Број: 202-19-O/3

Дана: 30.08.2019.године

**ДОДАТНО ПОЈАШЊЕЊЕ 1**

Poštovani,

Obraćamo vam se kao potencijalni ponuđač u postupku javne nabavke dobara-nabavka ulja za lozenje -mazut, u otvorenom postupku 202-19-O, naručioca Klinicki centar Vojvodine, shodno čl. 63. st. 2. Zakona o javnim nabavkama.

Na strani 6 i 7 konkursne dokumentacije – Dodatni uslovi za ucesce u postupku javne nabavke iz clana 76. Zakona, odredjeno je:

1. Da ponudjac raspolaze neophodnim finansijskim i poslovnim kaacitetom, tj. Da nema ni jedan dan nelikvidnosti u periodu od dve godine pre objavljivanja poziva i da je ostvario najmanje 143.000.000,00 dinara poslovnog prihoda u poslednje dve godine, Dokaz Potvrda NBS o broju dana nelikvidnosti za trazeni period i Izvestaj o bonitetu NBS (ili APR) ili ponudjacevi bilansi stanja i bilansi uspeha, ili izvodi iz tih bilanca, za prethodne dve obracunske godine (2017. i 2018. godina)
2. Ponudjac raspolaze dovoljnim tehnickim kapacitetom – ponudjac mora da ima raspoloziv skladisni kapacitet od minimun 1.000m3, Garancija kontinuiranog i urednog snabdevanja narucioca dobrima koja su predmet ove javne nabavke, dokaz Ugovor o vlasnistvu ili zakupu ili nekog drugog dokumenta o iznajmljivanju ili poslovnoj saradnji koji dokazuje da ponudjac poseduje skladiste od minimum 1.000m3, Za ucestvovanje u predmetnom postupku ponudjac je duzan da dostavi ugovor zakljucen sa proizvodjacem ili ovlascenje za ucestvovanje u otvorenom postupku izdato od strane proizvodjaca, predstavnistva proizvodjaca ili ekskluzivnog zastupnika na teritoriji RS, sa Napomenom da su ovaj uslov u obavezi da ispune samo oni ponudjaci koji nisu istovremeno i proizvodjaci.
3. Da ponudjac raspolaze neophodnim poslovnim kapacitetom, tj. Da je u prethodnoj grejnoj sezoni (15.10.2018. -15.04.2019.) isporucio minimum 4.800.000 kg loz ulja mazuta -NSG-S koja su predmet ove nabavke, Dokaz Popunjen, potpisan i overen obrazac Potvrde o isporucenim dobrima (u nastavku poglavlja-poglavlje br. 4) i fotokopije zakljucenih ugovora.

U vezi sa napred navedenim, ukazujemo na sledeće:

**Dodatni uslov 1)**

Odredbom člana 76. st.2. t.1. Zakona o javnim nabavkama propisano je da ispunjenost uslova iz čl. 76. st.2. Ovog zakona ponuđač može dokazati dostavljanjem dokaza uz ponudu, kao što su: 1) izveštaj o bonitetu ili skoring izdat od strane nadležnog organa, bilans stanja sa mišljenjem ovlašćenog revizora ili izvod iz tog bilanca stanja, iskaz o ponuđačevim ukupnim prihodima od prodaje i prihodima od proizvoda, radova ili usluga, na koje se ugovor o javnoj nabavci odnosi-najduže za prethodne tri obračunske godine, mišljenje ili iskaz banaka ili drugih specijalizovanih institucija. Minimalni godišnji prihod koji se traži od ponuđača ne sme biti veći od dvostruke procenjene vrednosti javne nabavke, osim u izuzetnim slučajevima kada je to neophodno zbog posebnih rizika povezanih sa predmetom javne nabavke. Naručilac je dužan da u konkursnoj dokumentaciji navede koji je dokaz iz ove tačke izabrao i/ili koje druge dokaze koji dokazuju finansijski i poslovni kapacitet ponuđač treba da priloži.

Dodatni uslovi koji se odnosi na finansijski kapacitet, u konkretnom postupku Naručilac je propisao kumulativno, tj. Da ponuđač nema ni jedan dan nelikvidnosti u periodu od dve godine pre objavljivanja poziva i da je ostvario najmanje 143.000.000,00 dinara poslovnog prihoda u poslednje dve godine, a što je u suprotnosti sa navedenom odredbom čl. 76. st.2. t.1. I odredbom čl. 76 st.6. ZJN kojom je propisano da način na koji dodatni uslovi mogu biti određeni mora biti takav da ne diskriminiše ponuđače, te da je u logičkoj vezi sa predmetom javne nabavke, a sve imajući u vidu i rešenje Republičke komisije za zaštitu prava ponuđača broj 4-00-954/2016.

**Iz rešenja Republičke komisije za zaštitu prava ponuđača broj 4-00-954/2016:** “Republička komisija ukazuje da dodatne uslove naručilac, shodno odredbi čl. 76.st.2. ZJN, određuje uvek kada je to potrebno imajući u vidu predmet javne nabavke, dok stav 6. istog člana propisuje način na koji isti mogu biti određeni mora biti takav da ne diskriminiše ponuđače, te da je u logičkoj vezi sa predmetom javne nabavke. Smisao navedene norme jeste da se naručiocu omogući definisanje uslova čija će ispunjenost podrazumevati da on, prilikom izbora ponude, izabere ponudu onih ponuđača koji bi, shodno svojim kapacitetima mogli uspešno da realizuju ugovor koji bude zaključen. Mogućnost definisanja istih, međutim, zakon ograničava na način koji podrazumeva da je navedeno dozvoljeno ukoliko je to potrebno imajući u vidu predmet javne nabavke, a što, zapravo, podrazumeva da naručilac mora učiniti izvesnim opravdanost prisustva propisanih dodatnh uslova u svakom konkretnom postupku javne nabavke. Dakle, u određivanju dodatnih uslova za učestvovanje u predmetnom postupku, narčilac pre svega polazi od svojih objektivnih potreba, te povezanosti istih sa predmetom javne nabavke.

Naime, imajući u vidu da propisivanje dodatnih uslova ima za cilj dokazivnje sposobnosti ponuđača da, s obzirom na karakteristike svakog konkretnog predmeta javne nabavke, u istoj učestvuju, odnosno da su sposobni da realizuju konkretan ugovor o javnoj nabavci, ukoliko im isti bude dodeljen, to podrazumeva da naručilac kao subjekt koji sprovodi javnu nabavku, dakle priprema konkursnu dokumentaciju za predmetni postupak, mora znati svrhu propisivanja zahteva koje moraju ispuniti svi ponuđači kako bi učestvovali u konkretnom postupku javne nabavke. Dakle naručilac je dužan da prilikom određivanja svih zahteva u predmetnoj konkursnoj dokumentaciji, kao u konkretnom slučaju i dodatnog uslova poslovnog kapaciteta, vodi računa da isti bude u logičkoj vezi sa predmetom javne nabavke, odnosno da je isti zaista neophodan za realizaciju konkretne javne nabavke.

Svako odstupanje od ispunjenja ove obaveze od strane naručioca ukazuje na diskriminaciju određenih ponuđača na osnovu uslova za učešće u postupku javne nabavke koji nemaju uporište u potrebama naručioca i s tim u vezi, ograničavanje konkurencije, odnosno onemogućavanje učestvovanja onh ponuđača koji bi inače mogli ravnopravno da konkurišu za realizaciju predmetne javne nabavke. U tom smislu, ZJN izričito zabranjuje ograničavanje konkurencije među ponuđačima korišćenjem diskriminatorskih uslova od strane naručioca

U konkretnom slučaju naručilac je u predmetnoj konkursnoj dokumentaciji, u delu koji se odnosi na određivanje dodatnih uslova za učešće u postupku javne nabavke shodno odredbi čl. 76. ZJN, dodatni uslov neophodnog finansijskog kapaciteta definisao **na kumulativan način**, tako što je, između ostalog, zahtevao da ponuđač u periodu od tri godine pre objavljivanja poziva za podnošenje ponuda na Portalu javnih nabavki nije bio nelikvidan, a za čiju ispunjenost ponuđači kao dokaz dostavljaju potvrdu Narodne anke Srbije da ponuđač u gore navedenom periodu nije bio nelikvidan. ....”

**Dodatni uslov 2)**

Pravilnikom o minimalno tehnickim uslovima za obavljanje energetske delatnosti trgovine naftom i derivatima nafte (Sl.glasnik RS br. 68/2013) u clanu 2. tacka 2 predvidjeno je da se trgovina na veliko obavlja u odgovarajucim prostorima, objektu za tgovinu na veliko derivatima nafte. Takodje, navedenim Pravilnikom o minimalnim tehnickim uslovima za obavljanje delatnosti trgovine derivatima nafte je predvidjeno da privredni subjekt koji planira da se bavi prometom naftnih derivata moraju da poseduju odgovarajuce skladisne kapacitete u zavisnosti od vrste artikala ciju prodaju rade.

Ovo je propis iz oblasti prometa, donet na osnovu Zakona o trgovini (Sl.glasnik RS 53/10 i 10/13) sve u smislu clana 22 stav 3 Zakona o energetici (Sl. Glasnik RS 57/11,80/11, ispravka 93/12 i 124/12).

Odredbom člana 22. stav 3 Zakona o energetici definisano je da energetsku delatnost moze da obavlja svako javno preduzece, privredno drustvo, odnosno drugo pravno lice ili preduzetnik koji je upisan u odgovarajuci registar i koji ima licencu za obavljanje energetske delatnosti, osim ako ovim zakonom nije drugacije definisano.

Iz navedenog sledi da svako pravno lice koje obavlja energetsku delatnost definisano clanom 13. Zakona o energetici mora da ispunjava uslove definisaneclanom 22. stav 3 navedenog Zakona, a otuda i uslove odredjene Pravilnikom o minimalno tehnickim uslovima za obavljanje delatnosti trgovine derivatima nafte, a kako bi moglo da dobije/poseduje Licencu za trgovinu naftom i derivatima nafte odnosno obavlja navedenu delatnost na veliko.

Zakonom o energetici trgovina naftnim derivatima i skladistenje naftnih derivata predstavljaju posebne energetske delatnosti nezavisne jedna od druge, a za ste se vrsi izdavanje posebnih licenci (Zakon o energetici clan 13.)

Naime, Licenca za skladistenje nafte i naftnih derivata moraju pribaviti oni subjekti koji pruzaju **uslugu skladistenja derivata trecim licima a ne prodaju, imajući u vidu da je zahtev Narucioca u konkretnom postupku isporuka loz ulja, a ne skladistenje za njegove potrebe.**

Potencijalni ponudjac smatra da se propisujuci kao dodatni uslova tehnickog kapaciteta posedovanje Licence za skladistenje izvrsili diskriminaciju potencijalnih ponudjaca koji imaju Licencu za obavljanje energetske delatnosti trgovinu naftom i naftnim derivatima i kapacitet za izvrsenje ugovora o javnoj nabavci a samim tim i skladisne kapacitete (koje moraju imati da bi posedovali licencu za veleprodaju, odnosno prodaju na veliko drugim subjektima).

Potencijalni ponudjac smatra da se nacinom na koji ste sacinili konkursnu dokumentaciju diskriminisali neopravdano i naravno protivzakonito, neke ponudjace koji bi naravno mogli da predmetni ugovor izvrse kvalitetno i u kontinuitetu a sve u skladu sa zahtevom narucioca kao i pozitivno pravnim propisima vazecim za predmetnu oblast.

Dalje, kao dodatni uslov pod tac.2. Naručilac je predvideo **Garanciju kontinuiranog I urednog snabdevanja naručioca dobrima koja su predmet ove javne nabavke**, za šta je ponuđač dužan da dostavi ugovor zaključen sa proizvođačem ili ovlašćenje za učestvovanje u otvorenom postupku izdato od strane proizvođača, predstavništva proizvođača ili eklskuzivnog zastupnika na teritoriji RS, sa napomenom da su ovaj uslov u obavezi da ispune samo oni ponuđači koji nisu istovremeno I proizvođači.

Određivanjem ovakvog uslova, Naručilac je ponovo izvršio diskriminaciju ponuđača I ograničio konkurenciju među potencijalnim ponuđačima, s obzirom na to da je opšte poznata činjenica da je na teritoriji RS samo jedan ponuđač istovremeno I proizvođač predmetnog dobra, te da isti nema interes za davanje saglasnosti drugim ponuđačima za učestvovanje u ovom postupku, jer je I sam potencijalni ponuđač u ovom postupku.

Osim toga, ponuđač kao sredstvo obezbeđenja dostavlja **menicu,** najpre uz ponudu kao garanciju ozbiljnosti ponude, a zatim I uz ugovor kao garanciju za dobro izvršenje posla, te zahtev Naručioca, kroz dodatne uslove, za dodatnim garancijama, nije u logičkoj vezi sa svrhom I predmetom ovog postupka.

**Dodatni uslov 4)**

Naručilac je kao dodatni uslov odredio da ponuđač raspolaže neophodnim poslovnim kapacitetom, tj. Da je u prethodnoj sezoni (15.10.2018.-15.04.2019.) isporučio minimum 4.800.000 kg lož ulja mazuta-NSG-S koja su predmet ove javne nabavke, za šta je dužan da kao dokaz dostavi popunjen, potpisan I overen obrazac Potvrde o isporučenim dobrima I fotokopije zaključenih ugovora.

I na ovaj način Naručilac je odredjivanjem ovakvog dodatnog uslova, izvršio diskriminaciju ponuđača, s obzirom na to da procenjena vrednost ove javne nabavke iznosi 71.500.000,00 dinara, prema članu 14 modela Ugovora, ugovor u predmetnom postupku se zaključuje najduže na godinu dana, a ponudjaci su dužni da dostave Potvrde o isporučenim dobrima/reference za vise od cetvorostruke vrednosti od procenjene (307.200.000,00 - 4.800.000 kg mazuta po ceni od 64,00 dinara na dan 27.08.2019. godine prema zvaničnom cenovniku proizvođača u RS) I to za period od šest meseci, pa se postavlja pitanje **neophodnosti** (kako je to Naručilac naveo) ovolikog poslovnog kapaciteta.

Na osnovu napred navedenog, trebalo bi izvršiti izmenu konkursne dokumentacije i istu sačiniti u skladu sa ZJN.

Shodno čl. 20. st. 6. ZJN potvrdite prijem ovog mail-a.

**ОДГОВОРИ**

**Одговор питање бр. 1:**

Додатни услов бр. 1 за учешће у поступку јавне набавке који се односи на неопходни финансијски и пословни капацитет, наручилац сматра потребним, односно наручилац сматра да исти није у супротности са одредбом члана 76. ст. 2 и одредбом чл. 76. ст. 6 Закона о јавним набавкама. Достављено решење Републичке комисије за заштиту права понуђача број 4-00-954/2016 није у директној вези са додатним условом бр. 1 за учешће у поступку јавне набавке које је наручилац прописао, јер се исто не односи на начин формирања додатног услова бр. 1 за учешће у поступку јавне набавке које је наручилац одредио. Наручилац такође указује потенцијалном понуђачу да постављено питање у решењу Републичке комисије за заштиту права понуђача број 4-00-954/2016 није у директној вези са постављеним додатним условом бр. 1 за учешће у поступку јавне набавке које наручилац одредио.

Наручилац такође сматра да је јасно и у складу са законом одредио доказе којим понуђачи доказују финансијски и пословни капацитет. Наручилац сматра да само кумулативно одређивање финансијског капацитета није у супротности са Законом о јавним набавкама, те да се тиме ни на који начин не дискриминишу потенцијални понуђачи.

Наручилац остаје при условима дефинисаним у конкурсној документацији.

**Одговор на питање бр. 2:**

Додатни услов 2. за учешће у поступку јавне набавке који се односи на неопходни технички капацитет наручилац сматра потребним. У складу са чланом 81. Закона о јавним набавкама, понуђач је у могућности да поднесе заједничку понуду како би испунио додатне услове које је наручилац одредио, те из тог разлога наручилац сматра да одређивањем додатног услова 2. за учешће у поступку јавне набавке, а који се односи на неопходни технички капацитет понуђача, није извршио дискриминацију нити ограничио конкуренцију потенцијалних понуђача.

У делу питања које се односи на додатни услов бр. 2, захтев бр. 2, наручилац наводи да, с обзиром на специфичност саме установе која се бави пружањем здравствене услуге пацијената не може до дозволи неизвесност у снабдевању мазута, које је неопходно за грајење клиника као и могућност прекида редовног снабдевања уљем за ложење - мазутом, наручилац је захтевао гаранцију континуираног и уредног снабдевања добрима која су предмет ове јавне набавке, те из тих разлога наручилац сматра оправданим поменути услов, а имајући у виду да потенцијални понуђач, уколико није истовремено и произвођач, свакако мора поседовати уговор закључен са произвођачем или овлашћење за учествовање у отвореном поступку издатo од стране произвођача, представништва произвођача или ексклузивног заступника на територији РС.

Наручилац остаје при условима дефинисаним у конкурсној документацији.

**Одговор на питање бр. 3:**

Наручилац ће приступити измени конкурсне документације, а све у складу са чланом 63. Закона о јавним набавкама и продужиће рок за достављање понуда у складу са Законом о јавним набавкама.

С поштовањем,

Комисија за јавну набавку 202-19-О