



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj:UP.0902-509/14-2013

Podgorica, 12.04.2016.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 57 Zakona o upravnom sporu („Sl. list RCG“, broj 60/03), i člana 132 stav 1 i stav 3 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, broj 42/11), postupajući po presudi Upravnog suda Crne Gore U. br. 3241/2014 od 23.06.2015.g., u ponovnom postupku po žalbi „AP Print“ DOO Podgorica od 30.07.2013.g. izjavljenoj protiv Rješenja Elektroprivrede Crne Gore AD Nikšić broj 10-90-29269 od 19.07.2013.g., na sjednici održanoj 11. i 12.04.2016.g., donijela je dana 12.04.2016.g.

RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba „AP Print“ DOO Podgorica od 30.07.2013.g. pa se poništava Rješenje Elektroprivrede Crne Gore AD Nikšić broj 10-90-29269 od 19.07.2013.g. i predmet vraća na ponovni postupak i odlučivanje.
2. Nalaže se Elektroprivredi Crne Gore AD Nikšić da u ponovnom postupku ukloni nepravilnost na koju joj je ukazano ovim rješenjem 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.
3. Naknada za vođenje postupka biće vraćena podnosiocu žalbe nakon pravosnažnosti ovog rješenja.

Obrazloženje

Presudom Upravnog suda Crne Gore U.br.3241/2014 od 23.06.2015.g. poništeno je Rješenje Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP. 0902-509/8-2013 od 27.10.2014.g., kojim je odbijena žalba „AP Print“ DOO Podgorica, izjavljena protiv Rješenja Elektroprivrede Crne Gore AD Nikšić broj 10-90-29269 od 19.07.2013.g., iz razloga što Državna komisija nije u obrazloženju Rješenja navela koji su to dodatni uslovi za isplatu sadržani u dostavljenoj garanciji ponude ponuđača „AP Print“ DOO Podgorica i što je pogrešan stav da izjava banke First Financial Bank AD Podgorica od 30.07.2013.g. nije od uticaja na drugačiju odluku jer je dostavljena nakon javnog otvaranja ponuda.

Postupajući po navedenoj presudi Upravnog suda Crne Gore, koja joj je dostavljena dana 20.07.2014.g., Državna komisija je u ponovnom postupku izvršila uvid u izjavljenu žalbu, pobijano Rješenje i ostale spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće:

U postupku javne nabavke po Pozivu broj 140/12 od 28.12.2012.g. na otvoreni postupak javne nabavke usluga štampanja i kovertiranja računa za utrošenu električnu energiju na period od godinu dana, Elektroprivreda Crne Gore AD Nikšić, kao naručilac, je dana 19.07.2013.g. donijela Rješenje broj 10-90-29269, kojim je ponudu ponuđača „AP Print“ DOO Podgorica odbila kao neispravnu.

„AP Print“ DOO Podgorica, kao ponuđač, je dana 30.07.2013.g. izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedenog Rješenja naručioca zbog bitnih povreda pravila postupka, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je izreka pobijanog Rješenja nerazumljiva i da su razlozi o odlučnim činjenicama nejasni i nepotpuni, što čini bitnu povredu pravila postupka iz člana 134 stav 1 tačka 7 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), kao i da obrazloženje pobijanog Rješenja nije u skladu sa članom 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku, jer se iz istog ne može utvrditi zašto je njegova ponuda neispravna u smislu člana 100 stav 1 tačka 3 ZJN na koji se naručilac pozvao u pobijanom Rješenju. Takođe ističe da su obje bankarske garancije ispravne i bezuslovne, te da dostavljanjem garancije ponude od 01.07.2013.g. nije izmijenio prethodno datu garanciju od 21.01.2013.g., pa smatra da je naručilac odbijanjem njegove ponude kao neispravne u skladu sa članom 100 stav 1 tačka 3 ZJN povrijedio pravila postupka iz člana 134 stav 1 tačka 7 ZJN i predlaže da Državna komisija poništi pobijano Rješenje i njegovu ponudu proglasi ispravnom i najpovoljnijom. Žalilac je u prilogu izjavljene žalbe dostavio Izjavu First Financial Bank AD Podgorica broj 6983/13 od 30.07.2013.g. u kojoj se, između ostalog, navodi "Takođe, ovim putem izjavljujemo da su Garancija za osiguranje ponude broj 336/13 od 21.01.2013.g. i Garancija za osiguranje ponude broj 6096/13-3 od 01.07.2013.g. bezuslovne i plative na prvi poziv".

Elektroprivreda Crne Gore AD Nikšić, kao naručilac, je dana 08.08.2013.g. dostavila Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke i odgovor na izjavljenu žalbu u kojem, u bitnom, ističe da je izjavljena žalba u cjelini neosnovana iz razloga što je žalilac dostavio garanciju ponude broj 336/13 izdatu od First Financial Bank AD Podgorica dana 21.01.2013.g. koja sadrži uslove za isplatu, te da su irelevantni navodi žalioca da on nije mogao da utiče na sadržinu bankarske garancije, posebno ako se ima u vidu da je žalilac na osnovu poziva naručioca za produženje ugovora dostavio garanciju od iste banke u kojoj je navedeno da je ova bankarska garancija bezuslovna.

Naručilac je pobijano Rješenje donio u postupku izvršenja Rješenja Državne komisije broj UP. 0902-380/4-2013 od 05.07.2013.g. kojim je poništena njegova prethodno donijeta Odluka broj 10-00-23206 od 31.05.2013.g. o izboru najpovoljnije ponude i poništeni Zapisnik o ponovnom pregledu, ocjeni i vrednovanju ponuda broj 11-90-23510 od 31.05.2013.g. i Izvještaj

o postupku javne nabavke broj 11-90-23510/2 od 31.05.2013.g. i predmet vraćen na ponovni postupak i odlučivanje, zbog bitne povrede zakona iz člana 134 tačka 7 ZJN.

Ispitujući žalbu žalioa, Državna komisija je uvidom u dostavljene spise predmetne javne nabavke utvrdila da je naručilac u tački XV Poziv za javno nadmetanje (Dodatne informacije) predvidio: "Ponudač koji učestvuje u postupku javne nabavke mora dostaviti i sljedeće: 1. U cilju zaštite od neozbiljnih ponuda, od ponuđača se zahtijeva Garancija ponude u iznosu od 2% vrijednosti ponude, kao garancija ostajanja u obavezi prema svojoj ponudi u roku važenja iste", a da je tačkom XIII Uputstva ponuđačima, koje je sastavni dio Tenderske dokumentacije, predvidio "U cilju zaštite od neozbiljnih ponuda, od ponuđača se zahtijeva garancija ponude na iznos od 2% od procijenjene vrijednosti javne nabavke, kao garancija ostajanja u obavezi prema svojoj ponudi u roku važenja iste ... U garanciji ponude potrebno je navesti da je bezuslovna i plativa na prvi poziv. Podnijeta bankarska garancija ne može sadržati dodatne uslove za isplatu, kraće rokove od onih koje odredi naručilac, manji iznos od onog koji odredi naručilac ili promijenjenu mjesnu nadležnost za rješavanje sporova". Uvidom u ponudu žalioa kao ponuđača Državna komisija je utvrdila da sastavni dio njegove ponude čini garancija ponude izdata od First Financial Bank AD Podgorica broj 336/13 od 21.01.2013.g. u kojoj je navedeno "...Obavještavamo sve zainteresovane strane da se obavezujemo da će First Financial Banka AD Podgorica, sa sjedištem u Podgorici, Ul. 19. Decembar br. 5 (u daljem tekstu: Banka) ili naši pravni sljedbenici izvršiti plaćanje iznosa do EUR 6.100.00 (slovima: šest hiljada i jedna stotina EUR 00/100) u korist naručioca Elektroprivreda Crne Gore AD Nikšić. Uslovi ove obaveze su sljedeći: 1. ako ponudač povuče svoju ponudu tokom važenja roka ponude, naznačenog od strane Ponuđača u formularu za ponudu; 2. ako ponudač, pošto je obaviješten o prihvatanju ponude od strane naručioca u toku perioda važenja ponude: a) ne potpiše ili odbije da potpiše formular ugovora, ako je isti neophodan ili b) ako ponudač ne obezbijedi ili odbije da dostavi garanciju izvođenja u skladu sa uputstvima ponuđača. First Financial Banka AD Podgorica preuzima na sebe neopozivu obavezu da plati naručiocu sumu do gore navedenog iznosa po prijemu prvog pismenog zahtjeva, pri čemu naručilac ne mora da dokaže svoj zahtjev, pod uslovom da je u istom naveo da je iznos za čije se plaćanje zahtijeva dospio s obzirom na nastupanje jednog ili više uslova, kao i da je naznačio uslov ili uslove koji su nastupili". Državna komisija je dalje utvrdila da je u žalilac, postupajući po Zahtjevu naručioca broj 11-90-26230 od 25.06.2013.g. za produženje garancije ponude, dostavio Garanciju za osiguranje ponude izdat os strane First Financial Bank AD Podgorica broj 6096/13-3 od 01.07.2013.g. u kojoj je, između ostalog, navedeno: "... First Financial Bank AD Podgorica preuzima na sebe obavezu da plati bezuslovno naručiocu sumu do gore navedenog iznosa po prijemu prvog pismenog zahtjeva...". Uvidom u pobijano Rješenje, utvrđeno je da u je u obrazloženju istog, između ostalog, navedeno: "...Komisija za otvaranje i vrednovanje ponuda je utvrdila da ponudač "AP Print" DOO Podgorica nije dostavio garanciju ponude u skladu sa propisanim uslovima iz Poziva i Tenderske dokumentacije. U dostavljenoj garanciji za osiguranje ponude broj 336/13 izdatoj od strane First Financial Bank dana 21.01.2013.g., nije naznačeno da je bezuslovna i ista sadrži uslove za

isplatu, što nije u skladu sa izričitim zahtjevom naručioca da je u garanciji potrebno navesti da je bezuslovna i da garancija ne može sadržati dodatne uslove za isplatu. Takođe, obzirom da je važenje ponuda prispjelih po Pozivu 140/12 isteklo, Komisija za otvaranje i vrednovanje ponuda je dana 25.06.2013.g. uputila Zahtjev ponuđačima za produženje važenja ponuda i garancija ponuda. Ponuđač je dostavio Garanciju za osiguranje ponude broj 6096/13-3 izdatu od strane First Financial Bank dana 01.07.2013.g. u kojoj se sada ističe da "First Financial Bank AD Podgorica preuzima na sebe obavezu da plati bezuslovno naručiocu sumu do gore navedenog iznosa po prijemu prvog pismenog zahtjeva". Dakle, osim produženja garancije, što je Komisija za otvaranje i vrednovanje ponuda zahtijevala, ponuđač "AP Print" DOO Podgorica je izmijenio i sadržinu ponude u dijelu koji se odnosi na bezuslovnost garancije. Na osnovu izloženog, Komisija za otvaranje i vrednovanje ponuda ne može da prihvati navedene izmjene, jer bi na taj način omogućila izmjene odnosno dopune ponuda nakon javnog otvaranja ponuda čime bi neispravnu ponudu učinila ispravnom. Prema tome, naručilac cijeni ponudu ponuđača "AP Print" DOO Podgorica neispravnom shodno članu 100 stav 1 tačka 3 Zakona o javnim nabavkama". Takođe, Državna komisija je utvrdila da sastavni dio dostavljenih spisa predmetne javne nabavke čini i Izjava First Financial Bank AD Podgorica broj 6983/13 od 30.07.2013.g., dostavljena na zahtjev žalioca, u kojoj je, između ostalog, navedeno: "...Takođe, ovim putem izjavljujemo da su Garancija za osiguranje ponude broj 336/13 od 21.01.2013.g. i Garancija za osiguranje ponude broj 6096/13-3 od 01.07.2013.g. bezuslovne i plative na prvi poziv".

Pri ovakvom stanju stvari, a imajući u vidu izjašnjenje First Financial Bank AD Podgorica, kao izdavaoca predmetnih bankarskih garancija, Državna komisija nalazi da je bankarska garancija broj 336/13 od 21.01.2013.g., koju je žalilac dostavio u svojoj ponudi u pogledu sadržaja odgovara uslovima koji su predviđeni tačkom XIII Tenderske dokumentacije, odnosno da ista ne sadrži uslove za isplatu i da je plativa na prvi poziv, pa je samim tim pogrešan i zaključak naručioca da je žalilac naknadnim dostavljanjem bezuslovne bankarske garancije broj 6096/13-3 od 01.07.2013.g. izmijenio sadržinu ponude u dijelu koji se odnosi na bezuslovnost prethodno date garancije, te da je žalilac prilikom sačinjavanja i podnošenja ponude postupio u skladu sa članom 75 stav 1 ZJN kojim je propisano: "Ponuđač radi učešća u postupku javne nabavke sačinjava i podnosi ponudu u skladu sa pozivom za javno nadmetanje, pozivom za nadmetanje i tenderskom dokumentacijom". Shodno navedenom, Državna komisija nalazi da je naručilac prilikom pregleda i ocjene ponude žalioca pogrešno ocijenio validnost bankarske garancije broj 336/13 od 21.01.2013.g. dostavljene u njegovoj ponudi, te da je pogrešno primijenio materijalno pravo kada je pobijanim Rješenjem ovu ponudu, u naznačenom dijelu, ocijenio kao neispravnu, na koji način je počinio 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, uporedivanja i vrednovanja ponuda, a posebno nepostojanje razloga i dokaza na osnovu kojih je donijeta odluka“, zbog čega je pobijano Rješenje nezakonito, te ga kao takvo treba poništiti i predmet vratiti na ponovni postupak i odlučivanje.

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

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 132 stav 3 tačka 2 ZJN, Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu Rješenja.

Uputstvo 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 Milje



Dostaviti:

- Podnosiocu žalbe
- Naručiocu
- u spise predmet
- a/a