



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0902-76/2024

ESJN: 68221

Podgorica, 26.04.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/6-2024 od 15.04.2024.g., na osnovu člana 192 stav 2 tačka 2 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 74/19, 3/23 i 11/23), u postupku po žalbi „Agroauto“ d.o.o. Podgorica od 23.03.2024.g., izjavljenoj preko punomoćnika Dražena Milačića, advokata iz Podgorice, protiv odluke „Komunalno“ d.o.o. Tuzi broj 489/24 od 13.03.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 26.04.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Odbija se žalba „Agroauto“ d.o.o. Podgorica od 23.03.2024.g., izjavljena protiv odluke „Komunalno“ d.o.o. Tuzi broj 489/24 od 13.03.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kao neosnovana.

2. Svaka stranka snosi svoje troškove postupka.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 236/24 od 19.02.2024.g., za otvoreni postupak javne nabavke traktora sa priključcima, po partijama, „Komunalno“ d.o.o. Tuzi, je kao naručilac, donijelo odluku broj 489/24 od 13.03.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača „Agromehanika“ d.o.o. Bijelo Polje, dok je ponuđač "Agroauto" d.o.o. Podgorica isključen iz postupka javne nabavke.

Ponuđač "Agroauto" d.o.o. Podgorica, je dana 23.03.2024.g, putem ESJN-a, preko punomoćnika Dražena Milačića, advokata iz Podgorice, izjavio Komisiji za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki (u daljem tekstu: Komisija za zaštitu prava) žalbu protiv navedene odluke zbog povrede pravila postupka, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja, pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je naručilac prilikom donošenja pobijane odluke postupio suprotno članu 11 Zakona o upravnom postupku. Dalje ističe, da prilikom donošenja pobijane odluke naručilac nije pravilno i potpuno utvrdio činjenično stanje od značaja za ocjenu ispravnosti ponude ponuđača „Agromehanika“ d.o.o. Bijelo Polje. Dalje ističe da je ponuda ponuđača „Agromehanika“ d.o.o. Bijelo Polje, neispravna, iz razloga što je ovaj ponuđač u ponudi naveo bitne karakteristike: "Točkovi Radial prednji 280/85 R20 Radial stražnji 380/85 R30 DIMENZIJE Ukupna dužina (S poteznicama) mm 3.810; Ukupna širina (trag točkova) mm 1.960; Ukupna visina mm 2.655; Međusosovinski razmak mm 2.130; Trag točkova prednji mm 1.485; Trag točkova zadnji mm 1.515; Visina od

tla (klirens) mm 440; Radius okretanja mm 3.370", koje se ne podudaraju sa karakteristikama koje su tražene tenderskom dokumentacijom. Dalje navodi da ga naručilac nije mogao isključiti iz postupka javne nabavke iz razloga što je registrovan i za prodaju i za servis traktora koji je ponudio, te da je ujedno i zvanični zastupnik za Crnu Goru. Takođe navodi da je učinjena bitna povreda pravila postupka iz člana 195 ZJN stav 1 tač. 1 i 2, jer tenderska dokumentacija ne sadrži obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke. U konačnom predlaže, da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu u cjelosti, te da poništi odluku naručioca i predmet vrati na ponovni postupak i odlučivanje, kao i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe po AT-u uvećanu za vrijednost PDV-a.

Naručilac je dana 27.03.2024.g., putem ESJN dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta sa odgovorom na žalbu u kojem u bitnom ističe da je žalba u cjelosti neosnovana.

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

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da je u predmetnom postupku počinjena bitna povreda pravila postupka iz člana 195 stav 1 tač. 1 i 2 ZJN, iz razloga što tenderska dokumentacija ne sadrži obavezne uslove za učešće u postupku javne nabavke. Ovo iz sljedećih razloga:

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom, u Uslovima za učešće u postupku i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke, u dijelu „obavezni uslovi“ predvidio: „U postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji: 1) nije pravosnažno osuđivan i čiji izvršni direktor nije pravosnažno osuđivan za neko od krivičnih djela sa obilježjima: a) kriminalnog udruživanja; b) stvaranja kriminalne organizacije; c) davanje mita; č) primanje mita; ć) davanje mita u privrednom poslovanju; d) primanje mita u privrednom poslovanju; dž) utaja poreza i doprinosa; đ) prevare; e) terorizma; f) finansiranja terorizma; g) terorističkog udruživanja; h) učestovanja u stranim oružanim formacijama; i) pranja novca; j) trgovine ljudima; k) trgovine maloljetnim licima radi usvojenja; l) zasnivanja ropskog odnosa i prevoza lica u ropskom odnosu što se dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde nadležnog organa izdatog na osnovu kaznene evidencije, u skladu sa propisima države u kojoj privredni subjekat ima sjedište, odnosno u kojoj ovlašćeno lice tog privrednog subjekta ima prebivalište“, te predvidio: „U postupku javne nabavke može da učestvuje samo privredni subjekat koji je izmirio sve dospelje obaveze po osnovu poreza i doprinosa za penzijsko i zdravstveno osiguranje što se dokazuje na osnovu uvjerenja ili potvrde organa uprave nadležnog za poslove naplate poreza, odnosno nadležnog organa države u kojoj privredni subjekat ima sjedište“. Takođe, naručilac je u tački 5 predmetne tenderske dokumentacije (Osnove za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke), između ostalog, predvidio: „Privredni subjekat će se isključiti iz postupka javne nabavke, ako: ... 2) postoji sukob interesa iz člana 41 stav 1 tačka 2 ili člana 42 Zakona o javnim nabavkama; 3) ne ispunjava uslov iz člana 99 ovog zakona;... 8) postoji drugi razlog predviđen ovim zakonom.“

Dakle, iz navedenog jasno i nesporno proizilazi da predmetna tenderska dokumentacija sadrži obavezne uslove za učešće u postupku i obavezne osnove za isključenje iz postupka javne nabavke, što u konkretnom, znači da u predmetnom postupku javne nabavke nije počinjena bitna povreda pravila postupka iz člana 195 stav 1 tačka 2 ZJN.

Neosnovan je žalbeni navod žalioaca da ga je naručilac nezakonito isključio iz postupka javne nabavke. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 108 tačka 5 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena.

Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 083/23), u članu 1 je propisano da izjava privrednog subjekta kojom podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač garantuje da će u toku trajanja postupka javne nabavke i realizacije ugovora o javnoj nabavci ispunjavati sve uslove za učešće u postupku javne nabavke i da ne postoji osnov za isključenje iz postupka javne nabavke, predviđen tenderskom dokumentacijom, zatim članom 2 stav 1 ovog pravilnika propisano je da Izjava sadrži podatke o: naručiocu, postupku i predmetu javne nabavke i ponudi; privrednom subjektu; obaveznim uslovima za učešće u postupku javne nabavke; sprječavanju korupcije i sukoba interesa; posebnim osnovima za isključenje iz postupka javnih nabavki; uslovima sposobnosti privrednog subjekta; dokazivanju ispunjenosti uslova u slučaju ograničenja broja kvalifikovanih kandidata; garantnoj izjavi, te u stavu 2 ovog člana propisano je da je Izjava data na Obrascu 1 koji je sastavni dio ovog pravilnika, a u članu 3 ovog pravilnika propisano je da ovaj pravilnik stupa na snagu danom objavljivanja u "Službenom listu Crne Gore". Takođe, ovim pravilnikom propisan je obrazac izjave privrednog subjekta koji, pored ostalog, sadrži zahtjeve za izjašnjenje privrednog subjekta u pogledu: ispunjenosti obaveznih uslova iz člana 99 ZJN za učešće u postupku javne nabavke; sprečavanja korupcije i sukoba interesa iz člana 38 stav 2 tačka 1, člana 41 i člana 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). U predmetnom obrascu izjave u dijelu VI - Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, pod tačkom A: Sposobnost za obavljanje djelatnosti, između ostalog, je navedeno sljedeće: "1) Da li je privredni subjekat upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište ☐ Da ☐ Ne. Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku, navesti: web-adresa: [.....] 2) Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenje (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke ☐ Da ☐ Ne. Ako je relevantna dokumentacija dostupna u elektronskom obliku, navesti: web-adresa: [.....]" Sastavni dio predmetnog pravilnika je Uputstvo za popunjavanje Izjave privrednog subjekta, u kojem je, između ostalog, u dijelu VI Uslovi sposobnosti privrednog subjekta navedeno sljedeće: "Ako naručilac tenderskom dokumentacijom nije zahtijevao ispunjenost uslova iz tačke 1 i/ili tačke 2 privredni subjekat ne popunjava ovaj dio izjave".

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u Uslovima za učešće i zahtjevima u pogledu načina izvršavanja predmeta nabavke kao uslov za obavljanje djelatnosti zahtijevao sljedeće: "Privredni subjekat treba da je upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište. Ispunjenost uslova za obavljanje djelatnosti dokazuje se dostavljanjem dokaza o registraciji u Centralnom registaru privrednih subjekata ili drugom odgovarajućem registaru sa podacima o ovlašćenom licu privrednog subjekta", dok je tačkom 10 (Uputstvo za sačinjavanje ponude), predvidio: „Ponuda se sačinjava u ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude. Ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje se izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascu izjave privrednog subjekta. Ponuđač je dužan da tačno, potpuno, pravilno i nedvosmisleno popuni Izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije“.

Žalilac je uz ponudu, između ostalog, dostavio izjavu privrednog subjekta sačinjenu na Obrascu 1 Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", broj 55/23 i 83/23), u kojoj je u dijelu VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta" pod tačkom A "Sposobnost za obavljanje djelatnosti" na pitanje 2) "Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenja (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke?", dao odgovor "Da", te na potpitanje "Ako je odgovor da, navedite o kojem dokazu se radi", naveo: "Dostavljen dokaz da je AGROAUTO D.O.O. upisan u Centralni registar privrednih subjekata".

Naručilac je u obrazloženju pobijane odluke u odnosu na ponudu žalio, između ostalog, naveo: „Naručilac je tačkom 10 Poziva za nadmetanje iz tenderske dokumentacije dao Uputstvo za sačinjavanje ponude, kojim je predviđeno da se ponuda sačinjava na ESJN u skladu sa tenderskom dokumentacijom i važećim Pravilnikom o sadržaju ponude i uputstvu za sačinjavanje i podnošenje ponude, zatim predvidio da se ispunjenost uslova za učešće u postupku javne nabavke dokazuje izjavom privrednog subjekta, koja se sačinjava na obrascu datom u Pravilniku o obrascima izjave privrednog subjekta, te u stavu 3 predvidio da je ponuđač dužan da tačno i nedvosmisleno popuni izjavu privrednog subjekta u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije. Nadalje, članom 111 stav 3 Zakona o javnim nabavkama propisano je: „Podnosilac prijave za kvalifikaciju, odnosno ponuđač dužan je da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke“. Budući da je članom 111 stav 2 ZJN propisano da je ponuđač dužan da u izjavi privrednog subjekta navede potpune, jasne i tačne podatke, to manjkavaost njegove izjave u pogledu člana 108 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama je za isključenje iz postupka javne nabavke. Takođe, članom 120 stav 17 tačka 3 propisano je da nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije se mijenjati ili dopunjavati izjava privrednog subjekta. U vezi prednje navedenog, Komisija za sprovođenje postupka konstatuje da „Agroauto“ d.o.o. Podgorica se isključuje iz postupka javne nabavke za nabavku robe – Nabavka traktora sa priključcima u skladu sa članom 108 tačka 5 ZJN, kojim je propisano da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da ponuđač nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena. Uvidom u ponudu i dostavljenu Izjavu privrednog subjekta utvrđeno je da je ponuđač u dijelu Uslovi sposobnosti privrednog subjekta, A.sposobnost za obavljanje djelatnosti – 2) Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenja (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u skladu sa zakonom naveo je da posjeduje dokaz i da je „Agroauto“ d.o.o. Podgorica upisan u Centralni registar privrednih subjekata, iako je predmetnom tenderskom dokumentacijom nije bilo predviđeno da ponuđač mora da ispuni navedeni zahtjev“.

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno i nesumnjivo proizilazi da ponuđač „Agroauto“ d.o.o. Podgorica nije pravilno sačinio izjavu privrednog subjekta, budući da je u istoj u dijelu VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta" pod tačkom A "Sposobnost za obavljanje djelatnosti" na pitanje 2) "Da li privredni subjekat posjeduje ovlaštenja (dozvola, licenca, odobrenje ili drugi akt) za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke?", dao odgovor "Da", te na potpitanje "Ako je odgovor da, navedite o kojem dokazu se radi", naveo: "Dostavljen dokaz da je AGROAUTO D.O.O. upisan u Centralni registar privrednih subjekata". Naime, budući da iz Uputstva za popunjavanje izjave privrednog subjekta, koje čini sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), proizilazi da ako naručilac tenderskom dokumentacijom nije zahtijevao ispunjenost uslova iz tačke 2 privredni subjekat ne popunjava ovaj dio izjave, to je iz navedenog nesporno da je izjava privrednog subjekta ponuđača „Agroauto“ d.o.o. Podgorica nepravilno sačinjena u naznačenom

dijelu, s obzirom da je isti dao odgovor na pitanje iz tačke 2, iako tendrskom dokumentacijom nije zahtijevan ovaj uslov, već isključivo uslov iz tačke 1.

Shodno navedenom, Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac pobijanom odlukom potpuno i pravilno utvrdio činjenično stanje, te na tako utvrđeno činjenično stanje pravilno primijenio materijalno pravo kada je žalioica isključio iz postupka javne nabavke osnovom člana 108 stav 1 tačka 5 ZJN. Ovo tim prije što je izjava privrednog subjekta krucijalni dokaz za dokazivanje uslova za učešće u postupku javne nabavke koji su zahtijevani tendrskom dokumentacijom i ista se u skladu sa odredbom člana 120 stav 17 tačka 3 ZJN, nakon isteka roka za podnošenje ponuda, ne smije mijenjati i/ili dopunjavati.

S obzirom da žalilac nije dokazao da ne postoji razlog za njegovo isključenje iz predmetnog postupka javne nabavke i da je njegova ponuda najpovoljnija, to Komisija za zaštitu prava nije razmatrala žalbene navode žalioica koji se odnose na ocjenu ponude ponuđača „Agromehanika“ d.o.o. Bijelo Polje, jer su bez uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari, budući da je odredbom člana 192 stav 2 tačka 2 ZJN, propisano: "Izuzetno od stava 1 tačka 7 ovog člana, žalba na odluku o izboru najpovoljnije ponude odbiće se kao neosnovana, ako podnosilac žalbe ne dokaže da ne postoji razlog za njegovo isključenje iz postupka javne nabavke i da je njegova ponuda najpovoljnija."

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.

Takođe, iz istih razloga, neosnovan je zahtjev žalioica 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 2 tačka 2 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.

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.


Presjednik vijeća,
Melida Suljević