



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj:UP.0902-849/10-2015

Podgorica, 20.01.2017.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 57 Zakona o upravnom sporu („Sl. list RCG“, broj 60/03), na osnovu člana 132 stav 1 i stav 2 tačka 1 Zakona o javnim nabavkama („Sl. list CG“, br. 42/11, 57/14 i 28/15), postupajući po presudi Upravnog suda Crne Gore U.br. 554/16 od 04.10.2016.g., u ponovnom postupku po žalbi Društva za telekomunikacije "Mtel" DOO Podgorica od 11.11.2015.g. izjavljenoj protiv Tenderske dokumentacije Državne revizorske institucije broj 4019-07-1430/6 od 20.10.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke, na sjednici održanoj 19. i 20.01.2017.g., donijela je dana 20.01.2017.g.

ZAKLJUČAK

Odbacuje se žalba Društva za telekomunikacije "Mtel" DOO Podgorica od 11.11.2015.g. izjavljena protiv Tenderske dokumentacije Državne revizorske institucije broj 4019-07-1430/6 od 20.10.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke, kao izjavljena od strane neovlašćenog lica.

Obrazloženje

Presudom Upravnog suda Crne Gore U. broj 554/16 od 04.10.2016.g. poništen je Zaključak Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0902-849/2-2015 od 22.01.2016.g., kojim je odbačena žalba žalioaca Društva za telekomunikacije "Mtel" DOO Podgorica od 11.11.2015.g. izjavljena protiv Tenderske dokumentacije Državne revizorske institucije broj 4019-07-1430/6 od 20.10.2015.g. za otvoreni postupak javne nabavke, kao izjavljena od strane neovlašćenog lica, jer su, po nalazu Upravnog suda Crne Gore, razlozi dati u pobijanom Zaključku u odnosu na aktivnu legitimaciju žalioaca nejasni i nerazumljivi.

Postupajući po Presudi Upravnog suda Crne Gore 554/16 od 04.10.2016.g., koja je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki dostavljena dana 07.10.2016.g., Državna komisija je, u ponovnom postupku, izvršila uvid u spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće:

Državna revizorska institucija, kao naručilac, je dana 20.10.2015.g. objavila na portalu javnih nabavki Tendersku dokumentaciju broj 4019-07-1430/6 za otvoreni postupak javne nabavke usluga mobilne telefonije.

Društvo za telekomunikacije "Mtel" DOO Podgorica, je dana 11.11.2015.g. izjavilo Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Tenderske dokumentacije naručioca zbog povrede pravila postupka u kojoj, u bitnom, ističe da je naručilac u specifikaciji predmeta javne nabavke tražio količinu minuta u T-mobile mreži 211,776,00, u Telenor mreži 51789,00 i Mtel mreži 16.606,00, te da je takav zahtjev naručioca nedopustiv jer predstavlja grubu povredu člana 6, 8 i 134 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN). Žalilac dalje ističe da je navedenom stavkom naručilac doveo ponuđače u neravnopravan položaj i prekršio član 8 ZJN, jer istu ne može postaviti kao jednu od stavki prilikom vrednovanja i to kao stavku koja nosi najveći broj bodova, te da načinom na koji je koncipirao metodologiju vrednovanja, naručilac obesmišljava postupak javne nabavke i jasno dovodi u monopolistički položaj jednog operatera ne poštujući načelo konkurencije i dovodi u diskriminatorni položaj zainteresovane ponuđače što predstavlja bitnu povredu ZJN. U konačnom ističe da je naručilac Tenderskom dokumentacijom tražio besplatne razgovore prema svim mobilnim i fiksnim mrežama u Crnoj Gori, zatim besplatne razgovore unutar mreže ponuđača u Crnoj Gori te određeni broj besplatnih mobilnih telefona, te je na taj način protivno odredbama ZJN unaprijed odredio tarifu.

Državna revizorska institucija, kao naručilac, je dana 17.11.2015.g. dostavila Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke i odgovor na izjavljenu žalbu u kojem, u bitnom, ističe da je sačinila specifikaciju u skladu sa svojim potrebama, te da je predmet javne nabavke odredila shodno članu 41 stav 4 ZJN, u opisu kojeg je navela podatke o količini, kao i da je tačkom XII navela da je kriterijum za izbor najpovoljnije ponude ekonomski najpovoljnija ponuda sa podkriterijumom najniže ponuđena cijena i troškovna ekonomičnost, pa je u okviru podkriterijuma najniže ponuđena cijena, predviđjela specifikaciju potrošnje minuta razgovora, broj SMS-ova, prema svim mrežama kao i unutar svoje grupe na osnovu analize svoje potrošnje za poslednjih 12 mjeseci, zbog čega smatra da je odredila kriterijum i podkriterijume koji nijesu diskriminatorni i koji su povezani sa sadržinom predmeta javne nabavke. Naručilac takođe ističe da su neosnovani navodi žalbe da je unaprijed odredio tarifu, jer stavke iz tehničkih karakteristika ili specifikacija predmeta javne nabavke, koje se odnose na besplatne razgovore prema svim mrežama, zatim besplatne razgovore unutar mreže, mogućnost nabavke mobilnih telefonskih aparata po povlašćenim uslovima i broj besplatnih mobilnih telefona spadaju u podkriterijum troškovna ekonomičnost.

Ispitujući predmetnu žalbu, Državna komisija nalazi da je ista izjavljena od strane neovlašćenog lica iz razloga što je članom 122 st. 3, 4 i 7 ZJN propisano da žalbu protiv sadržine Tenderske dokumentacije i izmjena, dopuna i pojašnjenja Tenderske dokumentacije može da izjavi zainteresovano lice, te članom 4 tačka 17 ZJN propisano da je zainteresovano lice koje je tražilo pojašnjenje Tenderske dokumentacije ili lice koje je u žalbi dokazalo ili učinilo vjerovatnim da je zbog pobijanog akta ili radnje naručioca pretrpjelo ili moglo pretrpjeti štetu u postupku javne nabavke, a žalilac nije od naručioca tražio pojašnjenje pobijane Tenderske dokumentacije, niti je u žalbi dokazao ili učinio vjerovatnim da je zbog pobijane sadržine Tenderske dokumentacije u pogledu načina vrednovanja podkriterijuma najniže ponuđena cijena i u pogledu zahtjeva naručioca za besplatnim razgovorima prema svim mobilnim i fiksnim mrežama u Crnoj Gori, zatim besplatnim razgovorima unutar mreže ponuđača u Crnoj Gori i besplatnim mobilnim telefonima pretrpio ili mogao pretrpjeti štetu u ovom postupku javne nabavke, već je samo istakao da je naručilac Tenderskom dokumentacijom doveo u monopolistički položaj jednog operatera ne poštujući načelo konkurencije i doveo u

diskriminatorni položaj zainteresovane ponuđače, te da je tražeći besplatne razgovore i telefone, protivno odredbama ZJN, unaprijed odredio tarifu. Naime, Državna komisija nalazi da je žalilac, s obzirom da nije tražio pojašnjenje pobijane Tenderske dokumentacije, bio dužan da u žalbi dokaže ili učini vjerovatnim da je zbog sadržine Tenderske dokumentacije pretrpio ili mogao pretrpjeti štetu, a kako on to nije učinio, to nije stekao status zainteresovanog lica u ovom postupku javne nabavke u smislu člana 4 tačka 17 ZJN, te, shodno tome, nema aktivnu legitimaciju u smislu člana 122 stav 7 ZJN za podnošenje žalbe protiv pobijane Tenderske dokumentacije. Pored toga, na pitanje aktivne legitimacije za izjavljivanje žalbe na Tendersku dokumentaciju ne primjenjuju se odredbe člana 39 stav 1 i člana 219 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku, već isključivo odredba člana 122 stav 7, u vezi člana 4 tačka 17 ZJN. Ovo iz razloga što je članom 121 ZJN, između ostalog, propisano da se na pravnu zaštitu u žalbenom postupku shodno primjenjuju odredbe kojim se uređuje opšti upravni postupak, ako Zakonom o javnim nabavkama nije drugačije određeno, a s obzirom da je pitanje aktivne legitimacije zainteresovanog lica za izjavljivanje žalbe na tendersku dokumentaciju naručioca u članu 122 stav 7, u vezi člana 4 tačka 17 ZJN, drugačije uređeno od statusa zainteresovanog lica po navedenim odredbama Zakona o opštem upravnom postupku, to je članom 121 ZJN isključena shodna primjena Zakona o opštem upravnom postupku u konkretnom slučaju, što znači da se status zainteresovanog lica ne može steći samim iskazivanjem pravnog interesa za učešće u postupku javne nabavke, već isključivo traženjem pojašnjenja tenderske dokumentacije ili dokazivanjem ili činjenjem vjerovatnim da zbog pobijanog sadržaja tenderske dokumentacije može nastupiti ili da je nastupila šteta po žalioca.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 132 stav 2 tačka 1 ZJN, Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu zaključka.

Uputstvo o pravnom sredstvu

Ovo rješenje je konačno 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 rješenja.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki


Predsjednik,
Zoran Živković

Dostaviti:

- Podnosiocu žalbe
- Naručiocu
- u spise predmeta
- a/a.