



CRNA GORA

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki

Broj: UP.0902-412/2-2016

Podgorica, 21.11.2016.g.

Državna komisija za kontrolu postupaka javnih nabavki, na osnovu člana 132 stav 1 i stav 3 tačka 2 Zakona o javnim nabavkama ("Sl. list CG", br. 42/11, 57/14 i 28/15 ), u postupku po žalbi Društva za telekomunikacije „Mtel“ DOO Podgorica od 05.05.2016.g. izjavljenoj protiv Tenderske dokumentacije Ministarstva kulture broj 02-6/6 od 12.04.2016.g. za otvoreni postupak javne nabavke, na sjednici održanoj 18. i 21.11.2016.g., donijela je dana 21.11.2016.g.

### RJEŠENJE

1. Usvaja se žalba Društva za telekomunikacije „Mtel“ DOO Podgorica od 05.05.2016.g. pa se poništava Tenderska dokumentacija Ministarstva kulture broj 02-6/6 od 12.04.2016.g. za otvoreni postupak javne nabavke u dijelu u kojem se odnosi na tačku 6 iz Tehničkih karakteristika ili specifikacija.
2. Nalaže se Ministarstvu kulture da u roku od 15 dana od dana dostavljanja ovog rješenja, u skladu sa članom 55 Zakona o javnim nabavkama, otkloni nepravilnosti na koje joj je ukazano ovim rješenjem i o tome obavijesti Državnu komisiju za kontrolu postupaka javnih nabavki u roku od tri dana od dana otklanjanja nepravilnosti.
3. Obavezuje se Ministarstvo kulture da Društvu za telekomunikacije „Mtel“ DOO Podgorica nadoknadi troškove postupka u iznosu od 170,00 eura u roku od 15 dana od dana pravosnažnosti ovog rješenja.

### Obrazloženje

Ministarstvo kulture, kao naručilac, je dana 12.04.2016.g. objavilo na portalu javnih nabavki Tendersku dokumentaciju broj 02-6/6 od 12.04.2016.g. za otvoreni postupak javne nabavke usluga mobilne telefonije.

Društvo za telekomunikacije „Mtel“ DOO Podgorica, kao zainteresovano lice, je dana 05.05.2016.g., izjavilo Državnoj komisiji za kontrolu postupaka javnih nabavki žalbu protiv naprijed navedene Tenderske dokumentacije naručioca zbog bitne povrede pravila postupka i pogrešne primjene materijalnog prava. Žalilac u žalbi, u bitnom, ističe da je pobijana Tenderska dokumentacija nezakonita jer je naručilac u Tehničkoj specifikaciji naveo mogućnost kupovine telefona u okviru ponude i akcija ponuđača, prilagođeno trajanju ugovora, što predstavlja povredu člana 36 Zakona o javnim nabavkama (u daljem tekstu: ZJN), jer su predmet konkretne nabavke usluge mobilne telefonije, a ne telefoni, te da

je u pitanju tenderski postupak koji ima posebne-povoljnije uslove i da telefoni nikako ne mogu biti ponuđeni po akcijskim uslovima, koje ponuđač shodno svom cjenovniku nudi ostalim korisnicima u okviru odgovarajućeg pretplatničkog paketa, uz ograničeni minimalni period trajanja ugovora, u kojem je ukalkulisana drugačija cijena mjesečne pretplate, cijena saobraćaja i tarifiranje u odnosu na ponuđene u tenderskom postupku, pa ukoliko bi ponuđač prihvatio ovaj uslov da ponudi telefone po akcijskim cijenama, morao bi da primjenjuje cijene saobraćaja kao za ostale pretplatnike, koje su različite od onih koje su tražene u tenderskom postupku.

Ministarstvo kulture, kao naručilac, je dana 18.05.2016.g. dostavilo Državnoj komisiji spise predmetne javne nabavke i odgovor na žalbu u kojem, u bitnom, ističe da je žalba neosnovana, jer mogućnost kupovine telefona ne predstavlja element ponude koji se vrednuje u skladu sa Metodologijom načina vrednovanja ponuda po kriterijumu i podkriterijumima.

U postupku po žalbi Državna komisija je izvršila uvid u istu, odgovor na žalbu, pobijanu Tendersku dokumentaciju i ostale spise predmetne javne nabavke i utvrdila sljedeće:

Naručilac je tačkom III Poziva za javne nabavke iz Tenderske dokumentacije predvidio da predmet konkretnog postupka čini nabavka usluga mobilne telefonije, te u Tehničkim karakteristikama ili specifikacijama, između ostalog, predvidio: "...6. Terminalna oprema: 6.1. Mogućnost kupovine telefona u okviru ponude i akcija ponuđača, prilagođeno trajanju ugovora. ...".

Pri ovakvom stanju stvari, Državna komisija nalazi da je žalba žalioaca osnovana jer naručilac nije sačinio Tendersku dokumentaciju u skladu sa članom 49 stav 1 tačka 2 ZJN kojim je propisano: "Tenderska dokumentacija, zavisno od vrste postupka i predmeta javne nabavke, sadrži: ...2. tehničke karakteristike ili specifikacije predmeta javne nabavke, odnosno predmjer radova, koje sadrže: količinu i opis robe, radova i usluga i druge bitne karakteristike predmeta javne nabavke, rok i mjesto izvršenja ugovora, garancije kvaliteta, načina sprovođenja kontrole kvaliteta, podatke o tehničkoj dokumentaciji po kojoj će se realizovati ugovor o javnoj nabavci i podatke o njenoj dostupnosti", imajući u vidu da je tačkom III Poziva za javne nabavke iz Tenderske dokumentacije predvidio da predmet konkretnog postupka čini nabavka usluga mobilne telefonije, a da je tačkom 6 Tehničkih karakteristika ili specifikacija predvidio da su ponuđači dužni da predvide mogućnost kupovine telefona u okviru ponude i akcija ponuđača, iz čega proizilazi da je naručilac uslovio predmetni postupak nabavke usluga mobilne telefonije sa nabavkom robe-telefonskih aprata koji nijesu predmet nabavke, a pri tom se iz Tehničkih karakteristika ili specifikacija ne može utvrditi da li telefonske aparate kupuje naručilac ili njegovi zaposleni, što može da dovede do diskriminacije ponuđača u postupku pregleda, ocjene i vrednovanja ponuda, na koji način je počinio bitnu povredu zakona iz člana 134 stav 1 tačka 3 ZJN kojim je propisano da je bitna povreda zakona u postupku javne nabavke: "neusaglašenost tenderske i druge dokumentacije za javno nadmetanje sa zakonom, koja je dovela ili koja je mogla da dovede do diskriminacije ponuđača ili ograničenja tržišne konkurencije", zbog čega je Tenderska dokumentacija u naznačenom dijelu nezakonita, te je u tom dijelu treba poništiti, shodno članu 134 stav 2 ZJN, kako bi naručilac otklonio utvrđenu nepravilnost, u skladu sa članom 55 ZJN.

Odluka o vraćanju naknade za vođenje postupka temelji se na članu 125 stav 5 ZJN.

Na osnovu izloženog, a primjenom člana 132 stav 3 tačka 2 ZJN, Državna komisija je odlučila kao u dispozitivu Rješenja.

#### **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**

**Predsjednik**

**Zoran Živković**



Dostaviti:

- podnosiocu žalbe,
- naručiocu,
- u spise predmeta,
- a/a.