



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP.0905-700/ 7-2015

Podgorica, 12.02.2016.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", br. 42/11, 57/14 i 28/15) 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 "Smart-Tech" DOO Podgorica od 05.08.2015.g. izjavljenoj, preko punomoćnika Zorana Čelebića, advokata iz Podgorice, protiv Tenderske dokumentacije Inženjerske komore Crne Gore broj 01-770/5 od 06.07.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke i Pojašnjenja iste od 29.07.2015.g. na sjednici održanoj 11. i 12.02. 2016.g. donijela je dana 12.02. 2016.g.

#### RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba "Smart-Tech" DOO Podgorica od 05.08.2015.g. izjavljena protiv Tenderske dokumentacije Inženjerske komore Crne Gore broj 01-770/5 od 06.07.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke, a po službenoj dužnosti se poništava postupak javne nabavke po ovoj Tenderskoj dokumentaciji u cijelosti.
2. Ukazuje se Inženjerskoj komori Crne Gore da je u postupku javne nabavke iz tačke 1 ovog rješenja povrijedila član 124 stav 1 Zakona o javnim nabavkama i počinila bitnu povredu pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7 Zakona o opštem upravnom postupku.
3. Obavezuje se Inženjerska komora Crne Gore da "Smart-Tech" DOO Podgorica nadoknadi troškove na ime naknade za vođenje postupka i na ime sastavljanja žalbe u ukupnom iznosu od 450,00 eura, u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

#### Obrazloženje

Inženjerska komora Crne Gore, kao naručilac, je dana 06.07.2015.g. objavila na portalu javnih nabavki Tendersku dokumentaciju broj 01-770/5 za otvoreni postupak javne nabavke održavanje softera, web prezentacije i baze podataka, a dana 04.09.2015.g. objavila Pojašnjenje od 29.07.2015.g. ove Tenderske dokumentacije.

"Smart-Tech" DOO Podgorica, kao zainteresovano lice koje je tražilo pojašnjenje Tenderske dokumentacije, je dana 05.08.2015.g. preko punomoćnika Zorana Čelebić, advokata iz Podgorice, izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Tenderske dokumentacije naručioca i Pojašnjenja iste u kojoj, u bitnom, ističe da naručilac shodno Zakonu o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) ne smije ograničavati ili spriječavati konkurenčiju među ponuđačima, a naručilac Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom od ponuđača tražio da dostavi dokaz o autorskom pravu na softver "Registrar Inženjerske komore Crne Gore" koji je instaliran kod njega, te da ponuđač autorsko pravo može imati samo ako je jedini proizvodač softvera, zatim da je u

Nacrtu ugovora o javnoj nabavci naveo da se prijava kvara vrši u pisanoj formi na e-mail support@inovatic.me ili putem telefona na mobilni telefon +382(0)67/68/69 305 205, na koji način se favorizuje jedan ponuđač, te je predviđao da su neki podaci tehničke specifikacije tajni, i ne mogu biti preuzeti od strane ponuđača bez potpisivanja klauzule o tajnosti. U konačnom žalilac predlaže da Državna komisija usvoji žalbu, ukaže naručiocu na učinjene nepravilnosti i da obaveže naručioca da mu nadoknadi troškove postupka na ime sastavljanja žalbe u skladu sa Advokatskom tarifom Crne Gore.

Inženjerska komore Crne Gore, kao naručilac, je dana 15.09.2015.g. dostavila Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke, i odgovor na žalbu, a dana 28.09.2015.g. dostavila dopunu odgovora po žalbi u kojem, u bitnom, ističe da joj je žalba dostavljena dana 07.09.2015.g., a da je javno otvaranje ponuda izvršeno dana 01.09.2015.g. pa predlaže da se izjavljena žalba zaključkom odbaci kao neblagovremena.

U postupku po žalbi, Državna komisija je izvršila uvid u istu, odgovor na žalbu, pobijanu Tendersku dokumentaciju i ostale spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće:

Ispitujući blagovremenost izjavljene žalbe, Državna komisija je uvidom u predmetnu Tendersku dokumentaciju utvrdila da je tačkom XIII Poziva za javno nadmetanje predviđeno da se ponude predaju zaključno sa danom 01.09.2015.g. do 12h, a da je Inženjerska komora Crne Gore evidentirala da je predmetnu žalbu primila dana 07.09.2015.g. Pri ovakvom stanju stvari, a radi potpunog i pravilnog utvrđivanja činjeničnog stanja i donošenja zakonite odluke, Državna komisija je aktom broj UP.0905-700/5 od 15.01.2016.g. zatražila od žalioca da joj dostavi dokaz o tome na koji način je žalbu podnio naručiocu, a aktom broj UP.0905-700/4 od 15.01.2016.g. zatražila od naručioca da joj dostavi dokaz o tome kada je i na koji način primila žalbu žalioca, te ukoliko je žalbu primila putem preporučene pošiljke da dostavi kovertu, ili ukoliko je žalbu primila neposredno da dostavi odgovarajući dokaz o prijemu iste. Uvidom u spise predmetne javne nabavke, Državna komisija je utvrdila da je žalilac dana 18.01.2016.g. dostavio povratnicu o uručenju pošiljke, na kojoj je navedeno da je ista upućena naručiocu dana 05.08.2015.g. putem preporučene pošiljke i da je naručiocu uručena dana 06.08.2015.g., dok naručilac nije dostavio dokaz o tome kada je i na koji način je primio izjavljenu žalbu.

Na osnovu ovako utvrđenog činjeničnog stanja, Državna komisija nalazi da je predmetna žalba žalioca blagovremena jer je izjavljena prije isteka roka za podnošenja ponuda. Naime, kako je članom 122 stav 3 tačka 1 ZJN propisano da se žalba može izjaviti protiv tenderske dokumentacije, a stavom 7 istog člana Zakona propisano da žalbu može podnijeti zainteresovano lice od dana objavljivanja, odnosno dostavljanja tenderske dokumentacije do dana koji je određen za otvaranje ponuda, s tim što se žalba mora uručiti naručiocu najkasnije prije isteka roka za podnošenje ponuda, te da je tačkom XIII Tenderske dokumentacije predviđeno da se ponude predaju zaključno sa danom 01.09.2015.g. do 12h, a kako je naručilac predmetnu žalbu primio dana 06.08.2015.g., to je ista blagovremena, bez obzira na to kada je naručilac prijem iste evidentirao u svojoj evidenciji, jer je izjavljena u zakonom propisanom roku.

Ispitujući žalbeni navod žalioca da naručilac ne smije ograničavati ili sprječavati konkurenčiju među ponuđačima, a naručilac je Pozivom za javno nadmetanje i Tenderskom dokumentacijom od ponuđača tražio da se dostavi dokaz o autorskom pravu na softver "Registar Inženjerske komore Crne Gore" koji je instaliran kod njega, i da ponuđač autorsko pravo može imati samo ako je jedini proizvođač softvera, Državna komisija je uvidom u predmetnu Tendersku dokumentaciju utvrdila da je tačkom III Poziva za javno nadmetanje predviđeno da je predmet javne nabavke održavanje softera, web prezentacije i baze podataka, te da je naručilac Tehničkim karakteristikama ili specifikacijom predmeta

javne nabavke, odnosno predmjera radova predvidio da je ponuđač dužan da dostavi dokaz o autorskom pravu na softver "Registar Inženjerske komore Crne Gore" koji je instaliran kod njega kao naručioca.

Pri ovakvom stanju stvari, Državna komisija nalazi da je ovaj žalbeni navod osnovan iz razloga što svi potencijalni ponuđači nijesu u pravnom odnosu sa autorom softvera "Registar Inženjerske komore Crne Gore", te postoji realna mogućnost da ne mogu svi da dobiju ovo pravo, na koji način će biti diskriminisani u postupku ocjene ispravnosti ponuda, te je naručilac dužan da putem otkupa ili na drugi način obezbijedi autorsko pravo na softveru "Registar Inženjerske komore Crne Gore", čije održavanje je predmet javne nabavke, i da na taj način omogući da sva zainteresovana lica pod jednakim uslovima mogu podnijeti odgovarajuću ponudu, u smislu člana 41 stav 3 ZJN.

Državna komisija je razmatrala i ostale žalbene navode žalioca, ali nalazi da isti nijesu od uticaja na drugaćiju odluku u ovoj pravnoj stvari.

Međutim, Državna komisija je, u skladu sa članom 236 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku, povodom izjavljene žalbe izvršila uvid u spise predmeta i utvrdila da je narfučilac prije odluke o žalbi nastavio postupak javne nabavke, te da je dana 07.09.2015.g. izvršio javno otvaranje ponuda, o čemu je sačinio Zapisnik o javnom otvaranju ponuda broj 01-770/7, te da je nakon toga sačinio Zapisnik o pregledu, ocjeni i vrednovanju ponuda broj 01-770/8 od 07.09.2015.g., na koji način je povrijedio član 124 stav 1 ZJN kojim je propisano da blagovremeno izjavljena žalba prekida sve dalje aktivnosti naručioca, u postupku javne nabavke, do donošenja odluke po žalbi, što predstavlja bitnu povredu pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 3 Zakona o opštem upravnom postupku, zbog čega je postupak javnog otvaranja ponuda i postupak pregleda, ocjene i vrednovanja ponuda nezakoniti, te ih kao takve treba poništiti.

Dalje, Državna komisija nalazi da je utvrđena bitna povreda pravila upravnog postupka iz člana 226 stav 2 tačka 3 Zakona o opštem upravnom postupku od bitnog uticaja na zakonitost svih sprovedenih radnji u ovom postupku javne nabavke, a kako se ista ne može otkloniti nikakvim naknadnim radnjama naručioca jer se ne može vršiti naknadno podnošenje i ponovno otvaranje ponuda, to predstavlja dovoljan razlog za poništenje ovog postupka javne nabavke u cijelosti.

Budući da je predmetni postupak poništen u cijelosti, Državna komisija nalazi da nema potrebe da, u skladu sa članom 132 stav 3 tačka 2 ZJN, nalaže naručiocu preduzimanje mjera za otklanjanje utvrđenih nepravilnosti jer se one i ne mogu otkloniti u poništenom postupku, već mu samo na iste ukazuje kako ih ne bi ponavljao u slučaju da odluči da pokrene i sproveđe novi postupak javne nabavke.

Odluka o naknadi troškova na ime naknade za vođenje postupka temelji se na odredbi člana 125 stav 5 ZJN.

S obzirom da je izjavljena žalba usvojena, a imajući u vidu procijenjenu vrijednost predmeta javne nabavke, o zahtjevu žalioca za naknadu troškova postupka na ime sačinjavanja žalbe od strane advokata u ukupnom iznosu od 300,00 eura odlučeno je u skladu sa članom 1 stav 3 i tarifnim brojem 9, a u vezi tarifnog broja 5 stav 1 tačka 3 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 ZJN, i člana 236 stav 3 Zakona o opštem upravnom postupku Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu rješenja.

**Pravna pouka**

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**



Dostaviti:

- podnosiocu žalbe,
- punomoćniku žalioca Zoranu Čelebić
- naručiocu,
- u spise predmet,
- a/a.