



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-286/2018

Датум, 25.12.2018. године

Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија) одлучујући о захтеву привредног друштва „Лидо“ д.о.о. Земун, ул. Наде Димић бр. 4 да се у поступку јавне набавке мале вредности - услуга испоруке готових јела у продуженом боравку у 2018. години, број јавне набавке ЈНМВ 1/18, за који је позив за подношење понуда објављен дана 30.01.2018. године на Порталу јавних набавки, поништи уговор о испоруци готових јела у продуженом боравку у 2018. години који је закључен између наручиоца Основне школе „Филип Филиповић“ из Београда, Булевар ослобођења 317 и Предузећа за угоститељство и туризам „Шарени мачак“ д.о.о. Београд, ул. Јованке Радаковић бр. 60а, у већу састављеном од председника Републичке комисије Хане Хукић као председника већа, чланице Републичке комисије Весне Гојковић Милин као чланице већа и члана Републичке комисије Славише Т. Милошевића као члана већа, на основу члана 139. и члана 146. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник Републике Србије“ бр. 124/2012, 14/2015 и 68/2015; у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 25.12.2018. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

ПОНИШТАВА СЕ уговор чији је предмет испорука готових јела у продуженом боравку у 2018. години који је закључен дана 12.03.2018. године између Основне школе „Филип Филиповић“ из Београда (под дел. бр. 175 од 12.03.2018. године) и Предузећа за угоститељство и туризам „Шарени мачак“ д.о.о. Београд (под дел. бр. 360 од 12.03.2018. године).

Образложење

У поступку јавне набавке мале вредности услуга испоруке готових јела у продуженом боравку у 2018. години, број јавне набавке ЈНМВ 1/18, за који је позив за подношење понуда објављен на Порталу јавних набавки дана 30.01.2018. године, наручилац Основна школа „Филип Филиповић“ из Београда (у даљем тексту: наручилац) је дана 12.03.2018. године закључио са Предузећем за угоститељство и туризам „Шарени мачак“ д.о.о. Београд (у даљем тексту: понуђач) уговор чији је предмет испорука готових јела у продуженом боравку у 2018. години. О закљученом уговору је објавио обавештење на Порталу јавних набавки дана 15.03.2018. године.

Дана 14.03.2018. године Републичка комисија је примила захтев (дел. бр. подносиоца 01-59/2 од 12.03.2018. године) привредног друштва „Лидо“ д.о.о. Земун (у даљем тексту: подносилац захтева) у коме то друштво наводи да је поднело понуду у предметном поступку јавне набавке и да је у записнику о отварању понуда наручилац констатовао да су у року за подношење понуда који је истекао дана 13.02.2018. године у 13,00 часова примљене две понуде: овде подносиоца захтева

који је понудио јединичну цену од 125,00 динара без ПДВ-а и понуђача који је понудио јединичну цену од 114,00 динара без ПДВ-а. У захтеву се указује да наручилац доноси одлуку о додели уговора у року који је одредио у позиву за подношење понуда, где је навео да оквирни рок износи 8 дана од дана отварања понуда које је одржано дана 13.02.2018. Подносилац захтева наводи да у моменту подношења захтева за поништење уговора, тачније месец дана од дана отварања понуда, наручилац није у складу са законском обавезом из члана 108. став 5. ЗЈН објавио одлуку о додели уговора о јавној набавци на Порталу јавних набавки и интернет страници, чиме је онемогућио подносиоца захтева да оствари законско право увида у документацију из поступка јавне набавке из члана 110. ЗЈН и да евентуално оствари правну заштиту подношењем захтева за заштиту права. У прилогу захтева је доставио извод са Портала јавних набавки из кога следи да су објављени само позив за подношење понуда и конкурсна документација. Подносилац захтева истиче да су наручилац и понуђач евидентно закључили уговор, због чега је тражио да Републичка комисија у оквиру својих надлежности из члана 139. ЗЈН поништи уговор који за предмет има испоруку готових јела у продуженом боравку у 2018. години.

Поступајући по предметном захтеву Републичка комисија је извршила увид у податке објављене на Порталу јавних набавки и утврдила да је дана 30.01.2018. године објављен позив за подношење понуда заједно са конкурсном документацијом, те да је дана 15.03.2018. године наручилац објавио обавештење из Прилога ЗИ ЗЈН о закључењу предметног уговора са понуђачем и да је у том обавештењу навео да је уговор закључио дана 01.03.2018. године и то по основу одлуке коју је донео дана 01.03.2018. године и којом је уговор доделио овде понуђачу по јединичној цени од 114,00 динара без ПДВ-а, при чему уговорена вредност износи 1.300.000,00 динара са ПДВ-ом. У обавештењу је констатовано да је поред понуде понуђача примљена још једна понуда по јединичној цени од 125,00 динара и да је примењен критеријум најниже понуђене цене у избору понуђача коме је додељен уговор.

У складу са овлашћењем из члана 154. став 3. ЗЈН Републичка комисија је захтевом бр. 4-00-286/2018 од 15.11.2018. године затражила од наручиоца да у остављеном року од три дана о дана пријема захтева Републичкој комисији достави уговор о коме је објавио обавештење из Прилога ЗИ ЗЈН и затражено је да се изјасни о разлозима због којих одлука о додели уговора није објављена на Порталу јавних набавки. Исто тако захтевано је да се изјасни да ли је подносиоцу захтева евентуално доставио Одлуку о додели уговора од 01.03.2018. године, те да у случају потврдног одговора Републичкој комисији достави како Одлуку о додели уговора, тако и доказе о датуму њеног уручења овде подносиоцу захтева.

Наручилац је поступајући по захтеву Републичке комисије доставио документацију и одговор изјашњавајући се да је уговор закључио дана 12.03.2018. године, а не 01.03.2018. године, како је грешком уписано у обавештењу о закључењу уговора, као и да због административног пропуста није објавио Одлуку о додели уговора на Порталу јавних набавки. Наручилац се изјаснио и да Одлуку о додели уговора није на други начин доставио овде подносиоцу захтева. Указао је да правно средство заштите које је прописано у поступку јавне набавке јесте захтев за заштиту права који се у складу са чланом 149. став 6. ЗЈН после доношења одлуке о додели уговора, подноси у року од десет дана од дана објављивања одлуке на Порталу јавних набавки, односно пет дана у поступку јавне набавке мале вредности. Наручилац је навео да није примио захтев за заштиту права којим би се указало да у законском року није објавио Одлуку о додели уговора о јавној набавци. Истакао је да је у поступку јавне набавке починио поменуте техничке грешке, али и да је

подносилац захтева понудио вишу цену у односу на цену коју је понудио понуђач, при чему је као критеријум за доделу уговора био примењен критеријум најниже понуђене цене. У прилогу је достављена Одлука бр. 153/2018 од 01.03.2018. године, као и уговор који је код наручиоца заведен под бројем 175 од 12.03.2018. године и код понуђача под бројем 360 од 12.03.2018. године.

Наручиоцу је дописом Републичке комисије бр. 4-00-286/2018 од 30.11.2018. године достављена и фотокопија захтева за поништење уговора поднетог од стране подносиоца захтева.

Чланом 112. став 1. ЗЈН прописано је да наручилац може закључити уговор о јавној набавци, односно оквирни споразум, након доношења одлуке о додели уговора, односно одлуке о закључењу оквирног споразума и ако у року предвиђеном овим законом није поднет захтев за заштиту права или је захтев за заштиту права одбачен или одбијен.

Чланом 112. став 2. ЗЈН прописано је да наручилац може и пре истека рока за подношење захтева за заштиту права закључити уговор о јавној набавци:

- 1) на основу оквирног споразума;
- 2) у случају примене преговарачког поступка из члана 36. став 1. тачка 3) овог закона;
- 3) у случају примене система динамичне набавке;
- 4) у случају поступка јавне набавке мале вредности из члана 39. став 6. овог закона;
- 5) ако је поднета само једна понуда, осим у преговарачком поступку без објављивања позива за подношење понуда.

Чланом 108. став 5. ЗЈН прописано је да је наручилац дужан да одлуку о додели уговора објави на Порталу јавних набавки и на својој интернет страници у року од три дана од дана доношења.

Чланом 149. став 6. ЗЈН прописано је после доношења одлуке о додели уговора, одлуке о закључењу оквирног споразума, одлуке о признавању квалификације и одлуке о обустави поступка, рок за подношење захтева за заштиту права је десет дана од дана објављивања одлуке на Порталу јавних набавки, а пет дана у поступку јавне набавке мале вредности и доношења одлуке о додели уговора на основу оквирног споразума у складу са чланом 40а овог закона.

Чланом 163. став 1. тачка 2) ЗЈН прописано је да Републичка комисија може сама или на захтев подносиоца захтева или заинтересованог лица, поништити уговор о јавној набавци ако утврди да је наручилац закључио уговор о јавној набавци пре истека рока за подношење захтева за заштиту права.

Полазећи од чињеничног стања утврђеног на основу увида у све достављене документе произилази да је наручилац предметни уговор закључио дана 12.03.2018. године и да је о томе на Порталу јавних набавки објавио обавештење дана 15.03.2018. године, у коме је грешком уписао 01.03.2018. године као датум закључења уговора. Неспорно је да на Порталу јавних набавки није у складу са својом законском обавезом објавио Одлуку бр. 153/2018 од 01.03.2018. године о додели уговора о јавној набавци овде понуђачу.

Са становишта одредби чл. 112. ст. 1. и 2. ЗЈН није могуће закључити уговор о јавној набавци у року за подношење захтева за заштиту права осим у изузетним случајевима, ако за то буду испуњени услови које су таксативно набројани у члану 112. став 2. тач. 1) до 5) ЗЈН, а од којих, у конкретном случају, по оцени Републичке комисије, није испуњен ниједан услов.

Наручилац је, како то произилази на основу Обавештења о закључењу уговора, али и на основу Одлуке бр. 153/2018 од 01.03.2018. године, примио у

поступку јавне набавке укупно две понуде, од којих је једна овде подносиоца захтева, а друга понуђача са којим је наручилац закључио предметни уговор. Иако је одлуку донео 01.03.2018. године наручилац је није објавио на Порталу јавних набавки у складу са својом законском обавезом из члана 108. став 5. ЗЈН.

У моменту када је наручилац закључио предметни уговор и нарочито на дан 15.03.2018. године када је на Порталу јавних набавки објавио обавештење о томе из Прилога ЗИ ЗЈН наручиоцу је било или је могло бити познато да на Порталу јавних набавки није била објављена Одлука бр. 153/2018 од 01.03.2018. године, што је иначе радња коју је обавезан да предузме са становишта одредбе члана 108. став 5. ЗЈН. У вези са напред наведеним од значаја је чињеница да се са становишта одредбе члана 112. став 1. ЗЈН уговор може да закључи само у случају да је протекао рок за подношење захтев за заштиту права, а да такав захтев у том року не буде поднет.

По објављивању одлуке на Порталу јавних набавки понуђачи се упознају са чињеницом да је одлука донета и са њеном садржином те исту евентуално могу да оспоре подношењем захтева за заштиту права. Рок из члана 149. став 6. ЗЈН у коме се може оспорити правилност и законитост одлуке подношењем захтева за заштиту права почиње да тече од момента када се одлука објави на Порталу јавних набавки. Дакле, како рок за подношење захтева за заштиту права не може ни почети да тече пре објављивања одлуке на Порталу јавних набавки то самим тим не може доћи ни до протека рока за подношење захтева за заштиту.

Дакле, наручиоцу је у тренутку објављивања обавештења о закључењу уговора било или је могло бити познато да на Порталу јавних набавки није у складу са законском обавезом из члана 108. став 5. ЗЈН објавио Одлуку бр. 153/2018 од 01.03.2018. године о додели уговора о јавној набавци, те да из тог разлога рок у коме се може оспорити та одлука са становишта одредбе члана 149. став 6. ЗЈН није почео да тече, па самим тим ни да рок за подношење захтева за заштиту права није протекао, односно да није могао протећи у моменту када је закључио предметни уговор.

Само ако одлука не буде оспорена подношењем захтева за заштиту права у року који је прописан чланом 149. став 6. ЗЈН наручилац има право са становишта одредбе члана 112. став 1. ЗЈН да закључи уговор о јавној набавци, односно после подношења захтева за заштиту права то право има ако је захтев за заштиту права одбијен или одбачен или је поступак заштите права обустављен. У конкретном случају наручилац својим радњама није омогућио почетак, трајање и протек рока за подношење захтева за заштиту права из члана 149. став 6. ЗЈН, због чега је по оцени Републичке комисије, поступио супротно одредби члана 112. став 1. ЗЈН када је под таквим околностима закључио предметни уговор, јер из утврђеног чињеничног стања произилази да је исти закључен без могућности правне заштите против одлуке и протека рокова у коме се може поднети захтев за заштиту права, па самим тим Одлука бр. 153/2018 од 01.03.2018. године о додели уговора није из тих разлога могла постати коначна.

Пошто се са становишта одредбе члана 112. став 1. ЗЈН закључењу уговора о јавној набавци може приступити само по основу одлуке о додели уговора, против које није поднет захтев за заштиту права или је то учињено неуспешно (одбијен или одбачен захтев) или је поступак заштите права обустављен, то је оцена Републичке комисије да је наручилац поступио супротно одредби члана 112. став 1. ЗЈН, када је закључио предметни уговор у моменту када му је морало бити познато да рок за подношење захтева за заштиту права није протекао и није могао протећи због необјављивања Одлуке о додели уговора, што јесте основ за поништење уговора у складу са чланом 163. став 1. тачка 2) ЗЈН.

Републичка комисија додатно указује и да одредбе члана 113. ст. 1. и 2. ЗЈН упућују, такође, на закључак да се само по протеку рока за подношење захтева за заштиту права може закључити уговор о јавној набавци. Наиме, овим одредбама је, између осталог, прописан рок у коме је наручилац дужан да уговор достави изабраном понуђачу на потписивање и с тим у вези је прописано да то може да учини само по протеку рока за подношење захтева за заштиту права и то у року од наредних 8 дана од протекла тог рока.

На основу свега наведеног оцена је Републичке комисије да је наручилац поступио супротно одредбама члана 163. став 1. тачка 2) ЗЈН у вези са одредбама члана 112. став 1. и члана 113. ст. 1. ЗЈН којима је уређено питање начина, рока и услова под којима се може закључити уговор о јавној набавци после доношења одлуке о додели уговора и којима је прописано да то може бити учињено само по протеку рока за подношење захтева за заштиту права, односно у случају да буде поднет то право има ако захтев за заштиту права буде одбијен или одбачен или се поступак заштите права обустави. На основу наведеног, Републичка комисија је у складу са својим овлашћењем из члана 139. став 1. тачка 9) ЗЈН након што је утврдила да су се из свих наведених разлога стекли услови за поништење уговора из члана 163. став 1. тачка 2) ЗЈН, донела решење на основу члана 157. став 6. тачка 8) ЗЈН о поништењу уговора који је закључен дана 12.03.2018. године између Основне школе „Филип Филиповић“ из Београда (под дел. бр. 175 од 12.03.2018. године) и Предузећа за угоститељство и туризам „Шарени мачак“ д.о.о. Београд (под дел. бр. 360 од 12.03.2018. године).


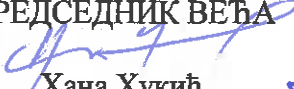

Републичка комисија указује да је одредбама члана 163. ст. 3. и 4. ЗЈН прописано да поништењем уговор о јавној набавци престаје, а уговорне стране су дужне вратити оно што су примиле по основу таквог уговора, а ако се оно што је примљено по основу поништеног уговора о јавној набавци не може вратити или ако се природа оног што је примљено противи враћању, наручилац је дужан да савесном добављачу плати за испоручена добра, пружене услуге, односно изведене радове.

По пријему овог решења наручилац је дужан да без одлагања поступи у складу са одредбама члана 163. ст. 3 и 4. ЗЈН. Републичка комисија је становишта да због необјављивања Одлуке бр. 153/2018 од 01.03.2018. године о додели уговора о јавној набавци поступак јавне набавке није окончан на правилан и законит начин. Наручилац је учинио битан пропуст услед кога није омогућио да се сви учесници у поступку заштите права упознају на законом прописан начин са чињеницом да је у поступку јавне набавке донета одлука и каква је њена садржина те да евентуално остваре своја права која су им гарантована чланом 149. став 6. ЗЈН.

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.


ПРЕДСЕДНИК ВЕЋА

Хана Хукић


Доставити (по ЗУП-у):

1. наручиоцу: Основна школа „Филип Филиповић“ из Београда, Булевар ослобођења 317

2. подносиоцу захтева: „Лидо“ д.о.о. Земун, ул. Наде Димић бр. 4

2. понуђачу: Предузеће за угоститељство и туризам „Шарени мачак“ д.о.о. Београд, ул. Јованке Радаковић бр. 60а