



Република Србија
**РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ**

Бр. 4-00-956/2018

Датум, 21.12.2018. године

Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву подносиоца „ДБ Инжењеринг“ д.о.о. Београд, ул. Хаџи Ђерина бр. 22, Београд, за поништење уговора о јавној набавци (у даљем тексту: захтев), у већу састављеном од председнице Републичке комисије Хане Хукић као председнице 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 21.12.2018. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

УСВАЈА СЕ захтев подносиоца „ДБ Инжењеринг“ д.о.о. Београд и **ПОНИШТАВА СЕ** уговор о јавној набавци пружања услуга израде идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута ІБ реда бр 21 (М-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, Јн бр. 96/2014, закључен дана 05.09.2018. године између ЈП Путеви Србије, Београд, Булевар Краља Александра бр. 282, Београд (дел. бр. 454-1082 од дана 05.09.2018. године) и привредног друштва „Институт за путеве“ а.д. Београд, Булевар Пека Дапчевића бр. 45 Београд (дел. бр. 10-6366 од 31.08.2018. године).

Образложење

Привредно друштво „ДБ Инжењеринг“ д.о.о. Београд (у даљем тексту: подносилац захтева) је дана 20.09.2018. године (ургенције од дана 05.10.2018. године и 31.10.2018. године) поднео Републичкој комисији захтев за поништење уговора о јавној набавци пружања услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута ІБ реда бр 21 (М-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, Јн бр. 96/2014, закљученог дана 05.09.2018. године између наручиоца ЈП Путеви Србије, Београд, (у даљем тексту: наручилац), у својству наручиоца, и привредног друштва „Институт за путеве“ а.д. Београд, у својству добављача (у даљем тексту: добављач).

Подносилац захтева је овом органу доставио на увид ургенције од дана 05.10.2018. године и 31.10.2018. године.

У захтеву за поништење уговора подносилац захтева је истакао да је наручилац у поступку јавне набавке Јн бр. 96/2014 пружања услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута ІБ реда бр 21 (М-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, дана 06.09.2018. године закључио уговор са изабраним понуђачем иако се поступак заштите права поводом захтева за заштиту права који је подносилац захтева поднео дана 03.08.2018. године још увек води пред Републичком комисијом, сходно чему је захтевано да Републичка комисија поништи противправно закључен уговор, будући да је поступак заштите права пред тим органом још увек у току.

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 пружања услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута ІБ реда бр 21 (М-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, Јн бр. 96/2014 објављен је на Порталу јавних набавки дана 18.11.2015. године.

Одлучујући о основаности захтева за заштиту права истог подносиоца захтева који је поднет дана 29.01.2016. године у конкретном поступку јавне набавке, донето је решење Републичке комисије број 4-00-138/2016 од дана 15.04.2016. године, којим је предметни захтев усвојен као основан и сходно томе делимично поништен предметни поступак јавне набавке и исти враћен у фазу стручне оцене понуда. Такође, док је поводом захтева за заштиту права истог подносиоца захтева који је поднет дана 15.08.2016. године, Републичка комисија донела решење број 4-00-1197/2016 од дана 05.10.2016. године, којим је захтев за заштиту права усвојен као основан и наручиоцу дат налог да понови стручну оцену понуда.

Утврђено је да је наручилац у предметном поступку јавне набавке спровео нову стручну оцену понуда коју је окончао на начин да је дана 23.07.2018. године донео Одлуку о додели уговора број 404-237/2018-3, којом је уговор додељен групи понуђача „Институт за путеве“ а.д. Београд и „Мостпројект“ а.д. Нови Београд, која одлука је оспорена подношењем захтева за заштиту права истог подносиоца захтева који је код наручиоца примљен дана 03.08.2018. године, док је одговор на захтев за заштиту права код Републичке комисије у предмету број 4-00-956/2108 примљен дана 21.08.2018. године.

Након извршеног увида на Портал јавних набавки којом приликом је утврђено да је наручилац дана 06.09.2018. године објавио Обавештење о уговору који је закључен дана 05.09.2018. године, на 228 седници већа Републичке комисије која је одржана дана 11.09.2018. године, присутни чланови већа су обавештени о чињеничном стању које је утврђено у предмету број 4-00-956/2018 приликом припреме предмета за одлучивање на седницу од 11.09.2018. године, односно да је увидом у Портал јавних набавки утврђено да је наручилац након подношења захтева за заштиту права, а пре доношења одлуке Републичке комисије, закључио уговор о јавној набавци са изабраним понуђачем. Истом приликом су чланови већа обавештени да ће се, узимајући у обзир те околности, формирати предмет за поништење уговора.

Републичка комисија је ради правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања у предметном поступку јавне набавке наручиоцу дана 19.09.2018. године упутила допис број 4-00-956/2018 (који је код наручиоца примљен дана 28.09.2018. године).

Предметним дописом захтевано је да наручилац у смислу одредбе члана 154. став 3. ЗЈН, имајући у виду околност да је пред Републичком комисијом у току поступак заштите права поводом поднетог захтева за заштиту права подносиоца захтева од дана 03.08.2018. године, а да је увидом на Портал јавних набавки утврђено да је наручилац дана 06.09.2018. године објавио Обавештење о закљученом уговору, достави на увид примерак Уговора који је, према садржини Обавештења о закљученом уговору које је објављено на Порталу јавних набавки дана 06.09.2018. године, са изабраним понуђачем закључен дана 05.09.2018. године, и да се исти изјасни о разлозима поступања противно одредби члана 163. став 1. тачка 3) ЗЈН. Наручилац је такође позван и да се изјасни о реализацији уговорних обавеза групе понуђача по основу закљученог Уговора од дана 05.09.2018. године.

Дана 20.09.2018. године, подносилац захтева је Републичкој комисији доставио захтев за поништење уговора јавној набавци пружања услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута IB реда бр 21 (M-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, Јн бр. 96/2014, закљученог дана 05.09.2018. године између наручиоца ЈП Путеви Србије, Београд, и привредног друштва „Институт за путеве“ а.д. Београд, у својству добављача.

У одговору број 404-237/2018-17 од дана 05.10.2018. године који је Републичкој комисији достављен 08.10.2018. године, а поводом захтева за достављањем додатних објашњења, података и документације, наручилац се изјаснио да је уговор о пружању предметних услуга закључен дана 05.09.2018. године са групом понуђача „Институт за путеве“ а.д. Београд и „Мостпројект“ а.д. Нови Београд, будући да се ради о реномираним пројектантским кућама са којима наручилац има вишедеценијску сарадњу на изради многобројних пројеката за које сматра да су способне да квалитетно и у року израде предметни идејни пројекат за објекат који је од великог међудржавног интереса а чија реализација је у великом закашњењу између осталог и због упорног формално - правног опструисања подношењем неоснованих захтева за заштиту права од стране истог понуђача. Наручилац је даље навео да подносилац захтева у поднетом захтеву за заштиту права није оспорио оцену прихватљивости понуде групе понуђача са којима је закључен уговор о јавној набавци, а који су започели са реализацијом уговорних обавеза с обзиром на то да је рок завршетка израде Идејног пројекта 180 дана од дана закључења уговора.

У прилогу документације која је достављена уз предметни одговор наручилац је овом органу доставио на увид и примерак закљученог уговора о пружању услуга број 454-1082 од дана 05.09.2018. године.

Надаље, Републичка комисија се, након пријема одговора наручиоца од дана 08.10.2018. године, дописом број 4-00-956/2018 од дана 02.11.2018. године (код наручиоца је допис примљен дана 07.11.2018. године), обратила наручиоцу и од истог захтевала да у смислу одредбе члана 154. став 3. ЗЈН у року од 8 дана од дана пријема дописа, ближе појасни констатацију која је наведена у одговору наручиоца од дана 08.10.2018. године «да се идејни пројекат чија израда је предмет закљученог уговора о јавној набавци односи на објекат који је од великог међудржавног интереса», будући да наручилац у достављеном одговору није образложио од каквог је то утицаја на закључење конкретног уговора о јавној набавци, нити је доставио на увид одговарајуће

доказе на ту околност, сходно чему је и захтевано да се исти додатно изјасни поводом предметне околности те да у том смислу ближе појасни, аргументује и поткрепи одговарајућим доказима разлоге због којих је закључен предметни уговор о јавној набавци, а имајући у виду одредбу члана 163 став 5 ЗЈН.

Изјашњавајући се поводом предметних околности, наручилац је Републичкој комисији дана 04.12.2018. године доставио одговор број 404-237/2018-19 од 03.12.2018. године, у којем је навео „да за опште познате чињенице као што је то и неопходност повезивања Републике Србије и Републике Српске нису потребни нити постоје било какви докази, те да је сасвим нејасно шта ту има да се ближе појасни, када је опште познат стратешки циљ Владе да се што више и што брже врши инфраструктурно повезивање са Републиком Српском, те су самим тим те чињенице од довољног утицаја на брзину не само закључења него и реализације предметног уговора“.

Увидом у уговор који је закључен између наручиоца (код наручиоца заведен под дел. бр. 454-1082 од 05.09.2018. године) и добављача (код добављача заведен под дел. бр. 10-6366 од 31.08.2018. године), који за предмет има израду Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута IB реда бр 21 (M-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, у складу са Пројектним задатком из Поглавља III конкурсне документације, може се утврдити да је закључен дана 05.09.2018. године и да је Обавештење о закљученом уговору објављено на Порталу јавних набавки дана 06.09.2018. године.

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 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 3. истог члана закона је прописано да поништењем уговор о јавној набавци престаје, а уговорне стране су дужне вратити оно што су примиле по основу таквог уговора, у ставу 4. је прописано да ако се оно што је примљено по основу поништеног уговора о јавној набавци не може вратити или ако се природа онога што је примљено противи враћању, наручилац је дужан да савесном добављачу плати за испоручена добра, пружене услуге, односно изведене радове. 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.

Имајући у виду утврђено чињенично стање и наведене законске одредбе то је оцена Републичке комисије да је захтев за поништење уговора основан.

Наиме, из утврђеног чињеничног стања произилази да је након што је примио захтев за заштиту права 03.08.2018. године, а пре доношења одлуке Републичке комисије о основаности навода поднетог захтева за заштиту права подносиоца захтева у предметном отвореном поступку јавне набавке, наручилац закључио уговор чији је предмет услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута IB реда бр 21 (M-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, у складу са Пројектним задатком из Поглавља III конкурсне документације.

Наручилац са становишта одредбе члана 150. став 1. ЗЈН („Сл. гласник Републике Србије“ бр. 124/2012, 14/2015) у случају поднетог захтева за заштиту не може закључити уговор о јавној набавци пре доношења одлуке о поднетом захтеву за заштиту права, тј. одлуке којом је коначно одлучено о захтеву за заштиту права, будући да захтев за заштиту права задржава даље активности наручиоца до доношења одлуке о поднетом захтеву за заштиту права, сем уколико би задржавање активности наручиоца у поступку јавне набавке односно у извршењу уговора о јавној набавци проузроковало велике тешкоће у раду или пословању наручиоца које су несразмерне вредности јавне набавке, односно значајно угрозило интерес Републике Србије, у којем случају је наручилац, ако сматра да постоје ти услови, дужан да одмах по пријему без претходне провере захтев за заштиту права и комплетну документацију из поступка јавне набавке достави Републичкој комисији са образложеним предлогом за доношење одлуке, што у предметном поступку јавне набавке није био случај, будући да је наручилац у смислу одредбе члана 153. ЗЈН Републичкој комисији дана 16.08.2018. године доставио одговор на захтев за заштиту права и комплетну документацију из поступка јавне набавке.

У случају подношења захтева за заштиту права, наручилац стиче могућност да закључи уговор након пријема одлуке којом ће захтев бити одбијен или одбачен, како је то прописано чланом 112. став 1. ЗЈН.

У конкретном случају, из утврђеног чињеничног стања произилази да је наручилац, после пријема захтева за заштиту права од дана 03.08.2018. године, а пре доношења одлуке о поднетом захтеву, закључио дана 05.09.2018. године уговор чији је предмет услуга израде Идејног пројекта моста преко Саве на коридору државног пута ІВ реда бр 21 (М-21) деоница Нови Сад - Рума – Шабац, у складу са Пројектним задатком из Поглавља III конкурсне документације.

У вези са наведеним Републичка комисија указује и да се не може као на закону заснован разлог за закључење уговора у предметном поступку јавне набавке а пре доношења одлуке Републичке комисије о основаности захтева за заштиту права који је поднет дана 03.08.2018. године, сматрати околност да подносилац захтева поднетом захтевом није оспорио оцену прихватљивости понуде понуђача којем је додељен и са којим је закључен уговор, како то у свом одговору наводи наручилац. Наведено посебно ако се има у виду да је подносилац захтева наводима захтева за заштиту права који је поднет дана 03.08.2018. године оспорио поновљену стручну оцену понуда те разлоге због којих је његова понуда након окончане стручне оцене оцењена као неприхватљива, који захтев за заштиту права решењем Републичке комисије број 4-00-959/2018 од дана 06.12.2018. године је усвојен као основан.

Такође, Републичка комисија налази да не може бити основана ни аргументација наручиоца која је изнета у одговору од дана 08.10.2018. године, где је наводећи разлоге због којих је закључен уговор од дана 05.09.2018. године, наручилац указао да је предметни уговор закључен између осталог и због упорног формално - правног опструисања подношењем неоснованих захтева за заштиту права од стране истог понуђача. Ово посебно ако се има у виду чињеница да су захтеви за заштиту права које је подносилац захтева поднео у предметном поступку јавне набавке дана 29.01.2016. године и 15.08.2016 усвојени као основани, што даље значи да се не може прихватити изнето образложење наручиоца да су поднети захтеви за заштиту права били неосновани.

Републичка комисија је одлучујући о основаности захтева за заштиту права подносиоца захтева који је поднет дана 03.08.2018. године, донела решење број 4-00-

956/2018 од дана 06.12.2018. године, којим је трећи по реду поднети захтев за заштиту права подносиоца захтева усвојен као основан и конкретан поступак јавне набавке трећи пут делимично поништен и враћен у фазу стручне оцене понуда, којим решењем је наручиоцу наложено да у смислу одредбе члана 160 став 1. ЗЈН поступи по налозима који су дати у донетој одлуци у року од 25 дана од дана пријема предметног решења.

Самим тим, како је оценом свих расположивих доказа утврђено да није испуњен ниједан од законом прописаних услова за изузеће од забране наручиоцу да закључи уговор о јавној набавци пре одлуке Републичке комисије о поднетом захтеву за заштиту права, а посебно да не може да закључи уговор о јавној набавци пре одлуке о поднетом захтеву за заштиту права, а који су услови прописани одредбама чл. 112. чл. 150. ЗЈН, то је оцена Републичке комисије да је наручилац поступио супротно наведеним одредбама. На основу наведеног, Републичка комисија је у складу са својим овлашћењем из члана 139. став 1. тачка 9) ЗЈН након што је по поднетом захтеву за поништење уговора утврдила да је исти основан и да су се стекли услови за поништење уговора из члана 163. став 1. тачка 3. ЗЈН, донела решење на основу члана 157. став 6. тачка 8) ЗЈН о поништењу уговора о јавној набавци ближе означеног у диспозитиву овог решења.

Доносећи своју оцену с обзиром на одредбу члана 163. став 5. ЗЈН Републичка комисија је имала у виду образложење наручиоца које је изнето у одговорима од дана 08.10.2018. године и 04.12.2018. године, где је наручилац указао да је уговор закључен са изабраним понуђачем будући да се ради о реномираним пројектантским кућама са којима наручилац има вишедеценијску сарадњу на изради многобројних пројеката за које сматра да су способни да квалитетно и у року израде предметни идејни пројекат за објекат који је од великог међудржавног интереса а чија реализација је у великом закашњењу између осталог и због упорног формално-правног опструисања подношењем неоснованих захтева за заштиту права од стране истог понуђача – како их наручилац означава, те да подносилац захтева у поднетом захтеву за заштиту права није оспорио оцену прихватљивости понуде групе понуђача са којима је закључен уговор о јавној набавци, а који су започели са реализацијом уговорних обавеза с обзиром на то да је рок завршетка израде Идејног пројекта 180 дана од дана закључења уговора, те да за опште познате чињенице као што је то и неопходност повезивања Републике Србије и републике Српске нису потребни нити постоје било какви докази, и да је сасвим нејасно шта ту има да се ближе појасни, када је опште познат стратешки циљ Владе да се што више и што брже инфраструктурно врши повезивање са Републиком Српском, те су самим тим те чињенице од довољног утицаја на брзину не само закључења него и реализације предметног уговора, али налази да се из садржине датих образложења наручиоца не може на несумњив начин утврдити да су испуњени услови за примену одредбе члана 163. став 5. ЗЈН.

Републичка комисија такође посебно указује и да је у предметном поступку јавне набавке у којем је закључен уговор о чијем се поништењу одлучује овим решењем позив за подношење понуда објављен на Порталу јавних набавки дана 18.11.2015. године, да је поводом другог по реду захтева за заштиту права подносиоца захтева донета одлука Републичке комисије број 4-00-1197/2016 од дана 05.10.2016. године, док је одлука која је оспорена поднетим захтевом за заштиту права и којом је уговор додељен добављачу донета дана 23.07.2018. године, те да је уговор закључен дана 05.09.2018. 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.

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.

ВУ

ПРЕДСЕДНИЦА ВЕЋА



Хана Хукић

Доставити (по ЗУП-у):

- 1. наручиоцу:** ЈП Путеви Србије, Београд, Булевар Краља Александра бр. 282, Београд;
- 2. подносиоцу захтева:** „ДБ Инжењеринг“ д.о.о. Београд, ул. Хаџи Ђерина бр. 22, Београд;
- 3. добављачу:** „Институт за путеве“ а.д. Београд, Булевар Пека Дагчевића бр. 45 Београд.