# ПРЕДМЕТ: Појашњење конкурсне документације у вези јавне набавке услуга – услуге дизајна за електронске и штампане материјале, израде прелома и припреме за штампу, по партијама, број 1-02-4047-10/20;

Сходно одредбама члана 63. Закона о јавним набавкама („Службени гласник РС“ број 124/12, 14/15 и 68/15), Комисија наручиоца појашњава конкурсну документације у вези са постављеним питањимa од 10.6.2020. године:

**Захтев за измену конкурсне документације за Јавну набавку услуга – услуге дизајна за електронске и штампане материјале, израде прелома и припреме за штампу, по партијама, број 1-02-4047-10/20**

Конкурсном документацијом за Јавну набавку услуга – услуге дизајна за електронске и штампане материјале, израде прелома и припреме за штампу, по партијама, број 1-02-4047-10/20, Наручилац је повредио институт јавне набавке. Овим указујемо Наручиоцу на неправилности у конкурсној документацији.

I

Наиме, Наручилац је одредио додатни услов за учешће у поступку ове јавне набавке и за Партију I и за Партију II, и то да потенцијални понуђач располаже неопходним пословним капацитетом, при чему је, описујући шта подразумева под тим капацитетом, јасно навео да се уговори, које је потенцијални понуђач успешно реализовао код Наручиоца, неће узети у обзир – цитирамо:

„Уговори које је понуђач успешно реализовао код Наручиоца се неће узети у обзир“.

Наведена одредба да Наручилац неће узимати у обзир уговоре које је потенцијални понуђач успешно реализовао код Наручиоца није логична, јер ако је понуђач у траженом периоду, за потпуно исти предмет набавке, успешно реализовао услуге по том, истом предмету набавке, природно је и логично, да ти уговори треба да буду узети у обзир приликом оцене испуњености пословног капацитета. Потпуно је невероватно да наручилац не признаје референце за потпуно исти предмет јавне набавке у претходне три године за услуге које је понуђач успешно реализовао за њега, а признаје референце за сличне или мање сличне послове од других наручилаца.

На овај начин Наручилац нама, као потенцијалном понуђачу, не рачуна референце за два уговора и више десетина успешно реализованих услуга по истом предмету јавне набавке.

Таква одредба у конкурсној документацији је у апсолутној супротности са чланом 76. ставом 6. Закона о јавним набавкама, који прописује:

„Наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке“.

II

Указујемо и на неправилност која се тиче додатног услова за учешће у поступку ове јавне набавке и за Партију I и за Партију II, и то да потенцијални понуђач располаже неопходним кадровским капацитетом, при чему је, описујући шта подразумева под тим капацитетом, Наручилац јасно навео да ће прихватити уговор о делу, али само за посао који има за предмет ову јавну набавку, цитирамо:

„Изузетно, Наручилац ће прихватити и уговор о делу, али само за посао који има за предмет ову јавну набавку. У уговору о делу мора бити јасно назначен број, назив и предмет ове набавке и опис посла који ће уговорна страна обављати. У супротном, Наручилац неће прихватити уговор о делу као основ ангажовања“.

У потпуности је супротно логици и праву, да потенцијални понуђач достави уговоре о делу за фиктивни посао, за посао који не постоји, односно, за посао за који није извесно да ће обављати. Или, нама, као потенцијалном Понуђачу, није познато коме ће бити додељен уговор, док Наручилац то већ можда зна.

Таква одредба у конкурсној документацији је у апсолутној супротности са чланом 76. ставом 6. Закона о јавним набавкама, који прописује:

„Наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке“.

Подсећамо Наручиоца да је нашу понуду за исти предмет у поступку јавне набавке бр. 1-02-4047-44/19 одбацио, а поступак обуставио супротно Закону, а да смо ми након молбе од стране Наручиоца, одустали од подношења Захтева за заштиту права понуђача.

Као потенцијални понуђач, од Наручиоца тражимо да (1) поштује Закон о јавним набавкама и да измени Конкурсну документацију за јавну набавку број 1-02-4047-10/20, тако што ће искључити одредбе које су противне Закону о јавним набавкама, институту јавне набавке, здравом разуму и елементарној логици, и да (2) продужи рок за подношење понуда.

Уколико Наручилац не буде изменио конкурсну документацију на наведени начин, подносилац овог Захтева поднеће Захтев за заштиту права.

**ОДГОВОР:**

I

Услов који је Комисија наручиоца поставила у погледу пословног капацитета није дискриминаторски, напротив, он нити дискриминише нити фаворизује потенцијалне понуђаче.

Међутим, Комисија ће изменити конкурсну документацију у погледу додатних услова, па самим тим и продужити рок за подношење понуда.

Што се тиче Ваших навода да сте успешно реализовали два уговора код наручиоца, напомињемо да је истина у добром делу другачија.

Добро је напоменути, истине ради, да је сарадња око реализације сваког од тих уговора, како Ви наводите „више десетина успешно реализованих услуга“, била у појединим моментима непрофесионална, са доста рекламација, закашњења, лоше комуникације и тсл. Особа коју сте ангажовали је била запослена у школи (као наставни кадар), па када год бисмо је звали у току радног времена (од 8 до 16 часова), јер је била одређена као кадар који ће реализовати предмет набавке, често је била заузета, што је и логично јер је била ангажована на свом послу (сталном запослењу). Често би се уговорени посао, због тога што га Ваш кадар није обављао у редовно радно време, обављао иза 16 часова, а некад и иза 20 часова, јер је та особа тада долазила са посла па је то био једини период када је могла да се посвети обавезама по уговору о јавној набавци. На све то Вам нисмо никада упутили званичну замерку, већ само усмене молбе, сматрајући да ће се ситуација временом поправити, али ваша непословност и лоши пословни манири (који се виде и у овом захтеву) су нас натерали да ово изнесемо као чињеницу.

II

Услов који је Комисија наручиоца поставила у погледу кадровског капацитета такође није дискриминаторски и потпуној је логичкој вези са предметом набавке.

Закон о раду („Службени гласник РС, бр. 24/05, 61/05, 54/09, 32/13, 75/14, 13/17 – одлука УС, 113/17 и 95/18 – аутентично тумачење), дефинише у члану 199. уговор о делу на следећи начин:

*Члан 199.*

*Послодавац може са одређеним лицем да закључи уговор о делу,* ***ради обављања послова који су ван делатности послодавца****, а који имају за предмет самосталну израду или оправку одређене ствари, самостално извршење одређеног физичког или интелектуалног посла.*

*Уговор о делу може да се закључи и са лицем које обавља уметничку или другу делатност у области културе у складу са законом.*

*Уговор из става 2. овог члана мора да буде у сагласности са посебним колективним уговором за лица која самостално обављају делатност у области уметности и културе, ако је такав колективни уговор закључен.*

*Уговор из става 1. овог члана закључује се у писаном облику.*

Дакле, из наведеног члана је јасно да је уговор о делу могуће закључити само за оне послове који су ван делатности послодавца (напомена: прочитати Мишљење Министарства за рад, запошљавање, борачка и социјална питања, Сектор за рад, број 011-00-4/2015-02 од 19.1.2015. године).

Овај услов је постављен управо за оне потенцијалне понуђаче којима предмет ове јавне набавке не спада у основну или макар претежну делатност, а по Закону о јавним набавкама свако може да поднесе понуду, без обзира којом се делатношћу бави.

Управо због тих понуђача, да не били дискриминисани, Комисија наручиоца је дефинисала доказе за испуњавање додатног услова – кадровски капацитет, на следећи начин:

Копије образаца М-3А или МА за запослене (на неодређено или одређено време), копије уговора о привременим и повременим пословима или уговора о допунском раду за ангажоване по уговорима ван радног односа\* и копија дипломе ..., односно копија уверења о дипломирању, попуњена и потписана биографија радно ангажованих лица, са описом стручног образовања и искуства **(Напомена: Овај део се односи на све потенцијалне понуђаче којима предмет ове јавне набавке спада у основну или претежну делатност).**

\*Напомена: Изузетно, Наручилац ће прихватити и уговор о делу, али само за посао који има за предмет ову јавну набавку. У уговору о делу мора бити јасно назначен број, назив и предмет ове набавке и опис посла који ће уговорна страна обављати. У супротном, Наручилац неће прихватити уговор о делу као основ ангажовања **(Напомена: Овај део се односи на све потенцијалне понуђаче којима предмет ове јавне набавке спада у основну или претежну делатност).**

Што се тиче форме уговора о делу, подсећамо вас да се она закључује се у писаном облику, а што се тиче правних особина и садржаја наглашавамо да је уговор о делу двострани и двострано обавезни уговор, да је теретни уговор, да каузалан, а не апстрактан уговор, односно из његове садржине се јасно види који посао је у питању, ко је лице које ће тај посао да обави. Поред овога, могуће је предвидети и награду за тај посао, рок извршења и неке друге одредбе а посебно о условима за отпочињање посла (нпр. уколико понуђачу буде додељен уговор о јавној набавци) или о раскиду уговора (нпр. уколико понуђачу не буде додељен уговор о јавној набавци).

Закон о јавним набавкама, у члану 10. је прописано да је Наручилац дужан да у поступку јавне набавке омогући што је могуће већу конкуренцију.

Из свега наведеног прилично је јасно да Комисија наручиоца није поставила овај услов супротно Закону о јавним набавкама нити је овим условом дискриминисала понуђче. Такође, овим условом није сужена конкуренција потенцијалним понуђачима, напротив. Међутим, Комисија наручиоца ће изменити конкурсну докуметацију у овом делу, која неће бити суштинска већ једноставнија за разумевање.

Ваши наводи у вези са молбом наручиоца да не подносите захтев за заштиту права у јавној набавци број 1-02-4047-44/19, нису истинити. Крајње културно смо Вас посаветовали да не подносите захтев за заштиту права јер ћете изгубити и Ваше и наше време и потрошити новац.

У тој набавци коју сте сада јавно поменули, сте били одбијени јер нисте испунили додатни услов – пословни капацитет. Као доказ смо тражили попуњену и потписану Референтну листу, са најмање пет референци у претходне три године. Ви сте доставили Листу са седам референци од којих су две код наручиоца. У фази стручне оцене понуда, захтевали смо од Вас да нам доставите потврде референтних наручилаца, јер смо из увида у Портал јавних набавки и интернет странице референтних наручиоца посумњали да су се све наведене референце односиле на предмет јавне набавке.

У року за достављање потврда, Ви сте нам доставили само три потврде референтних наручиоца као и напомену да сте код нас реализовали два уговора. Од та два уговора за које сте навели да сте их реализовали код нас, један је био у току (до 1.4.2020) и није био реализован те Вам га из тог разлога и нисмо прихватили.

Као што је већ напред појашњено, Комисија наручиоца ће изменити конкурсну документацију и продужити рок за подношење понуда.

Ово појашњење конкурсне документације објавити у року од три дана од дана пријема захтева, на Порталу јавних набавки и на интернет страници наручиоца.

С поштовањем,

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |
|  | **ПРЕДСЕДНИК КОМИСИЈЕ**    **Зорица М. Панић** |