

МУЗЕЈ САВРЕМЕНЕ УМЕТНОСТИ

Број: 01-40/49

Датум: 09.02.2015. године

Београд

ОДГОВОР ЗА ИНТЕРЕСОВАНОМ ЛИЦУ - 5

у отвореном поступку

**Извођење радова на адаптацији, реконструкцији и доградњи објекта Музеја савремене уметности
ЈН - радова бр. 01/15**

1. Питање: На страни 10 од 441 наручилац је прописао „Уколико понуду подноси група понуђача, понуђач је дужан да за сваког члана групе достави доказе да испуњава додатне услове из чл. 76. Закона, које је наручилац одредио да их морају испуњавати посебно.“ Молимо наручиоца за појашњење да ли ово значи да додатне услове за које није навео да сваки члан групе испуњава посебно, чланови групе испуњавају заједно.

Одговор: Да, као што је и наведено на истој страни у ставу 3. Конкурсне документације.

2. Питање: На страни 11 од 441 у делу доказивања финансијског капацитета прописали сте „Уколико понуду подноси група понуђача, сваки понуђач из групе понуђача, мора посебно да испуњава додатне услове у погледу *финансијског капацитета*, осим услова под тачком 3. који могу испуњавати заједно.“ Чланом 81. ставом 2. ЗЈН прописано је „Сваки понуђач из групе понуђача мора да испуни обавезне услове из члана 75. став 1. тач. 1) до 4) овог закона, а додатне услове испуњавају заједно, осим ако наручилац из оправданих разлога не одреди другачије.“ Молимо наручиоца да наведе који су то оправдани разлози због којих је прописао да чланови групе морају посебно испуњавати додатне услове у погледу *финансијског капацитета* под тачком 1. и 2. Напомињемо наручиоцу да се у Коментару Закона о јавним набавкама (Бојан Терзић, Ђорђе Белензада, Далиборка Срећков, Милица Малетић, Саша Варинац, Бранислав Цветковић) на страни 296, који образлаже управо члан 81. став 2. прописује да би наручиоци одредбу да чланови групе посебно испуњавају додатне услове требало да примењују «што рестриктивније и користити је само у изузетним случајевима, јер се понуђачи удружују у циљу удруживања ресурса», самим тим овако прописане одредбе имају за циљ ограничавање конкуренције, што је у супротности са основним начелима јавних набавки.

Одговор: Услови у погледу финансијског капацитета под тачком 1. и 2. односе се на додатно обезбеђење наручиоца од тога да се у групу понуђача удружују понуђачи који су пословали са губитком и који су били у блокади, што се не може сматрати спречавањем удруживања ресурса. Удруживање ресурса је могуће само за испуњавање услова под тачком 3. за који је наручилац и одредио да га понуђачи из групе понуђача могу испуњавати заједно.

3. Питање: На страни 11 од 441 у делу доказивања пословног капацитета прописали сте „Уколико понуду подноси група понуђача, сваки понуђач из групе понуђача, којем је поверено извршење дела набавке за који је неопходна испуњеност тог услова, мора посебно да испуњава додатни услов у погледу *пословног капацитета*, под тачком 2.“ . Како је сходно члану 61. ставу 1. наручилац је дужан да припреми конкурсну документацију тако да понуђачи на основу ње могу да припреме прихватљиву понуду, молимо наручиоца за детаљно образложење и појашњење наведеног захтева. Тачније молимо наручиоца да тачно појасни шта је у обавези који члан групе од доказа да достави.

Одговор: Сваки понуђач из групе понуђача којем је поверено извршење дела набавке за који је неопходна испуњеност тог услова мора да достави тражене сертификате из тачке 2.

4. Питање: Чланом 81. ставом 2. ЗЈН прописано је „Сваки понуђач из групе понуђача мора да испуни обавезне услове из члана 75. став 1. тач. 1) до 4) овог закона, а додатне услове испуњавају заједно, осим ако наручилац из оправданих разлога не одреди другачије.“ Молимо наручиоца да наведе који су то оправдани разлози због којих је прописао да чланови групе морају посебно испуњавати додатне услове у погледу пословног капацитета. Напомињемо наручиоцу да се у Коментару Закона о јавним набавкама (Бојан Терзић, Ђорђе Белензада, Далиборка Срећков, Милица Малетић, Саша Варинац, Бранислав Цветковић) на страни 296, који образлаже члан 81. став 2. и прописује да би наручиоци одредбу да чланови групе посебно испуњавају додатне услове требало да примењују «што рестриктивније и користити је само у изузетним случајевима, јер се понуђачи удружују у циљу удруживања ресурса», самим тим овако прописане одредбе имају за циљ ограничавање конкуренције, што је у супротности са основним начелима јавних набавки. Циљ подношења заједничке понуде је управо удруживање понуђача који не могу да задовоље строге додатне услове прописане конкурсном документацијом за сваки од послова. Ако би наручилац захтевао да чланови групе сваки посебно испуњају додатне услове смисао подношења заједничке понуде био би потпуно безпредметан.

Одговор: Наручилац није ни одредио да услове у погледу пословног капацитета сваки понуђач из групе понуђача мора испуњавати посебно, већ се то односи само на услов из тачке 2. који мора испунити сваки понуђач из групе понуђача којем је поверено извршење дела набавке за који је неопходна испуњеност тог услова.

5. Питање: У делу услова пословног капацитета наручилац је у конкурсној документацији прописао „да је понуђач, у периоду који није дужи од 5 година од дана објављивања Позива за подношење понуда, на најмање 3 објекта високоградње јавног карактера (административно-пословни, хотелско-угоститељски, болнице и сл.), укупне бруто грађевинске површине преко 20.000m², извео радове на адаптацији, санацији, реконструкцији или доградњи постојећих објекта или на изградњи нових:

- од којих је најмање 1 објекат, споменик културе и
- од којих је најмање 1 објекат укупне бруто грађевинске површине преко 5.000m² и
- да су на најмање 1 објекту изведени радови на термотехничким инсталацијама за обезбеђење сложених микроклиматских услова и радови на електро-моторном погону и CSNU.“

Сходно члану 76. став 2. ЗЈН 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. Имајући у виду да су предмет ове јавне набавке-Извођење радова на адаптацији, реконструкцији и доградњи објекта Музеја савремене уметности, можемо утврдити да је наручилац погрешно одредио додатне услове пословног капацитета за учешће у поступку јавне набавке, ограничавајући и условљавајући извођење радова тачно одређеној категорији корисника, односно услов да имају најмање 1 објекат, споменик културе.**

Описани захтев наручиоца везан за оспорени пословни капацитет, када се за референтне радове признају само они које су извршене одређеној категорији купаца предметних радова, представља у предметној јавној набавци, захтев за којим не постоји оправдана потреба и којим се притом ограничава конкуренција међу понуђачима из разлога што се **пословни капацитет понуђача у смислу његове способности и поузданости да квалитетно и у року реализује предметну јавну набавку потврђује достављањем потврда купаца да су радови изведени квалитетно и у року без обзира на чињеницу ко је референтни наручилац- купац.** Наручилац је оваквим дефинисањем референци, без оправдане потребе ограничио право учешћа одређених потенцијалних понуђача, услед чега такав додатни услов представља дискриминацију и у супротности је одредбом члана 76. став 6. ЗЈН и са начелом обезбеђења конкуренције међу понуђачима, прописане чланом 10. ЗЈН и начелом једнакости понуђача чланом 12. ЗЈН, по коме је наручилац дужан да у свим фазама поступка јавне набавке обезбеди једнак положај свим понуђачима. У овом конкретном случају наручилац то није урадио, јел кроз овако постављени пословни капацитет фаворизује понуђаче који су искључиво изодили радове на споменицима културе.

Увидом у предмер и предрачун радова може се утврдити да су то радови који је иначе раде на пословима адаптација и реконструкција објеката без обзира на

намену па овај захтев наручиоца остаје нејасан и непримерен. Сходно свему напред неведеном молимо наручиоца да овај захтев избрише из услова пословног капацитета.

Одговор: Чланом 76. став 6. ЗЈН, прописано је да наручилац одређује услове за учешће у поступку тако да ти услови не дискриминишу понуђаче и да су у логичкој вези са предметом јавне набавке. Како је објекат Музеја савремене уметности споменик културе, наручилац је оправдано одредио услов да најмање 1 референтни објекат (а не сви) мора бити споменик културе, што не представља нити фаворизовање одређеног понуђача нити дискриминацију, јер је у логичкој вези са предметом ове јавне набавке. Ово се односи и на остала два услова у погледу пословног капацитета из тачке 1. који су такође одређени у логичкој вези са предметом јавне набавке, с обзиром да објекат музеја има укупну БРГП обрачунате по ГП-у - 5107,65m² и да ће се на истом изводити радови на термотехничким инсталацијама за обезбеђење сложених микроклиматских услова и радови на електро-моторном погону и CSNU.

6. Питање: На страни 12 од 441 конкурсне документације навели сте да као доказ да понуђач располаже довољним кадровским капацитетом доставља:

Доказ: 1) Уговори о раду за запослене или уговори о радном ангажовању за ангажоване ван радног односа (уговор о делу, уговор о обављању привремених и повремених послова и сл.); 2) Личне лиценце; 3) Потврде Инжењерске коморе Србије о важности личних лиценци; 4) Уверење о положеном стручном испиту из области заштите од пожара, издато од МУП-а Републике Србије, Сектор за ванредне ситуације; 5) Уверење о практичној оспособљености за обављање послова за безбедан и здрав рад.

Дакле у конкурсној документацији наводите да ангажована лица могу бити ангажовани и по уговору о делу. Молимо наручиоца да избаци могућност закључивања овог уговора јер је у супротности са Законом о раду члан. 199.

Објашњење: Уговор о делу „послодавац може са одређеним лицем да закључи уговор о делу, ради обављања послова који су ван делатности послодавца“. С обзиром на то да понуђач мора бити основан за обављање предметне јавне набавке, сви послови који се обављају у оквиру јавне набавке на којој одређени понуђач конкурише, морају спадати у област његове делатности. Па се самим тим уговор о делу не може закључити са радницима из области грађевине јер ова област већ спада у делатност понуђача.

(по наведеном питању постоји и мишљење Министарства финансија и привреде)

Одговор: Предмет уговора о делу не могу бити послови који су сталног карактера, односно послови који су систематизовани. Наручилац би избацивањем могућности закључивања уговора о делу, онемогућио понуђаче да уколико у оквиру своје делатности немају систематизована поједина радна места а која су неопходна

за извршење предметне јавне набавке, за бављање таквих послова ангажују лица закључивањем Уговора о делу.

7. Питање: У конкурсној документацији на страни 20/441 је наведено да крајњи рок за извођење радова „до 20. септембра 2015. године.“, наведени рок предвиђен је и у обрасцу понуде, а такође фиксни рок извођења радова предвиђен је и у члану 17. Модела уговора. Молимо наручиоца за појашњење шта ће се десити са фиксним роком „до 20. септембра 2015. године.“ уколико неко од понуђача поднесе захтев за заштиту права на Одлуку о додели уговора, а решење Републичке комисије не стигне у року од 2 месеца, што је чест случај у пракси. Онда постоји реална могућност да изабрани понуђач сноси последице у виду реализовања средства финансијског обезбеђења због пробијања рокова.

Молимо наручиоца да у члану 18. Модела уговора пропише у тачки 5. као могућност продужења уговорног рока и у овом случају.

Одговор: Уговор о јавној набавци се не може закључити пре доношења одлуке у поступку заштите права те самим тим не може доћи ни до реализације средства финансијског обезбеђења које се предаје тек у тренутку закључења уговора. Продужење уговореног рока у овом случају није могуће, јер изабрани понуђач је у обавези да испуњава уговорне обавезе у складу са усвојеним динамичким планом а који мора бити израђен у складу са уговореним роком.

8. Питање: У члану 17. Став 2. Модела уговора „Извођач се уводи у посао, по потписивању овог Уговора, уплати аванса, достављању Решења о именовану одговорног лица за извођење радова Наручиоцу и предаји Решења о именовану стручног надзора Извођачу.“

Молимо наручиоца за појашњење у ком року се наручилац обавезује да извођача радова уведе у посао. Такође, молимо наручиоца да у члану 18. Модела уговора пропише у тачки 6. као могућност продужења уговорног рока и у случају на извођача радова не уведе у посао у прописаном року по потписивању уговора.

Одговор: Наручилац извођача радова уводи у посао одмах по испуњењу свих наведених предуслова. У члану 18. став 1. тачка 3) предвиђено је продужење уговореног рока због неиспуњења уговорних обавеза наручиоца.