

Државната комисија за жалби по јавни набавки, врз основа на член 130 од Законот за јавните набавки, одлучувајќи по жалбата на жалителот – „ИБО ПОД“ ДООЕЛ Прилеп, изјавена против Одлуката за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година, донесена по Оглас за јавна набавка со поедноставена отворена постапка бр.03640/2021 за набавка на работи - Реконструкција на подови во училници на договорниот орган СОУ „Орде Чопела“ Прилеп, врз основа на член 160 став (1) точка 4 и став (2), (3), (4), (5) и (6) и член 166 став (7) од Законот за јавните набавки („Службен весник на Република Македонија“ бр.24/2019 и бр.87/2021), на 19^{-та} Седница одржана на ден 28.04.2021 година донесе:

РЕШЕНИЕ

1. Жалбата на жалителот „ИБО ПОД“ ДООЕЛ Прилеп, изјавена против Одлуката за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година, донесена по Оглас за јавна набавка со поедноставена отворена постапка бр.03640/2021 за набавка на работи - Реконструкција на подови во училници на договорниот орган СОУ „Орде Чопела“ Прилеп, **СЕ УСВОЈУВА.**

2. СЕ ПОНИШТУВА Одлуката за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година, донесена по Оглас за јавна набавка со поедноставена отворена постапка бр.03640/2021 за набавка на работи - Реконструкција на подови во училници на договорниот орган СОУ „Орде Чопела“ Прилеп **и предметот се враќа на повторно постапување и одлучување на договорниот орган.**

3. Се задолжува договорниот орган да му ги надомести трошоците на жалителот, во износ од 250,00 денари на име административна такса и износ од 6.150,00 денари на име надомест за водење на жалбена постапка, **во рок од 15 дена од денот на доставување на решението.**

4. Решението на Државната комисија за жалби по јавни набавки **е конечно по извршената достава.**

5. Сите странки се должни да ја почитуваат и да ја спроведат конечната одлука на Државната комисија.

6. Договорниот орган е должен да постапи согласно со одлуката на Државната комисија во рок од 30 дена од денот на приемот на одлуката, при

што ги применува правното сфаќање и дадените забелешки на Државната комисија во одлуката.

Образложение

Договорниот орган, спровел постапка за јавна набавка со Оглас за јавна набавка со поедноставена отворена постапка бр.03640/2021 за набавка на работи – Реконструкција на подови во училиници, за што претходно била донесена Одлука за јавна набавка од 06.03.2021 година. Постапката била објавена на ЕСЈН на Бирото за јавни набавки на 07.03.2021 година и во Службен весник на Република Северна Македонија. Постапката била како неделива, а договорниот орган во тендерската документација и огласот предвидел дека како критериум за доделување на договор за јавна набавка ќе го користи критериумот економски најповолна понуда врз основа на цената, без спроведување на е-аукција. Од понудувачите било побарано да достават документ за регистрирана дејност, Изјава за сериозност на понудата и Гаранција за квалитетно извршување на договорот (15.00%).

До крајниот рок за поднесување на понудите 26.03.2021 година, пристигнале вкупно 4 (четири) понуди, за што бил составен Записник од отворањето на понудите од 26.03.2021 година. Комисијата за јавни набавки на договорниот орган извршила проверка на комплетноста и валидноста на понудите и изготвила Извештај од спроведена постапка од 09.04.2021 година, во Комисијата за јавни набавки дала предлог за избор на најповолна понуда да се избере понудата на економскиот оператор „ПРОСПЕРО“ ДООЕЛ Прилеп. Ваквиот предлог бил прифатен од страна на одговорното лице на договорниот орган по што била донесена Одлука за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година.

Незадоволен од донесената Одлука за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година, жалба до Државната комисија за жалби по јавни набавки поднесе економскиот оператор „ИБО ПОД“ ДООЕЛ Прилеп.

Постапувајќи по изјавената жалба, Државната комисија за жалби по јавни набавки изврши увид во досието на постапката на Електронскиот систем за јавни набавки и врз основа на член 160 став (1) точка 4 и став (2), (3), (4), (5) и (6) од Законот за јавните набавки најде:

Жалбата е дозволена, навремена и изјавена од овластен подносител.

Жалбата е основана.

Во жалбата жалителот наведува договорниот орган СОУ „Орде Чопела“ - Прилеп при евалуација на понудата на сега најповолниот понудувач ПРОСПЕРО увоз извоз ДООЕЛ Прилеп, погрешно и нецелосно ја утврдил фактичката состојба и со тоа сторил суштествена повреда на одредбите на постапката и погрешно го применил материјалното право. Согласно член 2 став 1 алинеја 11 од Законот за јавни набавки (Службен весник на Р.С. Македонија бр. 24/19) „Прифатлива понуда“ е понуда поднесена од понудувачот, која ги исполнува условите за утврдување способност, потребите и барањата на договорниот орган наведени во техничките спецификации и останатата тендерска документација, што е навремена, која нема невообичаено ниска цена, а чија конечна цена не ги надминува средствата обезбедени или кои може да се дообезбедат од договорниот орган согласно со овој закон. Аналогно на погорецитираниот член од Законот за јавни набавки, доколку се разгледало тендерското досие и доколку се разгледала поднесената понуда од страна на овој економски оператор, ќе се воочело дека договорниот орган неоправдано евалуирал понуда која била неприфатлива и како таква требало да биде отфрлена од постапката, а не да биде евалуирана, па дури и да биде избрана за најповолна, со што договорниот орган сторил повреда на член 109 став 6 од Законот за јавните набавки. Доколку се разгледала и анализирала понудата на економскиот оператор: ПРОСПЕРО увоз извоз ДООЕЛ Прилеп, која воедно била избрана и за најповолна понуда, согласно погоре цитираната законска дефиниција, недвосмислено ќе се воочело дека истата била некомплетна и не ги исполнувала барањата согласно техничките спецификации од тендерската документација. Имено, во тендерската документација во точка 4.3. „Елементи на понудата“, кои поконкретно биле наведени во потточка 4.3.1. договорниот орган предвидел дека понудата треба да биде составена од следните елементи: Образец на понуда (Прилог 1), Потполнета и електронски потпишана со цени техничка спецификација Изјава за сериозност на понудата (Прилог 2), Изјава за докажување способност (Прилог 3) ИЛИ документи за докажување на способност. Со оглед на фактот што станувало збор за Поедноставена отворена постапка, согласно член 49 став 3 од Законот за јавните набавки, за докажување на способноста економскиот оператор доставува изјава за докажување на способноста или документи за утврдување способност. Во конкретниот случај, економскиот оператор ПРОСПЕРО увоз извоз ДООЕЛ Прилеп доставил изјава за докажување на способност, а покрај изјавата доставил и документи за

докажување на способност. Она што било спорно во целата оваа ситуација, иако се одлучил, покрај изјавата да доставува и документи за докажување способност, истиот не ги доставил сите барани документи со кои се утврдува способноста, а кои биле причина за исклучување од постапката. Евидентно од тендерското досие на избраниот најповолен понудувач покрај Изјавата за докажување на способност, доставил и ISO стандард, слика од подот, ДРД документот и сертификат за техничките карактеристики на подот, а останатите документи за докажување на способноста утврдени во тендерската документација не ги доставил. Она што за сега жалителот како економски оператор било нејасно, било тоа врз кој принцип на селективност, избраниот понудувач ги доставил овие документи и зошто договорниот орган не презел ништо околу ваквиот пропуст на економскиот оператор, односно зошто ја евалуирал вака доставената некомплетна понуда. Од погоре наведеното можело да се воочи дека договорниот орган неоправдано евалуирал понуди кои се коселе со законската одредба за прифатлива понуда, спротивно на член 109 став 6 и 7 од Законот за јавни набавки, затоа што во истите недостасувале елементи кои биле содржани во одредбите од Законот за јавните набавки, односно кои биле содржани во потребите и барањата на договорниот орган, а кои биле наведени во тендерската документација. Ова дотолку повеќе што Комисијата при договорниот орган со пропуштањето за преземање на соодветно дејствие и погрешното утврдување на фактичката состојба создала предност во корист на горенаведениот понудувач, а на штета на сите останати понудувачи, со што сторила прекршување на член 7 од Законот за јавни набавки, во кое било уредено начелото на еднаков третман на недискриминација на економските оператори. Истовремено жалителот напомнува Комисијата при договорниот орган, не само што неправилно ги применила одредбите од член 49 од Законот за јавни набавки, истовремено не ја применила и воспоставената пракса на Државната комисија за жалби по јавни набавки, утврдена во Решението Бр.09-254/10 од 04.03.2021 година, во која јасно и недвосмислено е утврдено дека доколку одреден економски оператор учествува во Поедноставена отворена постапка потребно е да достави само Изјава за утврдување на способноста или само документите кои биле барани во тендерската документација за докажување на способноста на понудувачот, а не и двете, односно и Изјава и документи. Имајќи го во предвид горенаведеното, а по увидот во жалбените наводи, цитираните докази и списите на предметот, жалителот предлага Државната комисија за жалби по јавни набавки, по разгледување на целокупната документација во списите на предметот, да постапи по службена должност согласно член 141 став 2 точка 3 од Законот за јавни набавки, при што ќе ја уважи во целост жалбата и ќе ја поништи оспорената одлука за најповолна понуда како и целокупната

предметна постапка и ќе го задолжи договорниот орган да ни ги надомести трошоците за водење на жалбената постапка.

Во одговорот на жалбата договорниот орган бара Државната комисија за жалби по јавни набавки да ја одбие жалбата изјавена од ИБО ПОД увоз-извоз ДООЕЛ Прилеп поради неоснованост. Имено, на датумот на отворање на понудите поднесени биле четири понуди од економски оператори што можело да се утврди во записникот за отворање на понуди со број 05-2021-03640/17/1 од 26.03.2021 од досието на предметната постапка. Врз основа на поднесените документи и начинот на поднесување на понуда избраниот најповолен понудувач, својата понуда ја доставувал и изготвувал со Изјава за докажување на способност и тоа го имало како доказ на ЕСЈН во досието од постапката и извештајот од спроведена постапка со број 05-2021-03640/20/1 од 09.04.2021. Останатите понудувачи ја докажувале својата способност со Документи за докажување на способност што исто можело да се утврди од досието на постапката и Извештајот од спроведена постапка со број 05-2021- 03640/20/1 од 09.04.2021 година. Избраниот најповолен понудувач кој бил и избран за најповолен понудувач во постапката доставил своја понуда во навремениот рок. Истиот согласно член 49 став 3 од Законот за јавните набавки има право да избере при поднесувањето на својата понуда со што ќе ја докаже способноста со Изјава за докажување на способност или Документи за докажување на способност и ја избрал можноста која ја нудел ЕСЈН и била согласно член 49 став 3 од Законот за јавните набавки да ја докаже својата способност со Изјава за докажување на способноста. Начинот на кој можело да се избере на системот на ЕСЈН врз кој основ економскиот оператори ќе ја докажат својата способност бил објаснет во точка 15 - „Како да поднесам понуда за учество на поедноставена отворена постапка преку ЕСЈН?“ од прирачникот објавен од БЈН на РСМ за начинот на работа на ЕСЈН за економски оператори, каде било наведено; „Ве молиме изберете дали способноста ќе ја докажете со Изјава за докажување на способност или Документи за утврдување способност“. Со што ја поднел избраниот најповолен понудувач својата понуда можело да се докаже од досието на постапки на ЕСЈН од предметната постапка врз основа на датумот на поднесување на понудата 26.03.2021 година, но и од Извештајот од спроведена постапка во точка 11.2 потточка 11.2.1.4. каде на јасен и недвосмислен начин се утврдувало со кои документи избраниот понудувач ја докажува својата способност при поднесување на понуда. Врз основа на доставените документи, начинот на докажување на способност и Изјавата за докажување на способност која била поднесена со понудата и била валидна изјава за докажување на способност како и целата останата документација комисијата одлучила да ја евалуира понудата на избраниот понудувач бидејќи условите за понатамошна евалуација биле исполнети согласно тендерската

документација. Договорниот орган повторно напомнал дека избраниот понудувач ја докажувал својата способност со Изјава за докажување на способност како што било наведено во извештајот од спроведена постапка и како што можело да се утврди од досието на постапки и затоа комисија ги земала само во предвид документите кои биле побарани како елементи на понудата и начинот на кој се искажува способноста врз основа на член 49 став 3 и согласно начинот кој го избрал понудувачот. Врз основа на горенаведеното за начинот на кој била поднесена понудата на избраниот понудувач со Изјава за докажување на способност, според поставено прашање до БЈН и нивниот одговор на нивната страница, како и според доказ испратен од легислатива на БЈН и решенија од ДКЖЈН, комисијата ги оценила документите на избраниот најповолен понудувач како доставени и валидни согласно тендерската документација и ја евалуирала нивната понуда. Комисијата за јавни набавки пред изготвувањето на Извештајот од спроведена постапка ги побарала документите за докажување на способност од избраниот најповолен понудувач и ги доставил документите согласно член 49 став 4 од Законот за јавните набавки за докажување на способност кои биле навремени, прифатливи и биле согласно Законот за јавните набавки и тендерската документација и испратила предлог за донесување на одлука до одговорното лице. Одговорното лице врз основа на доставениот извештај на комисијата донело избор за најповолна понуда за предметната постапка. Исто така договорниот орган наведува дека решението кое го предлагал жалителот како доказ жалителот донесено од страна на ДКЖЈН со бр.09-254/10 од 04.03.2021 не соодветствувало да биде земено како доказ, секоја постапка била различен предизвик и различни услови. Во споменатото решение од страна на жалителот, понудувачот кој бил избран за најповолен покрај тоа што имал подизведувачи и за кои не ја докажал способноста согласно член 96 став 4 од Законот за јавните набавки, тој со поднесувањето на понудата избрал како што се утврдува во решението на Државната комисија да ја докаже способноста со документи за утврдување на способност, што било спротивно на предметниот случај каде што избраниот најповолен понудувач ја докажувал својата способност со Изјава за докажување на способност и тој услов бил исполнет. Со оглед на наведеното, договорниот орган предлага жалбата да биде одбиена како неоснована. Во продолжение на жалбата, договорниот орган доставил и прашања и одговори, односно мислења од Бирото за јавни набавки по однос на горенаведеното.

Државната комисија за жалби по јавни набавки постапувајќи по жалбата и жалбените наводи, како и по службена должност согласно член 141 од Законот за јавните набавки, а врз основа на сите приложени докази во предметот и увидот во Електронскиот систем за јавни набавки (ЕСЈН) за

спроведената постапка за доделување договор за јавна набавка, утврди дека жалбата на жалителот „ИБО ПОД“ ДООЕЛ Прилеп е основана.

Државната комисија за жалби по јавни набавки ги смета за основани жалбените наводи според кои договорниот орган извршил нецелосна и неправилна евалуација на понудите и не постапил согласно одредбите од член 49 и член 109 од Законот за јавните набавки.

Основани се жалбените наводи на жалителот кои се однесуваат на евалуацијата на понудата на сега избраниот понудувач ПРОСПЕРО ДООЕЛ Прилеп односно договорниот орган во предметната постапка во поглед на евалуацијата на понудата, неправилно ги применил одредбите од член 49 од Законот за јавните набавки имајќи предвид дека истата се спроведува како поедноставена отворена постапка, како и одредбите од став 3, 4 и 5 од наведениот член, бидејќи во прилог на понудата се доставува изјава за докажување на способноста **или** документи за утврдување способност. Тоа значи дека доколку одреден економски оператор учествува во поедноставена отворена постапка потребно е да достави само Изјава за утврдување на способноста **или** само документите кои се барани во тендерската документација за докажување на способноста на понудувачот, а не и двете односно и Изјава и документи. Со оглед дека економскиот оператор, доставил само дел од документите за докажување на способноста, а не ги доставил сите, договорниот орган неправилно постапил кога истата ја евалуирал како прифатлива врз основа на доставената Изјава. Доколку економскиот оператор сакал да учествува само со Изјава, потребно било да ја достави само Изјавата за утврдување на способноста а не и други документи за докажување на способноста.

Со оглед на наведеното, Државната комисија одлучувајќи по жалбените наводи и по службена должност, одлучи жалбата да ја усвои, да ја поништи Одлуката за избор на најповолен понудувач од 09.04.2021 година, донесена по Оглас за јавна набавка со поедноставена отворена постапка бр.03640/2021 за набавка на работи - Реконструкција на подови во училиници на договорниот орган СОУ „Орде Чопела“ Прилеп и предметот го врати на повторно постапување и одлучување. При спроведување на нова евалуација на понудите потребно е договорниот орган да изврши целосна и правилна евалуација на понудите согласно член 49 и член 109 став 2 од Законот за јавните набавки и потоа да донесе правилна и законита одлука.

Согласно со член 2 точка 10 и 11 од Законот за јавните набавки: „10. „тендерска документација“ е секој документ изработен од страна на

договорниот орган или на кој упатува договорниот орган, а со кој се опишуваат или се утврдуваат елементите на одредена набавка или постапка, вклучувајќи го и огласот за јавна набавка, претходното информативно известување или периодичното индикативно известување кое се користи како замена за оглас за јавна набавка, техничките спецификации, описната документација, предложените услови на договорот, обрасците што ги пополнуваат кандидатите или понудувачите, информациите за општоприменливите прописи и сета дополнителна документација; 11. „Прифатлива понуда“ е понуда поднесена од понудувачот, која ги исполнува условите за утврдување способност, потребите и барањата на договорниот орган наведени во техничките спецификации и останатата тендерска документација, што е навремена, која нема невообичаено ниска цена, а чија конечна цена не ги надминува средствата обезбедени или кои може да се дообезбедат од договорниот орган согласно со овој закон.“.

Согласно со член 3 од Законот за јавните набавки: „Начела на кои се темелат јавните набавки: (1) Уредувањето, развојот на системот на јавни набавки и неговото спроведување се темелат врз начелата на слободно движење на стоките, слобода за основање, слобода за обезбедување услуги, како и начелата на економичност, ефикасност, конкуренција помеѓу економските оператори, транспарентност, еднаков третман на економските оператори и сразмерност. (2) При спроведувањето на јавните набавки договорниот орган е должен да ги почитува обврските за заштита на животната средина, социјалната политика и за заштита на трудот кои произлегуваат од прописите во Република Македонија, колективните договори и од меѓународните договори и конвенции ратификувани согласно со Уставот на Република Македонија.“.

Согласно со член 49 од Законот за јавните набавки: „(1) Договорниот орган може да спроведе поедноставена отворена постапка за набавка на стоки и услуги со проценета вредност до 70.000 евра во денарска противвредност и на работи до 500.000 евра во денарска противвредност. (2) Во поедноставената отворена постапка, секој заинтересиран економски оператор може да поднесе понуда врз основа на објавениот оглас за јавна набавка. (3) Во прилог на понудата се доставува изјава за докажување на способноста или документи за утврдување способност. (4) Пред донесување на одлуката за избор на најповолна понуда, економскиот оператор чија понуда е оценета за најповолна е должен да ги достави документите за утврдување способност, доколку не ги доставил со понудата. (5) Договорниот орган ги прифаќа документите за утврдување на способност од ставот (4) на овој член кои се издадени и по крајниот рок за поднесување на понудите. (6) Минималниот временски рок за

поднесување на понудите е 15 дена од денот на објавувањето на огласот во ЕСЈН.“.

Согласно со член 81 од Законот за јавните набавки: „(1) Договорниот орган во тендерската документација ги наведува барањата, условите, критериумите и други неопходни информации, со цел да му обезбеди на економскиот оператор целосни, точни и прецизни информации во врска со начинот на спроведување на постапката за јавна набавка. (2) Тендерската документација, во зависност од видот на постапката, особено содржи: - општи информации во врска со договорниот орган, - упатства во врска со законските рокови и неопходните услови за учество, - минималните критериуми за утврдување способност и документација што треба да ја поднесат понудувачите или кандидатите за да го докажат исполнувањето на критериумите за утврдување способност, - технички спецификации или во случај на примена на конкурентен дијалог, постапки со преговарање и партнерство за иновации, описна документација, - упатства во врска со изработка и поднесување на техничката и финансиската понуда, - детална и целосна информација во врска со критериумите за избор на најповолна понуда, - упатства во врска со правната заштита во постапка за јавна набавка и - информации во врска со задолжителните одредби од договорот за јавна набавка. (3) По исклучок од ставот (2) на овој член, кај набавките со постапка од мала вредност со објавување оглас, договорниот орган изготвува поедноставена тендерската документација која особено содржи инструкции за поднесување на понудата и технички спецификации, додека при користење на електронскиот пазар на набавки со постапка од мала вредност само краток опис на предметот на набавка. (4) Договорниот орган е должен да одговори на сите прашања или барања за појаснување или измени кои економските оператори можат да ги постават во врска со тендерската документација, под услов истите да бидат поднесени најмалку осум дена пред крајниот рок за поднесување понуди или пријави за учество, односно шест дена кај поедноставената постапка од мала вредност и четири дена кај набавката со постапка од мала вредност со објавување оглас. (5) Договорниот орган може, во роковите од ставот (6) на овој член, по свое наоѓање или врз основа на поднесените прашања или барања од економските оператори, да ја измени или дополни тендерската документација. (6) Одговорите, како и измените и дополнувањата на тендерската документација, договорниот орган без надоместок и во најкус можен рок ги прави достапни на ист начин како што ја направил достапна тендерската документација, но не подоцна од шест дена од крајниот рок за поднесување на понудите или пријавите за учество, односно четири дена кај поедноставената постапка од мала вредност и два дена кај набавката со постапка од мала вредност со објавување оглас. (7) Договорниот орган може да одреди во

тендерската документација дали ќе бара пренос на правата од интелектуална сопственост.“.

Согласно член 109 од Законот за јавните набавки: „(1) Кај отворената постапка и поедноставената отворена постапка, комисијата, пред да пристапи кон евалуација на понудите, ја проверува комплетноста и валидноста на документацијата за утврдување на способноста на понудувачот. (2) При проверката на комплетноста и валидноста на документацијата за утврдување на способноста на понудувачот и при евалуација на понудата, комисијата може да побара понудувачите да ги појаснат или дополнат документите, доколку не станува збор за значителни отстапувања од бараната документација. Комисијата не смее да создава предност во корист на одреден економски оператор со користење на бараните појаснувања или дополнувања. (3) Бараното објаснување понудувачот го доставува преку ЕСЈН во рокот кој го определила комисијата. (4) Никакви промени во финансиската и техничката понуда, освен исправката на аритметички грешки, не смеат да се бараат, нудат или да се дозволат од страна на комисијата или од понудувачот. (5) Комисијата може да бара директно од понудувачот, а со цел за објаснување на понудата, превод на делот од понудата кој е во врска со техничката документација за кој во тендерската документација дозволил истата да биде изработена на странски јазик и за истото да одреди примерен рок. (6) Неприфатливите понуди комисијата нема да ги евалуира. (7) Евалуацијата на понудите се врши исклучиво во согласност со критериумите наведени во тендерската документација. (8) По извршената евалуација, комисијата ќе пристапи кон рангирање на понудите и изготвување предлог за избор на најповолна понуда. (9) Членот на комисијата кој не се согласува со предлогот за избор на најповолна понуда, ги изнесува своите ставови подготвени како забелешка приложена кон извештајот од спроведената постапка. (10) При евалуација на понудите кај ограничената постапка, постапките со преговарање, конкурентниот дијалог и партнерството за иновации, комисијата соодветно ги применува одредбите од овој член. (11) Министерот за финансии го пропишува начинот на исправка на аритметичка грешка во фазата на евалуација на понудите.“.

Согласно член 141 став 1 на Законот за јавните набавки: „(1) Во жалбената постапка Државната комисија постапува во границите на жалбените наводи, а по службена должност проверува дали се сторени битни повреди од ставот (2) на овој член.“.

Согласно член 166 став 7 од Законот за јавните набавки: „(7) Во случај на целосно усвојување на жалбата, договорниот орган е должен на подносителот на жалбата да му ги надомести оправданите трошоци за постапката.“.

Од причини погоре изложени, се донесе Решение како во диспозитивот.

Упатство за правно средство: Согласно член 170 од Законот за јавните набавки и член 26 од Законот за управните спорови, против ова решение незадоволната странка може да поднесе тужба до Управниот суд во рок од 30 од денот на приемот на решението.

Бр.09-454/5
28.04.2021 год.
С к о п ј е

**ПРЕТСЕДАТЕЛ,
Кирил Каранфилов**

Доставено до:

- Архива,
- „ИБО ПОД“ ДООЕЛ Прилеп
- СОУ „Орде Чопела“ Прилеп