



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj:UP.0902-850/9-2015

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. 454/16 od 21.12.2016.g., u ponovnom postupku po žalbi „Crnogorski telekom“ AD Podgorica od 10.11.2015.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 „Crnogorski telekom“ AD Podgorica od 10.11.2015.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 454/16 od 21.12.2016.g. poništen je Zaključak Državne komisije za kontrolu postupaka javnih nabavki broj UP.0902-850/2-2015 od 22.01.2016.g., kojim je odbačena žalba žalioaca „Crnogorski telekom“ AD Podgorica od 10.11.2015.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 454/16 od 21.12.2016.g., koja je Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki dostavljena dana 26.12.2016.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.

„Crnogorski telekom” AD Podgorica je dana 10.11.2015.g. izjavio Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Tenderske dokumentacije naručioca zbog povrede pravila postupka i pogrešne primjene materijalnog prava u kojoj, u bitnom, ističe da je naručilac tačkom 5 Tehničkih karakteristika ili specifikacija predmeta javne nabavke kao uslov za učešće u postupku javne nabavke zahtijevao od ponuđača da navedu broj besplatnih mobilnih telefona koje nude, te da naručilac nema pravo da na ovaj način od ponuđača zahtijeva da ponude besplatne telefone, jer se na taj način miješa u isključivo pravo ponuđača da ponude cijenu za usluge tražene u predmetnom postupku javne nabavke na koji način isti unaprijed definiše cijenu.

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 žalba neosnovana jer je tačkom XII Tenderske dokumentacije predvidjela da je kriterijum za izbor najpovoljnije ponude ekonomski najpovoljnija ponuda sa podkriterijumom najniže ponudena cijena i troškovna ekonomičnost i u okviru ovog podkriterijuma predvidjela da ponuđač koji ponudi najveći broj besplatnih mobilnih telefona dobija maksimalni broj bodova, dok ostali ponuđači dobijaju proporcionalan broj bodova u odnosu na najveći broj mobilnih telefona prema formuli, te da je naveo napomenu u kojoj stoji da zahtjevi traženi pod stavkama 2, 3, 4 i 5, a koji se odnose na podkriterijum troškovna ekonomičnost, nijesu uslov za učestvovanje u predmetnom postupku javne nabavke već osnov za vrednovanje ponuda, tako da ponuđaču koji ne ponudi to što je traženo pod nekom od navedenih stavki, neće zbog toga biti odbijena ponuda, već će za tu stavku dobiti nula bodova.

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 tačke 5 Tehničkih karakteristika ili specifikacija predmeta javne nabavke iz Tenderske dokumentacije u kojoj je kao uslov za učešće u postupku javne nabavke zahtijevano od ponuđača da navedu broj besplatnih mobilnih telefona koje nude pretrpio ili mogao pretrpjeti štetu u ovom postupku javne nabavke. 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 u pogledu sadržine tačke 5 Tehničkih karakteristika ili specifikacija 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**

Dostaviti:

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

