



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-518/2013

Датум, 09.05.2013. године

Београд

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву за заштиту права подносиоца захтева «ЕНЕЛ» д.о.о. Београда, ул. Петроварадинска бр. 26 који је поднет у преговарачком поступку без објављивања јавног позива за набавку добара – трофазних бројила електричне енергије са могућношћу прикључења екстерног комуникационог модула и екстерног прекидача за рад у даљинском систему, ПБП 44/12, наручиоца Привредно друштво за дистрибуцију електричне енергије «Електродистрибуција - Београд» из Београда, ул. Масарикова бр.1-3, у саставу: председник Саша Варинац, чланице Весна Гојковић Милин, Хана Хукић и Весна Станковић и чланови Жељко Грошета, Бранислав Цветковић и Ристивоје Ђокић, основу члана 172. став 1. Закона о јавним набавкама («Сл. гласник РС», бр. 124/2012) и чланова 105. став 1, 2 и 3, 117. став 2. тачка 1. и 116. Закона о јавним набавкама («Сл. гласник РС», бр. 116/2008; у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 09.05.2013. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

УСВАЈА СЕ захтев за заштиту права подносиоца захтева «ЕНЕЛ» д.о.о. Београда и **У ЦЕЛИНИ ПОНИШТАВА** преговарачки поступак без објављивања јавног позива за набавку добара – трофазних бројила електричне енергије са могућношћу прикључења екстерног комуникационог модула и екстерног прекидача за рад у даљинском систему, ПБП 44/12, наручиоца Привредно друштво за дистрибуцију електричне енергије «Електродистрибуција - Београд» из Београда.

ОБАВЕЗУЈЕ СЕ наручилац Привредно друштво за дистрибуцију електричне енергије «Електродистрибуција - Београд» из Београда да подносиоцу захтева «ЕНЕЛ» д.о.о. Београда надокнади трошкове поступка заштите права у износу од 60.000,00 динара, у року од 15 дана од дана пријема овог решења.

Образложење

У предметном поступку јавне набавке добара - трофазних бројила електричне енергије са могућношћу прикључења екстерног комуникационог модула и екстерног

прекидача за рад у даљинском систему, ПБП 44/12, процењене вредности 28.111.780,00 динара, наручиоца Привредног друштва за дистрибуцију електричне енергије «Електродистрибуција - Београд» из Београда, понуђач «Енел» д.о.о. из Београда (у даљем тексту: подносилац захтева), је поднео захтев за заштиту права који је наручилац примио дана 08.04.2013. године.

Предметни поступак јавне набавке је покренут одлуком о покретању поступка јавне набавке бр. ПБП 44/12 број 8300-2658-1/12 од 31.12.2012. године а захтев за заштиту права је поднет након Обавештења о избору најповољније понуде које је објављено у «Сл. гласнику РС» број 29 од 29.03.2013. године.

Подносилац захтева је у поднетом захтеву указао да је наручилац ограничио конкуренцију неоправданом употребом преговарачког поступка без објављивања јавног позива са позивом на одредбу члана 24. став 1. тачка 5. ЗЈН чиме је повредио начело обезбеђивања конкуренције међу понуђачима из члана 9. став 1. ЗЈН и онемогућио остале понуђаче да учествују у предметном поступку јавне набавке. Подносилац захтева је навео да како на тржишту поред изабраног понуђача постоје још три домаћа произвођача која нуде предметна добра са истим техничким карактеристикама: "Сител" д.о.о. из Београда, "EWG" д.о.о. из Београда и подносилац захтева, то наручилац није имао основ да покрене преговарачки поступак без објављивања јавног позива за набавку додатних испорука добара од првобитног добављача.

Даље је указао да у Обавештењу о избору најповољније понуде, у огласу број 9728 објављеном у «Сл. гласнику РС» број 29 од 29.03.2013. године наручилац није навео број понуде нити је навео број јавне набавке на коју се односи додатна испорука добара од првобитног добављача, па је немогуће утврдити количину робе која се набавља, као и да је као разлог примене наведеног поступка наручилац навео да користи 500.000 комада трофазних бројила којима је истекао рок овере, те се стиче утисак да се проценат од 25% примењује на количину од 500.000 комада предметних бројила.

Подносилац захтева је указао и да је наручилац прекршио више одредби Закона о метрологији јер је навео да користи за мерење и обрачун на свом конзуму 500.000 трофазних бројила којима је истекао рок овере. Такође је указао да је наручилац био дужан да обезбеди да уговорена цена не буде већа од упоредиве тржишне цене као и да са дужном пажњом проверава квалитет предмета јавне набавке.

Из напред наведених разлога, подносилац захтева је предложио да се предметни поступак јавне набавке у целини поништи, те је поставио захтев да му наручилац надокнади трошкове поступка заштите права, у износу од 60.000,00 динара на име административне таксе уплаћене за поднети захтев.

Наручилац је решењем број 8300-485-121/13 од 18.04.2013. године одбио поднети захтев као неоснован, након чега је подносилац захтева доставио писмено изјашњење о наставку поступка заштите права пред Републичком комисијом, које је код наручиоца примљено и заведено дана 22.04.2013. године.

Документацију која је била неопходна да би се у конкретном случају мериторно одлучило, наручилац је доставио дана 24.04.2013. године, од када је почео да тече рок од 15 дана за одлучивање Републичке комисије, сходно члану 114. став 1. ЗЈН.

Имајући у виду да је чланом 172. став 1. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник РС“, број 124/12), предвиђено да се на поступке јавних набавки започете до дана почетка примене овог закона примењују прописи по којима су започети, а будући

да се поступак заштите права не може одвојити од поступка јавне набавке, односно поступак јавне набавке није окончан док не буде окончан покренути поступак заштите права, Републичка комисија указује да ће се и на поступак заштите права, у овом случају, примењивати одредбе Закона о јавним набавкама („Сл. Гласник РС“, број 116/08), који се примењује на поступак јавне набавке.

Републичка комисија је, испитујући основаност предметног захтева за заштиту права, а након прегледа достављене документације о наведеном поступку јавне набавке, одлучила као у изреци решења из следећих разлога:

Анализом комплетне достављене документације утврђено је да је Одлуком о покретању поступка јавне набавке, број 8300-2658-1/12 од 31.12.2012. године покренут преговарачки поступак без објављивања јавног позива у складу са чланом 24. став 1. тачка 5. ЗЈН за јавну набавку добара - трофазних бројила електричне енергије са могућношћу прикључења екстерног комуникационог модула и екстерног прекидача за рад у даљинском систему ЈН бр. ПБП 44/12.

Увидом у садржину наведене одлуке, Републичка комисија је утврдила да је наручилац у образложењу навео да спроводи преговарачки поступак без објављивања јавног позива у складу са чланом 24. став 1. тачка 5. ЗЈН "из разлога што је трофазним бројилима (500.000 комада) истекао рок овере од 12 година, те се стога покреће поступак набавке од првобитног добављача за додатне количине чија вредност износи 25% укупне вредности основног уговора".

Одредбом члана 24. став 1. тачка 5. ЗЈН прописано је да наручилац може спроводити преговарачки поступак без објављивања јавног позива код додатних испорука добара од првобитног добављача намењених за делимичну замену производа, материјала или инсталација или проширење обима постојећих производа, материјала или инсталација, које би због промене добављача обавезивале наручиоца да набавља материјал који има друкчије техничке карактеристике, што би проузроковало несразмерно велике техничке тешкоће у пословању и одржавању, при чему укупна вредност свих додатних испорука добара не може да буде већа од 25% од укупне вредности првобитно закљученог уговора.

Одредбом члана 28. став 2. ЗЈН прописано је да у случају примене рестриктивног, односно преговарачког поступка, одлука о покретању поступка садржи и разлоге за примену тог поступка.

Имајући у виду утврђено чињенично стање, Републичка комисија је утврдила да је у Одлуци о покретању поступка јавне набавке бр. ПБП 44/12, број 8300-2658-1/12 од 31.12.2012. године, наручилац као разлог за примену и покретање предметног преговарачког поступка без објављивања јавног позива, у складу са одредбом члана 24. став 1. тачка 5. ЗЈН, навео само да је трофазним бројилима, 500.000 комада, истекао рок овере од 12 година, те стога покреће поступак набавке од првобитног добављача за додатне количине чија вредност износи 25% од укупне вредности основног уговора. Наведеним поступањем наручилац је у конкретном случају поступио противно одредби члана 28. став 2. ЗЈН а у вези са чланом 24. став 1. тачка 5. ЗЈН.

Наиме, приликом покретања преговарачког поступка без објављивања јавног позива, наручилац је дужан да у одлуци о покретању поступка поред општих обавезних елемената прописаних одредбом члана 28. став 1. ЗЈН, недвосмислено, јасно и прецизно наведе и разлоге који му омогућавају примену конкретног преговарачког поступка јавне набавке.

У том смислу наручилац је био дужан да у одлуци о покретању поступка наведе разлоге за примену конкретног преговарачког поступка јавне набавке у складу

са одредбом члана 24. став 1. тачка 5. ЗЈН, као што су између осталог и разлози који чине неопходним додатну испоруку предметних добара, са подацима о претходно закљученом уговору и вредности истог, као и подацима о првобитном добављачу тј. понуђачу са којим је закључен уговор, који је основ за додатну испоруку добара, те затим које то техничке карактеристике добара која нуди претходни добављач и због чега, не би могле да испуне добра других понуђача, што би наручиоца довело у ситуацију да набавља материјал другачијих техничких карактеристика, те проузроковало за самог наручиоца несразмерно велике тешкоће у пословању и одржавању, као и да прецизно наведе вредност додатних испорука добара, коју је дужан да одреди тако да не буде већа од 25% од укупне вредност првобитно закљученог уговора.

Наведене разлоге за примену предметног поступка јавне набавке који наручиоцу омогућавају основ за спровођење преговарачког поступка у складу са одредбом члана 24. став 1. тачка 5. ЗЈН, исти је дужан да наведе и у оквиру извештаја о стручној оцени понуда и одлуци о избору најповољније понуде у складу са одредбама чланова 80. и 81. ЗЈН као и у оквиру обавештења о избору најповољније понуде у складу са одредбом члана 24. став 2. ЗЈН.

Републичка комисија указује да је имала у виду да је наручилац у оквиру решења број 8300-485-121/13 од 18.04.2013. године којим је захтев подносиоца захтева одбио као неоснован, навео одређену аргументацију која би по својој садржини могла да представља разлоге за примену предметног поступка јавне набавке. Међутим наведено поступање наручиоца је без утицаја на другачију одлуку о основаности поднетог захтева. Ово стога што је, сходно одредби члана 28 став 2. ЗЈН наручилац дужан да у оквиру одлуке о покретању преговарачког поступка јавне набавке наведе између осталог и све разлоге за примену конкретног поступка, те је за оцену постојања основа за покретање конкретног поступка једино релевантно навођење истих у оквиру одлуке којом се покреће предметни поступак јавне набавке.

С обзиром да је, поступајући у конкретном случају, Републичка комисија утврдила да је поступањем наручиоца извршена повреда члана 28. став 2. ЗЈН у вези са чланом 24. став 1. тачка 5. ЗЈН, то једини начин да се утврђена повреда ЗЈН отклони представља поништење предметног поступка јавне набавке у целини, те Републичка комисија није улазила у мериторно разматрање основаности преосталих навода изнетих у поднетом захтеву, имајући у виду да је исто без утицаја на другачију одлуку у овој ствари.

Имајући у виду све наведено Републичка комисија, на основу члана 117. став 2. тачка 1. ЗЈН, одлучила како је то наведено у ставу првом изреке овог решења.

Уколико понови поступак за јавну набавку предметних добара наручилац је дужан да правилно изради конкурсну документацију тако да у свему буде у складу са одредбама Закона о јавним набавкама («Сл. гласник РС», бр. 124/2012) и одговарајућим подзаконским актима а посебно при одређивању услова за учествовање у поступку јавне набавке, техничких спецификација, критеријума за доделу уговора и методологије оцењивања за све предвиђене елементе критеријума, пре чему је дужан да води рачуна да начином на који ће иста бити опредељена не буде ограничена конкуренција међу понуђачима.

Чланом 116. став 3. ЗЈН прописано је да ако је захтев за заштиту права основан, наручилац мора подносиоцу захтева за заштиту права на писмени захтев надокнадити трошкове настале по основу заштите права.

Одлука о трошковима поступка заштите права подносиоца захтева је донета на основу цитираног члана 116. став 3. ЗЈН, а исти, по оцени Републичке комисије, представљају стварне издатке које је подносилац захтева имало у укупном износу од 60.000,00 динара и то на име плаћене републичке административне таксе за поднети захтев за заштиту права, због чега је Републичка комисија донела одлуку као у другом ставу изреке овог решења.

Напомињемо да је наручилац дужан да поступи по наводима Републичке комисије садржаним у овој одлуци, сходно члану 118. став 1. ЗЈН као и да су ништави уговори о јавној набавци закључени супротно одлуци Републичке комисије, сходно члану 120. став 1. тачка 7. ЗЈН.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ :

Против одлуке Републичке комисије не може се изјавити жалба.

Против одлуке Републичке комисије се може покренути управни спор подношењем тужбе Управном суду Републике Србије у року од 30 дана од дана пријема исте.

ПРЕДСЕДНИК

Саша Варинац

Доставити (по ЗУП-у):

- 1. наручиоцу** Привредно друштво за дистрибуцију електричне енергије «Електродистрибуција - Београд» из Београда, ул. Масарикова бр.1-3
- 2. подносиоцу захтева:** «ЕНЕЛ» д.о.о. Београда, ул. Петроварадинска бр. 26
- 3. изабраном понуђачу:** "Meter&Control" д.о.о. из Београда, Земун ул.Тршћанска бр. 21