



CRNA GORA

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki

Broj: UP. 0907-287/2024

ESJN: 77241

Podgorica, 26.09.2024.g.

Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki u vijeću sastavljenom na osnovu Odluke o sastavu vijeća broj 09-29/8-2024 od 04.09.2024.g., na osnovu člana 195 stav 3 u vezi stava 1 tačka 2, člana 196 i člana 206 stav 1 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 74/19, 03/23 i 11/23), u postupku povodom žalbe "MIT-Berane" d.o.o. Berane od 18.09.2024.g., izjavljene, preko punomoćnika Orla Muratovića, advokata iz Podgorice, protiv odluke "Pogrebne usluge" d.o.o. Budva broj 03-9/1 od 09.09.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, na sjednici održanoj dana 26.09.2024.g., donijela je

RJEŠENJE

1. Povodom žalbe "MIT-Berane" d.o.o. Berane od 18.09.2024.g., izjavljene protiv odluke "Pogrebne usluge" d.o.o. Budva broj 03-9/1 od 09.09.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, po službenoj dužnosti poništava se postupak javne nabavke po tenderskoj dokumentaciji "Pogrebne usluge" d.o.o. Budva broj 03-1/3 od 07.08.2024.g., u cjelosti.

2. Žalba je bespredmetna.

3. Sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka u iznosu od 400,00 eura, Komisija za zaštitu prava u postupcima javnih nabavki vratiće "MIT-Berane" d.o.o. Berane, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

4. Obavezuju se "Pogrebne usluge" d.o.o. Budva da "MIT-Berane" d.o.o. Berane nadoknade troškove postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 400,00 eura, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

U postupku po tenderskoj dokumentaciji broj 03-1/3 od 07.08.2024.g. za otvoreni postupak javne nabavke robe – nabavka pogrebne opreme, "Pogrebne usluge" d.o.o. Budva, je kao naručilac, donio odluku broj 03-9/1 od 09.09.2024.g. o izboru najpovoljnije ponude, kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača "Vododjelnica-Lazović" d.o.o. Podgorica, dok je ponuđač "MIT Berane" d.o.o. Berane isključen iz postupka javne nabavke.

Ponudač "MIT-Berane" d.o.o. Berane, je dana 18.09.2024.g., putem ESJN, preko punomoćnika Orla Muratovića, 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 bitne povrede zakona, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi u bitnom ističe da naručilac nije na potpun i pravilan način utvrdio činjenično stanje, s obzirom da je ponudu ponuđača "Vododjelnica-Lazović" d.o.o. Podgorica proglasio ispravnom i najpovoljnijom, a trebao ga je isključiti iz postupka javne nabavke. Ističe da ponuđač "Vododjelnica-Lazović" d.o.o. Podgorica izjavu privrednog subjekta nije popunio u skladu sa Uputstvom za popunjavanje izjave, koje čini sastavni dio Pravilnika o obrascu izjave privrednog subjekta ("Sl. list CG", br. 55/23 i 83/23), jer je u poglavlju VI "Uslovi sposobnosti privrednog subjekta", tačka A: "Sposobnost za obavljanje djelatnosti" na pitanje 1) "Da li je privredni subjekat upisan u Centralni registar privrednih subjekata ili drugi odgovarajući registar u državi u kojoj privredni subjekat ima sjedište?" naveo: "Izvod iz Centralnog registra privrednih subjekata koji izdaje Poreska uprava, registarski broj 5-0005844/012, od 13.03.2021.g. Miljan Lazović, ovlašteno lice", gdje je naveo podatke koji nijesu traženi Pravilnikom o obrascu izjave privrednog subjekta, a koji se odnose na registarski broj Izvoda i ime i prezime ovlaštenog lica društva što ukazuje da je ovaj ponuđač nepravilno sačinio izjavu, u prilog čega se poziva na rješenja Komisije za zaštitu prava br. UP 0906-134/2024 od 07.06.2024.g., UP 0903-203/2024 od 26.07.2024.g. i UP0903-211/2024 od 26.07.2024.g. Dalje, navodi da ponuđač "Vododjelnica-Lazović" d.o.o. Podgorica nije pravilno popunio izjavu privrednog subjekta u dijelu C "Stručna i tehnička sposobnost" jer je na pitanje pod tačkom 6) "Da li privredni subjekat posjeduje opis i karakteristike predmeta nabavke koji je tražen tenderskom dokumentacijom (uzorak, katalog ili fotografiju predmeta nabavke)?", naveo odgovor "Da" iako naručilac tenderskom dokumentacijom nije zahtijevao ovaj uslov "stručno tehničku sposobnost", već kao elektronski katalog, pa smatra da ovaj ponuđač nije bio u obavezi da popuni odjeljak C "Stručna i tehnička sposobnost", što predstavlja osnov za isključenje iz postupka javne nabavke shodno članu 108 stav 1 tačka 5 Zakona o javnim nabavkama. Takođe, navodi da ga je naručilac neosnovano isključio iz postupka javne nabavke jer nije popunio u izjavi privrednog subjekta dio koji se odnosi na "stručno tehničku sposobnost" što nije ni bio u obavezi pošto je naručilac tenderskom dokumentacijom predvidio uslov elektronski katalog. U konačnom, predlaže da Komisija za zaštitu prava usvoji žalbu, naloži naručiocu da otkloni učinjene nepravilnosti, kao i da mu nadoknadi sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje postupka po žalbi i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastava žalbe po AT-u.

Naručilac je dana 19.09.2024.g., putem ESJN, dostavio Komisiji za zaštitu prava spise predmeta, bez odgovora na žalbu.

Povodom žalbe žaliooca, Komisija za zaštitu prava je postupajući u skladu sa članom 195 stav 3 i članom 196 ZJN, ne ispitujući žalbene navode, po službenoj dužnosti utvrdila da je u predmetnom postupku javne nabavke naručilac učinio bitnu povredu pravila postupka javne nabavke iz člana 195 stav 1 tačka 2 ZJN, kojim je propisano da je bitna povreda pravila postupka javne nabavke ako tenderska dokumentacija ne sadrži obavezne uslove za učešće u postupku

javne nabavke i/ili obavezne osnove za isključenje iz postupka javne nabavke. Ovo iz sljedećih razloga:

Odredbom člana 108 ZJN propisano je da će naručilac isključiti privrednog subjekta iz postupka javne nabavke ako utvrdi da: 1) je vršio neprimjeren uticaj u smislu člana 38 stav 2 tačka 1 ovog zakona; 2) postoji sukob interesa iz člana 41 stav 1 tačka 2 ili člana 42 ovog zakona; 3) ne ispunjava uslov iz člana 99 ovog zakona; 4) ne ispunjava uslov iz čl. 102, 104 ili 106 ovog zakona predviđen tenderskom dokumentacijom; 5) nije dostavio izjavu privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena; 6) postoji razlog na osnovu kojeg se smatra da je odustao od prijave, odnosno ponude, a koji je propisan članom 120 stav 15 ovog zakona; 7) 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; i/ili 8) postoji drugi razlog propisan ovim zakonom.

Naručilac je predmetnom tenderskom dokumentacijom u tački 5. Osnovi za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke predvidio: "Privredni subjekat će se isključiti iz postupka javne nabavke, ako: 1) postoji sukob interesa iz člana 41 stav 1 tačka 2 alineja 1 i 2 ili člana 42 Zakona o javnim nabavkama; 2) ne ispunjava obavezne uslove i uslove sposobnosti privrednog subjekta predviđene tenderskom dokumentacijom; 3) postoji drugi razlog predviđen ovim zakonom".

Dakle, iz navedenog činjeničnog stanja jasno proizilazi da predmetna tenderska dokumentacija ne sadrži sve obavezne osnove za isključenje privrednog subjekta iz postupka javne nabavke propisane članom 108 ZJN, jer ne sadrži osnove za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 tač. 1, 5, 6 i 7 odnosno osnove koji se odnose na: vršenje neprimjerenog uticaja u smislu člana 38 stav 2 tačka 1 ovog zakona; nedostavljanje izjave privrednog subjekta ili dostavljena izjava ne sadrži informacije i podatke tražene tenderskom dokumentacijom ili je nepravilno sačinjena; postojanje razloga na osnovu kojeg se smatra da je odustao od prijave, odnosno ponude, a koji je propisan članom 120 stav 15 ovog zakona i ako 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. Naime, budući da su članom 108 ZJN propisani osnovi za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke, to je naručilac dužan da, u svakom postupku javne nabavke, nezavisno od vrste predmeta nabavke (roba, usluga, radovi), u tenderskoj dokumentaciji predvidi svaki propisani obavezni osnov za isključenje iz postupka. Komisija za zaštitu prava nalazi da je naručilac bio dužan da predmetnom tenderskom dokumentacijom predvidi sve osnove za obavezno isključenje iz postupka javne nabavke iz člana 108 ZJN, a kako naručilac u predmetnom postupku javne nabavke to nije učinio, to je isti počinio bitnu povredu pravila postupka.

S obzirom da je predmetni postupak javne nabavke obuhvaćen bitnom povredom pravila postupka iz člana 195 stav 1 tačka 2 ZJN, a koja bitna povreda se, u konkretnom, ne može otkloniti naknadnim radnjama naručioca, budući da su u predmetnom postupku javne nabavke ponude ponuđača otvorene, to utvrđena bitna povreda predstavlja zakonski razlog za poništenje ovog postupka javne nabavke u cjelosti, osnovom člana 195 stav 3 ZJN, kojim je propisano da u slučaju postojanja bitne povrede pravila postupka iz stava 1 ovog člana koja se ne može naknadno otkloniti, a koju podnosilac žalbe nije istakao u žalbi, Komisija za zaštitu prava će povodom žalbe, ne ispitujući žalbene navode, poništiti postupak javne nabavke u cjelini, odnosno postupak za određenu partiju na koju se žalba odnosi.

Budući da je predmetni postupak javne nabavke poništen po službenoj dužnosti u cjelosti, to Komisija za zaštitu prava nalazi da nema potrebe da naručiocu nalaže da otkloni utvrđene nepravilnosti, jer se one ne mogu otkloniti u poništenom postupku, već mu na iste ukazuje kako ih ne bi ponavljao u slučaju da pokrene i sprovede novi postupak javne nabavke.

Kako je predmetni postupak javne nabavke poništen u cjelosti, iz naprijed navedenih razloga, a time i pobijana odluka, to je žalba postala bespredmetna, jer se ne mogu razmatrati žalbeni navodi u odnosu na odluku koja je formalno pravno prestala da postoji.

S obzirom da je povodom žalbe predmetni postupak javne nabavke poništen u cjelosti po službenoj dužnosti, to je u konačnom odlučeno u korist žalioaca, pa će mu Komisija za zaštitu prava vratiti sredstva uplaćena na ime naknade za vođenje žalbenog postupka u iznosu od 400,00 eura, shodno članu 188 stav 5 ZJN.

Takođe, iz istih razloga, Komisija za zaštitu prava nalazi da je osnovan zahtjev žalioaca za naknadu troškova postupka na ime sastava žalbe, pa imajući u vidu da je članom 206 stav 4 ZJN propisano da se naknada za rad advokata određuje u skladu sa Advokatskom tarifom za sačinjavanje podnesaka za neprocjenjive predmete u upravnom postupku i upravnom sporu, kao i činjenicu da je žalba sačinjena od strane advokata za kojeg nije dostavljen dokaz da je registrovan kao obveznik PDV-a, to mu se određuju troškovi postupka po ovom osnovu u iznosu od 400,00 eura, bez PDV-a, u skladu sa članom 1 stav 3, tarifnim brojem 6 tačka 8 i tarifnim brojem 9 Advokatske tarife Crne Gore ("Sl. list CG", broj 79/17), 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 po žalbi je odlučeno u korist žalioaca.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 195 stav 3 u vezi stava 1 tačka 2, člana 196 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 ovog 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.

Predsjednik vijeća,

Nikola Golubović



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.