CRNA GORA
Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki
Broj: UP. 0907-169/2023
ESJN: 46147
Podgorica, 21.09.2023.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki na osnovu člana 192 stav 1 tačka 4 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 74/19, 3/23 i 11/23), u postupku po žalbi "Geotest engineering" d.o.o. Podgorica od 13.07.2023.g., izjavljenoj, preko punomoćnika Marije Bujišić, advokata iz Podgorice, protiv odluke Opštine Žabljak broj 01-018/23-131 od 03.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 21.09.2023.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Odbija se žalba "Geotest engineering" d.o.o. Podgorica od 13.07.2023.g., izjavljena protiv odluke Opštine Žabljak broj 01-018/23-131 od 03.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kao izjavljena od strane neovlašćenog lica.

2. Svaka stranka snosi svoje troškove postupka.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 01-018/23-90 od 12.05.2023.g., za otvoreni postupak javne nabavke radova - kompleksna hidrogeološka i geofizička istraživanja za potrebe zahvatanja dodatnih količina voda za vodosnadbijevanje u opštini Žabljak, Opština Žabljak je, kao naručilac, donijela odluku broj 01-018/23-131 od 03.07.2023.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Indel Inženjering" d.o.o. Podgorica, a ponuđač "Geotest engineering" d.o.o. Podgorica isključen iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Geotest engineering" d.o.o. Podgorica, je dana 13.07.2023.g., putem ESJN, preko punomoćnika Marije Bujišić, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke naručioca. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac bio dužan da osnovom člana 108 stav 1 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), iz predmetnog postupka javne nabavke isključi privrednog subjekta "Prospect" d.o.o Podgorica odnosno, podugovarača izabranog ponuđača "Indel Inženjering" d.o.o. Podgorica, budući da je ovaj podugovarač u sukobu interesa sa naručiocem, jer je tehnička specifikacija javne nabavke kompleksnih hidrogeoloških i geofizičkih istraživanja za potrebe zahvatanja dodatnih količina voda za vodosnadbijevanje u opštini Žabljak, data na osnovu Projekta kompleksnih hidrogeoloških i geofizičkih istraživanja za potrebe zahvatanja dodatnih količina voda za vodosnadbijevanje u Opštini Žabljak, koji projekat je urađen upravo od strane "Prospect" d.o.o. Podgorica. Naime, ističe da je naručilac na zahtjev zainteresovanog lica dao pojašnjenje predmetne tenderske dokumentacije broj 01-018/23-105 od 26.05.2023.g., u kojem je navedeno: "S obzirom da

je tehnička specifikacija javne nabavke kompleksnih hidrogeoloških i geofizičkih istraživanja za potrebe zahvatanja dodatnih količina voda za vodosnadbijevanje u opštini Žabljak, data na osnovu Projekta kompleksnih hidrogeoloških i geofizičkih istraživanja za potrebe zahvatanja dodatnih količina voda za vodosnadbijevanje u opštini Žabljak urađen od "Prospect" d.o.o. Podgorica, a isti je stavljen na uvid zainteresovanim ponuđačima preko Elektronskog sistema javnih nabavki CEJN-a, kako je i navedeno u pojašnjenju broj 01-018/23-99/1, smatramo da je jasno definisano da se javna nabavka sprovodi na osnovu gore navedenog projekta, te da dopuna tenderske dokumentacije nije neophodna", te da je u obrazloženju pobijane odluke navedeno: "U izjavi privrednog subjekta ponuđač ("Indel inženjering" DOO Podgorica) je naveo: Da dio predmeta javne nabavke odnosno dio ugovora o javnoj nabavci koji se namjerava ustupiti podugovaraču je vršenje geofizičkih istraživanja prema specifikaciji i zahtjevima naručioca u procentualnom iznosu od 20% od ukupne vrijednosti ponude, bez nabavke materijala, opreme i transporta. Navedeni podaci o podugovaraču su DOO "Prospect" društvo za istraživanja i razvoj u ostalim prirodnim i inženjerskim naukama Podgorica." Pored navedenog, ističe da je ovaj podugovarač u svojoj izjavi privrednog subjekta u dijelu IV izjave ("Sukob interesa"), u obaveznoj rubrici kojom je traženo: "Da li je privredni subjekat, odnosno lice koje je izradilo ili učestvovalo u izradi tehničke dokumentacije ili vršilo reviziju tehničke dokumentacije i privredni subjekat čije je ovlašćeno lice ili stručno lice učestvovalo u izradi ili reviziji tehničke dokumentacije, koja se koristi za izradu tehničke specifikacije u tenderskoj dokumentaciji ili dokumentacije po kojoj se realizuje ugovor o javnoj nabavci za izvođenje radova i/ili vršenje stručnog nadzora nad izvođenjem radova i lice koje je učestvovalo u tehničkim konsultacijama ili davanju tehničkih savjeta naručiocu?", izostavio da da odgovor. Dalje ističe da je Komisija naručioca, polazeći od člana 134 stav 2 tač. 4 i 5 ZJN, prilikom ocjene valjanosti priložene dokumentacije izabranog ponuđača, bila dužna da u svojoj odluci navede i sadržaj izjave koju je dostavio podugovarač "Prospect" d.o.o. Podgorica, te da cijeni istu u skladu sa navedenim zakonskim odredbama, a što ista nije učinila, jer da jeste, morala bi u pobijanoj odluci da da razloge zašto je navedeni podugovarač, pored toga što nije ispunio obavezna polja izjave koja su ga po sili zakona isključivala iz daljeg učešća u postupku javne nabavke, dostavio predmetnu izjavu potpisanu od strane Vladana Dubljevića, a ne od strane "Prospect" d.o.o. Podgorica i Marka Dubljevića koji je u samoj izjavi označen kao izvršni direktor, te da je polazeći od svega navedenog, izjava podugovarača "Prospect" d.o.o. Podgorica popunjena suprotno zakonu, a kako je na strani podugovarača postojao obavezan uslov za isključenje iz postupka javne nabavke, o kojem naručilac nije vodio računa prilikom vrednovanja ponude izabranog ponuđača, a što je suprotno članu 134 stav 2 ZJN-a, to je pobijana odluka nezakonita. Dalje ističe da je ponuda izabranog ponuđača "Indel Inženjering" d.o.o. Podgorica, neispravna iz razloga što ovaj ponuđač nije dokazo ispunjenost tenderskom dokumentacijom zahtijevanog uslova stručne i tehničke sposobnosti u pogledu posjedovanja stručnih i kadrovskih kapaciteta, kojim je predviđeno: "Privredni subjekat je dužan da posjeduje minimum stručnih i kadrovskih kapaciteta koji su potrebni za izvršenje ugovora, i to: 1 ovlašćeni inženjer koji će rukovoditi građenjem na objektu u cjelini, diplomirani inženjer geologije – smjer geofizika. Ovlašćeni inženjer koji rukovodi građenjem na objektu u cjelini istovremeno može biti ovlašćeni inženjer za pojedine radove na građenju na objektu. Ova stručna i tehnička sposobnost dokazuje se dostavljanjem: dokaza o angažovanju radne snage (kopija radne knjižice, prijava za osiguranje ili ugovor o radu), uvjerenjem o položenom stručnom ispitu za radnike koji rade na poslovima geoloških istraživanja, izdatog na osnovu Zakona o geološkim istraživanjima („Službeni list Crne Gore", broj 28/93, 42/94 i 26/07 i „Službeni list Crne Gore", broj 28/11) ". Naime, ističe da iz pobijane odluke proizilazi da je ovaj ponuđač za lice, Aleksandra Čvorovića dostavio: diplomu Rudarsko-geološkog fakulteta Beograd, uvjerenje o položenom stručnom ispitu izdato od strane Ministarstva rudarstva i energetike Republike Srbije, potvrdu o podnijetoj prijavi na osiguranje i radnu knjižicu, a za Vladana Dubljevića, ovlašćenog lica "Prospect" d.o.o. Podgorica, uvjerenje Ministarstva industrije, energetike i rudarstva broj 06-3222/4-96 od 19.02.1998.g., o položenom stručnom ispitu i

radnu knjižicu, ali ne i potvrdu o podnijetoj prijavi na osiguranje, te da je polazeći od navedenog, naručilac bio dužan da ponudu izabranog ponuđača odbije kao neispravnu, kod činjenice da isti nije dokazao da ima zaposleno lice koje je ispunjavalo uslove predviđene tenderskom dokumentacijom, budući da je zaposleno lice moralo da ima licencu za izradu projekata geoloških istraživanja, vršenje više vrsta geoloških istraživanja i izradu elaborata o rezultatima geoloških istraživanja, i to za geofizička istraživanja. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava poništi pobijanu odluku i ukaže naručiocu na učinjene propuste, da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka za sastav žalbe u iznosu od 400,00 eura, uvećane za PDV, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka po žalbi u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti rješenja po žalbi.

Naručilac je dana 26.07.2023.g. putem ESJN dostavio Komisiji za zaštitu prava dio spisa predmeta, bez odgovora na žalbu, a istog dana putem pošte, preporučenom pošiljkom preostali dio spisa predmeta.

Ispitujući predmetnu žalbu, Komisija za zaštitu prava nalazi da je ista izjavljena od strane neovlašćenog lica iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 122 stav 2 ZJN propisano je da se Izjava privrednog subjekta i garancija ponude podnose u elektronskom obliku putem ESJN, te stavom 3 ovog člana propisano je da izuzetno od stava 2 ovog člana, ako ponuđač ne može da garanciju ponude podnese u elektronskom obliku, dužan je da putem ESJN dostavi kopiju garancije ponude, a da original garancije ponude dostavi, odnosno uruči naručiocu neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda. Takođe, odredbom člana 186 stav 3 ZJN propisano je da žalbu iz člana 185 stav 3 tač. 4 i 5 ovog zakona može da izjavi kandidat, odnosno ponuđač u roku od deset dana od dana objavljivanja odluke o izboru najpovoljnije ponude odnosno odluke o poništenju postupka javne nabavke, dok je odredbom člana 192 stav 1 tačka 4 propisano da Komisija za zaštitu prava u postupku po žalbi odlučuje rješenjem o odbijanju žalbe izjavljene od strane neovlašćenog lica, ako je izjavljena od strane lica koje nije ovlašćeno za izjavljivanje žalbe u skladu sa članom 186 ovog zakona ili ako je izjavljena od strane ponuđača koji uz ponudu nije dostavio garanciju ponude ili je dostavio garanciju ponude na manji iznos od zahtijevanog ili neispravnu garanciju ponude ili nije dostavio garanciju ponude na način predviđen tenderskom dokumentacijom u skladu sa članom 122 st. 2, 3 ili 4 ovog zakona.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u dijelu "Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke", između ostalog, predvidio: "Ponuđač je 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 3 dana nakon isteka važenja ponude. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtijevane dokaze prije potpisivanja ugovora; 3) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci ili okvirni sporazum; ili 4) u izjavi privrednog subjekta navede netačne činjenice o ispunjenosti uslova iz člana 111 stav 4 Zakona o javnim nabavkama", te tačkom 9. predmetne tenderske dokumentacije (Način, mjesto i vrijeme podnošenja ponuda i otvaranje ponuda) predvidio da se ponude podnose preko ESJN-a zaključno sa danom 30.05.2023.g. do 11 sati, zatim da se Izjava privrednog subjekta i garancija banke podnose u elektronskom obliku putem ESJN, te da ako ponuđač ne može da garanciju ponude podnese u elektronskom obliku, dužan je da putem ESJN dostavi kopiju garancije ponude, a da original garancije ponude dostavi, odnosno uruči naručiocu neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda, kao i da se original garancije ponude u pisanom obliku dostavlja: - neposrednom predajom na arhivi naručioca na adresi Opština Žabljak, Trg Durmitorskih ratnika broj 1, 84220 Žabljak; - preporučenom pošiljkom sa povratnicom na adresi Opština Žabljak, Trg Durmitorskih ratnika broj 1,

84220 Žabljak, radnim danima od 10.00 do 14.00 sati, zaključno sa danom 30.05.2023. g, do 11 sati. Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 12 stav 1 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, dok je u Uputstvu ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje čini sastavni dio navedenog pravilnika, u tački 3 stav 2 (Način podnošenja ponuda) predviđeno da se izjava privrednog subjekta i garancija ponude podnose u elektronskom obliku putem ESJN.

U spisima predmeta dostavljenim putem ESJN-a nalazi se Rješenje o obrazovanju Komisije za sprovođenje postupka javne nabavke broj 01-018/23-89 od 11.05.2023.g., u kojem je navedeno da predmetnu komisiju čine: Vukica Lalović, predsjednik, Vesko Dedeić, član i Tatjana Vojinović, član, zatim zapisnik o otvaranju ponuda od 30.05.2023.g. u 12:00 časova, koji je kreiran od ESJN i dostavljen ponuđačima kroz dio "komunikacija u postupku". U predmetnom zapisniku o otvaranju ponuda je navedeno da su ponude u predmetnom postupku javne nabavke podnijeli ponuđač DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU ZA PROIZVODNJU, PROMET I USLUGE, EXPORT IMPORT "INDEL INŽENJERING" DOO PODGORICA, DOO "PROSPECT" DRUŠTVO ZA ISTRAŽIVANJE I RAZVOJ U OSTALIM PRIRODNIM I INŽENJERSKIM NAUKAMA - PODGORICA, vrsta ponude: samostalna ponuda sa podugovaračima, šifra ponude 64049, datum i vrijeme podnošenja ponude: 29.05.2023. 23:41 i ponuđač Geotest engineering d.o.o., vrsta ponude: samostalna ponuda, šifra ponude 64558, datum i vrijeme podnošenja ponude: 30.05.2023. 10:25.

Nadalje, u spisima predmeta dostavljenim neposredno Komisiji za zaštitu prava od strane naručioca, nalazi se Zapisnik o otvaranju ponuda broj 01-018/23-109 od 30.05.2023.g. sačinjen i potpisan od strane članova Komisije za sprovođenje predmetnog postupka javne nabavke, a u kojem zapisniku je pored podataka o Komisiji za sprovođenje predmetnog postupka javne nabavke (broj i datum rješenja o obrazovanju komisije; sastav komisije; prisutni članovi komisije), zatim podataka o postupku javne nabavke, te podataka o ponuđačima: 1. DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU ZA PROIZVODNJU, PROMET I USLUGE, EXPORT IMPORT "INDEL INŽENJERING" DOO PODGORICA, DOO "PROSPECT" DRUŠTVO ZA ISTRAŽIVANJE I RAZVOJ U OSTALIM PRIRODNIM I INŽENJERSKIM NAUKAMA - PODGORICA i 2. "Geotest engineering " d.o.o. koji su podnijeli ponudu u predmetnom postupku (naziv ponuđača, šifra ponude, datum i vrijeme podnošenja ponude i ukupna cijena ponuda), navedeno i da je na arhivi naručioca u skladu sa predmetnom tenderskom dokumentacijom, dana 30.05.2023.g., garanciju ponude dostavio ponuđač DRUŠTVO SA OGRANIČENOM ODGOVORNOŠĆU ZA PROIZVODNJU, PROMET I USLUGE, EXPORT IMPORT "INDEL INŽENJERING" DOO PODGORICA, DOO "PROSPECT" DRUŠTVO ZA ISTRAŽIVANJE I RAZVOJ U OSTALIM PRIRODNIM I INŽENJERSKIM NAUKAMA - PODGORICA, evidentiranu pod brojem 01-018/23-108 izdatu od Lovćen banke Podgorica, vrijednost garancije: 1.123,97 eura.

Takođe, iz spisa predmeta dostavljenih putem ESJN, utvrđeno je da je žalilac svoju ponudu podnio putem ESJN, zatim da je u ponudi u dijelu Uslovi za učešće u postupku i zahtjevi u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke u dijelu u kojem se odnosi na garanciju ponude, u rubrici "odgovor/napomena" naveo: "Ponuđač je 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 3 dana nakon isteka važenja ponude. Garancija ponude će se aktivirati ako ponuđač: 1) odustane od ponude u roku važenja ponude; 2) ne dostavi zahtijevane dokaze prije potpisivanja ugovora; 3) odbije da potpiše ugovor o javnoj nabavci ili okvirni sporazum; ili 4) u izjavi privrednog subjekta navede netačne činjenice o ispunjenosti uslova iz člana 111 stav 4 Zakona o javnim nabavkama" , te u rubrici "prilozi" dostavio kopiju garancije ponude broj 800-1876/3 od 29.05.2023.g., izdatu od strane od Hipotekarne banke AD.

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke, u dijelu u kojem se ista odnosi na ponudu žalioca naveo: " U roku za dostavljanje ponuda "Geotest engineering" doo Podgorica, je dostavio ponudu dana 30.05.2023.godine u 10:25 sati, šifra ponude 64558. Ponuđena cijena 51.200,00€ bez PDV-a. Uz ponudu je dostavljena Izjava privrednog subjekta, dokazi za vrednovanje i skenirana garancija za osiguranje ponude broj 800-1786/3 od 29.05.2023.godine izdata od Hipotekarne banke AD Podgorica. Ponuđač "Geotest engineering" doo Podgorica nije dostavio garanciju ponude u formi originala neposredno na arhivi naručioca ili putem pošte preporučenom pošiljkom zaključno sa danom 30.05.2023. godine do 11 sati, na iznos od 2% procijenjene vrijednosti javne nabavke i rokom važenja garancije predviđen tenderskom dokumentacijom, što je Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatovala Zapisnikom o otvaranju ponuda broj 01-018/23-109 od 30.05.2023. godine. Članom 108 Zakona o javnim nabavkama propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi, između ostalog, da nije dostavio garanciju ponude ili nije dostavio garanciju ponude na način predviđen tenderskom dokumentacijom, u skladu sa članom 122 st. 2, 3 ili 4 ovog zakona ili je dostavio garanciju ponude na manji iznos od traženog ili je ta garancija neispravna. Nadalje, članom 122 stav 2 Zakona o javnim nabavkama propisano je da se Izjava privrednog subjekta i garancija ponude podnose u elektronskom obliku putem ESJN-a, a stavom 3 ovog člana propisano je da izuzetno od stava 2 ovog člana, ako ponudač ne može da garanciju ponude podnese u elektronskom obliku, dužan je da putem ESJN-a dostavi kopiju garancije ponude, a da original garancije ponude dostavi odnosno uruči naručiocu neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda. Komisija je utvrdila da na strani ponuđača "Geotest engineering" doo Podgorica, postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke u skladu sa članom 108 Zakona o javnim nabavkama, a u vezi sa članom 122 stav 2 i 3 ovog Zakona, jer navedeni ponuđač nije uručio naručiocu original garancije ponude neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda. Shodno navedenom, Komisija je konstatovala da se ponuđač "Geotest engineering" doo Podgorica, isključuje iz postupka javne nabvke".

Dakle, kako žalilac nije garanciju ponude podnio u elektronskom obliku putem ESJN, to je bio dužan da osim kopije garancije ponude koju je dostavio putem ESJN-a, original garanciju ponude dostavi, odnosno uruči naručiocu neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda. Naime, budući da ne postoji bilo kakav dokaz da je žalilac original garanciju ponude dostavio, odnosno uručio naručiocu neposredno ili putem pošte preporučenom pošiljkom do isteka roka predviđenog za podnošenje ponuda, to iz navedenog nesporno proizilazi da isti nije dostavio garanciju ponude na način predviđen tenderskom dokumentacijom u skladu sa članom 122 st. 2 i 3 ZJN, tačkom 12 stav 1 predmetne tenderske dokumentacije i tačkom 3 stav 3 Uputstva ponuđačima za sačinjavanje i podnošenje ponuda, koje čini sastavni dio navedenog pravilnika, pa Komisija za zaštitu prava nalazi da je žalba osnovom člana 192 stav 1 tačka 4 ZJN izjavljena od strane neovlašćenog lica.

S obzirom, da je žalba odbijena kao izjavljena od strane neovlašćenog lica, to žalilac nema pravo na povraćaj sredstava uplaćenih na ime naknade za vođenje žalbenog postupka, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, neosnovan je zahtjev žalioca za naknadu troškova postupka na ime sastava predmetne žalbe, već je ove troškove dužan da snosi sam, shodno članu 94 stav 1 Zakona o upravnom postupku ("Sl. list CG", br. 56/14, 20/15, 40/16 i 37/17).

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