



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP.0902-644/5-2015

Podgorica, 26.02.2016.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 132 stav 1 i stav 3 tačka 2 i člana 135 stav 2 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", broj 42/11) i člana 236 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku ("Sl. list RCG", broj 60/03 i "Sl. list CG", broj 32/11), u postupku po žalbi „Kastex“ DOO Podgorica od 19.08.2015.g. izjavljenoj protiv Odluke opštine Budva broj 001-1247/14 od 11.08.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude i po žalbi "Jolly commerce" DOO Nikšić od 11.12.2015.g. izjavljenoj, preko punomoćnika Nebojše Latalovića, advokata iz Nikšića, protiv Odluke opštine Budva broj 001-1247/18 od 03.12.2015.g. o obustavljanju postupka javne nabavke, na sjednici održanoj 25. i 26.02. 2016.g., donijela je dana 26.02.2016.g.

### RJEŠENJE

1. Usvajaju se žalba „Kastex“ DOO Podgorica od 19.08.2015.g. pa se poništava Odluka opštine Budva broj 001-1247/14 od 11.08.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude i žalba "Jolly commerce" DOO Nikšić od 11.12.2015.g. pa se poništava Odluka opštine Budva broj 001-1247/18 od 03.12.2015.g. o obustavljanju postupka javne nabavke, a po službenoj dužnosti se poništavaju Zapisnik o pregledu, ocjeni i vrednovanju ponuda broj 001-1247/12 od 05.08.2015.g. i Izvještaj o postupku javne nabavke broj 001-1247/13 od 05.08.2015.g. i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.

2. Ukazuje se opštini Budva da je u postupku javne nabavke po Pozivu broj 001-1247/4 od 30.04.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke povrijedila član 129 stav 2 Zakona o javnim nabavkama i počinila bitnu povredu zakona iz člana 134 tačka 7 istog Zakona i bitnu povredu pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7, a u vezi člana 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku.

3. Nalaže se opštini Budva da u ponovnom postupku otkloni nepravilnosti na koje joj je ukazano tačkom 2 ovog rješenja i da u roku od 15 dana od dana dostavljanja ovog rješenja donese zakonitu odluku i o tome obavijesti Državnu komisiju za kontrolu postupaka javnih nabavki u roku od tri dana od dana donošenja odluke.

4. Naknada za vođenje postupka biće vraćena podnosiocima žalbi nakon pravosnažnosti ovog rješenja.

5. Obavezuje se opština Budva da "Jolly commerce" DOO Nikšić naknadi troškove na ime sastavljanja žalbe u iznosu od 500,00 eura u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog zaključka.

### Obrazloženje

U postupku javne nabavke po Pozivu broj 001-1247/4 od 30.04.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke kancelarijskog materijala, opština Budva, kao naručilac, je donijela Odluku broj 001-1247/14 od 11.08.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda

ponuđača "Jolly commerce" DOO Nikšić i konstatovano da je ponuda ponuđača "Kastex" DOO Podgorica neispravna.

"Kastex" DOO Podgorica, kao ponuđač, je dana 19.08.2015.g. izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Odluke naručioca zbog bitnih povreda zakona, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je ponuda ponuđača „Jolly commerce“ DOO Nikšić neispravna iz razloga što je ovaj ponuđač cijenu ponude iskazao djelimično slovima a djelimično brojevima, zatim iz razloga što nije dostavio odgovarajuće dokaze o ekvivalentnosti robe koju je ponudio, već samo svoje izjave o ekvivalentnosti ponuđene robe, kao i iz razloga što nije dostavio garanciju ponude u skladu sa zahtjevima naručioca iz Tenderske dokumentacije.

Opština Budva, kao naručilac, je dana 28.08.2015.g. dostavila Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke i odgovor na žalbu žalioca "Kastex" DOO Podgorica u kojem ističe da je ista osnovana u dijelu u kojem se odnosi na način iskazivanja cijene ponude ponuđača „Jolly commerce“ DOO Nikšić, a da je neosnovana u dijelu u kojem se odnosi na dokaze o ekvivalentnosti ponuđene robe i dostavljenu garanciju ponude, dok je dana 04.12.2015.g. dostavio Odluku broj 001-1247/18 od 03.12.2015.g. o obustavljanju postupka javne nabavke u kojoj je naveo da je žalba žalioca "Kastex" DOO Podgorica djelimično osnovana i poništila pobijanu Odluku o izboru najpovoljnije ponude.

"Jolly commerce" DOO Nikšić, kao ponuđač, je dana 10.12.2015.g., preko punomoćnika Nebojše Latalovića, advokata iz Nikšića, izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Odluke naručioca zbog povrede pravila postupka, nepotpuno ili nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da pobijanu Odluku nije donio drugostepeni organ, već naručilac, što nije imao pravo shodno odredbama Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN). Dalje ističe da je naručilac bio dužan da prvo doneše odluku o eventualnoj neispravnosti njegove ponude, pa tek onda da doneše Odluku o obustavljanju postupka javne nabavke, te da je njegova ponuda ispravna, jer je pri iskazivanju iznosa cijene u slovima koristio opšte prihvaćeni i opšte poznati matematički izraz. U konačnom predlaže da Državna komisija usvoji žalbi i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove na ime naknade za vođenje postupka i troškove na ime sastavljanja žalbe u skladu sa Advokatskom tarifom.

Opština Budva, kao naručilac, je dana 18.12.2015.g. dostavila Državnoj komisiji podnesak u kojem je obavještava da su spisi predmeta dostavljeni po žalbi žalioca "Kastex" DOO Podgorica, ali uz podnesak nije dostavila odgovor na žalbu.

U postupku po izjavljenim žalbama Državna komisija je izvršila uvid u iste, odgovor na žalbu žalioca "Kastex" DOO Podgorica, pobijanu Odluku o izboru najpovoljnije ponude, pobijanu Odluku o obustavljanju postupka javne nabavke i ostale spise predmetne javne nabavke i utvrdila da se izjavljene žalbe odnose na odluke naručioca donesene u istom postupku javne nabavke i da se zasnivaju na sličnom činjeničnom stanju i na istom pravnom osnovu, pa je, u skladu sa članom 118 stav 1 Zakona o opštem upravnom postupku, donijela Zaključak broj UP. 0902-644/4-2015 od 26.02.2016.g. kojim je odlučila da se postupci po izjavljenim žalbama spoje u jedan postupak.

Ispitujući žalbene navode žalioca "Jolly commerce" DOO Nikšić da je naručilac donošenjem pobijane Odluke broj 001-1247/18 od 03.12.2015.g. o obustavljanju postupka javne nabavke povrijedio pravila postupka, nepotpuno i nepravilno utvrdio činjenično stanje i pogrešno primjenio materijalno

pravo, Državna komisija je uvidom u dostavljene spise predmetne javne nabavke utvrdila da je naručilac pobijanu Odluku donio postupajući po žalbi "Kastex" DOO Podgorica od 19.08.2015.g. primjenom odredbi člana 129 ZJN, što znači da je pobijanu Odluku donio 106 dana nakon prijema navedene žalbe.

Pri ovakvom stanju stvari, Državna komisija nalazi da su ovi žalbeni navodi žalioca "Jolly commerce" DOO Nikšić osnovani iz razloga što je odredbom člana 129 stav 1 ZJN propisano: "Ako naručilac ocijeni da je žalba u cijelosti ili djelimično osnovana može, u roku od osam dana od dana prijema žalbe, da poništi odluku ili da je zamijeni drugom odlukom, ispravi učinjenu radnju u skladu sa zahtjevom iz žalbe ili poništi postupak javne nabavke, o čemu je dužan da obavijesti sve učesnike postupka", a naručilac je pobijanu Odluku donio po ovom zakonskom osnovu 106 dana nakon prijema prijema žalbe "Kastex" DOO Podgorica, što znači da je pobijanu Odluku donio u trenutku kada nije bio nadležan za odlučivanje po žalbi, pa Državna komisija nalazi da je donošenjem pobijane Odluke počinio bitnu povredu pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 1 Zakona o opštem upravnom postupku, zbog čega je ista nezakonita, pa je kao takvu treba poništiti.

Državna komisija je razmatrala i ostale žalbene navode žalilaca "Jolly commerce" DOO Nikšić, ali nalazi da nijesu od uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari, s obzirom da je pobijana Odluka o obustavljanju postupka javne nabavke obuhvaćena bitnom povredom pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7 Zakona o opštem upravnom postupku.

Ispitujući žalbeni navod žalioca "Kastex" DOO Podgorica da je naručilac donošenjem pobijane Odluke broj 001-1247/14 od 11.08.2015.g. o izboru najpovoljnije ponude počinio bitne povrede zakona, pogrešno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje i pogrešno primjenio materijalno pravo, Državna komisija je uvidom u pobijanu Odluku utvrdila da je naručilac, u obrazloženju iste, između ostalog, naveo: "...Komisija za otvaranje i vrednovanje ponuda je nakon detaljne ocjene ispravnosti dokaza koje je u ponudi dostavio ponuđač Jolly commerce doo, Nikšić, ocijenila da je ponuda ovog ponuđača sačinjena u skladu sa uslovima utvrđenim Pozivom za otvoreni postupak javne nabavke i Tenderskom dokumentacijom i da je ispravna u smislu člana 99 Zakona o javnim nabavkama, a time i za postupak vrednovanja...".

Pri ovakvom stanju stvari, Državna komisija nalazi da je ovaj žalbeni navod osnovan. Ovo iz razloga jer obrazloženje pobijane Odluke ne sadrži, u skladu sa članom 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku, utvrđeno činjenično stanje, kao i razloge koji su obzirom na utvrđeno činjenično stanje bili odlučni pri ocjeni dokaza o ispravnosti ponuda i razloge koji, s obzirom na utvrđeno činjenično stanje, upućuju na odluku kakva je data u dispozitivu, što predstavlja bitnu povredu pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7 istog Zakona, jer nije moguće utvrđivanje zakonitosti pobijane Odluke u žalbenom postupku. Naime, Državna komisija nalazi da se iz obrazloženja pobijane Odluke ne može utvrditi i nejasno je na osnovu kojih činjenica i dokaza je naručilac utvrdio da je ponuda ponuđača "Jolly commerce" DOO Nikšić ispravna u pogledu uslova predviđenih predmetnim Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom i u odnosu na predviđeni način dostavljanja ponuda. Shodno navedenom, Državna komisija, nalazi da je naručilac prilikom donošenja pobijane Odluke počinio i bitnu povredu zakona iz člana 134 tačka 7 ZJN kojim je propisano da je bitna povreda zakona u postupku javne nabavke "propusti učinjeni u postupku pregleda, ocjene, upoređivanja i vrednovanja ponuda, a posebno nepostojanje razloga i dokaza na osnovu kojih je donijeta odluka", pa nalazi da je pobijana Odluka nezakonita i da je kao takvu treba poništiti.

Budući da je pobijana Odluka obuhvaćena bitnom povredom pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7 Zakona o opštem upravnom postupku i bitnom povredom zakona iz člana 134 tačka 7 ZJN, to Državna komisija nije mogla ispitati ostale žalbene navode žalioca "Kastex" DOO Podgorica.

Takođe, Državna komisija je, u skladu sa članom 135 stav 2 ZJN, po službenoj dužnosti utvrdila da je i u Zapisniku o pregledu, ocjeni i vrednovanju ponuda broj 001-1247/12 od 05.08.2015.g. u obrazloženju navedeno kao i u obrazloženju pobijane Odluke, pa nalazi da je i ovaj Zapisnik obuhvaćen bitnom povredom zakona iz člana 134 tačka 7 ZJN, kao i pobijana Odluka, te da ga kao takvog treba poništiti, kao i Izveštaj o postupku javne nabavke broj 001-1247/13 od 05.08.2015.g. jer ne predstavljaju valjanu činjeničnu osnovu za donošenje zakonite odluke.

Odluka o vraćanju naknada za vođenje postupka žaliocima temelji se na određbi člana 125 stav 5 ZJN.

S obzirom da je izjavljena žalba "Jolly commerce" DOO Nikšić usvojena, a imajući u vidu procijenjenu vrijednost predmeta javne nabavke, o zahtjevu žalioca za naknadu troškova postupka na ime sačinjavanja žalbe od strane advokata odlučeno je u skladu sa članom 1 stav 3 i tarifnim brojem 9, a u vezi tarifnog broja 5 stav 1 tačka 5 Advokatske tarife Crne Gore ("Sl. list CG" broj 11/2015) i članom 104 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku ("Sl. list RCG, broj 60/03 i "Sl. list CG", broj 32/11), a u vezi člana 3 i člana 8 stav 2 Uredbe o naknadi troškova u upravnom postupku ("Sl. list RCG", broj 06/04).

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 132 stav 3 tačka 2 i člana 135 stav 2 ZJN i člana 236 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku, Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu Rješenja.

#### Pouka o pravnom sredstvu

Ovo rješenje je konačno u upravnom postupku, ali se protiv njega, radi utvrđivanja njegove zakonitosti može tužbom pokrenuti upravni spor pred Upravnim sudom Crne Gore u roku od 30 dana od dana dostavljanja rješenja.

#### Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Predsjednik Državne komisije,  
po ovlaštenju Vlade Crne Gore,  
  
Tomo Miljić

Dostaviti:

- podnosiocima žalbi,
- punomoćniku žalioca „Jolly commerce“ DOO Nikšić
- naručiocu,
- u spise predmeta,
- a/a.