|  |
| --- |
|  |
| **Република Србија** |
| **МИНИСТАРСТВО ГРАЂЕВИНАРСТВА,** |
| **САОБРАЋАЈА И ИНФРАСТРУКТУРЕ** |
| Број: 404-02-93/5/2020-02 |
| Датум: 10.08.2020. године |
| Немањина 22-26, Београд |

**ПРЕДМЕТ: Појашњење конкурсне документације за ЈН 30/2020 -** Израда просторног плана подручја посебне намене туристичке дестинације Кучајске планине

У складу са чланом 63. став 2. и став 3. Закона о јавним набавкама („Службени гласник Републике Србије“, бр. 124/12, 14/15 и 68/15), објављујемо следећи одговоре на питања:

**ПИТАЊЕ 1**

Сходно члану 63. став 2. и став 3. Закона о јавним набавкама ЈП Урбанизам – Крагујевац, тражи додатне информације и појашњења у вези са садржином Конкурсне документације за **ЈН 30/2020 – Услуге израда Просторног плана подручја посебне намене туристичке дестинације Кучајске планине** и указује наручиоцу на уочене недостатке и неправилности према следећем:

У конкурсној документацији, у делу***: IV УСЛОВИ ЗА УЧЕШЋЕ У ПОСТУПКУ ЈАВНЕ НАБАВКЕ (чл. 75. и 76. Закона о јавним набавкама) И УПУТСТВО КАКО СЕ ДОКАЗУЈЕ ИСПУЊЕНОСТ ТИХ УСЛОВА***, ***2. Додатни услови (члан 76. Закона)*** на странаи 10, тражили сте као доказе за *кадровски* капацитет:

Из решења Републичке комисије за заштиту права понуђача број 4-00-954/2016: „Републичка комисија указује да додатне услове наручилац, сходно одредби чл. 76. ст. 2. ЗЈН, одређује увек када је то потребно имајући у виду предмет јавне набавке, док став 6. истог члана прописује начин на који исти могу бити одређени мора бити такав да **не дискриминише понуђаче**, те **да је у логичкој вези са предметом јавне набавке.** Смисао наведене норме јесте да се наручиоцу омогући дефинисање услова чија ће испуњеност подразумевати да он , приликом избора понуде, изабере понуду оних понуђача који би, сходно својим капацитетима могли успешно да реализују уговор који буде закључен. Могућност дефинисања истих, међутим, закон ограничава на начин који подразумева **да је наведено дозвољено уколико је то потребно** **имајући у виду** **предмет јавне набавке**, а што, заправо, подразумева да **наручилац мора учинити** **извесним оправданост присуства прописаних додатних услова у сваком конкретном поступку јавне набавке**. Дакле, у одређивању додатних услова за учествовање у предметном поступку, наручилац, пре свега, полази од својих објективних потреба, те повезаност истих са предметом јавне набавке.

Наиме, имајући у виду да прописивање додатних услова има за циљ доказивање спсобности понуђача да, с обзиром на карактеристике сваког конкретног предмета јавне набавке, у истој учествују, односно да су способни да реализују конкретан уговор о јавној набавци, уколико им исти буде додељен, то подразумева да наручилац као субјект који спроводи јавну набавку, дакле припрема конкурсну документацију за предметни поступак, **мора знати сврху прописивања захтева** које морају испунити сви понуђачи како би учествовали у конкретном поступку јавне набавке. Дакле наручилац је дужан да приликом одређивања свих захтева у предметној конкурсној документацији, као у конкретном случају и додатног услова пословног капацитета, води рачуна да исти буде у логичкој вези са предметом јавне набавке, односно да је исти **заиста неопходан** за реализацију конкретне јавне набавке.

Свако одступање од испуњења ове обавезе од стране наручиоца указује на **дискриминацију** одређених понуђача на основу услова за учешће у поступку јавне набавке који немају упориште у потребама наручиоца и с тим у вези, **ограничавање** **конкуренције**, односно онемогућавање учествовања оних понуђача који би иначе могли равноправно да конкуришу за реализацију предметне јавне набавке. У том смислу, ЗЈН **изричито забрањује** ограничавање конкуренције међу понуђачима коришћењем дискриминаторских услова од стране наручиоца...“

**ПИТАЊЕ 1:**

За **кадровски капацитет** додатни услови: *„* *Понуђач мора да има најмање 10 (десет) запослених/радно ангажованих, од чега минимум једног дипл. просторног планера, са лиценцом 100 и минимум једног запосленог/радно ангажованог за сваку следећу област:*

* *архитектура, са лиценцом 200;*
* *пејзажна архитектура, са лиценцом 100 или 201 или 373;*

*односно одговарајуће лиценце у складу са важећим правилником којим се уређују између осталог лиценце инжењера, архитеката, просторних планера.*

*Радно ангажовање, односно ангажовање у складу са законом у наведеном смислу, мора постојати у тренутку подношења понуде и током трајања уговора, а о свакој накнадној промени стручног тима, понуђач мора без одлагања обавестити наручиоца..*

*Доказ:*

* *„За запослене код Понуђача на одређено и неодређено време уз уговор о раду доставити Извод из појединачне пореске пријаве за порез и доприносе по одбитку, односно ППП-ПД пријаве за месец који претходи месецу објаве позива за подношење понуда, оверену печатом и потписом овлашћеног лица понуђача, тако да се у тачки 4) прикажу наведена лица.*

* *За радно ангажоване по другом основу у складу са законом (рад ван радног односа) понуђач мора доставити доказ којим се доказује да су исти радно ангажовани код понуђача (****МА обрасце****, уз уговор о раду или уговор о делу или уговор о допунском раду или уговор о привременим и повременим пословима ). Сваки уговор којим се доказује радни однос или радно ангажовање мора имати датум закључења и заводни печат Понуђача.*

***Напомена****: Уговор о делу се може закључити само за радна места која нису систематизована код понуђача и која нису у оквиру делатности послодавца. Наиме, у складу са чланом 199. Закона о раду, 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. Уколико није испуњен наведени услов, неће бити прихваћен уговор о делу.*

*Запослење односно радно ангажовање, у складу са законом у наведеном смислу, мора постојати у тренутку подношења понуде.*

*Нису прихватљиви уговори који не садрже датум закључења и заводни печат.*

*Фотокопија лиценце ИКС/МГСИ доставити заједно са доказима о радном статусу“.*

**М образци, личне лиценце, ПППД образци** ***садрже личне податке запослених***: ЈМБГ, адресу, висину плате, број личних лиценци и достављањем наведених докумената ***понуђач, као руковалац овим подацима, крши основна права својих запослених***, у смислу ***Закона о заштити података о личности*** („Службени гласник РС“, бр. 87/2018), због чега су запрећене високе казне за понуђача као послодавца и законског заступника понуђача као одговорно лице.

Прибављањем наведених података од понуђача, ви постајете обрађивач ових података, у смислу Закона о заштити података о личности („Службени гласник РС“, бр. 87/2018) и постоји реална опасност да прекршите основна права запослених и радно ангажованих код понуђача, без намере.

С обзиром на наведено, предлажем да конкурсну документацију измените утолико што ће понуђач изјавом да докаже испуњеност тражених услова**.**

У вези са горе наведеним додатним условима указујемо на следеће:

Да је у супротности са одредбом члана 76. став 6. ЗЈН којом је прописано да начин на који додатни услови могу бити одређени, мора бити такав да **не дискриминише** понуђаче и да **је у логичкој вези са предметом јавне набавке**, а све имајући у виду и решење Републичке комисије за заштиту права понуђача број 4-00-954/2016.

**Предлажемо измену** конкурсне документације **у делу траженог доказа - М обрасца** за уговор о допунском раду и др. уговоре ван радног односа, јер за њих **не постоје** М обрасци**.**

**М образци** се односе **искључиво на радни однос,** у шта **не спадају уговор о делу или уговор о допунском раду или уговор о привременим и повременим пословима.**

Сходно горе наведеном предлажемо **измену конкурсне документације у делу додатних услова – кадровски капацитет**, јер сматрамо да није у логичкој вези са конкретном јавном набавком, указује на дискриминацију и ограничава конкуренцију.

Молимо наручиоца да сходно члану 20. ЗЈН **потврди пријем** овог Захтева, на исти начин на који је извршена достава овог поднеска и да одговор на захтев сходно члану 63. ЗЈН у законом предвиђеном року објави на Порталу јавних набавки.

**ОДГОВОР**

На основу навода заинтересованог лица, није потпуно јасно да ли заинтересовано лице оспорава услов или начин доказивања одређеног услова. Наиме у уводу захтева за појашњење заинтерсовано лице се позива на одлуку Републичке комисије и између осталог наводи да услови не могу да дискриминишу понуђаче и да морају да буду у логичкој вези са предметом јавне набавке, те да наручилца мора да докаже оправданост присуства прописаних додатни услова у конкретном поступку јавне набавке.

Даље, заинтересовано лице у уводу спомиње половни капацитет где каже „наручилац је дужан да приликом одређивања свих захтева у предметној конкурсној документацији, као у конкретном случају и додатног услова пословног капацитета, води рачуна да исти буде у логичкој вези са предметом јавне набавке, односно да је исти **заиста неопходан** за реализацију конкретне јавне набавке“.

У наставку текста означеним као питање број 1, заинтересовано лице поставња питање где цитира делове конкурсне документације који се односе на услов и начин доказивања кадровског капацитета, притом истичући примедбе искључиво на начин доказивања кадровског капацитета али не и на услов. Заинтересовано лице ни једног момента у свом захтеву не наводи да тражени услов дискриминише понуђаче и да није у логичкој вези са предметом јавне набавке.

Истичемо да начин доказивања услова није дискиминишући јер је исти за све понуђаче који понесу понуду у поступку јаве набавке, односно свако ко испуњава одређени услов прописан конкурсном документацијом, мора га на прописан прописан начин и доказати.

М обрасци, личне лиценце као што наводи заинтересовано лице садрже личне податке запослених у смислу Закона о заштити података о личности тако да понуђач одређене податке може прикрити приликом достављања понуде али га то не ослобађе обавезе да доређене доказе и достави у својој понуди како би понуду учинио прихватљивом

Заинтересовано лице је предложило измену конкурсне документације у делеу доказа М обрасца, док је у наставку текста предложио измену конкурсне документације у делу додатних услова истичући да се М образац доставља искључиво за радни однос (Наручилац је јасно конкурсном документацијом одредио и уговоре ван радног односа). Наручилац истиче да сви уговори који су закључени у складу са Законом о раду имају одређену пореску пријаву чија фотокопија мора бити приложена у понуди.

Следи измена конкурсне документације тако што се додаје „М образац или други одговарајући образац“.

Обзиром на вредност предмета и да се набавка спроводи у отвореном поступку јавне набавке наручилац остаје при доказима које је тражио, а који се не могу доказивати изјавама понуђача због сигурности у току реализације уговора.