



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-1396/2018

Датум, 27.12.2018. године

Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву за заштиту права подносиоца захтева „MAXWELL GROUP“ д.о.о. Београд, ул. Витезова Карађорђевог звезде бр. 1, поднетом у отвореном поступку јавне набавке добара – новогодишња декорација, ЈН бр. 24/18, за који је позив за подношење понуда објављен дана 22.11.2018. године на Порталу јавних набавки, наручиоца ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш, ул. Светозара Марковића бр. 27, у већу састављеном од чланице Републичке комисије Весне Станковић као председнице већа и чланица Републичке комисије Весне Гојковић Милин и Светлане Ражић, као чланица већа, на основу чл. 139. и 146. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник РС“ бр. 124/2012, 14/2015 и 68/2015, у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 27.12.2018. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

ОДБИЈА СЕ захтев за заштиту права подносиоца захтева „MAXWELL GROUP“ д.о.о. Београд поднет у отвореном поступку јавне набавке добара – новогодишња декорација, ЈН бр. 24/18, за који је позив за подношење понуда објављен дана 22.11.2018. године на Порталу јавних набавки, наручиоца ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш, као неоснован.

ОДБИЈА СЕ захтев за накнаду трошкова поступка заштите права подносиоца захтева „MAXWELL GROUP“ д.о.о. Београд, као неоснован.

Образложење

У предметном отвореном поступку јавне набавке добара – новогодишња декорација, ЈН бр. 24/18, укупне процењене вредности 7.333.000,00 динара без ПДВ, за који је позив за подношење понуда објављен на Порталу јавних набавки дана 22.11.2018. године, наручиоца ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш (у даљем тексту: наручилац), понуђач „MAXWELL GROUP“ д.о.о. Београд (у даљем тексту: подносилац захтева), поднео је захтев за заштиту права који је наручилац примио и завео дана 05.12.2018. године, док је допуну захтева за заштиту права примио и завео дана 14.12.2018. године.

Предметни захтев за заштиту права поднет је у фази након доношења Одлуке о обустави поступка бр. ЈН 16/18-17 од 04.12.2018. године, а која је истог дана објављена и на Порталу јавних набавки.

У поднетом захтеву за заштиту права, подносилац захтева је истакао да сматра да наручилац није имао законски основ да донесе одлуку о обустави поступка у предметном поступку јавне набавке засновану на околности да је оправдан већи део примедби који је садржан у достављеним питањима, како у погледу техничких спецификација, тако и у погледу рока испоруке. Наиме, како је подносилац захтева истакао у захтеву за заштиту права, као и допуну захтева, наручилац је три дана пре истека рока за подношење понуда обуставио предметни поступак јавне набавке, иако су сви који су били заинтересовани да поднесу понуду у конкретном поступку јавне набавке, па и сам подносилац захтева, припремили своје понуде с обзиром на то да је у складу са чланом 63. став 2. ЗЈН протекао рок за постављање питања и указивања наручиоцу на евентуалне недостатке конкурсне документације. Како је даље истакао, питања на која се

позвао као разлог за обуставу поступка, код наручиоца су стигла 05.12.2018. године, што се може утврдити и увидом у Портал јавних набавки, где је наручилац питања објавио под заводним бројем ЈН 26/18-18 и ЈН 26/18-19 од 05.12.2018. године, док је одлуку о обустави предметног поступка донео дана 04.12.2018. године. У вези са наведеним, подносилац захтева је указао на околност да је захтев за заштиту права поднео дана 05.12.2018. године у 11:35h, а да су питања са одговорима објављена истог дана, али након поднетог захтева за заштиту права, односно по оцени подносиоца захтева, наручилац је тек када је прочитао поднети захтев за заштиту права, питања која су му пристигла тог дана, објавио на Порталу јавних набавки пред крај радног времена. Наведено, како је истакао подносилац захтева, указује на неосновано образложење донете одлуке о обустави поступка будући да су се околности на које наручилац указује у образложењу одлуке, догодиле након поднетог захтева за заштиту права. Подносилац захтева је такође истакао да је неосновано истицање наручиоца да би због постављених питања морао да продужи рок за подношење понуда до 13.12.2018. године, односно нејасно је по ком основу је наручилац утврдио баш наведени датум, с обзиром на то да чланом 63. став 5. ЗЈН није прописано за колико дана је наручилац дужан да продужи рок за подношење понуда. Такође је истакао да му је наведеним поступањем наручиоца заснованим на незаконитом доношењу одлуке о обустави поступка три дана пре истека рока за подношење понуда нанета материјална штета у износу од 1.900.000,00 динара јер је припремио 13 узорака за сваки модел декоративног елемента, а све како је захтевано техничком спецификацијом.

С обзиром на све претходно наведено, подносилац захтева је предложио да поднети захтев за заштиту права усвоји, те одлука о обустави поступка поништи. Трошкове поступка је тражио укупном износу од 120.000,00 динара и на име уплаћене таксе за поднети захтев за заштиту права.

Наручилац је дана 07.12.2018. године доставио Републичкој комисији одговор на поднети захтев за заштиту права са документацијом неопходном за одлучивање у предметном поступку, док је допуну документације у смислу Одговора на допуну захтева за заштиту права доставио дана 19.12.2018. године. У одговору на поднети захтев за заштиту права, наручилац је најпре навео да су средства у буџету града Ниша за 2018. годину опредељена за новогодишњу декорацију на позицији са које могу бити пренета ЈКП-у „Паркинг сервис“ Ниш, те да је исти износ предвиђен у плану јавних набавки предузећа за 2018. годину, сходно чему је и покренут предметни поступак јавне набавке. Наручилац је даље навео да 03.12.2018. године једно од заинтересованих лица доставило 54 питања у вези са техничком спецификацијом предметне јавне набавке и захтевало измену конкурсне документације, док је друго заинтересовано лице, истог дана – 03.12.2018. године доставило питање односно указивање у коме је навело да је предвиђени рок испоруке који износи 10 дана прекирак и као такав дикриминаторски. С тим у вези је навео да је комисија утврдила да су заинтересована лица питања доставила у року прописаном чланом 63. став 2. ЗЈН, као и да обим постављених питања и сложеност и обимност техничке спецификације захтевају додатну анализу и измене које не могу да се обаве у кратком року и без консултација са стручним службама, с обзиром на то да је већи део захтева потенцијалних понуђача оправдан, те да је у том смислу неопходно изменити конкурсну документацију. Како је даље навео, и када би комисија успела да за један дан измени техничку спецификацију, а што је практично немогуће, рок за доставље понуда би био померен на 13.12.2018. године, што опет представља минималан рок с обзиром на то да би техничка документација претрпела значајне измене и да би потенцијалним понуђачима остало довољно времена за припремање ваљане понуде. У том случају, како је навео наручилац, одлука о додели уговора не би могла бити донета пре 14.12.2018. године, а уговор закључен 26.12.2018. године, који уз продужење рока испоруке на 30 дана, доводи то тога да би рок за испоруку предметних добара био 25.01.2019. године. Полазећи од тога, те околности да не постоји потреба набавке новогодишње декорације након протекла свих новогодишњих празника, комисија наручиоца је предложила да се предметни поступак јавне набавке обустави у складу са чланом 109. став 2. ЗЈН. У даљем изјашњењу на истакнуте наводе подносиоца захтева, наручилац је у одговору на захтев за заштиту права, као и одговору на допуну захтева за заштиту права навео да су питања и захтеви за појашњењем и изменом конкурсне достављени благовремено, односно да је нетачна тврдња подносиоца захтева да су питања пристигла 05.12.2018. године, будући да су иста пристигла 03.12.2018. године, те да су иста заведена под бројем ЈН 26/18-14 и ЈН 26/18-15,

док су 05.12.2018. године на Порталу јавних набавки дана под бројем ЈН 26/18-18 и ЈН 26/18-19 објављена наведена питања и одговори на иста, а у погледу које околности је Републичкој комисији достављена фотокопија свих докумената који поткрепљују претходно истакнуто. Наручилац је затим указао на околност да у наведеном тренутку није усвојен буџет града Ниша за 2019. годину, те да стога нема сазнања о томе да ли ће буџетом 2019. године уопште и бити предвиђена средства за набавку новогодишње декорације, у ком износу, као ни то да ли ће средства бити на позицији коју може користити наручилац. Наведено значи да, како је даље истакао наручилац, у овом тренутку не може да преузима обавезе које ће доспевати у 2019. години, с обзиром на то да није извесно да ли ће и у ком износу средства бити опредељена за наведене намене. Закључак истакнутог, како је навео наручилац, јесте да средства која су била одређена за предметну јавну набавку у 2018. години никако не могу бити реализована јер рачун за испоручена добра свакако не може да носи датум из 2018. године, а уколико средства и буду планирана буџетом за 2019. годину, биће расписана нова јавна набавка. Ко ће од наручиоца (Град Ниш, ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш, ЈП „Дирекција за изградњу града Ниша“ или неко четврти расписати предметну јавну набавку, зависи од тога на којој ће позицији у буџету бити опредељена средства за ову намену. Наручилац је на крају додао да с обзиром на образложену оправданост примедби потенцијалних понуђача који захтевају измену конкурсне документације, реализација исте би била у 2019. години, те како није извесно да ли ће постојати предвиђена средства за ове намене и у ком износу, те како је набавка новогодишње декорације након протеча новогодишњих празника потпуно непотребна и несврхисходна, то је по оцени наручиоца, одлука о обустави поступка донета у складу са чланом 109. став 2. ЗЈН. У погледу трошкова које је подносилац захтева навео да је имао поводом израде узорка у предметном поступку јавне набавке, наручилац је у одговору на поднети захтев за заштиту права навео да је конкурсном документацијом у погледу достављања узорака сваког траженог светлећег декоративног елемента као алтернатива предвиђено да понуђачи могу доставити техничку спецификацију произвођача или други документ из кога се недвосмислено може утврдити да понуђено добро задовољава тражени опис и техничку спецификацију. С обзиром на наведено, како је навео наручилац, односно околност да је подносилац захтева имао конкурсном документацијом предвиђену алтернативу у погледу могућности достављања техничке спецификације уместо узорка за понуђено добро, те да до тренутка доношења одлуке о обустави поступка није пристигла ниједна понуда, неосновано је истицање подносиоца захтева да је претрпео материјалну штету наведеним поступањем наручиоца.

Испитујући основаност предметног захтева за заштиту права, а након прегледа достављене документације о предметном поступку јавне набавке, Републичка комисија је одлучила као у ставу I диспозитива овог решења из следећих разлога:

Увидом у Одлуку о обустави поступка бр. ЈН 16/18-17 од 04.12.2018. године, утврђено је да је наручилац у образложењу исте констатово да је комисија анализирала достављена питања и констатовала да је већи део истакнутих оправдан, како у погледу техничке спецификације, тако и у погледу рока испоруке. Даље је констатовано да уколико би комисија изменила конкурсну документацију према захтевима потенцијалних понуђача, исто би довело до продужења рока за достављање понуда до 13.12.2018. године, на који начин би се рок испоруке предметних добара померио најраније до 25.01.2019. године. Како је предмет конкретне јавне набавке новогодишња декорација, комисија сматра да је непотребно набављати предметну врсту добара након протеча новогодишњих празника, сходно чему је и донета одлука о обустави поступка.

Увидом у достављену документацију, утврђено је да је наручилац дана 03.12.2018. године примио путем електронске поште од стране заинтересованог лица допис са 54 постављена питања у вези са техничком документацијом предвиђеном предметном конкурсном документацијом, а којим је заправо захтевано да наручилац у погледу наведених указивања измени конкурсну документацију. Наведени документ, односно постављена питања наручилац је навео под бројем ЈН 26/18 – 14, са датумом пријема истих – 03.12.2018. године.

Истог дана, односно 03.12.2018. године, наручилац је питања односно указивања у вези са предметном конкурсном документацијом у погледу предвиђеног рока испоруке примио и од

другог заинтересованог лица, а наведени документ је завео под бројем ЈН 26/18-15 и датумом 03.12.2018. године.

Увидом у податке објављене на Порталу јавних набавки у вези са конкретном јавном набавком, утврђено је да је наручилац дана 05.12.2018. године објавио документ бр. 26/18-18 „Питања и одговори“ који заправо представља одговор на питања заведена код наручиоца 03.12.2018. године под бројем 26/18 – 14. Такође, истог дана на Порталу јавних набавки је објављен и документ 26/18-18, као одговор на питања заведена код наручиоца 03.12.2018. године под бројем 26/18 – 15.

Чланом 109. став 2. ЗЈН прописано је да наручилац може да обустави поступак јавне набавке из објективних и доказивих разлога, који се нису могли предвидети у време покретања поступка и који онемогућавају да се започети поступак оконча или услед којих је престала потреба наручиоца за предметном јавном набавком због чега се неће понављати у току исте буџетске године, односно у наредних шест месеци.

Из цитиране законске одредбе произлази да до обуставе поступка јавне набавке може доћи из две групе разлога и то оних који се у тренутку покретања поступка јавне набавке нису могли предвидети, а који онемогућавају да се започети поступак оконча, те оних, услед којих је престала потреба наручиоца за предметном јавном набавком, при чему је неопходно да наведени разлози обуставе поступка буду утемељени на објективним чињеницама које су од утицаја на могућност реализације конкретне јавне набавке, те јасно образложени сходно обавези која је прописана у члану 109. став 3. ЗЈН.

У конкретном случају, из утврђеног чињеничног стања произлази да је наручилац предметни поступак јавне набавке покренуо као отворени поступак јавне набавке добара – новогодишња декорација, а који је окончао доношењем одлуке о обустави поступка у фази пре истека рока за подношење понуда из разлога што би на основу бројних указивања заинтересованих лица које наручилац сматра основаним, најпре неопходно било изменити конкурсну документацију, те тек након тога донети одлуку о додели уговора, а што са становишта рокова у погледу могућности реализације предметне јавне набавке исту чини несврсисходном, а уједно не постоје ни обезбеђена финансијска средства за предметну јавну набавку, уколико би се реализација исте догодила у 2019. години.

Наиме, како је наручилац навео и у одлуци о обустави поступка, као и у одговору на поднети захтев за заштиту права, заинтересована лица су у складу са чланом 63. став 2. ЗЈН упутила наручиоцу велики број указивања у погледу евентуалних неправилности у конкурсnoj документацији у вези са техничком спецификацијом (54 питања односно указивања од једног заинтересованог лица), тако и питања односно указивања у погледу дефинисаног рока испоруке у смислу да је тако кратко одређен рок (10 дана) дискриминаторски одређен. С обзиром на то да је наручилац наведена указивања оценио као основана у већем делу, сходно чему би неопходно било изменити конкурсну документацију како у погледу захтеваних техничких карактеристика, тако и у погледу предвиђеног рока испоруке, а имајући у виду истовремено обимност и сложеност конкурсне документације у делу захтеваних техничких карактеристика, те велики број измена које би неопходно било учинити у погледу исте, наручилац је одлучио да обустави предметни поступак јавне набавке. Наведено из разлога, што би, како произлази из образложења наручиоца, измене конкурсне документације у складу са указивањима заинтересованих лица довеле до продужења рока за подношење понуда на 13.12.2018. године, услед чега би се рок испоруке у складу са захтевима за измену померио најраније на 25.01.2019. године. Полазећи од наведеног датума као евентуално најраније могућег за испоруку предметних добара, те околности да предметна добра конкретне јавне набавке чини новогодишња декорација, наручилац је констатовао да је непотребно, односно несврсисходно набављати иста након протеча новогодишњих празника. С тим у вези наручилац је такође указао и на околност немогућности плаћања уколико би уговор за предметну јавну набавку био закључен јер средства која су била одређена за предметну набавку у 2018. години никако не могу бити реализована јер рачун за испоручена добра не може да носи датум из 2018. године, а уколико средства и буду планирана буџетом 2019. године, биће расписана нова јавна набавка. Ко ће од наручиоца (Град Ниш, ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш, ЈП „Дирекција за

изградњу града Ниша“ или неко четврти) расписати предметну јавну набавку, зависи од тога на којој ће позицији у буџету бити опредељена средства за ову намену.

Узимајући у обзир дато образложење наручиоца, како у оспореној одлуци о обустави поступка, тако и у одговору на поднети захтев за заштиту права, Републичка комисија указује да наручилац у конкретном случају није поступио противно одредби члана 109. став 2. ЗЈН. Наиме, по оцени Републичке комисије, изнета аргументација наручиоца наведена у одлуци и додатно појашњење дато у одговору на поднети захтев за заштиту права, као и одговору на допуну захтева за заштиту права, указује на објективне и доказиве разлоге за обуставу поступка у складу са чланом 109. став 2. ЗЈН. Наведено из разлога што је иста заснована на околности да с обзиром на образложену оправданост примедби потенцијалних понуђача који захтевају измену конкурсне документације, реализација исте би била у 2019. години, те како није извесно да ли ће постојати предвиђена средства за ове намене и у ком износу, као и ко ће бити наручилац, те како са друге стране средства која су била одређена за предметну набавку у 2018. години никако не могу бити реализована јер рачун за испоручена добра не може да носи датум из 2018. године, а имајући при томе у виду истицање наручиоца је набавка новогодишње декорације након протека новогодишњих празника потпуно непотребна и несврсисходна, то по оцени Републичке комисије, наручилац у конкретном случају није поступио противно одредби члана 109. став 2. ЗЈН.

Имајући у виду наведено, по оцени Републичке комисије, навод подносиоца захтева је у конкретном случају неоснован.

Што се тиче указивања подносиоца захтева да је наручилац одлуку о обустави поступка донео пре него што је и примио питања односно указивања заинтересованих лица, односно да је одлуку о обустави поступка донео 04.12.2018. године, а да је питања и указивања примио 05.12.2018. године, Републичка комисија указује да је исто неосновано.

Наведено из разлога што се увидом у достављену документацију неспорно може утврдити да је наручилац питања и указивања од оба заинтересована лица примио путем електронске поште дана 03.12.2018. године, те да је иста завео под бројем ЈН 26/18-14 и ЈН 26/18-15. Такође је неспорно да је наручилац дана 05.12.2018. године објавио документ бр. 26/18-18 „Питања и одговори“ који заправо представља одговор на питања заведена код наручиоца 03.12.2018. године под бројем 26/18 – 14, као и одговор на питања заведена код наручиоца 03.12.2018. године под бројем 26/18 – 15, а у којима је констатовано да је непотребно одговарати на постављена питања с обзиром да је донета одлука о обустави поступка. Стога, како је у конкретном случају неспорно да је наручилац питања и указивања заинтересованих лица у складу са чланом 63. став 2. ЗЈН примио дана 03.12.2018. године, а Одлуку о обустави поступка бр. ЈН 16/18-17 донео дана 04.12.2018. године, ког дана је објавио и на Порталу јавних набавки, то је Републичка комисија оценила као неосновано истицање подносиоца захтева да је одлука о обустави поступка донета пре питања и указивања заинтересованих лица.

Као неосновано, Републичка комисија је оценила и истицање подносиоца захтева да му је наведеним поступањем наручиоца заснованим на незаконитом доношењу одлуке о обустави поступка три дана пре истека рока за подношење понуда нанета материјална штета у износу од 1.900.000,00 динара јер је припремио 13 узорка за сваки модел декоративног елемента, а све како је захтевано техничком спецификацијом.

С тим у вези, Републичка комисија указује да је у конкурсној документацији предметног поступка јавне набавке у делу техничких спецификација предвиђено да је приликом подношења понуде потребно приложити по један комад узорка сваког траженог светлећег декоративног елемента, који мора бити функционалан, те да се као алтернатива може доставити техничка спецификација произвођача или други документ из кога се недвосмислено може утврдити да понуђено добро задовољава тражени опис и техничку спецификацију (технички цртеж, каталог, фотографија, скица, брошура, интернет адреса...).

С обзиром на наведено, односно околност да је подносилац захтева имао конкурсном документацијом предвиђену алтернативу у погледу могућности достављања техничке спецификације уместо узорка за понуђено добро, а на коју околност указује и наручилац у одговору на захтев за заштиту права, те како до тренутка доношења одлуке о обустави поступка није пристигла ниједна понуда, неосновано је истицање подносиоца захтева да је претрпео

материјалну штету наведеним поступањем наручиоца.

Сходно наведеном, Републичка комисија констатује да је поднети захтев за заштиту права неоснован, на основу чега је одлучено као у ставу I диспозитива решења на основу члана 157. став 6. тачка 2) ЗЈН.

Имајући у виду да је по оцени Републичке комисије захтев за заштиту права неоснован, сходно члану 156. ЗЈН, подносилац захтева нема право на накнаду трошкова поступка заштите права, због чега је Републичка комисија донела одлуку као у ставу II диспозитива овог решења.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ:

Против одлуке Републичке комисије не може се изјавити жалба.

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



Доставити (по ЗУП-у):

-нaручиоцу: ЈКП „Паркинг сервис“ Ниш, ул. Светозара Марковића бр. 27;

-подносиоцу захтева: „MAXWELL GROUP“ д.о.о. Београд, ул. Витезова Карађорђевог бр. 1.