



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-41//2024

ESJN: 68062

Podgorica, 29.03.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/2-2024 od 18.03.2024 g., na osnovu člana 192 stav 1 tačka 7 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 74/19, 3/23 i 11/23), u postupku po žalbi "Globus Tours" d.o.o. Podgorica od 23.02.2024.g., izjavljenoj protiv tenderske dokumentacije JU OŠ „Sutjeska“ broj 426/2024-176 od 13.02.2024 g., na sjednici održanoj dana 29.03.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

Odbija se žalba "Globus Tours" d.o.o. Podgorica od 23.02.2024.g., izjavljena protiv tenderske dokumentacije JU OŠ „Sutjeska“ broj 426/2024-176 od 13.02.2024.g., kao neosnovana.

Obrazloženje

JU OŠ "Sutjeska" Podgorica je, kao naručilac, dana 13.02.2024.g. objavila na ESJN tendersku dokumentaciju broj 426/2024-176 od 13.02.2024.g. za otvoreni postupak javne nabavke usluga organizovanja škole u prirodi za učenike 1, 2, 3, 4, 5 i 6 razreda za školsku 2023/2024 g.

"Globus Tours" d.o.o. Podgorica, je dana 23.02.2024.g., putem ESJN, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv tenderske dokumentacije JU OŠ "Sutjeska" Podgorica zbog bitne povrede materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac pobijanom tenderskom dokumentacijom povrijedio odredbe čl. 8 i 10 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) iz razloga što je predviđenim uslovom stručne i tehničke sposobnosti i utvrđenom tehničkom specifikacijom predmeta nabavke favorizovao jednog ponuđača. Naime, ističe da je naručilac postupio suprotno članu 12 ZJN, iz razloga što se složenost konkretnog predloga nabavke ne može mjeriti samo i isključivo finansijskim efektom koji je neki od ponuđača realizovao u prethodnom periodu po pojedinačnom ugovoru, te da je složenost posla u odnosu na svaki pojedinačni predmet nabavke iz oblasti istog škola prirode ili ekskurzija gotovo identičan i isti se razlikuje u broju učesnika. Smatra da je nejasno zbog čega naručilac finansijsku vrijednost posla veže isključivo za pojedinačni izvršeni ugovor, odnosno ne dozvoljava kumulativno zbrajanje pojedinačno izvršenih poslova/ugovora od strane kvalifikovanih privrednih subjekata koji posjeduju značajno iskustvo u ovim poslovima. Takođe, smatra da se radi o nezakonitom postupanju naručioca, te da su motivi istog više nego očigledni. Smatra da se nezakonito postupanje naručioca i u tome što za period prethodnih pet godina od objavljivanja tendera, koji je određen kao dozvoljen za priznavanje referenci, čak u tri godine i to : 2020., 2021. i 2022.g. uopšte nijesu izvođene ekskurzije i škole prirode, iz razloga zabrane koja je uzrokovana pandemijom korona virusa u Crnoj Gori. Dalje, ističe da je naručilac u svom nezakonitom ponašanju

pošao i korak dalje, te tretiranim osporenim uslovom i bitnim karakteristikama predmeta nabavke dosljedno i u svemu „nacrtao“ hotel u kojem će se održavati škola prirode, i to upravo onaj hotel sa kojim je prethodno, a prije raspisivanja ovog tenderskog postupka zaključio aranžman jedini kvalifikovani ponuđač za kojeg se i raspisuje predmetni postupak i to baš za period od prvog aprila do osmog juna 2024.g. kada je planirano izvršenje predmeta nabavke. Posebno ističe da se detaljnom analizom hotelske ponude nesporno može konstatovati da se radi o hotelu Azul Beach Resort Montenegro u Ulcinju koji jedini ispunjava sve uslove iz bitnih karakteristika predmeta nabavke, a koji je u vrijeme izvođenja škola u prirodi, odnosno u vrijeme izvršenja predmeta ove nabavke, zakupljen od strane jedinog kvalifikovanog ponuđača za kojeg se i raspisuje predmetni postupak, te da niti jedan drugi ponuđač nema apsolutno nikakvu mogućnost da učestvuje u predmetnom postupku. Naglašava da se službeno lice iz navedenog hotela na njegov upit jasno izjasnilo da je hotel u navedenom periodu zakupljen od strane jedne agencije iz Podgorice i to prije raspisivanja predmetnog postupka, te da drugi privredni subjekti ne mogu dobiti ponudu. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, naloži naručiocu da otkloni utvrđene nepravilnosti, te da mu vrati sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka.

Naručilac je dana 26.02.2024 g., putem ESJN, dostavio spise predmeta kao i odgovor na žalbu, u kojem u bitnom ističe da je žalba u cjelosti neosnovana, iz razloga što žalilac nije dokazao postojanje činjenice na kojim temelji svoje žalbene navode. Dalje, ističe da u 2020., 2021. i 2022.g. zbog korona virusa u Crnoj Gori nijesu izvođene škole u prirodi i dačke ekskurzije, ali da to ne znači da on nema pravo da shodno članu 106 stav 1 ZJN zahtijeva da privredni subjekt koji učestvuje konkretno u postupku javne nabavke ispunjava uslov u pogledu iskustva na blagovremenom i uspješnom izvršavanju istih i sličnih poslova iz oblasti javnih nabavki. Takođe, ističe da je, s obzirom da se organizovanje škole u prirodi za 800 učenika 1, 2, 3, 4, 5 i 6 razreda, u trajanju 4 dana, zahtijevao potreban nivo barem dva kvalitetno i uspješno izvršena ista ili slična posla u prethodnih pet godina, i da je, imajući u vidu da je procijenjena vrijednost javne nabavke 147.000,00 evra, bez PDV-a, zahtijevao reference o iskustvu na izvršavanju istih ili sličnih poslova u iznosu od minimum 60.000,00 evra bez PDV-a, te da je isto zahtijevao proporcionalno složenosti predmetu javne nabavke, kako je to propisano članom 12 ZJN. Dalje, ističe da žalilac u žalbi ne navodi bilo kakve dokaze da u Ulcinju postoji samo jedan hotel (Anzul Beach Resort Montenegro) koji ispunjava sve zahtjevane uslove. Takođe, ističe da je Ulcinj odabran kao mjesto od strane ankete roditelja, koji u cjelosti finansiraju konkretni predmet nabavke, a da su zahtjevi u pogledu kapaciteta i sadržaja hotela definisani u skladu sa planiranim aktivnostima škole, te da iz navedenog proizilazi da žalilac ovim pokušava da bez ijednog razloga neosnovano ospori tendersku dokumentaciju.

Komisija za zaštitu prava je razmotrila žalbu, odgovor na žalbu, pobijanu tendersku dokumentaciju i ostale spise predmeta i utvrdila da je žalba neosnovana iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 101 ZJN propisano je da naručilac može, u skladu sa predmetom javne nabavke, tenderskom dokumentacijom da zahtijeva da privredni subjekat ispunjava uslove stručne i tehničke osposobljenosti, zatim da se uslovi iz stava 1 ovog člana mogu zahtijevati na minimalnom nivou kojim se obezbjeđuje sposobnost privrednog subjekta da može uspješno da izvrši ugovor o javnoj nabavci u cjelini ili u određenom dijelu, u zavisnosti od toga da li ponudu podnosi za predmet nabavke u cjelini ili za određenu partiju, te propisano da uslovi sposobnosti privrednog subjekta iz stava 1 ovog člana moraju da budu u vezi sa predmetom nabavke i srazmjerni predmetu nabavke, dok je odredbom člana 106 stav 1 tačka 1 ovog zakona propisano da se tenderskom dokumentacijom, kao uslov stručne i tehničke sposobnosti, može odrediti iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke, te članom 135b stav 1 tačka 6 ovog zakona propisano da u postupku provjere

izjave privrednog subjekta, komisija može da traži dostavljanje potvrda izdatih od strane investitora, odnosno korisnika o izvršenim isporukama robe, pruženim uslugama ili izvedenim radovima, tokom prethodnih godina ali ne duže od pet godina, računajući i godinu u kojoj je započet postupak javne nabavke, koje sadrže opis i vrijednost predmeta nabavke, vrijeme realizacije ugovora i konstataciju da je ugovor blagovremeno i kvalitetno izvršen. Takođe, odredbom člana 194 stav 1 ZJN propisano je da je podnosilac žalbe dužan da u žalbi dokaže postojanje činjenica na kojima temelji svoje žalbene navode.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u dijelu "Stručna i tehnička sposobnost", predvidio: "Privredni subjekat treba da posjeduje iskustvo na kvalitetnom i uspješnom izvršavanju minimum dva ista ili slična posla iz oblasti predmeta nabavke tokom prethodnih pet godina, računajući i godinu u kojoj je započet postupak javne nabavke, tj. u 2020, 2021, 2022, 2023 i 2024. godini. Istim poslom iz oblasti predmeta nabavke smatra se organizovanje škole u prirodi za 1, 2, 3, 4, 5 i/ili 6 razred/e, ugovorene vrijednosti minimum 60.000,00 EUR-a, bez PDV-a. Sličnim poslom iz oblasti predmeta nabavke podrazumijeva se organizovanje školske ekskurzije, ugovorene vrijednosti minimum 60.000,00 EUR-a, bez PDV-a".

Takođe, naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom utvrdio tehničku specifikaciju predmeta nabavke, kojoj je u rubrici „Opis predmeta nabavke“, predvidio „Organizovanje škole u prirodi za učenike 1, 2, 3, 4, 5 i 6 razreda za školsku 2023/2024 godinu“, te u rubrici „Bitne karakteristike predmeta nabavke“, predvidio „Škola u prirodi se realizuje u Crnoj Gori, u Opštini Ulcinj, u trajanju od četiri dana, u dvije grupe, i to: I grupa (1, 3 i 5 razred), II grupa (2, 4 i 6 razred), za koju je potrebno obezbijediti: 1) Prevoz: autobusima visoke turističke klase, sa opremom za prevoz djece, na relaciji: ispred JU OŠ "Sutjeska" – odredišni hotel; Hotel - ispred JU OŠ "Sutjeska"; 2) Smještaj u jednom hotelu ili hotelskom kompleksu, kategorije minimum 3 zvjezdice, tri noćenja, na bazi punog pansiona, i to: prvi dan - ručak i večera, drugi i treći dan - doručak, ručak i večera, četvrti dan – doručak; - Za svaki obrok minimum tri vrste jela; - Obroci za djecu na bazi švedskog stola ili posluživanja od strane osoblja hotela; 3) Hotel treba da sadrži: - minimum 450 kreveta; -restoran minimum 250 mjesta; - minimum dvije sale sa minimum 50 mjesta za izvođenje nastave; -minimum jednu prostoriju za zabavu kapaciteta minimum 130m²; - minimum tri sportska terena za kolektivne sportove (mali fudbal, košarka, odbojka, rukomet); - da se nalazi u zoni van saobraćaja pri čemu nije dozvoljen saobraćaj u okviru kruga, odnosno kompleksa hotela; 4) Organizator škole (turistička agencija) obezbjeđuje: -Obavezno osiguranje učenika, nastavnog osoblja i njihovog prtljaga u toku prevoza autobusima; - Obavezno osiguranje učenika i nastavnog osoblja u toku boravka u hotelu; - Tehničkog vodiča; - Jednog animatora na svakih 50 učenika; - Prisustvo jednog ljekara 24 časa dnevno; -Prevoz, smještaj i ishranu na bazi punog pansiona za 43 predstavnika škole (41 odeljenskog starješinu na planirani broj učenika i dva pratioca realizacije programa Škole); -Na svakih 20 učenika sa punom cijenom, gratis aranžman za jednog učenika prema kriterijumu uprave Škole; - Za drugo dijete iz iste porodice popust 25%, a za treće dijete iz iste porodice popust 50% od pune cijene po učeniku; - Naknadu odjeljenskim starješinama u iznosu od 25 eura po 100 % punoplativom učeniku; - Novčana naknada za asistenta u nastavi u slučaju da učenik štíćenik pođe u Školu u prirodi; -Novčanu naknadu za dva predstavnika Škole koji prate realizaciju programa Škola u prirodi; - Plaćaje svih drumarina i taksi u vezi prevoza. Uslov iz tačke 3 tehničke specifikacije dokazuje se potvrdom privrednog društva, u čijem vlasništvu se nalazi hotel, da ispunjava zahtijevane uslove definisane ovom tačkom".

Dakle, budući da je odredbom člana 135b stav 1 tačka 6 ZJN propisano da u postupku provjere izjave privrednog subjekta, komisija može da traži dostavljanje potvrda izdatih od strane investitora, odnosno korisnika o izvršenim isporukama robe, pruženim uslugama ili izvedenim radovima, tokom

prethodnih godina ali ne duže od pet godina, računajući i godinu u kojoj je započet postupak javne nabavke, koje sadrže opis i vrijednost predmeta nabavke, vrijeme realizacije ugovora i konstataciju da je ugovor blagovremeno i kvalitetno izvršen, to je u konkretnom naručilac u skladu sa navedenom zakonskom odredbom, pobijanom tenderskom dokumentacijom zahtijevao dostavljanje potvrda o kvalitetnom i uspješnom izvršavanju istih ili sličnih poslova iz oblasti predmeta nabavke izvršenih tokom prethodnih pet godina dana, koja mu omogućava da za dokazivanje ispunjenosti navedenog uslova zahtijeva dostavljanje potvrda o iskustvu na istim ili sličnim poslovima stečenom u periodu kraćem od pet godina. Takođe, imajući u vidu da je članom 12 ZJN propisano da je naručilac dužan da uslove u postupku javne nabavke, koji se odnose na ekonomsko-fnansijsku i stručno-tehničku sposobnost privrednog subjekta utvrdi proporcionalno složenosti predmeta nabavke, izvršenja ugovora i procijenjenoj vrijednosti javne nabavke, kao i činjenicu da je tenderskom dokumentacijom predviđeno da procijenjena vrijednost predmeta javne nabavke iznosi 147.000,00 eura, to je pobijanom tenderskom dokumentacijom utvrđen odgovarajući zahtjev u pogledu vrijednosti ugovora o pruženim istim ili sličnim uslugama izvršenog tokom prethodnih pet godina, koji je proporcionalan u odnosu na procijenjenu vrijednost predmeta nabavke i ujedno je obezbijeđeno da ponuđač posjeduje odgovarajuće iskustvo kojim se garantuje njegova sposobnost da može uspješno da izvrši ugovor o javnoj nabavci u cjelini. Ovo posebno iz razloga što je predmet konkretnog postupka javne nabavke organizovanje škole prirode za 800 učenika 1, 2, 3, 4, 5, 6 razreda u trajanju četiri dana.

Pored navedenog, Komisija za zaštitu prava nalazi da žalilac nijednim dokazom nije dokazao postojanje činjenice na kojima zasniva svoj žalbeni navod da je tehnička specifikacija predmeta nabavke prilagođena jednom ponuđaču, a što je bio dužan da dokaže u smislu člana 194 stav 1 ZJN.

Budući da je žalba odbijena kao neosnovana, žalilac nema pravo na povraćaj sredstava koje je uplatio na ime naknade za vođenje žalbenog postupka, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 192 stav 1 tačka 7 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.



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.