

Република Србија
ГРАДСКА УПРАВА ГРАДА ПОЖАРЕВЦА
-Комисија за јавну набавку у отвореном поступку-
Број: 404-588/20-015/3
Датум: 29.07.2020. године

**СВИМ ЗАИНТЕРЕСОВАНИМ ЛИЦИМА КОЈА СУ ПРЕУЗЕЛА
КОНКУРСНУ ДОКУМЕНТАЦИЈУ**

ПРЕДМЕТ: појашњење у вези са припремањем понуде за јавну набавку број **ЈН ОП ЈН ОП 45/2020 (1.2.87 у Плану јавних набавки)**

Заинтересовано лице које је преузело конкурсну документацију за јавну набавку услуга, број **ЈН ОП 45/2020 (1.1.87 у Плану јавних набавки)** **Израда урбанистичког пројекта за потребе просторног уређења терена и изградњу спортских објеката на кп. бр. 2237/1 КО Пожаревац, ОРН 71320000-услуге техничког пројектовања** „ доставило је наручиоцу писани захтев путем email-а дана 27.07.2020. године у 14,35 часова. Наведеним е-mail-ом тражи се одговор на следећа питања:

Питање 1:

Докази о радном статусу: за наведеног носиоца лиценце који је код понуђача запослен- фотокопија пријаве на осигурање, односно за носиоца лиценце који није запослен код понуђача: уговор - фотокопија другог уговора о радном ангажовању на извршењу посла који је предмет ове јавне набавке. Ако у уговору није наведена ова јавна набавка, приложити и анекс уговора којим ће се наручилац и одговорни пројектант обавезати да ће наведено лице бити на располагању за време реализације конкретне јавне набавке.

Није у складу са Законом да се потписују уговори односно анекси уговора за нешто непостојеће. Не може понуђач да потпише уговор са лицем за посао који није добио тј. за који није потписао уговор. Понуђач може да потпише уговор о сарадњи са пројектантом а тек након потписивања уговора за одређени посао може са пројектантом да потпише уговор за конкретан посао. У противном уговор односно анекс уговора је правно не важећи. Из тог разлога је потребно изоставити „фотокопија другог уговора о радном ангажовању на извршењу посла који је предмет ове јавне набавке. Ако у уговору није наведена ова јавна набавка, приложити и анекс уговора којим ће се наручилац и одговорни пројектант обавезати да ће наведено лице бити на располагању за време реализације конкретне јавне набавке.“

Питање 2:

Докази о радном статусу: изјава одговорног пројектанта, да прихвата именоване послове потписана и оверена личним инжењерским печатом на Обрасцу бр. 16 конкурсне документације. Изјаву треба да потпише и овери сваки одговорни пројектант (са лиценцама 200, 300, 312, 353, 373 и 381)

- У складу са чланом 25. став 3. 4. и 5. Закона о привредним друштвима (Службени гласник Републике Србије, број 36/2011, 99/201, 83/2014, 5/2015, 44/2018 и 95/2018) није обавезна употреба печата.

У складу са чланом 25. став 3. 4. и 5. Закона о привредним друштвима ("Сл. гласник РС", бр. 36/2011, 99/2011, 83/2014, 5/2015, 44/2018 и 95/2018) и чланом 162. Закона о планирању и изградњи ("Сл. гласник РС", бр. 72/2009, 81/2009 - испр., 64/2010 - одлука УС, 24/2011, 121/2012, 42/2013 - одлука УС, 50/2013 - одлука УС, 98/2013 - одлука УС, 132/2014, 145/2014, 83/2018, 31/2019 и 37/2019 - др. закон), надлежно министарство није издавало лиценцне печате

и користи се само електронски потпис за лиценце које је издало министарство пре поверавања послова издавања лиценци Инжењерској комори Србије.

Тако да инжењери којима је лиценце издало министарство немају печате.

Тако да је потребно изоставити „оверена личним инжењерским печатом на Обрасцу бр. 16 конкурсне документације. Изјаву треба да потпише и овери сваки одговорни пројектант (са лиценцама 200, 300, 312, 353, 373 и 381)

Питање 3:

Доказивање услова у погледу неопходног пословног капацитета - референц листа 1) списак најзначајнијих купаца односно наручилаца у последњих пет година код којих је израђена пројектно техничка документација - потврде о реализацији закључених уговора

- (1) Фотокопије Уговора на које се потврда односи.
- (2) Фотокопије рачуна по тим уговорима

Тражећи 4 врсте доказа претерали сте у сваком погледу. Овакав начин постављања услова је трошење времена потенцијалних понуђача који посао још нису ни добили. Само на Потврди о реализацији закључених уговора пише све што пише и на осталим доказима. Уколико не пише измените потврду.

Како доказивање свакако није у складу са Законом о јавним набавкама потребно је изоставити све доказе.

Члан 119. ЗАКОН О ЈАВНИМ НАБАВКАМА ("Сл. гласник РС", бр. 91/2019).

Наручилац је дужан да **пре доношења одлуке** у поступку јавне набавке захтева од понуђача који је доставио економски најповољнију понуду да у примереном року, не краћем од пет радних дана, достави доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, у неоввереним копијама.

Наручилац није дужан да поступи у складу са ставом 1. овог члана за јавну набавку чија је процењена вредност једнака или нижа од 5.000.000 динара.

Наручилац може, без обзира на процењену вредност јавне набавке, да затражи од понуђача и кандидата да доставе све доказе или део доказа о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта ради провере података наведених у изјави о испуњености критеријума, ако је то потребно за правилно спровођење поступка.

Наручилац не мора да захтева од понуђача и кандидата да доставе доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, ако:

- 1) на основу података наведених у изјави о испуњености критеријума може да прибави доказе, односно изврши увид у доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта;
- 2) наручилац већ поседује важеће релевантне доказе.

Наручилац може да позове понуђаче или кандидате да допуне или појасне доказе о испуњености критеријума за квалитативни избор привредног субјекта, у складу са чланом 142. овог закона.

Ако понуђач који је поднео економски најповољнију понуду не достави тражене доказе у остављеном року или достављеним доказима не докаже да испуњава критеријуме за квалитативни избор привредног субјекта, наручилац је дужан да одбије понуду тог понуђача и у складу са ставом 1. овог члана позове следећег понуђача који је поднео најповољнију понуду или да обустави поступак јавне набавке, ако постоје разлози за обуставу.

Конкурсна документациј није у складу са ЗАКОНОМ О ЈАВНИМ НАБАВКАМА ("Сл. гласник РС", хр. 91/2019).

Како је 01.07.2020. ступио на снагу нови ЗАКОН О ЈАВНИМ НАБАВКАМА ("Сл. гласник РС", бр. 91/2019) захтевамо да комплетну конкурсну документацију ускладите за новим Законом.

„Ступање на снагу и почетак примене

Члан 245

Даном почетка примене овог закона престаје да важи Закон о јавним набавкама ("Службени гласник РС", бр. 124/12, 14/15 и 68/15) и подзаконски акти донети на основу тог закона.

Члан 247

Овај закон ступа на снагу осмог дана од дана објављивања у "Службеном гласнику Републике Србије", а **примењује се од 1. јула 2020. године**

У вези са наведеним, а у складу са чланом 63. став 3. Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС“, бр. 124/12, 14/15 и 68/15) наручилац даје следеће:

ОДГОВОР 1:

Чланом 76. став 2. Закона о јавним набавкама прописано је да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке у погледу финансијског, пословног, техничког и кадровског капацитета увек када је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке. Смисао одређивања додатних услова јесте да наручилац буде сигуран да ће уговор закључити са понуђачем који има капацитете да успешно реализује предметни уговор и то је био једини мотив којим се овај наручилац руководио приликом одређивања додатног услова у погледу кадровског капацитета.

Кадровски капацитет свакако представља један од показатеља озбиљности понуђача и исти није одређен независно од чињенице колико износи процењена вредност јавне набавке, имајући у виду да је управо та вредност основ који је између осталих фактора успоставио логичку везу са садржином додатног услова. Обавеза да додатни услови не дискриминишу понуђаче не значи да постављене услове може и мора да испуни сваки понуђач који се бави предметном јавном набавком, већ је смисао одређивања тих услова да у поступку учествују само понуђачи који су за то квалификовани и способни.

Чланом 77. ЗЈН одређен је начин доказивања испуњености услова. Имајући у виду наведено, понуђач има обавезу да достави доказ у прилог испуњености додатног услова у погледу кадровског капацитета на начин предвиђен конкурсном документацијом из које јасно произлази да **испуњава захтевани услов у моменту подношења понуде**. Будући да су додатни услови (као и обавезни) у ЗЈН дефинисани као „услови за учешће у поступку“ једини правилан закључак је да морају бити испуњени у моменту подношења понуде, а у свакој понуди морају бити јасно и недвосмислено доказани достављањем одговарајућих доказа који производе правно дејство у тренутку подношења понуде, будући да подношењем понуде понуђач започиње своје учешће у поступку јавне набавке.

ОДГОВОР 2:

Чланом 25. став 3, 4. и 5. Закона о привредним друштвима прописано је следеће:

„Посебним прописом не може се друштву увести обавеза употребе печата у пословним писмима и другим документима друштва.

Приликом закључивања правних послова, односно предузимања правних радњи од стране друштва, судови, државни органи, организације и лица која врше јавна овлашћења, као и друга правна лица, не могу истицати примедбе у погледу

некоришћења печата, нити се исте могу истицати као разлог за поништај, раскид, односно непуноважност закљученог правног посла, односно предузете правне радње, чак и у случају када је интерним актима друштва прописано да друштво има и користи печат у пословању.

Друштво не може истицати према трећим савесним лицима недостатке у погледу форме пословних писама и других докумената прописане овим чланом“.

Наручилац уопште не може да схвати везу између цитираног члана Закона о привредним друштвима на које се позива заинтересовано лице и захтева да један образац буде оверен инжењерским печатом нарочито из разлога што је у конкурсној документацији на страни 8. јасно наведено да приликом сачињавања понуде употреба печата није обавезна? Законом о привредним друштвима уређује се правни положај привредних друштава и других облика организовања у складу са овим законом, а нарочито њихово оснивање, управљање, статусне промене, промене правне форме, престанак и друга питања од значаја за њихов положај, као и правни положај предузетника. Колико је наручиоцу познато, одговорни пројектанти нису ни привредна друштва ни предузетници, а њихов инжењерски печат није печат који се користи у „пословним писмима и другим документима друштва“.

Чланом 11. став 1. Правилника о личном печату и условима коришћења личног печата члана Инжењерске коморе Србије број: 2889/1-3 од 03.12.2010. године прописано је да одговорни урбаниста, одговорни пројектант, одговорни извођач радова и одговорни планер личним печатом потврђује аутентичност и исправност докумената просторног и урбанистичког планирања и техничке документације у смислу Закона о планирању и изградњи, као и других докумената чијом изградом је руководио или у њој учествовао.

Наручилац је овај захтев поставио у конкурсној документацији јер су се у пракси дешавале злоупотребе, односно понуђачи су достављали уз понуду фотокопије личних лиценци одговорних урбаниста, одговорних пројектаната, одговорних извођача радова и одговорних планера за поједине поступке јавних набавки без њиховог знања и сагласности.

Одговорни пројектант коме је надлежно Министарство издало лиценцу уз својеручно потписан Образац бр. 16 конкурсне документације доставиће потврду Инжењерске коморе Србије да наведеном лицу комора није издала печат.

Из свега наведеног произлази да наручилац остаје при захтеву из конкурсне документације.

ОДГОВОР 3:

Чланом 76. став 2. Закона о јавним набавкама прописано је да наручилац у конкурсној документацији одређује додатне услове за учешће у поступку јавне набавке у погледу финансијског, пословног, техничког и кадровског капацитета увек када је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке. Смисао одређивања додатних услова јесте да наручилац буде сигуран да ће уговор закључити са понуђачем који има капацитете да успешно реализује предметни уговор и то је био једини мотив којим се овај наручилац руководио приликом одређивања додатног услова у погледу кадровског капацитета како то наводи заинтересовано лице. Пословни капацитет свакако представља један од показатеља озбиљности понуђача и исти није одређен независно од чињенице колико износи процењена вредност јавне набавке, имајући у виду да је управо та вредност основ који је између осталих фактора успоставио логичку везу са садржином додатног услова. Обавеза да додатни услови не дискриминишу понуђаче не значи да постављене услове може и мора да испуни сваки понуђач који се бави предметном јавном набавком, већ је смисао одређивања тих услова да у поступку учествују само понуђачи који су за то квалификовани и способни.

Чланом 77. став 2. тачка 2) Закона о јавним набавкама прописано је да испуњеност услова из члана 76. став 2. овог закона понуђач може доказати достављањем доказа уз понуду, као што су:

2) један или више доказа примерених предмету уговора, количини и намени, као што је:

(1) списак најважнијих изведених радова, испоручених добара или пружених услуга за период који није дужи од осам година за радове, односно пет година за добра и услуге, са износима, датумима и листама купаца односно наручилаца;

(2) стручне референце које прате списак најважнијих изведених радова, испоручених добара или пружених услуга.

Наручилац се у конкретном случају определио за доказивање испуњености овог услова за учешће у поступку јавне набавке који је у потпуности у складу са законом.

ОДГОВОР 4:

Наручиоцу није јасно зашто заинтересовано лице није до краја прочитало одредбе Закона о јавним набавкама са којим тражи усаглашавање конкурсне документације. Да је заинтересовано лице тако поступило, уочило би да је чланом 239. став 1. Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС“, бр. 91/19) прописано да **поступци јавних набавки који су започети пре дана почетка примене овог закона окончаће се по прописима по којима су започети.**

Наручилац поставља питање по ком закону заинтересовано лице претражује јавне набавке на старом Порталу јавних набавки, а затим тражи усклађивање конкурсне документације са новим Законом о јавним набавкама за поступак који је неспорно покренут пре ступања на снагу новог закона доношењем одлуке о покретању отвореног поступка јавне набавке дана 26.06.2020. године?

КОМИСИЈА ЗА ЈАВНУ НАБАВКУ У ОТВОРЕНОМ ПОСТУПКУ