



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-287/2020
Датум, 26.03.2021. године
Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву подносиоца захтева ЈП „Урбанизам-Крагујевац“, Крагујевац, ул. Краља Петра I бр. 23, кога заступа пуномоћник адв. Бранко Ракита из Крагујевца, ул. Николе Пашића бр. 31/Л-6, за поништење уговора о јавној набавци (у даљем тексту: захтев), у већу састављеном од члана Републичке комисије Жељка Грошете, као председника већа и чланова Републичке комисије Јелене Стојановић и Славише Т. Милошевића, као чланова већа, на основу члана 240. став 1. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник Републике Србије“ бр. 91/2019) и на основу чл. 139, 146, 157. став 5. и 6. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник Републике Србије“ бр. 124/2012, 14/2015, 68/2015; у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 26.03.2021. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

ИЗРИЧЕ СЕ НОВЧАНА КАЗНА наручиоцу Општина Мајданпек, Мајданпек због поступања противно члану 162. став 1. ЗЈН, поводом поступка јавне набавке мале вредности услуга - израда плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета „Лепенски вир“, ЈН бр. 4042-3/2020, за који је позив за подношење понуда објављен на Порталу јавних набавки дана 11.03.2020. године, у износу од 80.000,00 динара, коју је исти дужан да плати на рачун бр. 840-743225843-04 буџета Републике Србије, модел 97, позив на број 32-022, у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

ИЗРИЧЕ СЕ НОВЧАНА КАЗНА одговорном лицу наручиоца Драгану Поповићу због поступања противно члану 162. став 1. ЗЈН, поводом поступка јавне набавке мале вредности услуга - израда плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета „Лепенски вир“, ЈН бр. 4042-3/2020, за који је позив за подношење понуда објављен на Порталу јавних набавки дана 11.03.2020. године, у износу од 20.000,00 динара, коју је исти дужан да плати на рачун бр. 840-743225843-04 буџета Републике Србије, модел 97, позив на број 32-022, у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

Образложење

Подносилац захтева ЈП „Урбанизам-Крагујевац“, Крагујевац (у даљем тексту: подносилац захтева) је дана 27.04.2020. године поднео Републичкој комисији захтев за поништење уговора о јавној набавци мале вредности услуга - израда плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета „Лепенски вир“, ЈН бр. 4042-3/2020, закљученог дана 16.04.2020. године између наручиоца Општине Мајданпек, Мајданпек (у даљем тексту: наручилац), у својству наручиоца, и групе понуђача

„Архиплан“ д.о.о. Аранђеловац, „Ecologica Urbo“ д.о.о. Крагујевац и „Електровизија“ д.о.о. Крагујевац у својству понуђача (у даљем тексту: понуђач). Исти захтев је допуњен дана 21.10.2020 године.

У захтеву за поништење уговора подносилац захтева је указао да је наручилац у поступку јавне набавке мале вредности услуга - израда плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета „Лепенски вир“, ЈН бр. 4042-3/2020, дана 16.04.2020. године објавио на Порталу јавних набавки обавештење о закључењу уговора, иако се поступак заштите права поводом захтева за заштиту права који је подносилац захтева поднео дана 30.03.2020. године још увек води пред Републичком комисијом. Наиме, подносилац захтева је указао да је наручилац дана 08.04.2020. године путем електронске поште доставио пуномоћнику подносиоца захтева закључак о одбацивању захтева за заштиту права бр. 4042-3/2020-5 од 31.03.2020. године, против којег је поднета жалба Републичкој комисији дана 09.04.2020. године. Сходно наведеном, подносилац захтева је, у складу са чланом 163. став 1. тачка 3. ЗЈН, затражио да Републичка комисија поништи противправно закључен уговор.

Пре одлучивања о поднетом захтеву запоништење уговора, поступајући орган је констатовао да је у конкретном случају предметни поступак јавне набавке покренут у време важења Закона о јавним набавкама („Сл. гласник Републике Србије“, бр. 124/2012, 14/2015 и 68/2015; у даљем тексту: ЗЈН).

Републичка комисија је, испитујући основаност захтева за поништење уговора, а након прегледа достављене документације о наведеном поступку јавне набавке, оценила да је исти допуштен, благовремен и поднет од стране заинтересованог лица, те је оценом сваког доказа појединачно и свих доказа заједно, одлучила као у изреци решења из следећих разлога:

Позив за подношење понуда за предметну јавну набавку мале вредности услуга израде плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета „Лепенски вир“, ЈН бр. 4042-3/2020, објављен је на Порталу јавних набавки дана 11.03.2020. године.

Републичка комисија констатује да је у предметном поступку јавне набавке, одлучујући о захтеву за заштиту права који је електронским путем дана 30.03.2020. године поднео подносилац захтева, а којим је оспорио садржину конкурсне документације сачињене за поступак предметне јавне набавке пре истека рока за подношење понуда, наручилац донео закључак бр. 4042-3/2020-5 од 31.03.2020. године. Истим закључком наручилац је, на основу члана 152. став 2. ЗЈН, одбацио наведени захтев за заштиту права.

Републичка комисија даље констатује да је, одлучујући по жалби подносиоца захтева којом је оспорен поменути закључак наручиоца, а која је поднета Републичкој комисији дана 09.04.2020. године, донела решење бр. 4-00-287/2020 од 14.05.2021. године. Истим решењем је Републичка комисија усвојила жалбу као основану и поништила закључак наручиоца, те наложила наручиоцу да, након пријема наведеног решења, испита све остале процесне претпоставке, те да уколико се исте стекну за мериторно одлучивање о поднетом захтеву, поступи на начин прописан одредбама члана 153. став 1. ЗЈН.

Увидом у достављену документацију о предметном поступку јавне набавке, утврђено је да је наведено решење Републичке комисије наручиоцу достављено дана 28.05.2020. године (иста околност је утврђена на основу увида у повратницу).

Такође, утврђено је да наручилац, након што је примио решење Републичке комисије бр. 4-00-287/2020 од 14.05.2020. године, није доставио Републичкој комисији одговор на поднети захтев за заштиту права и документацију о предметном поступку јавне набавке, у смислу члана 153. став 1. тачка 2. ЗЈН, нити из целокупне расположиве документације о предметном поступку јавне набавке произилази да је наручилац поступио у складу са чланом 153. став 1. тачка 1. ЗЈН.

Дана 17.09.2020. године, подносилац захтева је доставио Републичкој комисији поднесак од 14.09.2020. године са обавештењем да је наручилац, поводом његовог захтева за информације у вези са статусом предмета од 26.06.2020. године, одговорио да је Републичкој комисији доставио документацију о одлучивању по жалби и захтеву за заштиту права, те да је даљи поступак у вези а одлучивањем у конкретном случају пред Републичком комисијом, а о чему је у прилогу свог поднеска подносилац захтева доставио Одговор наручиоца од 01.07.2020. године.

На основу прегледа целокупне документације о конкретном поступку, Републичка комисија је утврдила да је након доношења закључка бр. 4042-3/2020-5 од 31.03.2020. године, а пре доношења одлуке Републичке комисије о поднетом захтеву за заштиту права, наручилац дана 16.04.2020. године објавио на Порталу јавних набавки Обавештење о закљученом уговору из којег се види да је Уговор о јавној набавци од 16.04.2020. године закључио са групом понуђача коју чине „Архиплан“ д.о.о.

Аранђеловац и „ЕКОЛОГИКА УРБО“ д.о.о. Крагујевац, чија понуда је на основу донете Одлуке о додели уговора бр. 4042-3/2020-7 од 06.04.2020. године оцењена као најповољнија.

Републичка комисија је ради правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања у предметном поступку јавне набавке упутила наручиоцу допис број 4-00-938/2018 од 30.09.2020. године. Предметним дописом је, поред осталог, захтевано да се наручилац, имајући у виду одредбе члана 150. став 1. и 2. ЗЈН, као и одредбе члана 163. ЗЈН, изјасни из којих разлога је у предметом поступку јавне набавке, након што му је поднет захтев за заштиту права дана 30.03.2020. године (о којем није у складу са чланом 149. став 10. ЗЈН објавио обавештење на Порталу јавних набавки) наставио даље активности доношењем Одлуке о додели уговора бр. 4042-3/2020-7 од 06.04.2020. године и закључивањем Уговора о јавној набавци са групом понуђача коју чине „Архиплан“ д.о.о. Аранђеловац и „ЕКОЛОГИКА УРБО“ д.о.о. Крагујевац од 16.04.2020. године, те да ли сте о томе донео одлуку.

Такође, у истом допису наручилац је позван да Републичкој комисији достави на увид примерак уговора који је наручилац, према садржини Обавештења о закљученом уговору које је објављено на Порталу јавних набавки дана 16.04.2020. године, са изабраним понуђачем закључио дана 16.04.2020. године, те да се изјасни о реализацији уговорних обавеза изабраног понуђача по основу закљученог Уговора од 16.04.2020. године.

Поступајући по наведеном допису Републичке комисије, наручилац је дана 14.10.2020. године доставио Републичкој комисији одређену документацију о предметној јавној набавци и уз исту допис бр. 404 2-3/2020 од 09.10.2020. године, у којем је истакао да је поново анализирао све процесне претпоставке и проценио да би свако одуговлачење у поступку, узимајући у обзир ситуацију са пандемијом, дуго чекање на услове имаоца јавних овлашћења, несагласност прописа имаоца јавних овлашћења, угрозило јавни интерес општине Мајданпек и њених грађана и да би остао при првобитно донетом закључку. Такође је наручилац навео да сматра да поднети захтев за заштиту права који се односи на захтеване услове из конкурсне документације нема основа из разлога што је потенцијални понуђач могао све услове да испуни учествовањем у заједничкој понуди на шта је и упућен. Наручилац је објаснио да је израда Плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета «Лепенски вир» неопходан услов за изградњу међународног путног пристаништа и визиторског центра са пратећом комуналном инфраструктуром вредности 320.000.000,00 динара, значајан за развој туризма у Општини Мајданпек, што је један од стратешких циљева економског развоја целе општине. Наручилац је навео да је реализација предметног уговора у току и да се цела процедура приводи крају, о чему доставља на увид извештаје, анализе и услове како би могла да се види комплексност посла. У прилогу наведеног дописа наручилац је, између осталог, доставио Републичкој комисији Уговор о јавној набавци од 16.04.2020. године.

Републичка комисија констатује да је, поступајући по поднетом захтеву за заштиту права, дописом бр. 4-00-287/2020 од 25.12.2020. године позвала подносиоца захтева да исти захтев за заштиту права допуни тако што ће Републичкој комисији доставити доказ о уплати таксе у додатном износу од 60.000,00 динара, у смислу члана 151. став 1. тачка 6. ЗЈН. Како подносилац захтева није доставио захтевани доказ о уплати таксе за поднети захтев за заштиту права, односно није поступио по налогу Републичке комисије, то исти захтев није имао обавезну садржину прописану чланом 151. став 1. ЗЈН, те је Републичка комисија донела закључак бр. 4-00-287/2020 од 05.03.2020. године којим је одбацила захтев за заштиту права као непотпун.

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, а ставом 2. истог члана предвиђено 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 150. став 1. ЗЈН прописано је да у случају поднетог захтева за заштиту права наручилац не може донети одлуку о додели уговора, одлуку о закључењу оквирног споразума, одлуку о признавању квалификације и одлуку о обустави поступка, нити може закључити уговор о јавној

набавци пре доношења одлуке о поднетом захтеву за заштиту права, осим у случају преговарачког поступка из члана 36. став 1. тачка 3) овог закона.

Чланом 163. став 1. тачка 3) 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 након подношења захтева за заштиту права, а пре одлуке Републичке комисије. У ставу 5. истог члана закона је прописано да уколико би поништење уговора о јавној набавци имало несразмерне последице по рад или пословање наручиоца или интерес Републике Србије, Републичка комисија неће поништити уговор о јавној набавци, али може скратити рок важења уговора или изрећи новчану казну из члана 162. ЗЈН.

Чланом 162. став 1. ЗЈН је прописано да ће Републичка комисија решењем изрећи новчану казну наручиоцу у износу од 80.000 до 1.000.000 динара и одговорном лицу наручиоца у износу од 20.000 до 80.000 динара, ако наручилац:

- 1) по поднетом захтеву за заштиту права не поступи на начин и у року одређеном у члану 153. став 1. овог закона;
- 2) не достави додатну документацију, податке, објашњења или мишљења, након захтева Републичке комисије и у року који одреди Републичка комисија;
- 3) не достави извештај и изјаве представника наручиоца о спроведеној одлуци Републичке комисије;
- 4) не омогући контролу у складу са чланом 161. овог закона;
- 5) није поступио у складу са одлуком Републичке комисије.

Из утврђеног чињеничног стања произилази да је наручилац пре истека рока за подношење понуда, примио путем електронске поште дана 30.03.2020. године захтев за заштиту права, којим је била оспорена садржина конкурсне документације сачињене за поступак предметне јавне набавке, те да је наручилац исти захтев одбацио закључком бр. 4042-3/2020-5 од 31.03.2020. године. Такође, из утврђеног чињеничног стања произилази да је подносилац захтева дана 09.04.2020. године поднео жалбу Републичкој комисији, којом је оспорио правилност поменутог закључка наручиоца. Након тога, а пре доношења одлуке Републичке комисије о жалби, тј. дана 16.04.2020. године, наручилац је закључио уговор с групом понуђача коју чине „Архиплан“ д.о.о. Аранђеловац и „EKOLOGICA URBO“ д.о.о. Крагујевац, чији је предмет израда плана детаљне регулације заштићеног подручја „Археолошког локалитета-Лепенски вир“, о чему је на Порталу јавних набавки објавио обавештење.

У вези са наведеним, а имајући у виду утврђено чињенично стање и цитиране законске одредбе Републичка комисија указује да је, у конкретној ситуацији, наручилац предузео активности које су противне одредби члана 150. став 1. ЗЈН.

Према одредби члана 150. став 1. ЗЈН, наручилац у случају поднетог захтева за заштиту не може да донесе одлуку и закључи уговор о јавној набавци пре доношења одлуке о поднетом захтеву за заштиту права, тј. одлуке којом је коначно одлучено о захтеву за заштиту права, а стиче могућност да предузме такве активности након пријема одлуке којом ће захтев бити одбијен или одбачен, како је прописано чланом 112. став 1. ЗЈН.

Оценом свих расположивих доказа утврђено је, такође, да није испуњен ниједан од услова из члана 150. ст. 2, 3, 6. и 7. ЗЈН који наручиоцу омогућава закључење уговора о јавној набавци пре доношења одлуке о поднетом захтеву за заштиту права на начин и под условима који су прописани овим одредбама. Овим одредбама прописани су изузеци од суспензивног дејства поднетог захтева за заштиту права које се односе на активности из члана 150. став 1. ЗЈН, међу којима је и активност које се односе на доношење одлуке о додели уговора и закључење уговора о јавној набавци.

С друге стране, Републичка комисија указује да у конкретном случају нису били испуњени ни законски услови за закључење уговора у складу са одредбом члан 112. став 2. ЗЈН, будући да оспорени уговор није закључен пре истека рока за подношење захтева за заштиту права у конкретном поступку јавне набавке, већ је уговор закључен након што је захтев за заштиту права био поднет наручиоцу и након што је наручилац донео закључак којим је одбацио наведени захтев на основу члана 152. став 2. ЗЈН, али пре него што Републичка комисија донела одлуку о наведеном захтеву за заштиту права.

Републичка комисија указује да наручилац није имао основа да у конкретној ситуацији у складу са чланом 112. ЗЈН закључи оспорени уговор. Околност да је наручилац одбацио својим закључком предметни захтев за заштиту права не представља основ за закључење уговора о јавној набавци будући да поменути закључак наручиоца не представља правноснажну односно коначну одлуку о поднетом захтеву за заштиту права, јер је чланом 152. став 4. ЗЈН предвиђено да против закључка из става 2. овог

члана подносилац захтева може у року од три дана од дана пријема тог закључка поднети жалбу Републичкој комисији, док копију жалбе истовремено доставља наручиоцу.

Ово нарочито ако се има у виду да је након пријема закључка наручиоца бр. 4042-3/2020-5 од 31.03.2020. године подносилац захтева благовремено поднео жалбу Републичкој комисији, након чега је Републичка комисија, поступајући по наведеној жалби, донела решење бр. 4-00-287/2020 од 14.05.2020. године, којим је поништила наведени закључак наручиоца и том приликом је истом наложила да настави поступање по поднетом захтеву за заштиту права.

Како је оценом свих расположивих доказа утврђено да у конкретном случају нису испуњени услови прописани одредбама чл. 112. и 150. ЗЈН за закључење уговора у предметној јавној набавци, то је оцена Републичке комисије да је наручилац поступио противно наведеним законским одредбама када је закључио оспорени уговор.

Имајући у виду све наведено, Републичка комисија је у складу са својим овлашћењима из члана 139. став 1. тач. 8) и 9) ЗЈН и на основу члана 157. став 6. тачка 7) ЗЈН, а поступајући по поднетом захтеву за поништење уговора, сагласно одредби члана 163. став 5. ЗЈН којом је прописано да уколико би поништење уговора о јавној набавци имало несразмерне последице по рад или пословање наручиоца или интерес Републике Србије, Републичка комисија неће поништити уговор о јавној набавци, али може скратити рок важења уговора или изрећи новчану казну из члана 162. ЗЈН, донела одлуку као у изреци.

Републичка комисија је дајући своју оцену имала у виду образложење наручиоца које је изнето у допису бр. 404 2-3/2020 од 09.10.2020. године у којем је истакао да је поново анализирао све процесне претпоставке и проценио да би свако одуговлачење у поступку, узимајући у обзир ситуацију са пандемијом, дуго чекање на услове имаоца јавних овлашћења, несагласност прописа имаоца јавних овлашћења, угрозило јавни интерес општине Мајданпек и њених грађана и да би остао при првобитно донетом закључак, затим да поднети захтев за заштиту права који се односи на захтеване услове из конкурсне документације нема основа из разлога што је потенцијални понуђач могао све услове да испуни учествовањем у заједничкој понуди на шта је и упућен, те да је израда Плана детаљне регулације заштићеног подручја археолошког локалитета «Лепенски вир» неопходан услов за изградњу међународног путног пристаништа и визиторског центра са пратећом комуналном инфраструктуром вредности 320.000.000,00 динара, значајан за развој туризма у Општини Мајданпек, што је један од стратешких циљева економског развоја целе општине.

Имајући у виду утврђено чињенично стање и наведено образложење наручиоца, Републичка комисија је оценила да су у конкретном случају испуњени услови за примену одредбе члана 163. став 5. ЗЈН.

У вези са тим, Републичка комисија је приликом поступања оценила податке о процењеној вредности конкретне јавне набавке (процењена вредност јавне набавке износи 1.000.000,00 динара), те утврђено чињенично стање у предметном поступку заштите права у вези са поступањем наручиоца након пријема захтева за заштиту права, као и податке о одговорном лицу наручиоца у предметном поступку јавне набавке, у време покретања поступка јавне набавке и пријема захтева за заштиту права.

С обзиром на основ за новчано кажњавање утврђен одредбом члана 163. став 5. ЗЈН, којом је прописано да уколико би поништење уговора о јавној набавци имало несразмерне последице по рад или пословање наручиоца или интерес Републике Србије, Републичка комисија неће поништити уговор о јавној набавци, али може скратити рок важења уговора или изрећи новчану казну из члана 162. ЗЈН, а да је чланом 162. став 1. ЗЈН прописано да ће Републичка комисија решењем изрећи новчану казну наручиоцу у износу од 80.000 до 1.000.000 динара и одговорном лицу наручиоца у износу од 20.000 до 80.000 динара, Републичка комисија је у конкретном случају изрекла наручиоцу новчану казну у износу од 80.000 динара и одговорном лицу наручиоца у износу од 20.000 динара.

Наручилац и одговорно лице наручиоца којем је изречена новчана казна, дужни су да износе наведене новчане казне уплате на рачун бр. 840-743225843-04 приходи од новчаних казни за привредне преступе или прекршаје установљене прописима о јавним набавкама, модел 97, позив на број 46-082, са навођењем сврхе: уплата новчаних казни, у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

Такође, Републичка комисија посебно указује да су наручилац као и одговорно лице наручиоца којем је изречена казна, након извршене уплате новчане казне која је наведена и опредељена у ставу првом и другом диспозитива овог решења, дужни да Републичкој комисији доставе на увид одговарајући доказ из садржине којег се на несумњив начин може утврдити да је извршена уплата

новчане казне у одређеном износу и то: примерак уплатнице, Извод са пословног рачуна оверен од стране пословне банке и сл.

Поред изнетог, потребно је да наручилац Републичкој комисији достави на увид одговарајући доказ (потписану повратницу, доказ о личном уручењу и сл.) да је предметно решење уручено одговорном лицу наручиоца коме је изречена новчана казна у складу са доставном наредбом која је дата у овом решењу.

На основу изнетог одлучено је као у диспозитиву 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):

- 1) **наручиоцу:** Општина Мајданпек, Мајданпек, ул. Светог Саве бб
- 2) **одговорном лицу наручиоца:** Драган Поповић, председник Општине Мајданпек, Мајданпек, ул. Светог Саве бб
- 3) **подносиоцу захтева:** ЈП „Урбанизам-Крагујевац“, Крагујевац, ул. Краља Петра I бр. 23
- 4) **пуномоћнику подносиоца захтева:** адв. Бранко Ракита, Крагујевац, ул. Николе Пашића бр. 31/1-6