činjenice su relevantne za donošenje odluke o ponudama, a što ne isključuje pravo naručioca da u postupku praćenja realizacije izvršenja ugovora utvrđuje ispunjenost zahtijevanih uslova i da shodno tome preduzima radnje predviđene članom 150 ZJN u pogledu obaveze raskida ugovora.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ispunjenost obaveznih uslova za učešće u postupku javne nabavke ponuđača "Winterhalter Gastronom Montenegro" DOO Budva, zbog čega je ista nezakonita, jer nije u skladu sa članom 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, te je kao takvu treba poništiti osnovom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN i člana 126 st.7 i 8 Zakona o upravnom postupku i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje, kako bi naručilac otklonio utvrđene nepravilnosti, a što je dužan da učini u skladu sa članom 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 322,32 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 ZJN, 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 portal javnih nabavki i na internet stranici Komisije za zaštitu prava.

Danom objavljivanja ovog rješenja na portal javnih nabavki i na internet stranici Komisije za zaštitu prava, smatra se da je rješenje uredno dostavljeno strankama u postupku, shodno članu 193 stav 4 ZJN.


Član Komisije
Vladimir Ivanović

Dostavna naredba:

- Objaviti rješenje na portal javnih nabavki i na internet stranici Komisije za zaštitu prava u roku od tri dana od dana donošenja rješenja.
- dostaviti u a/a.