



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP.0902-292/8-2015

Podgorica, 27.01.2015.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 57 Zakona o upravnom sporu ("Sl.list RCG", br. 60/03) i člana 55 stav 4 Zakona o opštem upravnom postupku („Sl. list RCG“, br. 60/03 i „Sl. list CG“ 32/11), postupajući po presudi Upravnog suda Crne Gore U.br. 1989/15 od 06.07.2016.g., u postupku po žalbi „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat izjavljenoj preko punomoćnika Tomislava M. Ivanovića, advokata iz Beograda, protiv Odluke „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica broj 01-828 od 22.04.2014.g. o odbijanju prigovora, na sjednici održanoj 26. i 27.01.2017.g., donijela je dana 27.01.2017.g.

ZAKLJUČAK

Odbacuje se žalba „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat izjavljena protiv Odluke „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica broj 01-828 od 22.04.2014.g. o odbijanju prigovora, zbog nenadležnosti.

Obrazloženje

Presudom Upravnog suda Crne Gore U. broj 1989/15 od 06.07.2016.g. poništen je Zaključak Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0902-292/1-2015 od 23.06.2015.g., kojim je odbačena žalba žalioaca „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat izjavljena protiv Odluke „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica broj 01-828 od 22.04.2014.g. o odbijanju prigovora, zbog nenadležnosti, jer su, po nalazu Upravnog suda Crne Gore, nejasni razlozi dati u pobijanom Zaključku u odnosu na odredbu člana 2 stav 2 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN) a u vezi sa članom 110 stav 1 tačka 5 istog Zakona.

Postupajući po Presudi Upravnog suda Crne Gore 1989/15 od 06.07.2016.g., koja je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki dostavljena dana 11.07.2016.g., Državna komisija je, u ponovnom postupku, izvršila uvid u spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće:

„Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica, kao naručilac, je dana 12.12.2013.g. objavio u dnevnom listu „Pobjeda“ Javni poziv za ustupanje djelatnosti Catering usluga na Aerodromu „Podgorica“, te nakon okončanog postupka vrednovanja dostavljenih ponuda donio Odluku broj 01-132 od 24.01.2014.g. kojom

je ponuda ponuđača „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat odbijena kao neispravna i u Odluci dao pravnu pouku da se protiv iste može izjaviti prigovor direktoru „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica u roku od osam dana od dana njenog dostavljanja.

„Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat, kao ponuđač, je dana 31.01.2014.g. podnio prigovor protiv navedene Odluke naručioca, koji je direktor naručioca Odlukom broj 01-828 od 22.04.2014.g. odbio kao neosnovan. U navedenoj Odluci o odbijanju prigovora data je pravna pouka u kojoj je navedeno sljedeće: „Protiv ove Odluke nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor tužbom koja se dostavlja Upravnom sudu Crne Gore u roku od 30 dana od dana njenog prijema“.

Postupajući po datoj pravnoj pouci, „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat je protiv Odluke naručioca broj 01-828 od 22.04.2014.g. podnio tužbu Upravnom sudu Crne Gore, koju je ovaj sud Rješenjem U.br.1457/2014 od 02.04.2015.g. odbacio kao nedozvoljenu i spise dostavio Državnoj komisiji radi daljeg odlučivanja. U presudi se, između ostalog, ističe da je „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica odluku donio po osnovu javnog poziva, u kojem se primjenjuju odredbe ZJN, kao i da je isti pravno lice na koje se primjenjuje navedeni zakon, pa je iz navedenih razloga, na osnovu člana 22 stav 1 tačka 4 Zakona o upravnom sporu, tužba odbačena, te naloženo Državnoj komisiji da predmetnu tužbu tretira kao žalbu i po istoj odluči u skladu sa članom 132 ZJN.

Postupajući po Presudi Upravnog suda Crne Gore U.br. 1457/2014 od 02.04.2015.g., koja je Državnoj komisiji dostavljena dana 16.04.2015.g., Državna komisija je uvidom u Javni poziv objavljen u dnevnom listu „Pobjeda“ dana 12.12.2013.g. utvrdila da je naručilac za predmet konkretnog postupka odredio ustupanje djelatnosti za pružanje Catering usluga na aerodromu „Podgorica“, te da su ponuđači bili dužni da, između ostalog, dostave ponudu u kojoj će navesti nadoknade koje će plaćati naručiocu, i to nadoknadu po svakom servisiranom putničkom vazduhoplovu u minimalnom iznosu od po 0,20 eura po svim ukupno pripadajućim sjedištima i nadoknadu po svakom servisiranom vazduhoplovu iz kategorije generalne avijacije u minimalnom iznosu od po 50,00 eura po svakoj od takvih letilica, zatim da navedu određeni postotak od ukupno ostvarenog prometa koji će davati naručiocu i plaćanje pripadajućeg PDV-a.

Pri ovako utvrđenom činjeničnom stanju, a imajući u vidu da je članom 5 Odluke Vlade Crne Gore o osnivanju jednočlanog akcionarskog društva za uslužne djelatnosti u vazdušnom saobraćaju „Aerodromi Crne Gore“ („Sl. list CG“ broj 38/2013) i da je članom 10 Statuta Akcionarskog društva za uslužne djelatnosti u vazdušnom saobraćaju „Aerodromi Crne Gore“ („Sl. list CG“ broj 39/2013) propisano da je jedna od djelatnosti ovog društva catering (dostava pripremljene hrane), te da je predmet konkretnog Javnog poziva ustupanje djelatnosti usluga cateringa ponuđaču koji ponudi najbolju finansijsku nadoknadu za ustupanje ovog prava, koje je „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica dato osnivačkim aktom, a kako je članom 3 stav 2 ZJN propisano: „Ovaj zakon ne primjenjuje se na postupak davanja koncesija i privatizacije privrede, na prodaju i davanje u zakup zemljišta, zgrada i drugih nepokretnih i pokretnih stvari ili prava“, to Državna komisija nalazi da se na predmetnu nabavku ne odnosi ovaj Zakon, te da nije nadležna da odlučuje po dostavljenoj žalbi. Naime, kako je članom 4 tačka 4 ZJN propisano: „ugovor o javnoj nabavci je ugovor zaključen između naručioca i ponuđača, u skladu sa sprovedenim postupkom javne nabavke, koji za predmet ima nabavku roba, usluga ili izvođenje radova, sa određenom cijenom“, te kako je članom 37 ZJN propisano: „Naručilac može da pokrene postupak javne nabavke ako su za tu

nabavku obezbijedena finansijska sredstva budžetom ili na drugi način u skladu sa zakonom i ako je nabavka predviđena planom javnih nabavki naručioca“, to proizilazi da se pod javnom nabavkom, shodno citiranim odredbama ZJN, smatraju nabavka roba, usluga ili izvođenje radova za koja se plaćanje vrši iz finansijskih sredstava naručioca, a kako „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica kao naručilac u predmetnom postupku nije nabavljao i plaćao robe, usluge ili radove iz svojih finansijskih sredstava, već daje, odnosno ustupa svoje pravo uz finansijsku naknadu koju su ponuđači dužni da isplate njemu kao naručiocu, to Državna komisija nalazi da se predmetni postupak „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica kao naručioca odnosi na davanje prava i da samim tim nema karakter javne nabavke, te da nije nadležna da postupa po izjavljenoj žalbi, imajući u vidu da je članom 139 ZJN propisano da Državna komisija obezbjeđuje zaštitu prava ponuđača isključivo u postupcima javnih nabavki. Državna komisija je prilikom odlučivanja po predmetnoj žalbi imala u vidu navode iz presude Upravnog suda Crne Gore U. broj 1989/15 od 06.07.2016.g. da su nejasni razlozi dati u pobijanom Zaključku Državne komisije broj UP.0902-292/1-2015 od 23.06.2015.g. u odnosu na odredbu člana 2 stav 2 ZJN a u vezi sa članom 110 stav 1 tačka 5 istog Zakona, ali nalazi da su isti bez uticaja na drugačiju odluku u ovoj pravnoj stvari, s obzirom da je članom 2 stav 2 ZJN (“Sl. list CG”, broj 42/11) propisano: ”Izuzetno od stava 1 tačka 1 ovog člana, za diplomatsko-konzularna predstavništva Crne Gore u inostranstvu, vojno-diplomatske predstavnike i jedinice Vojske Crne Gore u međunarodnim snagama i mirovnim misijama i druge aktivnosti u inostranstvu, vrste postupaka javnih nabavki i način njihovog sprovođenja uređuju se propisom Vlade Crne Gore”, a u konkretnom slučaju predmet postupka je ustupanje djelatnosti catering usluga na Aerodromu „Podgorica“

S obzirom na navedeno, a budući da se iz spisa predmeta ne može utvrditi koji je organ nadležan za postupanje i odlučivanje po predmetnoj žalbi, Državna komisija je primjenom odredbi člana 55 stav 4 Zakona o opštem upravnom postupku odlučila kao u dispozitivu Zaključka.

Uputstvo o pravnom sredstvu

Ovaj zaključak je konačan u upravnom postupku, ali se protiv njega, radi utvrđivanja njegove zakonitosti može tužbom pokrenuti upravni spor pred Upravnim sudom Crne Gore u roku od 30 dana od dana dostavljanja zaključka.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki



Dostaviti:

- „Aerodromi catering Montenegro“ DOO Tivat,
- punomoćniku žalioca
- „Aerodromi Crne Gore“ AD Podgorica,
- u spise predmeta,
- a/a