



Република Србија
РЕПУБЛИЧКА КОМИСИЈА ЗА
ЗАШТИТУ ПРАВА У ПОСТУПЦИМА
ЈАВНИХ НАБАВКИ

Бр. 4-00-1394/2016
Датум, 12.10.2016. године
Београд

ЈАВНО ПРЕДУЗЕЋЕ «ЕЛЕКТРОПРИВРЕДА СРБИЈЕ»

ПРИМЉЕНО: 2016-10-12 17			
Орг. јед.	Број	Прилог	Вредности
25.00	12.01.190	52/6	16

Републичка комисија за заштиту права у поступцима јавних набавки (у даљем тексту: Републичка комисија), одлучујући о захтеву за заштиту права подносиоца захтева «ENERGOSOFT ITSS» d.o.o. из Београда, ул. Дунавска ББ, подстом у отвореном поступку јавне набавке услуга – "Пројекат аутоматизације читавања бројила-Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона", ЈН бр. 1000/0357/2016, за који је позив за подношење понуда објављен дана 30.05.2016. године на Порталу јавних набавки, наручиоца ЈП «Електропривреда Србије» из Београда, ул. Царице Милице бр. 2, у већу састављеном од председнице Републичке комисије Хане Хукић, као председнице већа те чланице Републичке комисије Весне Гојковић Милин и члана Републичке комисије Бранислава Цветковића, као члапова већа, на основу чланова 139. и 146. Закона о јавним набавкама («Сл. гласник Републике Србије» бр. бр. 124/2012, 14/2015, 68/2015; у даљем тексту: ЗЈН), на седници одржаној дана 12.10.2016. године, донела је:

РЕШЕЊЕ

ОДБИЈА СЕ захтев за заштиту права подносиоца захтева «ENERGOSOFT ITSS» d.o.o. из Београда, поднет у отвореном поступку јавне набавке услуга – "Пројекат аутоматизације читавања бројила-Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона", ЈН бр. 1000/0357/2016, за који је позив за подношење понуда објављен дана 30.05.2016. године на Порталу јавних набавки, наручиоца ЈП «Електропривреда Србије» из Београда, као неоснован.

ОДБИЈА СЕ захтев подносиоца захтева «ENERGOSOFT ITSS» d.o.o. из Београда за накнаду трошкова поступка заштите права, као неоснован.

Образложење

Пре истека рока за подношење понуда ради учешћа у предметном поступку јавне набавке, заинтересовано лице «ENERGOSOFT ITSS» d.o.o. из Београда (у даљем тексту: подносилац захтева) је поднело захтев за заштиту права, који је код наручиоца примљен и заведен дана 23.09.2016. године.

Из аргументације изложене у оквиру поднетог захтева за заштиту права произилази да подносилац захтева сматра да конкурсна документација, сачињена ради реализације предметне јавне набавке, није израђена на начин који би био у складу са одредбама ЗЈН због тога што је између осталог, као додатни услов за учешће, предвиђено да су понуђачи дужни да уз понуду доставе и пробне верзије две врсте софтвера – софтвера на мобилном телефону и софтвера на FTP и WEB серверу понуђача, са пратћом документацијом.

Према аргументацији изнетој у оквиру поднетог захтева, тиме што је у конкурсној документацији предвиђена обавеза да се уз понуду доставе пробне верзије помнутих софтвера, извршена је повреда:

- одредби члана 71. ЗЈН, зато што, у складу са њима, нису као доказно средство на околност да су понуђена добра у складу са захтевима дефинисаним у техничкој спецификацији, предвиђена документа као што су потврда, технички досије произвођача, извештај са тестирања које је спровела овлашћена организација, већ ће се та чињеница утврђивати на основу мишљења комисије која је од стране наручиоца образована ради спровођења предметног поступка јавне набавке;

- члана 61. став 1. ЗЈН зато што је дефинисањем нејасне и неразумљиве конкурсне документације наручилац спречио понуђаче да припреме прихватљиву понуду, с обзиром да због тога што се тражи достављање пробних верзија помнутих софтвера понуђачи нису у могућности да оцене да ли су поднели прихватљиву понуду.

Даље, из аргументације изнете у оквиру поднетог захтева произилази да подносилац захтева сматра да је конкурсна документација сачињена на начин који није у складу са чланом 71. ЗЈН, имајући у виду да техничке спецификације за предмет јавне набавке нису одређене кроз изричите техничке карактеристике већ је описан процес читавања и контроле читавања бројила електричне енергије на терену, што је према њему потврђено и од стране самог наручиоца кроз садржину појашњења конкурсне документације број 3, које је објављено дана 15.07.2016. године на Порталу јавних набавки.

Осим наведеног, из аргументације изнете у оквиру поднетог захтева произилази да подносилац захтева сматра да је тиме што је конкурсном документацијом предвиђена обавеза понуђача да изврше демонстрацију понуђеног софтверског решења и хардвера како би прошли кроз све обавезне елементе технолошке функционалности наведене у поглављу 2.2, извршена повреда члана 20. ЗЈН, јер ће се у овом делу комуникација са понуђачима вршити усменим путем док наведени члан ЗЈН дефинише да се комуникација у поступку јавне набавке одвија писменим путем, путем поште, електронске поште или факсом, као и објављивањем од стране наручиоца на Порталу јавних набавки.

На крају, поднетим захтевом је указано да је демонстрација рада понуђеног система од стране понуђача, предвиђена конкурсном документацијом, недозвољена са становишта одредби члана 93. ЗЈН којим је прописано да само у конкурентном дијалогу може да се захтева да понуђач потврди обавезе прихваћене у понуди.

Из наведених разлога, подносилац захтева је предложио да се предметни захтев за заштиту права усвоји, те је поставио и захтев да му, као трошкове поступка заштите права, наручилац накнади износ од 250.000,00 динара на име таксе уплаћене поводом поднетог захтева.

По пријему предметног захтева за заштиту права наручилац се определио да поступи на начин предвиђен одредбом члана 153. став 1. тачка 2. ЗЈН, тј. да Републичкој комисији достави одговор поводом поднетог захтева уз документацију о предметном поступку јавне набавке, који су примљени и заведени дана 28.09.2016. године од ког дана је, према члану 158. став 1. ЗЈН, почео да тече рок од двадесет дана за одлучивање поступајућег органа.

Поступајући по поднетом захтеву, Републичка комисија је најпре извршила увид у конкурсну документацију како би утврдила њену тачну садржину у деловима који су према подносицу захтева спорни.

У том смислу, Републичка комисија констатује да је у оквиру одељка 2.1. – "Предмет набавке" наручилац дефинисао да предмет конкретног поступка јавне набавке представља пројекат аутоматизације читавања бројила - Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, чија је сврха да омогући тачно и систематично читање потрошње електричне енергије на бројилима, евидентирање техничке исправности бројила и мерних места, праћење рада читача и контролора на терену, уз додатну напомену да је потребно реализовати комплетно системско решење са софтвером и хардвером за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, за конзум од 2.500.000 бројила, без обзира на врсту и тип бројила.

Даље, Републичка комисија је утврдила да су техничке спецификације услуге која је предмет јавне набавке, у складу са обавезом из члана 61. став 4. тачка 5. у вези члана 70. и 71. ЗЈН, одређене кроз садржину одељка 2.2. насловљеног као "Врста, опис, спецификација предметне услуге – Пројектни захтеви за пројекат аутоматизације читавања бројила - Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона".

Техничке спецификације које се односе на Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, који представља предмет конкретне јавне набавке, су дефинисане тако што су од стране наручиоца представљени обавезни функционални захтеви у односу на следеће елементе:

- функционални ток,
- хардверско-софтверске елементе;
- диспечерску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу;
- диспечерску софтверску апликацију која се извршава на FTP серверу;
- софтверску апликацију која се извршава на мобилном телефону на Android платформи;
- контролорску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу Система за читавање електричних бројила;
- монтерску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу Система за читавање електричних бројила.

На крају овог одељка конкурсне документације, поред обавезних услова које мора да испуњавају софтверске апликације (модули) Система за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, дефинисани су општи функционални захтеви које је неопходно обезбедити, као и захтеви наручиоца који се односе на одржавање попуњеног система у гарантном року.

Даље, Републичка комисија констатује да је у оквиру одељка 3. "Услови за учешће у поступку јавне набавке из члана 75. и 76. и упутство како се доказује испуњеност тих услова", тачка 3.2 – "Додатни услови за учешће у поступку јавне набавке", између осталог, дефинисан додатни услов за учешће у предметном поступку јавне набавке према којем понуђач који доставља понуду ради учешћа у истом има обавезу да достави и:

- пробну верзију софтвера на мобилном телефону са детаљним техничким упутством за употребу истог, ради провере испуњености обавезних услова пројектних захтева софтвера за аутоматизацију мануелног читавања електричних бројила употребом мобилних телефона наведених у поглављу 2.2. "Врста, опис и спецификација предметне услуге".
- пробну верзију софтвера на FTP и WEB серверу понуђача са детаљним техничким упутством за употребу истог на интернет адреси демо сервера, за приступ ради провере испуњености обавезних услова пројектних захтева, наведених у поглављу 2.2. "Врста, опис и спецификација предметне услуге", понуде софтвера Диспечерске, Контролорске и Монтерске апликације Система за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона.
- детаљан опис техничког и софтверског решења уз навођујуће образложења и објашњења о испуњености свих наведених обавезних услова пројектних захтева Наручиоца, наведених у поглављу 2.2. Врста, опис и спецификација предметне услуге.

Имајући у виду садржину одељка 2.1. – "Предмет набавке", те одељка 2.2 – "Врста, опис, спецификација предметне услуге – Пројектни захтеви за пројекат аутоматизације читавања бројила - Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона", Републичка комисија констатује да се јасно идентификује да предмет конкретног поступка јавне набавке представља набавка комплетног системског решења са софтвером и хардвером за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, за конзум од 2.500.000 бројила, без обзира на врсту и тип бројила, а чија сврха је да омогући тачно и систематично читање

потрошње електричне енергије на бројилима, евидентирање техничке исправности бројила и мерних места, праћење рада читача и контролора на терену, и то као готовог производа у складу са потребама наручиоца.

Са становишта наведене чињенице, постоји недвосмислена узрочно-последична повезаност између предмета конкретне јавне набавке и додатног услова за учешће који подразумева обавезу понуђача да, уз понуду која се доставља ради учешћа у конкретном поступку, достави и пробне верзију два неопходна софтвера (софтвера на мобилном телефону и софтвера на FTP и WEB серверу), оба са пратећим детаљним техничким упутством за употребу те уз детаљан опис техничког и софтверског решења уз навођење образложења и објашњења о испуњености свих наведених обавезних услова пројектних захтева, наведених у поглављу 2.2. – "Врста, опис и спецификација предметне услуге".

Наиме, с обзиром да се у конкретном случају као готов производ у складу са потребама наручиоца набавља комплетно системско решење са софтвером и хардвером за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, за конзум од 2.500.000 бројила, без обзира на врсту и тип бројила, Републичка комисија констатује да захтев наручиоца према којем је понуђач заинтересован за учешће у предметном поступку јавне набавке дужан да (поред техничког упутства и детаљног описа техничког и софтверског решења уз навођење образложења и објашњења о испуњености свих наведених обавезних услова пројектних захтева, наведених у поглављу 2.2. – "Врста, опис и спецификација предметне услуге") уз понуду достави и пробне верзије софтвера на којима се базира употребљивост читавог система на начин како је исти дефинисан у конкурсној документацији, произлази из логичне потребе да се изврши провера да ли понуђено системско решење у пракси, при реалној употреби, функционално задовољава дефинисану техничку спецификацију.

Као таква, провера да ли понуђено системско решење у пракси, при реалној употреби, а на основу пробних верзија софтвера на којима се базира употребљивост читавог система, функционално задовољава дефинисану техничку спецификацију представља основ према којем ће се приликом вршења стручне оцене утврђивати да ли разматране понуде имају статус одговарајућих на начин како тај појам дефинише одредба члана 3. став 1. тачка 32. ЗЈН.

Републичка комисија констатује да наведена садржина конкурсне документације није недозвољена са становишта одредбе члана 70. ЗЈН.

Наиме, чланом 70. став 2. ЗЈН је прописано да техничке спецификације у случају набавке добара и услуга одређују не само карактеристике добара или услуга као што су димензије, ниво квалитета, укључујући и методе за осигурање квалитета, сигурност, ниво утицаја на животну средину, потрошњу енергије, потрошњу других битних ресурса током коришћења производа, доступност за све кориснике (укључујући доступност инвалидним лицима), већ и оцену усаглашености, употребу производа, као и друге карактеристике које се тичу производа као што су назив под којим се производ продаје, терминологија, ознаке, тестирање и методе тестирања, паковање, обележавање и етикетирање, производни процес и процедуру оцене усаглашености.

Такође, наведена садржина конкурсне документације није недозвољена ни са становишта одредбе члана 77. став 2. тачка 2 (5) ЗЈН којом је предвиђена могућност да се предвиди доказивање испуњеност додатних услова за учешће, одређених у складу са законским овлашћењем које наручилац има на основу члана 76. ЗЈН, тако што ће се уз понуду доставити и узроци.

Даље, Републичка комисија констатује да је са становишта одредбе члана 71. став 1. тачка 2. ЗЈН дозвољено да се техничке спецификације одреде кроз навођење функционалних захтева, што је у конкретном случају наручилац и учинио тиме што је техничке спецификације које се односе на Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона, који представља предмет конкретне јавне

набавке, неспорно дефинисао тако што су представљени обавезни функционални захтеви у односу елементе као што су функционални ток, хардверско-софтверске елементе, диспечерску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу, диспечерску софтверску апликацију која се извршава на FTP серверу, софтверску апликацију која се извршава на мобилном телефону на Android платформи, контролорску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу Система за читавање електричних бројила, монтерску софтверску апликацију која се извршава на WEB серверу Система за читавање електричних бројила.

Наиме, према члану 71. став 1. тачка 2. ЗЈН наручилац има дискреционо право да техничке спецификације одреди било у виду карактеристика, било у виду функционалних захтева, а који морају бити довољно прецизни и јасни како би понуђачи могли да припреме одговарајуће понуде, а наручиоци да набаве добра, услуге или радове који су у складу са њиховим објективним потребама.

Из наведеног даље произилази да су функционални захтеви кроз које су дефинисане техничке спецификације за услугу која је предмет конкретне јавне набавке, садржани у оделуку 2.2 – "Врста, опис, спецификација предметне услуге – Пројектни захтеви за пројекат аутоматизације читавања бројила-Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона", основ за према којем ће се приликом вршења стручне оцене утврђивати да ли разматране понуде имају статус одговарајућих на начин како тај појам дефинише одредба члана 3. став 1. тачка 32. ЗЈН, из чега даље следи да у овом смислу није утврђена повреда члана 61. став 1. ЗЈН из разлога који су изнети у разматраном захтеву за заштиту права.

На крају, а имајући у виду да из аргументације изнете у оквиру поднетог захтева произилази да подносилац захтева сматра да је тиме што је конкурсном документацијом предвиђена обавеза понуђача да изврше демонстрацију понуђеног софтверског решења и хардвера како би прошли кроз све обавезне елементе технолошке функционалности наведен у поглављу 2.2, извршена повреда члана 20. ЗЈН, јер ће се у овом делу, према њему, комуникација са понуђачима вршити усменим путем, Републичка комисија констатује да провера ("демонстрација") да ли пробне верзије софтвера на којима се базира употребљивост читавог система који је предмет јавне набавке функционално задовољава дефинисану техничку спецификацију по својој природи не представља нити може да представља "усмену комуникацију".

Наиме, из садржине конкурсне документације сачињене ради реализације предметне јавне набавке, произилази закључак да ће наручилац на основу пуштања у рад пробних верзија софтвера на којима се базира употребљивост читавог система који је предмет јавне набавке проверавати да ли исти испуњавају функционалне захтеве коју су одређени у оделуку 2.2 – "Врста, опис, спецификација предметне услуге – Пројектни захтеви за пројекат аутоматизације читавања бројила-Систем за аутоматизацију мануелног читавања бројила електричне енергије употребом мобилних телефона", при чему за такво поступање постоји законска обавеза утврђена одредбом члана 16. став 1. тачка 1. ЗЈН, према којој је наручилац дужан да евидентира све радње приликом спровођења поступка јавне набавке.

Из наведеног даље следи да у овом смислу није утврђена повреда члана 20. ЗЈН из разлога који су изнети у разматраном захтеву за заштиту права, посебно имајући у виду да је, као што је то већ речено, у смислу члана 70. став 2. те члана 77. став 2. тачка 2 (5) ЗЈН дозвољено да као доказно средство на име испуњености захтеваних техничких спецификација од понуђача буде тражено да уз понуду доставе и одговарајући узорак што у конкретном случају представљају пробне верзије софтвера на којима се базира употребљивост читавог система који је предмет јавне набавке.

На крају, Републичка комисија констатује да из истог разлога није утврђена повреда одредби члана 93. ЗЈН са становишта аргументације изнете у оквиру разматраног захтева за заштиту права.

Из наведених разлога, Републичка комисија констатује да је поднети захтев за заштиту права у целини неоснован.

Чланом 156. став 3. ЗЈН прописано је да ако је захтев за заштиту права основан, наручилац мора подносиоцу захтева за заштиту права на писмени захтев надокнадити трошкове настале по основу заштите права.

Имајући у виду цитирану законску одредбу те околност да је, по оцени Републичке комисије, предметни захтев неоснован, о захтєву за накнаду трошкова одлучено је као у ставу другом диспозитива овог решења.

На основу изложеног, одлучено је као у диспозитиву овог решења.

ПОУКА О ПРАВНОМ ЛЕКУ:

Против одлуке Републичке комисије не може се изјавити жалба.

Против одлуке Републичке комисије може се покренути управни спор подношењем тужбе Управном суду у року од 30 дана од дана пријема исте.



Доставити (по ЗУП-у):

1. наручиоцу: ЈП «Електропривреда Србије», Београд, ул. Царице Милице бр. 2
2. подносиоца захтева: «ENERGOSOFT ITSS» d.o.o, Београд, ул. Дунавска ББ