



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ
Бр. 4-00-568/2022
Датум, 06.09.2022. године
Београд

ОБЈАВЉЕНО НА WEB.
Презентацији и оглашењу
Таблице
13.10.22. године
Обавештење се слаћемо
120 РСМ и ИСТКОМ
РСМ 27.10.22.
ГОД.

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), права одлучујући о захтеву за заштиту права који је група понуђача коју чине "DB Engineering & Consulting GmbH", EUREF-Campus 14, Torgauer Strasse 12-15, Berlin и "Tecnica y Proyectos, S.A. (TYPASA)", C/ Gomera, 9. 28703. San Sebastian de los Reyes, Madrid, чији је пуномоћник за примање писмена Наташа Безмаревић из Београда, Обилићев венац бр. 18-20, спрат 4, стан 7, поднела поводом рестриктивног поступка јавне набавке услуга – управљање пројектом и надзор над пројектом изградње београдског метроа за локације - Депо Макиш и Линија 1, ЈН бр. ПМЦ 01/21, наручиоца ЈКП "Београдски метро и воз" из Београда, ул. Светозара Марковића бр. 38-40, који у име и за рачун наручиоца Град Београд, Градска управа града Београда – Секретаријат за јавни превоз, ул. 27. марта бр. 43-45, спроводи поступак на основу споразума о заједничком спровођењу јавне набавке XXXIV-08 бр. 401.1-37/21 од 01.12.2021. године, у већу састављеном од чланице Републичке комисије Весне Станковић, као председнице већа те чланица Републичке комисије Светлане Ражић и Мерсике Марковић, као чланица већа, на основу чланова 187, 198. и 226. Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник Републике Србије" бр. 91/2019), на седници одржаној дана 06.09.2022. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

ОДБИЈА СЕ захтев за заштиту права групе понуђача коју чине "DB Engineering & Consulting GmbH", Berlin и "Tecnica y Proyectos, S.A. (TYPASA)", Madrid, поднет поводом рестриктивног поступка јавне набавке услуга – управљање пројектом и надзор над пројектом изградње београдског метроа за локације - Депо Макиш и Линија 1, ЈН бр. ПМЦ 01/21, наручиоца ЈКП "Београдски метро и воз" из Београда, који у име и за рачун наручиоца Град Београд, Градска управа града Београда – Секретаријат за јавни превоз, ул. 27. марта бр. 43-45, спроводи поступак на основу споразума о заједничком спровођењу јавне набавке XXXIV-08 бр. 401.1-37/21 од 01.12.2021. године, као неоснован.

ОДБИЈА СЕ захтев подносиоца захтева за накнаду трошкова поступка заштите права, као неоснован.

Образложење

Поводом спровођења рестриктивног поступка јавне набавке услуга – управљање пројектом и надзор над пројектом изградње београдског метроа за локације - Депо Макиш и Линија 1, ЈН бр. ПМЦ 01/21, наручилац ЈКП "Београдски метро и воз" из Београда (у даљем тексту: наручилац) донео је одлуку о спровођењу поступка јавне набавке бр. 680-4/21 од 02.12.2021. године.

Јавни позив за прву фазу предметног рестриктивног поступка јавне набавке је дана 18.12.2021. године објављен на Порталу јавних набавки (послат на објављивање дана 17.12.2021. године), када је објављена и конкурсна документација.

У јавном позиву је наведено да рок за подношење пријава истиче дана 18.01.2022. године у 12 часова.

Након окончане стручне оцене пријава достављених ради учешћа у првој фази предметног рестриктивног поступка јавне набавке, поступајући у смислу одредби члана 53. став 5. ЗЈН, наручилац је у вези са:

- пријавом поднетом од стране кандидата "CHINA RAILWAY DESIGN CORPORATION", limited liability company, НР Кина, Tianjin, дана 26.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио наведеној групи кандидата, одлуку о искључењу кандидата бр. 680-44/21 од 25.01.2022. године, те је дана 31.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио одлуку о искључењу кандидата бр. 680-48/21 од 31.01.2022. године, а у чијем образложењу је констатовано да њеним објављивањем престаје да важи претходно донета одлука о искључењу бр. 680-44/21 од 25.01.2022. године,

- пријавом групе кандидата коју чине "SGS" d.o.o, Београд (у статусу носиоца посла), "SGS Czech Republic s.r.o.", Република Чешка, Праг, "TPF GETINSA EUROSTUDIOS S.L.", Шпанија, Мадрид, "Siga Ingenieria y Consultoria S.A", Чиле, Santiago и "SGS ENGER ENGENHARIA", Бразил, Barueri Sao Paulo, дана дана 26.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио одлуку о искључењу кандидата бр. 680-45/21 од 25.01.2022. године, те је дана 31.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио одлуку о искључењу кандидата бр. 680-49/21 од 31.01.2022. године, а у чијем образложењу је констатовано да њеним објављивањем престаје да важи претходно донета одлука о искључењу бр. 680-45/21 од 25.01.2022. године.

Након окончане стручне оцене пријава достављених ради учешћа у првој фази предметног рестриктивног поступка јавне набавке, поступајући у смислу одредби члана 53. став 5. ЗЈН, наручилац је дана 26.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио обавештење о признавању квалификације следећим кандидатима:

- групи кандидата коју чине "Egis Rail", Француска, Lyon, "Louis Berger" d.o.o. Београд, "Egis" d.o.o. Београд, "SYSTRA", Француска, Paris, "Louis Berger SAS", Француска, Boulogne-Billancourt, те "Auditsafe", Француска, Guyancourt,

- групи кандидата коју чине "DB Engineering & Consulting GmbH", Немачка, Berlin и "Tecnica y Proyectos, S.A. (TYPESA)", Шпанија, Madrid, са подизвођачима OBERMEYER International GmbH, Немачка, Munich, те "TUV RHEINLAND INTERCERT" d.o.o. и "UNA CONSULT" d.o.o, оба из Београда,

- групи кандидата коју чине "INGEROP CONSEIL ET INGENIERIE" (ICI), Француска, Rueil - Malmaison Cedex, "Hill International N.V", Холандија, Amsterdam, "MM S.p.A", Италија, Milano и "TVI" d.o.o, Србија, Београд.

Група кандидата коју чине "SGS" d.o.o, Београд (у статусу носиоца посла), "SGS Czech Republic s.r.o.", Република Чешка, Праг, "TPF GETINSA EUROSTUDIOS S.L.", Шпанија, Мадрид, "Siga Ingenieria y Consultoria S.A", Чиле, Santiago и "SGS ENGER ENGENHARIA", Бразил, Barueri Sao Paulo, која је у првој фази предметног рестриктивног поступка јавне набавке учествовала кроз подношење заједничке пријаве, иницирала је поступак заштите права поводом исте тако што је дана 07.02.2022. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, наручиоцу достављен захтев за заштиту права.

Поступак заштите права који је био покренут наведеним захтевом за заштиту права, окончан је тако што је Републичка комисија донела решење бр. 4-00-95/2022 од 21.02.2022. године којим је наведени захтев за заштиту права одбијен као неоснован, након чега је, поступајући у смислу члана 54. став 1. ЗЈН, наручилац дана 28.02.2022. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, доставио позиве за подношење понуда кандидатима које није искључио из поступка јавне набавке, при чему је одредио да рок за подношење понуда истиче дана 18.03.2022. године у 12 часова.

Фаза стручне оцене понуда, спроведена у другој фази предметног рестриктивног поступка окончана је доношењем одлуке о додели уговора бр. 680-94/21 од 15.04.2022. године, у којој је наведено да је исти додељен групи понуђача коју чине "DB Engineering & Consulting GmbH", Немачка, Berlin и "Tecnica у Proyectos, S.A. (TYPSA)", Шпанија, Madrid која је у предметном поступку јавне набавке учествовала кроз подношење заједничке понуде. У наведеној понуди, као цена понуде, опредељен је износ од 5.556.569.178,52 динара без ПДВ.

Након што је дана 15.04.2022. године, у складу са одредбама члана 146. ЗЈН, поменута одлука објављена на Порталу јавних набавки, група понуђача коју чине "INGEROP CONSEIL ET INGENIERIE" (ICI), Француска, Rueil - Malmaison Cedex, "Hill International N.V", Холандија, Amsterdam, "MM S.p.A", Италија, Milano и "TVI" d.o.o, Србија, Београд, која је у предметном поступку јавне набавке такође учествовала кроз подношење заједничке понуде, иницирала је поступак заштите права тако што је дана 25.04.2022. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, наручиоцу поднела захтев за заштиту права.

Поступак заштите права покренут подношењем наведеног захтева за заштиту права је окончан тако што је Републичка комисија донела решење бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године. Наведеним решењем је захтев за заштиту права поднет дана 25.04.2022. године усвојен као основан и делимично поништен предметни поступак јавне набавке у фази стручне оцене понуда и доношења одлуке о додели уговора бр. 680-94/21 од 15.04.2022. године.

По пријему решења бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, чијим доношењем је окончан поступак заштите права претходно инициран поводом предметног поступка јавне набавке, наручилац је поновио фазу стручне оцене понуда.

Поновљена фаза стручне оцене понуда у предметном рестриктивном поступку јавне набавке је окончана доношењем одлуке о обустави поступка бр. 680-125/21 од 02.08.2022. године у којој је наведено да је, након поновног прегледа и стручне оцене понуда по решењу Републичке комисије бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, утврђено да сви учесници у другој фази предметног рестриктивног поступка нису доказали да испуњавају критеријуме за квалитативни избор.

Након што је дана 02.08.2022. године, у складу са одредбама члана 146. ЗЈН, поменута одлука објављена на Порталу јавних набавки, група понуђача коју чине "DB Engineering & Consulting GmbH", Berlin и "Tecnica у Proyectos, S.A. (TYPSA)", Madrid (у даљем тексту: подносилац захтева), иницирала је поступак заштите права тако што је дана 11.08.2022. године, електронским путем преко Портала јавних набавки, наручиоцу поднела захтев за заштиту права.

Наведени захтев за заштиту права је у конкретном случају предмет разматрања.

Из аргументације изложене у оквиру поднетог захтева за заштиту права произилази да подносилац захтева сматра да наручилац није правилно поступио приликом поновљеног вршења стручне оцене његове понуде, и то из следећих разлога:

- наручилац није имао правни основ да донесе одлуку о обустави поступка имајући у виду да је у вези са понудом подносиоца захтева, сваки од осам критеријума за доделу уговора оцењен као испуњен, уз напомену да није донета посебна одлука којом се подносилац захтева искључује

из предметног поступка, односно да није измењено или укинато обавештење о томе да му је призната квалификација,

- нејасан је закључак наручиоца да подносилац захтева није доказао да не постоје основи искључења из члана 111. ЗЈН.

У вези са тим, подносилац захтева је навео да је у понуди достављен велики број доказа на околност неосуђиваности правних лица и њихових законских заступника, али да од стране наручиоца, а без обзира на околност да се у образложењу одлуке о обустави поступка наручилац позвао на образложење садржано у решењу Републичке комисије бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, у оквиру поменутог одлуке није представљено у чему се састоје евентуални недостаци у понуди подносиоца захтева у овом делу,

- нејасан је закључак наручиоца да је кроз доказе достављене од стране подносиоца захтева делимично испуњен критеријум за избор у вези пословног капацитета у делу који се односи на референце (списак пружених услуга), имајући у виду да је испуњеност наведеног услова била утврђена у првој фази предметног рестриктивног поступка, уз напомену да сматра да је реч о техничкој омашци приликом израде образложења одлуке о обустави,

- чињеница да је подизвођач "UNA CONSULT" d.o.o. дана 01.02.2022. године закључио уговор о радном ангажовању лица предложеног за позицију "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту" не значи да исти (или неко друго лице за наведене послове) није било ангажовано и пре 18.01.2022. године имајући у виду да је кроз појашњења конкурсне документације, дата од стране наручиоца, било наведено да се усаглашеност са критеријумом не може постићи уз помоћ стручњака који неће заузимати именовану позицију на лицу места током реализације уговора.

У вези са тим, подносилац захтева је навео да из наведеног појашњења конкурсне документације произилази да није релевантно да ли је поменуто лице било ангажовано 18.01.2022. или 01.02.2022. године, с обзиром на то да реализација уговора није почела наведених датума, те да је исто свакако било ангажовано пре достављања понуде у предметном поступку јавне набавке (18.03.2022. године), уз напомену да је наручилац био дужан да од подносиоца захтева тражи одговарајућа појашњења уколико је сматрао да постоје спорна питања у вези са ангажовањем поменутог лица.

Такође, подносилац захтева је навео је елиминација његове понуде из предметног поступка јавне набавке из наведеног разлога супротна начелу пропорционалности и општем принципу целисходности једног овако комплексног поступка.

Из наведених разлога, подносилац захтева да је предложио да се предметни захтев за заштиту права усвоји, те је поставио и захтев да му, као трошкове поступка заштите права, наручилац надокнади износ од 1.200.000,00 динара на име таксе уплаћене поводом поднетог захтева за заштиту права.

У складу са чланом 220. став 1. тачка 2) ЗЈН, наручилац је дана 18.08.2022. године доставио Републичкој комисији одговор поводом поднетог захтева за заштиту права и документацију о предметном поступку јавне набавке.

У складу са чланом 220. став 1. тачка 2) ЗЈН, наручилац је дана 18.08.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, проследио подносиоцу захтева примерак одговора поводом поднетог захтева за заштиту права, који није доставио своје мишљење у вези са истим.

Кроз аргументацију изложену у оквиру одговора датог поводом поднетог захтева за заштиту права, уз представљање хронологије спровођења предметног поступка јавне набавке, наручилац је навео да није направљена ниједна неправилност приликом вршења поновљене стручне оцене, да је у конкретном случају поступио у складу са решењем Републичке комисије 4-

00-293/2022 од 26.05.2022. године којим су биле констатоване неправилности приликом вршења првобитне стручне оцене понуда чији је исход био констатован у оквиру одлуке о додели уговора бр. 680-94/21 од 15.04.2022. године, те да је поднети захтев за заштиту права у целини неоснован.

Поред наведеног, а имајући у виду аргументацију изнету у оквиру предметног захтева за заштиту права, наручилац је навео да је у конкурсној документацији за прву фазу предметног рестриктивног поступка јавне набавке јасно било наведено да су подносиоци пријава за учешће у првој фази предметног рестриктивног поступка били дужни да уз пријаву доставе само доказе на околност испуњености критеријума за избор у вези са условом потребног стручног капацитета који се односе на претходно искуство у погледу раније извршених уговора (пословни капацитет), те да је наручилац дужан да пре доношења одлуке у поступку јавне набавке захтева од понуђача који је доставио економски најповољнију понуду да достави доказе о испуњености осталих критеријума за квалитативни избор, при чему су исти били основ за вршење стручне оцене понуда у наведеном делу.

Републичка комисија је у конкретном случају утврдила да су испуњене процесне претпоставке за поступање по предметном захтеву за заштиту права имајући у виду да је поднет у року, од стране лица које има активну легитимацију, да има садржину која је у складу са чланом 217. став 1. ЗЈН, као и да је уз исти достављен доказ о уплати таксе из члана 225. ЗЈН, те да је именован пуномоћник за примање писмена у Републици Србији, уз навођење свих података потребних за комуникацију са означеним лицем.

Након детаљног разматрања комплетне достављене документације о предметном поступку јавне набавке (укључујући и податке који су у вези са истим објављени и доступни на Порталу јавних набавки), те садржине свих навода изнетих како у поднетом захтеву, тако и у одговору који је поводом њега дат од стране наручиоца, Републичка комисија је о основаности предметног захтева за заштиту права, одлучила као у диспозитиву решења из следећих разлога:

Републичка комисија најпре констатује да је у конкретном случају неспорно да се наручилац определио да предметни поступак јавне набавке спроведе применом рестриктивног поступка, који у складу са чланом 51. став 1. ЗЈН представља једну од седам врста поступака чијом применом се може вршити додела уговора о јавној набавци.

Републичка комисија констатује да је чланом 53. став 1. ЗЈН прописано да рестриктивни поступак представља поступак који се спроводи у две фазе у коме сви заинтересовани привредни субјекти у првој фази могу да поднесу пријаву, а само кандидати којима је призната квалификација могу у другој фази да буду позвани да поднесу понуду.

Према одредби члана 53. став 2. ЗЈН, наручилац је дужан да само у првој фази рестриктивног поступка објави јавни позив.

Републичка комисија констатује да у складу са чланом 53. став 5. ЗЈН, којим је уређен начин спровођења прве фазе рестриктивног поступка, наведена врста поступка јавне набавке подразумева обавезу наручиоца да благовремено поднете пријаве оцени на основу критеријума за квалитативни избор привредног субјекта који су наведени у документацији о набавци, да о томе сачини извештај, те да сваком кандидату коме је призната квалификација достави обавештење о признавању квалификације, односно да кандидату коме није призната квалификација достави одлуку са образложењем разлога због којих му није призната квалификација, водећи рачуна да не открива информације о осталим кандидатима.

Републичка комисија констатује да критеријуми за квалитативни избор привредног субјекта обухватају основе за искључење из члана 111. (законски основи за искључење) и 112. ЗЈН (основи за искључење које наручилац додатно може да одреди у конкурсној документацији), те критеријуме за избор привредног субјекта из члана 114. ЗЈН.

Републичка комисија констатује да у складу са чланом 114. став 1. ЗЈН, критеријуми за избор привредног субјекта који се односе на испуњеност услова за обављање професионалне делатности, финансијски и економски, као и технички и стручни капацитет нису одредбама ЗЈН утврђени као обавезни део конкурсне документације, него је на основу члана 114. став 2. ЗЈН наручиоцу дата могућност да их одреди онда када процени да је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке, односно када процени да је поседовање одређених капацитета или испуњавање других услова од стране понуђача потребно да би се обезбедили услови за квалитетну реализацију уговора о јавној набавци који ће бити закључен након што претходно буде спроведен одговарајући поступак у складу са одредбама ЗЈН.

Републичка комисија констатује да је чланом 54. став 1. ЗЈН прописано да у другој фази рестриктивног поступка наручилац доставља позив за подношење понуда кандидатима које није искључио из поступка јавне набавке.

Републичка комисија констатује да је у конкретном случају неспорно да су у конкурсној документацији за прву фазу предметног рестриктивног поступка, у делу који је насловљен као "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта":

- у одељку 1. "Основи за искључење", наведени законски основи за искључење из члана 111. ЗЈН (основи за искључење који се односе на неосуђиваност привредног субјекта и одговорних лица, измирене доспеле порезе и доприносе за обавезно социјално осигурање, поштовање обавеза у области животне средине, социјалног права, укључујући и уговоре, а нарочито обавезу исплате уговорене зараде или других обавезних исплата, непостојање сукоба интереса, невршење непримереног утицаја на поступак одлучивања наручиоца или настојање да се дође до поверљивих података), те основи за искључење које наручилац на основу члана 112. ЗЈН може додатно да одреди у конкурсној документацији (основи за искључење који постоје уколико наручилац утврди да постоји нарушавање конкуренције због претходног учешћа привредног субјекта у припреми поступка набавке, у смислу члана 90. ЗЈН, која не може да се отклони другим мерама, као и да је привредни субјект у поступцима јавних набавки у периоду од претходне три године од дана истека рока за подношење понуда доставио неистините податке потребне за проверу основа за искључење или критеријума за избор привредног субјекта или да није био у стању да достави доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, уколико је као средство доказивања користио изјаву из члана 118. Закона о јавним набавкама), укључујући и начин доказивања непостојања наведених основа за искључење,

- у одељку 2. "Финансијски и економски капацитет", од стране наручиоца представљени критеријуми за избор у вези услова потребног финансијског и економског капацитета за извршење уговора о јавној набавци, које је одредио поступајући у смислу одредби члана 114. и 116. ЗЈН, укључујући и начин доказивања испуњености наведених критеријума за избор,

- у одељку 3. "Технички и стручни капацитет" и одељку 4. "Стандарди осигурања квалитета и стандарди управљања животном средином", од стране наручиоца представљени критеријуми за избор у вези са условом потребног стручног капацитета које је одредио поступајући у смислу одредби члана 114. и 117. ЗЈН, а који се односе на претходно искуство у погледу раније извршених уговора (пословни капацитет), на потребан кадровски капацитет, те на потребу да понуђачи имају систем управљања усаглашен са захтевима одређених ISO стандарда, укључујући и начин доказивања испуњености наведених критеријума за избор.

У поменутом делу конкурсне документације, поред осталог, наведено је и да, када је реч о критеријуму за избор који се односи на потребан кадровски капацитет, испуњеност истог у делу који се односи на 8 специфицираних кључних стручњака, тј. за руководиоца пројекта изградње (РМ), руководиоца изградње 1 грађевина, руководиоца изградње 2 системи,

грађевинског инжењера за тунеле, грађевинског инжењера нискоградње, стручњака за подсистем енергија, стручњака за клејмове те инжењера геотехнике, понуђачи доказују у другој фази рестриктивног поступка у оквиру критеријума квалитета дефинисаних за доделу уговора, где ће се за наведене кључне стручњаке вредновати искуство, односно време проведено на пројектима изградње подземног метроа.

Републичка комисија, даље, констатује да је у конкретном случају неспорно да је у конкурсној документацији, у оквиру дела "Критеријуми за доделу уговора и остали захтеви набавке", поступајући у смислу члана 132. став 1. тачка 3) ЗЈН, наручилац одредио да ће додела уговора о јавној набавци бити извршена економски најповољнијој понуди на основу примене критеријума "однос цене и квалитета" кроз подкритеријуме "цена" (30 пондера), "руководилац пројекта изградње (Project manager), искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (20 пондера), "руководилац изградње 1 грађевина, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (10 пондера), "руководилац изградње 1 системи, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (10 пондера), "стручњак за клејмове, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (10 пондера), "грађевински инжењер за тунеле, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (5 пондера), "грађевински инжењер за нискоградњу, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (5 пондера), "инжењер геотехнике, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (5 пондера), стручњак за подсистем енергија, искуство-време проведено на пројектима изградње подземног метроа" (5 пондера), при чему је у складу са чланом 133. став 2. ЗЈН, дат опис наведених подкритеријума (укључујући и начин доказивања) и представљена методологија за доделу пондера за сваки од њих.

Републичка комисија констатује да је, имајући у виду и садржину конкурсне документације у делу "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта", одељак 3. "Технички и стручни капацитет" и у делу "Критеријуми за доделу уговора и остали захтеви набавке", утврдила да је кроз опис подкритеријума наручилац навео минимум радног искуства који предложених осам кључних стручњака чије је радно искуство кроз време проведено на пројектима изградње подземног метроа предмет оцењивања у смислу доделе одговарајућег броја пондера, морају поседовати у смислу критеријума за избор у вези са условом потребног стручног капацитета, при чему испуњеност услова за учешће у поступку јавне набавке, када је реч о траженом минимуму радног искустава за наведена лица, представља нужан предуслов који успоставља основ да понуда буде предмет оцењивања и рангирања за дати подкритеријум, док у супротном последицу представља неприхватљивост понуде у смислу члана 144. став 1. тачка 2) ЗЈН.

Када је реч о достављању доказа на околност непостојања основа за искључење, као и испуњености критеријума за избор одређених у конкурсној документацији у вези са финансијским, економским и стручним капацитетом, наручилац је у конкурсној документацији, у делу "Упутство привредним субјектима како да сачине пријаву", у оквиру одељка "Припрема докумената у оквиру понуде/пријаве", под насловом "Други документи - ВАЖНО ОБАВЕШТЕЊЕ", дефинисао да путем Портала за јавне набавке, уз пријаву мора да се достави само документација којом се доказује испуњеност тражених критеријума за признавање квалификације привредном субјекту у вези са пословним капацитетом.

У вези са наведеним, Републичка комисија констатује да је на основу увида извршеног у документацију о предметном поступку јавне набавке и податке који су у вези са истим доступни на Порталу јавних набавки, утврдила да је наручилац у оквиру појашњења и додатних информација у вези са конкурсном документацијом, која је дао поступајући у смислу члана 97.

став 2. ЗЈН, а одговарајући на питања заинтересованих привредних субјеката, додатно прецизирао да је у првој фази рестриктивног поступка потребно да се докаже испуњеност критеријума искључиво за пословни капацитет, описан под тачком: 3.1. "Списак пружених услуга, док је за преостале тражене критеријуме у првој фази рестриктивног поступка, довољно доставити само изјаву о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, а да ће исти бити разматрани у тек у другој фази рестриктивног поступка.

Републичка комисија констатује да је на основу увида извршеног у документацију о предметном поступку јавне набавке и податке који су у вези са истим доступни на Порталу јавних набавки, утврдила да је у конкурсној документацији која се односи на спровођење друге фазе предметног рестриктивног поступка (која је постала доступна од момента када су квалификованим кандидатима дана 01.02.2022. године послати позиви за подношење понуда), наручилац прецизирао обавезе понуђача које се односе на достављање доказа на околност непостојања основа за искључење, односно испуњености критеријума за избор одређених у конкурсној документацији у вези са економским и стручним капацитетом, тако што је:

- у делу "Упутство привредним субјектима како да сачине понуду", у оквиру одељка "Припрема докумената у оквиру понуде/пријаве", под насловом "Подаци у вези са критеријумом за доделу и докази за проверу – ВАЖНА НАПОМЕНА", наведено следеће:

"Наручилац упућује на прописане услове у документу "Критеријум за доделу уговора".

Критеријум за доделу уговора дефинисан је пондерима, по принципу: 30 пондера цена и 70 пондера критеријум квалитета.

С тим у вези, истичемо да све доказе којим потврђујете (критеријум квалитета) радно искуство и друге тражене услове за кључне стручњаке који су предмет пондерисања, морате доставити путем Портала за јавне набавке уз образац понуде.

Надаље, за све кључне стручњаке који су предмет пондерисања по критеријуму квалитета, неопходно је доставити доказе којим потврђујете да су радно ангажовани код понуђача/групе понуђача из обрасца понуде.

Сви референтни делови доказа, којим потврђујете испуњеност тражених услова морају бити преведени и оверени од стране судског тумача на српски језик.

Пре достављања комплетне документације путем Портала уз образац понуде, потребно је фломастером у боји обележити (подвући) делове доказа које се односе на испуњеност траженог услова.

Подсећамо да један недостављен доказ, може утицати на коначан пласман понуђача.

Напомена за начин доказивања тражених услова које су учесници прве фазе успешно прошли изјавом:

Наручилац је дужан да пре доношења одлуке у поступку јавне набавке захтева од понуђача који је доставио економски најповољнију понуду да у примереном року, не краћем од пет радних дана, достави све доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, у невереним копијама.

Ако понуђач који је поднео економски најповољнију понуду не достави тражене доказе у остављеном року или достављеним доказима не докаже да испуњава критеријуме за квалитативни избор привредног субјекта, наручилац је дужан да одбије понуду тог понуђача и позове следећег понуђача који је поднео најповољнију понуду или да обустави поступак јавне набавке, ако постоје разлози за обуставу".

Чланом 118. став 1. ЗЈН прописано је да привредни субјект у понуди, односно пријави доставља изјаву о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта (у даљем

тексту: изјава о испуњености критеријума) на стандардном обрасцу, којом потврђује да: не постоје основи за искључење; испуњава захтеване критеријуме за избор привредног субјекта; испуњава критеријуме или правила одређена за смањење броја способних кандидата у складу са чланом 64. овог закона, ако је применљиво.

Чланом 118. став 3. ЗЈН прописано је да ако привредни субјект намерава да део уговора повери подизвођачу или да користи капацитете других субјеката, дужан је да за подизвођача, односно субјекта чије капацитете користи достави засебну изјаву која садржи податке из става 1. тачка 1) овог члана и податке из става 1. тачка 2) овог члана за релевантне капацитете подизвођача, односно другог субјекта које намерава да користи.

Чланом 118. став 4. ЗЈН прописано је да у изјави о испуњености критеријума привредни субјекти наводе издаваоце доказа о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта и изјављују да ће на захтев и без одлагања, моћи наручиоцу да достави те доказе.

Чланом 119. став 1. ЗЈН прописано је да је наручилац дужан да пре доношења одлуке у поступку јавне набавке захтева од понуђача који је доставио економски најповољнију понуду да у примереном року, не краћем од пет радних дана, достави доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, у неоввереним копијама.

Чланом 119. став 5. ЗЈН прописано је да наручилац може да позове понуђаче или кандидате да допуне или појасне доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, у складу са чланом 142. овог закона.

Чланом 119. став 6. ЗЈН прописано је да је, ако понуђач који је поднео економски најповољнију понуду не достави тражене доказе у остављеном року или достављеним доказима не докаже да испуњава критеријуме за квалитативни избор привредног субјекта, наручилац дужан да одбије понуду тог понуђача и у складу са ставом 1. овог члана позове следећег понуђача који је поднео најповољнију понуду или да обустави поступак јавне набавке, ако постоје разлози за обуставу.

Чланом 141. ЗЈН прописано је да се након отварања понуда, односно пријава, врши преглед, стручна оцена и рангирање понуда, односно пријава, на основу услова и захтева из документације о набавци и сачињава извештај о поступку јавне набавке.

Чланом 142. ЗЈН прописано је да наручилац може да захтева додатна објашњења која ће му помоћи при прегледу, вредновању и упоређивању понуда или пријава, а може да врши и контролу (увид) код понуђача, односно његовог подизвођача (став 1), те да ако су подаци или документација, коју је понуђач, односно кандидат доставио непотпуни или нејасни, наручилац може, поштујући начела једнакости и транспарентности, у примереном року који није краћи од пет дана, да захтева од понуђача, односно кандидата да достави неопходне информације или додатну документацију (став 2).

Чланом 144. став 1. ЗЈН прописано је да наручилац, након прегледа и стручне оцене, одбија понуду, односно пријаву као неприхватљиву, ако:

- 1) утврди да постоје основи за искључење привредног субјекта;
- 2) нису испуњени критеријуми за избор привредног субјекта;
- 3) нису испуњени захтеви и услови у вези са предметом набавке и техничким спецификацијама;
- 4) није достављено средство обезбеђења за озбиљност понуде у складу са документацијом о набавци;
- 5) постоје ваљани докази о повреди конкуренције или корупцији;
- 6) утврди друге недостатке због којих није могуће утврдити стварну садржину понуде или није могуће упоредити је са другим понудама.

Чланом 145. став 1. ЗЈН прописано је да након спроведене стручне оцене понуда односно

пријава комисија за јавну набавку саставља извештај о поступку јавне набавке.

Чланом 145. став 2. тачка 5) ЗЈН прописано је да извештај о поступку мора, поред осталог, да садржи резултате оцене понуда и испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта и, ако је примењиво, критеријума или правила за смањење броја кандидата, понуда и решења и то називе изабраних кандидата или понуђача и разлоге за њихов избор, називе одбијених/искључених кандидата или понуђача, разлоге за одбијање њихових пријава или понуда и понуђену цену тих понуда, као и разлоге за одбијање понуде за које се установи да су неуобичајено ниске.

Чланом 147. став 1. тачка 8) ЗЈН прописано је да наручилац доноси одлуку о обустави поступка ако након прегледа и стручне оцене понуда утврди да су све понуде неприхватљиве.

Чланом 147. став 3. ЗЈН прописано је да одлука о обустави поступка јавне набавке мора да буде образложена, мора да садржи нарочито податке из извештаја о поступку јавне набавке, односно разлоге обустављања поступка и упутство о правном средству.

Поступајући по поднетом захтеву за заштиту права, Републичка комисија је размортила поступање наручиоца у вези са поновљеном стручном оценом понуда достављених у другој фази предметног рестриктивног поступка јавне набавке (у којој је од стране наручиоца констатовано да, на основу доказа достављених од стране подносиоца захтева, као и од стране преостале две групе понуђача које су у наведеној фази поступка јавне набавке учествовале кроз поновљене заједничких понуда, утврђено да учесници у другој фази предметног рестриктивног поступка нису доказали да испуњавају критеријуме за квалитативни избор), при неспорној чињеници да је фаза стручне оцене понуда у предметном поступку јавне набавке поновљена у поступању наручиоца по налогу који је био дат у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, што представља законску обавезу наручиоца утврђену чланом 230. став 1. ЗЈН.

У вези са наведеним, Републичка комисија најпре констатује следеће:

- да је у вези са првобитно извршеном стручном оценом понуде подносиоца захтева (тада изабраног понуђача) када је реч о критеријуму за избор у вези са потребним кадровским капацитетом, у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године било утврђено да су у конкурсној документацији за прву фазу предметног рестриктивног поступка, у делу који је насловљен као "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта", у одељку 3. "Технички и стручни капацитет", од стране наручиоца представљени критеријуми за избор у вези са условом потребног стручног капацитета које је одредио поступајући у смислу одредби члана 114. и 117. ЗЈН, а који се односе, поред осталог, и на потребан кадровски капацитет, и то тако што је одређено да критеријум за избор у вези услова потребног стручног капацитета испуњава понуђач који до дана истека рока за подношење пријава, поред осталог, има запослених или радно ангажованих најмање 28 виших стручњака који нису кључни за позиције које су специфициране у наставку текста услова, а међу којима је наведена и позиција "стручњак за противпожарне системе и ИПП заштиту".

У вези са тим, Републичка комисија је у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године навела да је увидом у доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор које је изабрани понуђач доставио по позиву који му је, електронским путем преко Портала јавних набавки, био упућен од стране наручиоца дана 31.03.2022. године, те који као такви чине саставни део понуде поднете ради учешћа у предметном поступку јавне набавке, утврдила да је за предложено лице за позицију "стручњак за противпожарне системе и ИПП заштиту", приложена следећа документација:

1. радна биографија, у којој је, поред осталог, наведено да од октобра 2020. године до сада, код послодавца Roaming Smart Solutions, обавља дужности на позицији "менаџер за развој пословања, одговорни пројектант и инжењер за уговарање",

2. уговор о обављању привремених и повремених послова који је дана 01.02.2022. године закључен између предложеног лица за позицију "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту" и послодавца "UNA CONSULT" d.o.o, у чијем члану 1. је наведено да извршилац посла има статус запосленог који ради непуно радно време-до пуног радног времена и то извођење превентивних противпожарних провера, извођење редовне обуке о заштити од пожара, попуњавање, организација и одржавање документације о противпожарној заштити у складу са стварним стањем, одређивање противпожарних услова у случају промене у употреби зграде и организовање и оцена ватрогасних вежби,

3. универзитетске дипломе из одговарајуће области.

Имајући у виду да је конкурсном документацијом било предвиђено да критеријум за избор у вези са условом потребног стручног капацитета испуњава понуђач који до дана истека рока за подношење пријава, поред осталог, има запослених или радно ангажованх најмање 28 виших стручњака који нису кључни за позиције које су специфициране у наставку текста услова, а међу којима је наведена и позиција "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту", те имајући у виду садржину доказа који је достављен од стране изабраног понуђача у вези са радним ангажовањем предложеног лица за наведену позицију у делу који се односи на датум закључења достављеног уговора о привременим и повременим пословима, при чињеници да је рок за подношење пријава у конкретном рестриктивном поступку јавне набавке истекао дана 18.01.2022. године, Републичка комисија је у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године констатовала да из утврђеног чињеничног стања не произилази закључак да је поступање наручиоца у вези са стручном оценом понуде изабраног понуђача у овом делу било правилно;

- да је у вези са првобитно извршеном стручном оценом понуде подносиоца захтева (тада изабраног понуђача) када је реч о законском основу за искључење из члана 111. став 1. тачка 1) ЗЈН који се односи на неосуђиваност привредног субјекта и одговорних лица, поред осталог, у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године било утврђено и следеће:

* да је на околност неосуђиваности члана групе "DB Engineering & Consulting GmbH" био приложен документ у преводу насловљен као "Информација централног регистра делатности", издат дана 06.12.2021. године од стране Савезне агенције за правосуђе из Бона (као доказ да нема уноса о изреченим казнама у односу на привредног субјекта "DB Engineering & Consulting GmbH"),

* да је на околност неосуђиваности одговорних лица члана групе "Tecnica y Proyectos, S.A. TYPESA", поред осталог, била приложена потврда од 03.12.2021. године издата од стране Министарства правде – Централног регистра за кривичне поступке из Мадрида, којом се потврђује да нема података о кажњавању на име Pedro Alfonso Domingo Zaragoza, као и потврда од 17.01.2022. године издата од стране Министарства правде – Централног регистра за кривичне поступке из Мадрида којом се потврђује да нема података о кажњавању на име Iñigo Joaquin de la Serna Hernaiz,

* да је на околност неосуђиваности подизвођача "OBERMEYER International GmbH" и његових одговорних лица приложен документ насловљен као "Подаци из централне евиденције прекршаја привредних субјеката према члану 150. ст. 1. Закона о прекршајима (GewO), издат дана 17.12.2021. године од стране Савезне агенције за правосуђе из Бона, у којем је наведено да нема уноса за привредног субјекта OBERMEYER International GmbH, документ у преводу насловљен као "Уверење о некажњавању", издат дана 30.12.2021. године од стране Савезне

агенције за правосуђе из Бона, као доказ да нема уноса о изреченим казнама у односу на Jens Gerald Urlicha, као и документ у преводу насловљен као "Уверење о некажњавању", издат дана 29.10.2021. године од стране Савезне агенције за правосуђе из Бона, као доказ да нема уноса о изреченим казнама у односу на Maximilian Grauvogla,

Чланом 111. став 2. ЗЈН прописано је да је наручилац дужан да искључи привредног субјекта из поступка јавне набавке ако у поступку јавне набавке утврди да постоје основи за искључење из става 1. овог члана.

Полазећи од садржине разматраног захтева за заштиту права у делу који се односи на приложене доказе о неосуђиваности за чланове групе изабраног понуђача, ангажоване подизвођаче и њихове законске заступнике, а имајући у виду одредбу члана 111. став 1. тачка 1) ЗЈН (којом је прописано да је наручилац дужан да искључи привредног субјекта из поступка јавне набавке ако привредни субјект не докаже да он и његов законски заступник у периоду од претходних пет година од дана истека рока за подношење понуда, односно пријава није правоснажно осуђен, осим ако правоснажном пресудом није утврђен други период забране учешћа у поступку јавне набавке за кривична дела наведена у подтачкама), те садржину услова за учешће у предметном поступку јавне набавке који је у складу са истом представљен у конкурсној документацији за прву фазу предметног рестриктивног поступка (део насловљен као "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта", одељак 1. "Основи за искључење"), као и чињенично стање које је утврђено на основу увида у понуду изабраног понуђача на наведене околности, при чињеници да из документације у којој је представљен исход стручне оцене понуда произилази да је од стране наручиоца наведено једино да је на основу поменутих доказа констатовано да чланови групе и ангажовани подизвођачи нису правоснажно осуђивани, односно да њихови законски заступници нису осуђени на за једно или више кривичних дела, Републичка комисија је у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године констатовала да у конкретном случају не произилази закључак да је поступање наручиоца у вези са стручном оценом понуде изабраног понуђача у овом делу било правилно;

- да је у вези са првобитно извршеном стручном оценом понуде подносиоца захтева (тада изабраног понуђача) када је реч о законском основу за искључење из члана 111. став 1. тачка 2) ЗЈН који се односи на измирене доспеле порезе и доприносе за обавезно социјално осигурање, у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, поред осталог, а на основу увида у доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор које је исти доставио по позиву који му је, електронским путем преко Портала јавних набавки, био упућен од стране наручиоца дана 31.03.2022. године, те који као такви чине саставни део понуде поднете ради учешћа у предметном поступку јавне набавке, било утврђено да је за подизвођача "Obermeyer International GmbH", а на околност измиренних доспелих пореза и доприноса за обавезно социјално осигурање достављен само документ у преводу насловљен као "Потврда везана за пореска питања", издат дана 07.02.2022. године од стране Пореске управе Минхен, у којој је наведено да се истом потврђује да је наведени привредни субјект код наведеног органа регистрован од 26.05.2020. године, при чему је означено да је исти регистрован за порез за привредну делатност и порез на добит, док није означено да је регистрован за порез на доходак, ПДВ и порез на накнаду за зараде. У односу на порезе за које је поменути привредни субјект регистрован, у наведеној потврди је означено да нема доспелих пореских дугова.

Имајући у виду наведено, Републичка комисија је у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године констатовала да је, с обзиром на одредбу члана 111. став 1. тачка 2) ЗЈН (којом је прописано да је наручилац дужан да искључи привредног субјекта из поступка јавне набавке ако привредни субјект не докаже да је измирио доспеле порезе и доприносе за обавезно

социјално осигурање или да му је обавезујућим споразумом или решењем, у складу са посебним прописом, одобрено одлагање плаћања дуга, укључујући све настале камате и новчане казне), у конкретном случају нејасан основ за закључак наручиоца да је подизвођач "Obermeyer International GmbH" измирио све своје доспеле обавезе у виду пореза и доприноса, због чега не може да се констатује да је поступање наручиоца у вези са стручном оценом понуде изабраног понуђача у овом делу било правилно;

- да је у решењу бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, у складу са одредбом члана 226. став 5. ЗЈН, био дат налог следеће садржине:

"Наручилац је дужан да, након пријема предметног решења, а у складу са чињеничним стањем утврђеним од стране Републичке комисије, поштујући законске услове прописане одредбама ЗЈН за спровођење поступка јавне набавке понови фазу стручне оцене понуда достављених ради учешћа у предметном поступку јавне набавке.

Извршену стручну оцену понуда наручилац је дужан да детаљно документује и образложи, и то за све њене фазе, те да понуђаче који су учествовали у конкретном поступку обавести о њеном исходу тако што ће на законом прописан начин одлуку коју буде донео објавити на Порталу јавних набавки. Поступање на изложени начин ће омогућити накнадну објективну проверу фазе оцењивања понуда и утврђивање основа за одлучивање наручиоца. При спровођењу поновљене фазе стручне оцене понуда, наручилац је дужан да води рачуна да отклони све пропусте и неправилности, учињене приликом њеног ранијег спровођења, а које је Републичка комисија констатовала овим решењем."

- да је након пријема решења бр. 4-00-293/2022 од 26.05.2022. године, поступајући у складу са налогом садржаним у наведеном решењу што представља изричиту законску обавезу наручиоца прописану одредбом члана 230. став 1. ЗЈН, поновио стручну оцену понуда чији исход је представљен у оквиру извештаја о поступку (са датумом креирања 01.08.2022. године) и у оквиру одлуке о обустави поступка бр. 680-125/21 од 02.08.2022. године.

Републичка комисија даље констатује да је неспорно да из садржине извештаја о поступку (са датумом креирања 01.08.2022. године) и одлуке о обустави поступка бр. 680-125/21 од 02.08.2022. године, произилази да је, када је реч о прихватљивости понуде подносиоца захтева са становишта испуњености критеријума за избор који су били представљени у конкурсној документацији за прву фазу предметног рестриктивног поступка, у делу који је насловљен као "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта", у одељку 3. "Технички и стручни капацитет", наручилац утврдио да је уговор о обављању привремених и повремених послова између лица предложеног за позицију "Стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту" (Никола Васић) и послодавца "UNA CONSULT" d.o.o, закључен након истека рока за подношење пријава (18.01.2022. године), односно дана 01.02.2022. године, те да је наведено у супротности са прописаним условом и захтевом из документације о набавци, на основу чега је наручилац оценио да из наведеног разлога није испуњен критеријум за квалитативни избор привредног субјекта у виду услова и захтева из документације о набавци, те да је стога понуда подносиоца захтева неприхватљива,

Републичка комисија констатује да се из аргументације која је изложена у оквиру поднетог захтева за заштиту права може закључити да подносилац захтева није оспорио да чињенично стање које је у наведеном делу представљено у оквиру одлуке о обустави поступка бр. 680-125/21 од 02.08.2022. године, односно да је уговор о обављању привремених и повремених послова између лица предложеног за позицију "Стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту" (Никола Васић) и послодавца "UNA CONSULT" d.o.o, закључен након истека рока за подношење пријава (18.01.2022. године), односно дана 01.02.2022. године.

У вези са тим, Републичка комисија је утврдила да је у конкурсној документацији, у делу који је насловљен као "Критеријуми за квалитативан избор привредног субјекта", у одељку 3. "Технички и стручни капацитет", критеријум за избор у вези са условом потребног стручног капацитета био дефинисан тако да исти испуњава понуђач који до дана истека рока за подношење пријава (што је неспорно био дан 18.01.2022. године), поред осталог, има запослених или радно ангажованих најмање 28 виших стручњака који нису кључни за специфициране позиције, а међу којима је наведена и позиција "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту".

Имајући у виду садржину на који је у конкурсној документацији била дефинисана садржина критеријума за избор у вези са условом потребног стручног капацитета у делу који се односи на позицију "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту", те доказе достављене од стране подносиоца захтева на околност испуњености истог, Републичка комисија није утврдила да је поступање наручиоца у вези са стручном оценом понуде подносиоца захтева у овом делу било неправилно приликом понављања стручне оцене у другој фази предметног рестриктивног поступка јавне набавке.

Наиме, Републичка комисија констатује да из чињеничног стања утврђеног у конкретном случају произилази закључак да је наручилац извршио стручну оцену понуде подносиоца захтева у складу са чланом 141. ЗЈН, у свему са становишта конкурсне документације сачињене ради њеног спровођења (укључујући и појашњења у том смислу дата од стране наручиоца у складу са чланом 97. став 2. ЗЈН, а која су од момента објављивања на Порталу јавних набавки постала саставни део конкурсне документације и као таква релевантна за припрему понуда), која је по оцени Републичке комисије била јасна и недвосмислена у наведеном делу, односно на основу услова и захтева изричито одређених у конкурсној документацији који су унапред, под једнаким условима, били познати свим понуђачима, са последицом да је у одлуци о обустави поступка бр. 680-125/21 од 02.08.2022. године, без повреде правила поступка, утврђено да подносилац захтева, није испунио критеријум за избор у вези са условом потребног стручног капацитета у делу који се односи на позицију "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту", а што у складу са чланом 144. став 1. тачка 2) ЗЈН представља законски основ за одбијање понуде као неприхватљиве.

Републичка комисија указује да је у наведеном смислу аргументација коју је подносилац захтева изнео у предметном захтеву за заштиту права, а из које произилази да исти сматра да датум ангажовања спорног лица није релевантан за оцену прихватљивости понуде у смислу члана 144. став 1. тачка 2) ЗЈН зато што је кроз појашњења конкурсне документације, дата од стране наручиоца, било наведено да се усаглашеност са критеријумом не може постићи уз помоћ стручњака који неће заузимати именовану позицију на лицу места током реализације уговора, нема своје утемељење у конкурсној документацији сачињеној ради спровођења предметног рестриктивног поступка јавне набавке, имајући у виду да се појашњење на које се позива подносилац захтева односило на услове у вези са реализацијом уговора о јавној набавци, те да истим ни на који начин није измењена или дерогирана садржина критеријума за избор у вези са условом потребног стручног капацитета који је дефинисан тако да исти испуњава понуђач који до дана истека рока за подношење пријава (што је неспорно био дан 18.01.2022. године), поред осталог, има запослених или радно ангажованих најмање 28 виших стручњака који нису кључни за специфициране позиције, а међу којима је наведена и позиција "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту".

Такође, Републичка комисија указује да садржина доказа достављених од стране подносиоца захтева на околност испуњености критеријума за избор у вези са условом потребног

стручног капацитета у делу који се односи на позицију "стручњак за противпожарне системе и ПП заштиту", који су по својој природи недвосмислени када је реч о основу ангажовања лица именованог за наведену позицију и датуму закључења уговора са послодавцем "UNA CONSULT" d.o.o, а с обзиром на услове конкурсне документације, не указује на закључак да је постојао законски основ за евентуално поступање наручиоца у смислу одредбе члана 142. став 2. ЗЈН, које при томе не представља обавезу, већ само законску могућност коју наручилац може да користи под прописаним условима, уз поштовање начела једнакости и транспарентности, што значи да чињеница да наручилац није предузео радње у вези са понудом подносиоца захтева у смислу наведеног члана ЗЈН нема за последицу повреду правила поступка јавне набавке, при чему није утврђено другачије поступање наручиоца ни у вези са другим понудама.

У вези са тим, Републичка комисија констатује да описано поступање наручиоца приликом вршења стручне оцене пријава, а полазећи од одредби ЗЈН, те захтева конкурсне документације сачињене ради спровођења предметног рестриктивног поступка јавне набавке, уједно представља једини начин да се у смислу члана 9. ЗЈН у потпуности обезбеди једнак положај свих понуђача у овој фази поступка, посебно имајући у виду да понуда подносиоца захтева не представља једину понуду која је одбијена као неприхватљива зато што је од стране наручиоца утврђено да критеријуми за избор привредног субјекта нису испуњени у складу са захтевима конкурсне документације, из чега произилази да вршење стручне оцене понуда у свему са становишта конкурсне документације сачињене ради њеног спровођења, што представља законску обавезу наручиоца утврђену чланом 141. ЗЈН, по својој природи не може да има за последицу повреду начела пропорционалности (члан 10. ЗЈН) и економичности и ефикасности (члан 6), како то сматра подносилац захтева, посебно имајући у виду да је чланом 6. став 2. ЗЈН, поред осталог, прописано да је наручилац дужан да обезбеди да се поступак јавне набавке спроводи начин прописан овим законом.

На крају, Републичка комисија указује да је поступајући у конкретном случају имала у виду да је подносилац захтева у предметном захтеву за заштиту права изнео аргументацију из које произилази да исти сматра да је наручилац требало да донесе посебну одлуку којом се подносилац захтева искључује из предметног поступка, односно да измени или укине обавештење о томе да му је призната квалификација.

У вези са наведеним, Републичка комисија констатује да према члану 147. став 1. тачка 8) ЗЈН, одлука о обустави поступка представља једину одлуку којом на законит начин може да се оконча поступак јавне набавке уколико се након прегледа и стручне оцене понуда утврди да су све понуде неприхватљиве, као што је било у конкретном случају, при чему је ставом 3. истог члана ЗЈН прописано да одлука о обустави поступка мора да буде образложена, мора да садржи нарочито податке из извештаја о поступку јавне набавке, односно разлоге обустављања поступка и упутство о правном средству.

Републичка комисија указује да у складу са чланом 145. став 2. тачка 5) ЗЈН, зависно од врсте поступка набавке, односно фазе спровођења истог, извештај о поступку мора, поред осталог, да садржи резултате оцене понуда и испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта и, ако је примењиво, критеријума или правила за смањење броја кандидата, понуда и решења и то називе изабраних кандидата или понуђача и разлоге за њихов избор, називе одбијених/искључених кандидата или понуђача, разлоге за одбијање њихових пријава или понуда и понуђену цену тих понуда, као и разлоге за одбијање понуде за које се установи да су неуобичајено ниске.

Републичка комисија указује и на то да је предмет стручне оцене у другој фази предметног рестриктивног поступка била понуда подносиоца захтева у односу на коју је резултат стручне

оцене, у складу са чланом 147. став 3. у вези са чланом 145. став 2. тачка 5) ЗЈН, представљен у оквиру одлуке о обустави поступка, док је његова пријава била предмет разматрања у првој фази овог рестриктивног поступка јавне набавке и у односу на исту му је након окончане стручне оцене, поступајући у смислу одредби члана 53. став 5. ЗЈН, наручилац дана 26.01.2022. године, електронским путем, преко Портала јавних набавки, доставио обавештење о признавању квалификације.

С обзиром на све наведено, Републичка комисија констатује да је поднети захтев за заштиту права неоснован, те је у на основу члана 226. став 4. тачка 2) ЗЈН донела одлуку као у ставу првом диспозитива.

Републичка комисија напомиње да није улазила у разматрање да ли је наручилац правилно поступио приликом утврђивања других разлога неприхватљивости понуде подносиоца захтева јер то не би било од утицаја на другачију одлуку у конкретном случају, имајући у виду да уколико је у фази стручне оцене понуда правилно утврђено да понуда нема статус прихватљиве понуде на начин како тај појам утврђује члан 144. став 1. ЗЈН, та чињеница има за последицу да не постоји законски услов да понуђачу који ју је поднео буде додељен уговор о јавној набавци, с обзиром на то да је наведеним чланом ЗЈН прописано да је наручилац дужан да одбије понуду за коју након прегледа и стручне оцене буде утврђено да је неприхватљива.

Чланом 225. став 3. ЗЈН прописано је да ако је захтев за заштиту права основан, подносилац захтева може да оствари право да му наручилац надокнади нужне и оправдане трошкове поступка заштите права.

Имајући у виду цитирану законску одредбу те околност да је, по оцени Републичке комисије, предметни захтев неоснован, о захтеву за накнаду трошкова одлучено је као у ставу другом диспозитива овог решења.

На основу изложеног, одлучено је као у диспозитиву овог решења.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ:

Против одлуке Републичке комисије не може да се изјави жалба.

Против одлуке Републичке комисије може да се покрене управни спор подношењем тужбе Управном суду у року од 15 дана од дана достављања одлуке подносиоцу захтева.



Доставити (по ЗУП-у):

- наручиоцу:

1. ЈКП "Београдски метро и воз", Београд, ул. Светозара Марковића бр. 38-40
2. Град Београд, Градска управа града Београда – Секретаријат за јавни превоз, ул. 27. марта бр. 43-45
3. подносиоцу захтева преко пуномоћника за примање писмена: Наташа Безмаревић, Београд, Обилићев венац бр. 18-20, спрат 4, стан 7