



CRNA GORA
Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki
Broj: UP.0907-106/2021
Podgorica, 02.07.2021.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) 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 "Don Don" d.o.o. Danilovgrad od 24.05.2021.g. izjavljenoj, preko punomoćnika Katarine Radović, advokata iz Podgorice, protiv odluke Uprave za izvršenje krivičnih sankcija broj U-RJN 9/2021-6 od 11.05.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 02.07.2021.g. donijela je

RJEŠENJE

1. Djelimično se usvaja žalba "Don Don" d.o.o. Danilovgrad od 24.05.2021.g., pa se poništava odluka Uprave za izvršenje krivičnih sankcija broj U-RJN 9/2021-6 od 11.05.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Nalaže se Upravi za izvršenje krivičnih sankcija 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 1.281,00 eura, Komisija za zaštitu prava vratiće "Don Don" d.o.o. Danilovgrad, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuje se Uprava za izvršenje krivičnih sankcija da "Don Don" d.o.o. Danilovgrad Podgorica nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 484,00 eura.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj U-RJN 9/2021-2 od 06.04.2021.g., za otvoreni postupak javne nabavke robe - hljeb, hljebni proizvodi, svježa peciva i kolači, za zatvor Podgorica, Uprava za izvršenje krivičnih sankcija je, kao naručilac, donijela odluku broj U-RJN 9/2021-6 od 11.05.2021.g. o izboru najpovoljnije ponude kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica, a ponuda ponuđača "Don Don" d.o.o. Danilovgrad ocijenjena kao ispravna i vrednovana kao drugorangirana.

Ponuđač "Don Don" d.o.o. Danilovgrad je dana 24.05.2021.g. putem ESJN, preko punomoćnika Katarine Radović, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u

postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca zbog svih zakonskih razloga. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da naručilac pobijanom odlukom nije pravilno utvrdio činjenično stanje u pogledu ispunjenosti obaveznog uslova da je ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica na dan otvaranja ponuda (26.04.2021.g.) uredno izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Naime, ističe da naručilac zahtjevom broj U-KD 298/2021-1 od 27.04.2021.g., nije od Uprave prihoda tražio dokaz o tome da li je ovaj ponuđač do dana 26.04.2021.g. izmirio navedene obaveze, te da shodno tome na osnovu akta broj 03/6-3687/3-21 od 06.05.2021.g. koji je dostavila Uprava prihoda i carina po naznačenom zahtjevu naručioca nije mogao da cijeni da li je ovaj ponuđač izmirio dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje zaposlenih na dan otvaranja ponuda, budući da se ovaj dokaz Uprave prihoda i carina odnosi na ispunjenost uslova na dan 06.05.2021.g., kada je navedeni organ odgovorio po zahtjevu naručioca (broj U-KD 298/2021-1 od 27.04.2021.g.), a ne na dan 26.04.2021.godine, kao dan predviđen za otvaranje ponuda. Dalje ističe da je naručilac postupajući na naprijed navedeni način, povrijedio načelo ravnopravnosti ponuđača jer je doveo u neravnotežan položaj njega kao ponuđača i eventualno sve druge privredne subjekte koji bi uzeli učešće u predmetnom postupku javne nabavke da im je unaprijed bila poznata činjenica da na dan javnog otvaranja ponude ne moraju ispunjavati obavezan uslov o izmirenim obavezama po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje i da će im biti dozvoljeno da kao dokaz o ispunjenosti navedenog uslova dostave dokaz na datum kasniji od javnog otvaranja ponuda, to jest nakon što shvate da mogu biti izabrani kao najpovoljniji. Takođe, ističe da je pobijana odluka nezakonita jer iz obrazloženja iste proizilazi da naručilac nije cijenio da li postoji obavezan osnov za isključenje ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica u smislu člana 108 tačka 4 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), s obzirom da ista ne sadrži dokaze i činjenice na osnovu kojih je to utvrđeno. Dalje navodi da ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica nije podnio ponudu u skladu sa članom 122 ZJN, Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list Crne Gore", broj 071/20) i predmetnom tenderskom dokumentacijom. Naime, ističe da je uvidom u predmetnu ponudu utvrđeno da je ista predata putem ESJN sistema, skenirana u pdf fajlu dokumenta, u kojem se, između ostalog, nalazi svojeručno potpisana i pečatirana izjava privrednog subjekta, koja ne sadrži potpis u skladu sa članom 122 ZJN, Zakonom o elektronskoj identifikaciji i elektronskom potpisu ("Sl. list Crne Gore", broj 31/17 i 72/19), Zakonom o elektronskom dokumentu, ("Sl. list Crne Gore", broj 05/08, 40/11), Zakonom o elektronskoj trgovini ("Sl. list Republike Crne Gore", broj 80/04, Sl. list Crne Gore", broj 41/10, 40/11, 56/13) i odredbama Zakona o informacionoj bezbjednosti ("Sl. list Crne Gore", broj 014/10, 40/16, 74/20). Ističe da je članom 122 Zakona o javnim nabavkama propisano da se ponuda, koja se podnosi elektronskim putem, dostavlja naručiocu putem ESJN-a u skladu sa zakonima kojima se uređuje elektronska uprava, elektronska identifikacija i elektronski potpis, elektronski dokument, elektronska trgovina i informaciona bezbjednost, zatim članom 217 ovog Zakona propisano da se Izjava privrednog subjekta, do dana uspostavljanja ESJN, dostavlja u pisanom ili elektronskom obliku, a od dana uspostavljanja ESJN u elektronskom obliku, te da je tenderskom dokumentacijom, u dijelu način, mjesto i vrijeme podnošenja ponuda i otvaranja ponuda, predviđeno podnošenje ponude u elektronskoj formi, a u dijelu "Uputstvo za sačinjavanje ponude", između ostalog 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. Takođe, ističe da je Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta, u dijelu obrasca Privrednog subjekta u fusnoti 20 koja se odnosi na potpis ovlaštenog lica i otisak pečata, navedeno "Nije primjenjivo od dana uspostavljanja ESJN", zatim da je u dijelu VIII ZAVRŠNA KLAUZULA, predviđeno "upišite datum i mjesto, potpišite (ovlašćeno lice)", te da kako istim pravilnikom nije predviđeno na koji način se potpisuje ovlašćeno lice, to se u konkretnom slučaju ima primijeniti akt veće pravne snage, i to ZJN koji u članu 122 jasno i nedvosmisleno propisuje da se ponuda, koja se podnosi elektronskim putem, dostavlja naručiocu putem ESJN-a u skladu sa zakonima kojima se uređuje elektronska uprava, elektronska identifikacija i elektronski potpis, elektronski dokument, elektronska trgovina i informaciona bezbjednost. Dalje navodi da je nesporno da je izjava privrednog subjekta sastavni dio ponude i da je u okviru ponude koja se podnosi elektronskim putem izjava privrednog subjekta jedini dokaz u ponudi koji se potpisuje od strane ponuđača, te kao takav mora biti potpisan na način propisan članom 122 ZJN, kao i zakonima kojima se uređuje elektronska uprava, elektronska identifikacija i elektronski potpis, elektronski dokument, elektronska trgovina i informaciona bezbjednost. Takođe, navodi da u obrazloženju pobijane odluke naručilac nije cijenio na koji način je potpisana izjava privrednog subjekta u ponudi ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu i poništi pobijanu odluku, obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove na ime sastavljanja žalbe od strane advokata po AT i vrati naknadu za vođenje postupka.

Naručilac je dana 26.05.2021.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta i odgovor na žalbu, a u ostali dio spisa predmeta Komisija za zaštitu prava je imala uvid, putem ESJN. U odgovoru na žalbu, naručilac, u bitnom, ističe da su žalbeni navodi žalioaca u cjelosti neosnovani. Navodi da je iz dokaza koji je pribavio od organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, utvrdio činjenično stanje da je privredni subjekt "Veletex" d.o.o. Podgorica redovno izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, te da sektor u organu uprave nadležne za poslove naplate poreza za velike poreske obveznike, prati uredno izmirivanje poreskih obaveza velikih poreskih obveznika i ažurira listu najvećih poreskih dužnika na sajtu Uprave prihoda i carina, na kojoj listi se ne nalazi poreski obveznik "Veletex" d.o.o. Podgorica, za razliku od manjih poreskih obveznika za koja uvjerenja izdaje područna jedinica u kojoj imaju sjedište. U odnosu na obavezan uslov za isključenje iz postupka ponuđača u smislu člana 108 stav 4 ZJN, ističe da je utvrdio da je ponuda ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica, u svemu pripremljena i dostavljena u skladu sa uslovima predviđenim predmetnom tenderskom dokumentacijom, uputstvom za sačinjavanje ponude i ZJN. Takođe, ističe da je Izjava privrednog subjekta "Veletex" d.o.o. Podgorica dostavljena u skladu sa Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list Crne Gore", broj 071/20), te da bi ukoliko bi ponuđači bili u obavezi da imaju elektronski potpis, bio diskriminisan veliki broj ponuđača koji nemaju elektronski potpis, odnosno povrijeđena osnovna načela ZJN, načelo obezbjeđivanja konkurencije i načelo ravnopravnosti, slobode i zabrane diskriminacije. Takođe, ističe da članom 122 ZJN nigdje nije propisano da se ponuda ne može predati bez elektronskog potpisa, niti je u ZJN propisano da se takva ponuda mora isključiti iz postupka. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava odbije žalbu kao neosnovanu.

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

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je pobijana odluka nezakonita iz razloga što iz obrazloženja iste proizilazi da naručilac nije cijenio da li postoji obavezan osnov iz člana 108 tačka 4 ZJN za isključenje ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica iz ovog postupka javne nabavke. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 108 ZJN propisano je da će naručilac isključiti iz postupka javne nabavke privredni subjekat ako utvrdi da: 1) postoji sukob interesa iz člana 41 stav 1 tačka 2 alineja 1 ili člana 42 ovog zakona, 2) ne ispunjava uslove iz člana 99 ovog zakona, 3) ne ispunjava uslove iz čl. 102, 104 i 106 ovog zakona predviđene tenderskom dokumentacijom, i/ili 4) postoji drugi razlog predviđen ovim zakonom, dok su članom 110 ovog zakona propisani posebni osnovi za isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke koje naručilac može da predvidi tenderskom dokumentacijom.

Drugi razlozi iz člana 108 tačka 4) ZJN predviđeni su članom 38 stav 1 ZJN kojim je propisano: "Naručilac je dužan da iz postupka javne nabavke isključi privrednog subjekta, podnosioca prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđača za koga je utvrđeno da je neposredno ili posredno dao, ponudio, obećao ili na drugi način stavio u izgled poklon ili drugu korist službeniku za javne nabavke, članu komisije za sprovođenje postupka javne nabavke, licu koje je učestvovalo u pripremi tenderske dokumentacije, licu koje učestvuje u planiranju nabavke ili drugom licu, sa ciljem da sazna povjerljive informacije ili da utiče na postupanje naručioca", te članom 139 stav 3 ZJN kojim je propisano: "Ako ponuđač ne dostavi obrazloženje nerealno niske ponude u roku iz stava 2 ovog člana isključuje se iz daljeg postupka javne nabavke".

Takođe, članom 111 stav 1 ZJN propisano je da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, te stavom 7 ovog člana propisano da se izjava iz stava 1 ovog člana sačinjava i podnosi uz ponudu na obrascu koji propisuje Ministarstvo finansija, zatim članom 112 st. 1, 2 i 3 ovog zakona propisana je obaveza i način provjere tačnosti izjave privrednog subjekta, dok je članom 134 stav 1 ovog zakona propisano da se pregled i ocjena ponuda vrši 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.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20) 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; 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).

Dakle, budući da propisanim obrascem izjave privrednog subjekta nije predviđeno da se privredni subjekat, odnosno ponuđač izjašnjava da li na njegovoj strani postoji razlog iz člana 108 tačka 4 ZJN za isključenje iz postupka javne nabavke, tj. da li postoji razlog iz člana 38 stav 1 i

člana 139 stav 3 ZJN, to naručilac nema mogućnost da postojanje ovih razloga utvrđuje provjerom tačnosti izjave privrednog subjekta, a time ni obavezu da u svakom postupku javne nabavke u obrazloženju odluke (odluka o izboru najpovoljnije ponude, odluka o isključenju iz postupka, odluka o poništenju postupka javne nabavke) navodi da je cijenio, odnosno utvrđivao postojanje ovih razloga za isključenje iz postupka, već je dužan da to učini i obrazloži samo u slučaju kada utvrdi da postoji neki od ovih razloga za isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da pobijana odluka nije nezakonita zato što u obrazloženju iste nije navedeno da je naručilac cijenio da li postoji obavezan osnov iz člana 108 tačka 4 ZJN za isključenje ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica iz ovog postupka javne nabavke.

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica nije podnio ponudu u skladu sa članom 122 ZJN, Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list Crne Gore", broj 071/20) i predmetnom tenderskom dokumentacijom, s obzirom da Izjava ovog privrednog subjekta ne sadrži potpis u skladu sa članom 122 ZJN, Zakonom o elektronskoj identifikaciji i elektronskom potpisu ("Sl. list Crne Gore", broj 31/17 i 72/19), Zakonom o elektronskom dokumentu, ("Sl. list Crne Gore", broj 05/08, 40/11), Zakonom o elektronskoj trgovini ("Sl. list Republike Crne Gore", broj 80/04, Sl. list Crne Gore", broj 41/10, 40/11, 56/13) i odredbama Zakona o informacionoj bezbjednosti ("Sl. list Crne Gore", broj 014/10, 40/16, 74/20). Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 120 stav 1 ZJN propisano je da ponuđač podnosi ponudu, kojom nudi predmet javne nabavke za određenu cijenu, u skladu sa uslovima utvrđenim tenderskom dokumentacijom, te zatim članom 122 stav 1 ovog zakona propisano da se ponuda, koja se podnosi elektronskim putem, dostavlja naručiocu putem ESJN-a u skladu sa zakonima kojima se uređuje elektronska uprava, elektronska identifikacija i elektronski potpis, elektronski dokument, elektronska trgovina i informaciona bezbjednost, dok je članom 111 stav 1 ZJN propisano da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, zatim stavom 3 ovog člana propisano da se izjava iz stava 1 ovog člana, do dana uspostavljanja ESJN, dostavlja u pisanom ili elektronskom obliku, a od dana uspostavljanja ESJN u elektronskom obliku, a stavom 7 ovog člana propisano da se izjava iz stava 1 ovog člana sačinjava i podnosi uz ponudu na obrascu koji propisuje Ministarstvo finansija.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 71/20) propisan je obrazac izjave privrednog subjekta u kojem je u dijelu "VIII ZAVRŠNA KLAUZULA", između ostalog, navedeno "Datum, mjesto, potpis (...) ovlašćeno lice", a u Uputstvu za popunjavanje Izjave, koje čini sastavni dio ovog pravilnika, u dijelu "VIII ZAVRŠNA KLAUZULA", predviđeno je "upišite datum i mjesto, potpišite (ovlašćeno lice)".

Takođe, Pravilnikom o sadržaju ponude u postupku javne nabavke ("Sl. list CG", broj 71/20 i 09/21), u dijelu Izjava privrednog subjekta predviđeno je da ponuđač sačinjava i dostavlja izjavu preko ESJN-a u skladu sa važećim Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta u

odnosu na zahtjeve iz tenderske dokumentacije, dok je u Uputstvu ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponude, koje čini sastavni dio predmetnog pravilnika, u dijelu 12. "Izjava privrednog subjekta", između ostalog, predviđeno da se izjava dostavlja u elektronskom obliku preko ESJN-a.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u dijelu "Način, mjesto i vrijeme podnošenja ponuda i otvaranje ponuda", između ostalog, predvidio da se ponude podnose u elektronskoj formi, preko ESJN-a, zatim dao uputstvo za sačinjavanje ponude kojim je predvidio da se ponude sačinjavaju u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude, te 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 predmetne tenderske dokumentacije broj U-RJN 9/2021-4 od 09.04.2021.g. predvidio da se dio ponude koji se ne dostavlja preko ESJN-a, odnosi na garanciju ponude.

Uvidom u elektronski sistem javnih nabavki (ESJN), utvrđeno je da je ponuda ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica, dostavljena putem ESJN-a, te da je uz istu dostavljena izjava privrednog subjekta, skenirana u pdf fajlu dokumenta, koja je potpisana od strane ovlašćenog lica ovog ponuđača i ovjerena pečatom istog.

Radi utvrđivanja činjeničnog stanja od značaja za pravilnu ocjenu ovog žalbenog navoda, a samim tim i za donošenje zakonite odluke, Komisija za zaštitu prava je aktom broj UP. 0907-106/2021 od 21.06.2021.g. zatražila od Ministarstva finansija i socijalnog staranja - Direktorata za politiku javnih nabavki, kao organa nadležnog za sprovođenje ZJN i propisa donijetih na osnovu ovog zakona, izjašnjenje o tome da li postojeći ESJN podržava popunjavanje Izjave privrednog subjekta u elektronskom obliku ili se putem ESJN predmetna izjava podnosi samo kao skenirani dokument.

Povodom navedenog zahtjeva, Ministarstvo finansija i socijalnog staranja - Direktorata za politiku javnih nabavki je dana 25.06.2021.g. dostavio Komisiji za zaštitu prava akt broj 15-3546/2 od 24.06.2021.g. u kojem je, između ostalog, navedeno: "U elektronskom sistemu javnih nabavki registrovani ponuđači (zaključno sa 15. junom t.g. registrovanih 1.324 privrednih subjekata), imaju jasno utvrđen način registracije i korišćenja sistema. U tom dijelu dostavljena ponuda (sa cjelokupnom dokumentacijom) kroz sistem je evidentirana i upućena od strane privrednog subjekta, sa podacima unaprijed prepoznatog registrovanog ponuđača. Elektronski sistem javnih nabavki, u trenutnom formatu, ne omogućava ponuđaču popunjavanje izjave privrednog subjekta zahtijevanim informacijama i podacima u posebnom dijelu sistema direktnim unošenjem istih, već privredni subjekti koji učestvuju u postupku javne nabavke dostavljaju izjavu na propisanom obrascu, u skladu sa Zakonom i Pravilnikom, kao skenirani dokument u PDF formatu potpisan običnim potpisom, ili word/PDF dokument sa elektronskim potpisom. Pravilnik u tom dijelu i zahtijeva samo potpis ovlašćenog lica, bez specifikacije forme potpisa. U konačnom, izjava privrednog subjekta se od dana uvođenja elektronskog sistema mora dostavljati isključivo preko sistema ESJN, elektronskim putem, kako se nužno realizuje i cjelokupan postupak javne nabavke, bez dodatne papirne forme dostavljanja dokumentacije".

Dakle, budući da iz odredbi člana 111 st. 1 i 4 ZJN proizilazi da je izjava privrednog subjekta dokaz za dokazivanje ispunjenosti obaveznih uslova i drugih uslova za učešće u postupku javne nabavke previđenih tenderskom dokumentacijom, to ista ne predstavlja ponudu u smislu člana 120 stav 1 ovog zakona, već dokaz koji se dostavlja uz ponudu shodno članu 111 stav 7 ZJN, to se na istu ne odnose odredbe člana 122 stav 1 ZJN. Takođe, kako iz akta Ministarstva finansija i socijalnog staranja-Direktorat za politiku javnih nabavki broj 15-3546/2 od 24.06.2021.g. jasno proizilazi da ESJN u postojećem formatu ne omogućava ponuđačima da izjavu privrednog subjekta sačine neposrednim unosom podataka u ESJN, već da istu dostavljaju u ESJN kao skenirani dokument u PDF formatu potpisan običnim potpisom ili word/PDF sa elektronskim potpisom, to znači da ne postoji mogućnost sačinjavanja izjave privrednog subjekta u elektronskom obliku. Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da činjenica da je ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica uz svoju ponudu dostavio izjavu privrednog subjekta u PDF formatu svojeručno potpisanu od strane ovlašćenog lica i ovjerenu pečatom ovog ponuđača, ne čini istu pravno nevalidnim dokazom za dokazivanje ispunjenosti obaveznih i drugih uslova predviđenih tenderskom dokumentacijom.

Takođe, Komisija za zaštitu prava nalazi da pobijana odluka nije nezakonita zato što u obrazloženju iste nije navedeno da je naručilac cijenio na koji način je potpisana izjava privrednog subjekta "Veletex" d.o.o. Podgorica. Ovo iz razloga, što iz prethodno utvrđenog činjeničnog stanja na jasan i nesumnjiv način proizilazi da je izjava ovog privrednog subjekta potpisana svojeručnim potpisom ovlašćenog lica, pa činjenica da naručilac u obrazloženju pobijane odluke nije cijenio na koji način je potpisana predmetna izjava, nije razlog za nezakonitost pobijane odluke u ovom dijelu.

Osnovan je žalbeni navod žalioaca da naručilac pobijanom odlukom nije pravilno utvrdio činjenično stanje u pogledu ispunjenosti obaveznog uslova ponuđača "Veletex" d.o.o. Podgorica da je na dan otvaranja ponuda izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Ovo iz sljedećih razloga:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidio da u postupku javne nabavke može da učestvuje samo ponuđač koji je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, zatim 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 predmetne tenderske dokumentacije broj U-RJN 9/2021-4 od 09.04.2021.g. predvidio da se ponude mogu predati zaključno sa danom 26.04.2021.g. i da će se otvaranje ponuda održati istog dana.

Ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica je uz ponudu dostavio svoju izjavu privrednog subjekta u kojoj je pod tačkom B. naveo da je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje.

U postupku provjere tačnosti podataka navedenih u naznačenoj izjavi, naručilac je aktom broj U-KD 298/2021-1 od 27.04.2021.g. zatražio od Poreske uprave Područna jedinica Podgorica

dokaz da je privredni subjekat "Veletex" d.o.o. Podgorica izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje.

Povodom navedenog zahtjeva naručioca, Uprava prihoda i carina, Sektor za velike poreske obveznike, Odsjek za utvrđivanje i naplatu VPO dostavila je naručiocu akt broj 03/6-3687/2-21 od 06.05.2021.g., u kojem je navedeno da je poreski obveznik "Veletex" d.o.o. Podgorica, na osnovu službenih evidencija Uprave prihoda i carina, na dan 06.05.2021.g. podnio poreske prijave i prema istim: obračunao i izmirio obaveze po osnovu poreza i doprinosa na lična primanja, zaključno sa 03/2021 i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; obračunao i izmirio obaveze po osnovu poreza na dobit pravnih lica, zaključno sa 2020.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza; obračunao i izmirio obaveze po osnovu poreza na dodatu vrijednost, zaključno sa 03/2021.g. i po tom osnovu nema neizmirenih poreskih obaveza

Dakle, budući da je članom 111 stav 1 ZJN propisano da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, te stavom 4 ovog člana propisano da izjavom iz stava 1 ovog člana podnosilac ponude, garantuje da ispunjava obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke i druge uslove utvrđene tenderskom dokumentacijom, to znači da ponuđač garantuje za tačnost podataka navedenih u izjavi do dana isteka roka za podnošenje ponuda. Shodno navedenom, naručilac je bio dužan da, radi provjere tačnosti podataka u izjavi privrednog subjekta "Veletex" d.o.o. Podgorica, u pogledu ispunjenosti uslova da je izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje, traži od organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza dokaz o tome da li je isti do dana isteka roka za podnošenje ponuda, tj. do 26.04.2021.g. izmirio sve dospjele obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje. Međutim, kako naručilac nije u aktu broj U - KD 298/2021-1 od 27.04.2021.g. naznačio da Poreska uprava dostavi dokaz u odnosu na stanje obaveza privrednog subjekta "Veletex" d.o.o. Podgorica na dan 26.04.2021.g., to se na osnovu činjenica koje su navedene u aktu Uprave prihoda i carina, Sektor za velike poreske obveznike, Odsjek za utvrđivanje i naplatu VPO broj 03/6-3687/2-21 od 06.05.2021.g., ne može sa sigurnošću provjeriti i utvrditi tačnost podataka koje je ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica naveo u izjavi privrednog subjekta, budući da se ovaj dokaz odnosi na ispunjenost uslova na dan 06.05.2021.g., kada je navedeni organ odgovorio na zahtjev naručioca, a ne na dan 26.04.2021.g., kao dan predviđen za otvaranje ponuda.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje od značaja za ispunjenost obaveznog uslova da je ponuđač "Veletex" d.o.o. Podgorica izmirio sve obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje do dana otvaranja ponuda, zbog čega je pobijana odluka nezakonita jer nije u skladu sa članom 143 stav 5 tačka 5 ZJN i člana 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku, pa je kao takvu treba u naznačenom dijelu poništiti shodno članu 192 stav 1 tačka 8 ZJN i članu 126 st. 7 i 8 Zakona o upravnom postupku, te predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje, 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 žalocu vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 1.281,00 eura, u skladu sa članom 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žaloca za naknadu troškova postupka na ime sastava žalbe od strane advokata, 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 činjenica 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 484,00 eura, sa uračunatim PDV-om po stopi od 21%, u skladu sa članom 1 stav 3, članom 5 stav 5, tarifnim brojem 6 tačka 8 i tarifnim brojem 9 Advokatske tarife Crne Gore ("Sl. list CG", broj 079/17), 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 povodom žalbe je odlučeno u korist žaloca.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 8 i člana 206 st. 1 i 4 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 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.

Članica Komisije,
Jelica Bosković



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.