



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-1011/2011
Датум, 19.10.2011. године
Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву за заштиту права подносиоца захтева "Alegrina Ns" д.о.о. Нови Сад, ул.Булевар Михајла Пупина бр. 22, поднетом у отвореном поступку јавне набавке добара – подземни контејнери, ЈН бр. 02/11, за који је јавни позив објављен у „Сл. Гласнику РС“ бр. 46/11 од 24.06.2011. године, наручиоца ЈКП „Чистоћа“ Нови Сад, ул. Сентандрејски пут бр. 3, у саставу: председник Борислав Галић и чланови Весна Гојковић-Милин, Бранислав Цветковић, Вук Ранковић, на основу чл. 105. став 1., чл. 117. став 2. тачка 1. и чл. 116. Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник РС", бр. 116/2008; у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 19.10.2011. године, донела је:

Р Е Ш Е Њ Е

УСВАЈА СЕ захтев за заштиту права подносиоца захтева "Alegrina Ns" д.о.о. Нови Сад, и **У ЦЕЛИНИ ПОНИШТАВА** отворени поступак јавне набавке добара – подземни контејнери, ЈН бр. 02/11, за који је јавни позив објављен у „Сл. Гласнику РС“ бр. 46/11 од 24.06.2011. године, наручиоца ЈКП „Чистоћа“ Нови Сад.

ОБАВЕЗУЈЕ СЕ наручилац ЈКП „Чистоћа“ Нови Сад, да подносиоцу захтева "Alegrina Ns" д.о.о. Нови Сад, надокнади трошкове поступка заштите права у износу од 60.000,00 динара у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

Образложење

У предметном поступку јавне набавке добара – подземни контејнери, процењене вредности 16.000.000,00 динара, о којој је јавни позив објављен у „Сл. Гласнику РС“ бр. 46/11 од 24.06.2011. године, наручиоца ЈКП „Чистоћа“ (у даљем тексту: наручилац), понуђач "Alegrina Ns" д.о.о. Нови Сад (у даљем тексту: подносилац захтева), поднео је дана 20.07.2011. године захтев за заштиту права. Предметни захтев поднет је у фази пре истека рока за подношење понуда.

У поднетом захтеву за заштиту права подносилац захтева је указао да конкурсна документација предметног поступка није у складу са одредбама ЗЈН-а из следећих разлога:

- да су техничке спецификације предметног добра преписане од «Корала» Краљево и то тип KVR-120/3, те да је овај понуђач учествовао у припреми конкурсне документације. С тим у вези наводи да су до детаља преписане техничке карактеристике поменутог произвођача кроз детаљне прецизне техничке захтеве и естетске карактеристике посебно у погледу дефинисаног „осмоугаоног кућишта“ одређене ширине и висине, пречника и висине пластичног резервоара, захтева у погледу материјала поклопца контејнера и поклопца за убацивање отпада, те запремине вреће за депоновање кућног отпада;

- да је услов у погледу референци као списак испоручених добара исте врсте као предмет ове јавне набавке минималне вредности 5.000.000 динара одређен тако да га може испунити само „Корали“ Краљево који су у последње 3 године испоручивали у тој вредности наручиоцу подземне контејнере;
- да је захтев наручиоца да банкарске гаранције за озбиљност понуде имају важност 60 дана, а притом је рок важења понуде дефинисан као не краћи од 90 дана од отварања понуда супротан одредби члана 14. Правилника о обавезним елементима конкурсне документације који прописује да банкарска гаранција за озбиљност понуде траје најмање колико траје и важење понуде;
- да је одредба конкурсне документације по којој сви заинтересовани понуђачи могу да преузму документацију најкасније до двадесетог дана од објаве огласа у Службеном Гласнику РС у супротности са одредбама ЗЈН који не прописује рок за преузимање конкурсне документације;
- да је захтев наручиоца да извод из регистра АПР не сме бити старији од 6 месеци супротан одредбама ЗЈН који не предвиђа таква ограничења;
- да је захтев наручиоца по коме се за доказе дефинисане под тачком 3. и 4. Обрасца за испуњеност услова“ тражи да се доставе у оригиналу или овереним фотокопијама супротан одредби члана 45. став 3. ЗЈН;
- да није прописан услов за учешће предвиђен чланом 44. став 3. ЗЈН да није изречена управна мера забране обављања делатности;
- да модел уговора у члану 6 предвиђа да испоручилац даје гаранцију да роба одговара спецификацијама, да задовољава стандарде траженог квалитета и приложеним сертификатима које издају овлашћене установе, али да притом наручилац нигде није дефинисао који су то стандарди квалитета, ко их одређује, и који су то сертификати којима се то утврђује.

Подносилац захтева је предложио да се предметни поступак поништи у целини и тражио надокнаду свих трошкова које је имао на име таксе плаћене за поднети захтев.

Наручилац је одлучио по поднетом захтеву решењем бр. 1096 од 27. јула 2011. године заштиту права, и иста је достављена подносиоцу захтева дана 02.08.2011. године, након чега је подносилац захтева је дана 02.08.2011. године путем препоручене поштом поднео писмено изјашњење о наставку поступка заштите права пред Републичком комисијом.

Потпуна документација о конкретном поступку јавне набавке достављена је Републичкој комисији дана 10.09.2011. године, од када је почео да тече рок од 15 дана за одлучивање Републичке комисије, сходно члану 114. став 1.ЗЈН.

Републичка комисија је, испитујући основаност предметног захтева за заштиту права, а након прегледа достављене документације о наведеном поступку јавне набавке, одлучила као у изреци овог решења из следећих разлога:

Републичка комисија је прво разматрала навод подносиоца захтева којим је указао да је наручилац поступио супротно одредбама ЗЈН јер је ограничио рок за преузимање конкурсне документације на рок од 20 дана од објаве огласа у Службеном Гласнику РС.

Увидом у јавни позив који је за предметну јавну набавку објављен у „Службеном Гласнику РС“ 46 од 24.06.2011. године, утврђено је да је наручилац предвидео да конкурсну документацију заинтересовани понуђачи могу да преузму у просторијама наручиоца најкасније до двадесетог дана од дана објаве огласа у Службеном Гласнику. Исту одредбу наручилац је предвидео и у тексту конкурсне документације.

Чланом 31. ЗЈН предвиђено је да ће наручилац од дана објављивања јавног позива омогућити заинтересованим лицима непосредан увид у конкурсну документацију, преузимање конкурсне документације или ће у року од два дана од дана пријема захтева за достављање конкурсне документације, конкурсну документацију доставити поштом,

телефаксом или путем електронске поште, а може је и објавити на Порталу јавних набавки.

Републичка комисија је као основане оценила наводе подносиоца захтева да наручилац, сходно одредбама ЗЈН, нема основа да рок за преузимање конкурсне документације скраћује у оквиру рока за предају понуда, као што је то учинио у конкретној ситуацији када је у оквиру рока од 30 дана од дана објаве јавног позива за предају понуда у предметном отвореном поступку, рок за преузимање конкурсне документације одредио као рок од 20 дана од дана објаве јавног позива. Исто подразумева да је онемогућио понуђаче који желе да откупе конкурсну документацију у року од 10 дана пре истека рока за предају понуда да исту преузму, тј. откупе. Тиме је, без оправдане потребе, ограничио конкуренцију међу понуђачима, односно поступио супротно одредби члана 9. став 1. ЗЈН. Наиме, наручилац сходно одредби члана 31. и 9. ЗЈН, је дужан да омогући понуђачима преузимање конкурсне документације до истека рока за предају понуда. Притом, образложење наручиоца да је тако одређен рок за преузимање конкурсне документације „реалан рок за прибављање потребне документације“ не може бити аргумент за ограничења рока за преузимање конкурсне документације, и посредно ограничење конкуренције које произилази из овако лимитираног рока за преузимање конкурсне документације, и огледа се у онемогућавању понуђача да узму учешће у предметном поступку јавне набавке услед тога што им није било омогућено преузимање конкурсне документације у периоду од 10 дана пре истека рока за предају понуда.

Републичка комисија је потом разматрала навод подносиоца захтева да је конкурсна документација неусклађена са одредбама ЗЈН-а услед тога што је наручилац за извод из регистра АПР захтевао да исти не може бити старији од 6 месеци, као и услед тога што као услов исправности није захтевано да понуђачу није израчена управна мера забране обављања делатности.

Увидом у конкурсну документацију предметног поступка, у «Образац за оцену испуњености услова» утврђено је да је наручилац на име испуњености услова да је понуђач регистрован код надлежног органа за обављање делатности која је предмет јавне набавке, односно да је уписан у одговарајући регистар, предвидео доказ – Извод из регистра привредних субјеката (АПР) који не сме бити старији од 6 месеци. Потом, истим обрасцем је као услов под тачком 2. предвидео да понуђачу у року од две године пре објављивања јавног позива није изречена правоснажна судска мера забране обављања делатности, о чему је као доказ потребно доставити Уверење надлежног привредног суда.

Републичка комисија је као основане оценила наводе подносиоца захтева којима је указано да конкурсна документација, услед захтева да извод из регистра привредних субјеката не сме бити старији од 6 месеци, као и услед околности, што се међу условима и доказима за квалификацију не захтева да понуђачу није изречена управна мера забране обављања делатности, није израђена сходно одредбама ЗЈН.

Наиме, одредбом члана 45. став 8. ЗЈН, је само за доказ који се доставља на име испуњености услова из члана 44. став 2. тачка 3. ЗЈН, да понуђачу у року од две године пре објављивања јавног позива није изречена правоснажна судска или управна мера забране обављања делатности која је предмет јавне набавке, предвиђено да доказ који се доставља на име испуњености овог услова – потврде надлежног органа, може бити издат и пре објављивања јавног позива, ако од дана његовог издавања до дана објављивања јавног позива, није протекло више од шест месеци. Како је законодавац, само за поменуте потврде које се достављају на име испуњености услова да понуђачу није изречена правоснажна судска или управна мера забране обављања делатности која је предмет јавне набавке, поставио захтев у погледу старости овог доказа да не сме бити старији од 6 месеци од дана објављивања јавног позива, то не постоји законски основ да наручилац за друге, законом предвиђене доказе из члана 45. ЗЈН, постави захтев да не буду старији од 6 месеци.

Такође, поменута одредба члана 44. став 2. тачка 3. ЗЈН којом је предвиђено да право на учешће у поступку има понуђач ако му у року од две године пре објављивања јавног позива није изречена правоснажна судска или управна мера забране обављања делатности, подразумева да понуђач мора испуњавати и услов да му у назначеном периоду није изречена ни судска ни управна мера забране обављања делатности. Дакле, да би конкурсна документација била у складу са одредбама члана 44. и 45. ЗЈН, потребно је да понуђачи испуне услов да им у периоду од две године пре објаве јавног позива нису изречене ни судска ни управна мера забране обављања делатности, уз прецизирање који органи или орган треба да издају такве потврде, али у сваком случају уз јасну назнаку да се достављеним доказима мора потврдити испуњеност услова о неизреченим мерама, и то како судске тако и управне мере забране обављања делатности.

Како је у конкретном случају наручилац сачинио конкурсну документацију чија садржина из напред наведених разлога није у складу са одредбама чланова 9, 44. и 45. ЗЈН, то за последицу има да предметни поступак јавне набавке не може бити спроведен на објективан и за све понуђаче равноправан начин, што значи да је једини начин да се утврђене повреде ЗЈН отклоне је поништење предметног поступка у целини. Стога је Комисија, на основу члана 117. став 2. тачка 1. ЗЈН, одлучила како је то наведено у ставу првом изреке овог решења.

У погледу осталих поменутих навода подносиоца захтева Републичка комисија указује да исте није разматрала, с обзиром да је предметни поступак поништила у целини, те исти нису од утицаја на другачију одлуку у овој правној ствари. Једним делом реч је о наводима који се тичу указивања на одређене одредбе конкурсне документације (неусклађеност рока важења банкарске гаранције са роком важења понуде, захтев да одређени докази буду у форми оригинала или оверене копије, начина на који су дефинисане референце као услов за учешће), које је сам наручилац изменио кроз појашњења конкурсне документације број 10182 од 08. јула 2011. године, и која је доставио понуђачима који су преузели конкурсну документацију, услед чега исти наводи постају беспредметни.

Уколико буде поновио поступак јавне набавке, наручилац је дужан да правилно изради конкурсну документацију тако да у свему буде у складу са одредбама ЗЈН, при чему је дужан да посебно води рачуна да начином на који ће иста бити опредељена не буде ограничена конкуренција међу понуђачима. Републичка комисија напомиње да је наручилац дужан да води рачуна да отклони пропусте и неправилности учињене приликом сачињавања конкурсне документације за предметни поступак јавне набавке, а које је Републичка комисија констатовала овим решењем. Потом, Републичка комисија указује да је пожељно да наручилац, приликом израде нове конкурсне документације, када у моделу уговора дефинише да испоручено добро мора задовољити „стандарде траженог квалитета“ и исто се доказати приложеним „сертификатима“ које издају „овлашћене установе“ треба да буде прецизнији како би избегао различита тумачења која могу да проистекну из овако дефинисаних појмова, све како би избегао проблеме до којих може доћи различитим интерпретацијама овако постављених одредби. Републичка комисија напомиње да је наручилац дужан да обрати пажњу и на остале наводе подносиоца захтева о којима Република комисија није мериторно одлучивала, с обзиром да то не би било од утицаја на другачију одлуку, а које евентуалне неправилности могу бити разлог за подношење новог захтева за заштиту права.

Одлука о трошковима поступка заштите права је донета на основу члана 116. ЗЈН, а исти, по оцени Републичке комисије, представљају стварне издатке које је подносилац захтева имао у укупном износу од 60.000,00 динара, и то на име уплаћене таксе за поднети захтев за заштиту права.

На основу изложеног, одлучено је као у изреци овог решења.

Напомињемо да је наручилац дужан да поступи по наводима Републичке комисије садржаним у овој одлуци, сходно члану 118. став 1. ЗЈН.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ :

Против одлуке Републичке комисије не може се изјавити жалба.

Против одлуке Републичке комисије се може покренути управни спор подношењем тужбе Управном суду Републике Србије у року од 30 дана од дана пријема исте.

ПРЕДСЕДНИК

Борислав Галић

Доставити (по ЗУП-у):

1)наручиоцу: ЈКП „Чистоћа“ Нови Сад, ул. Сентандрејски пут бр. 3;

2)подносиоцу захтева: "Alegrina Ns" д.о.о. Нови Сад, ул.Булевар Михајла Пупина бр. 22.