



КЛИНИЧКИ ЦЕНТАР СРБИЈЕ

11000 БЕОГРАД, ПАСТЕРОВА 2
РЕПУБЛИКА СРБИЈА

ДАТУМ: 17.6.2019.

БРОЈ: 843

СВИМ ПОТЕНЦИЈАЛНИМ ПОНУЂАЧИМА У ПОСТУПКУ ЈАВНЕ НАБАВКЕ

Хируршке стерилне рукавице са заштитом од јонизујућег зрачења

Број јавне набавке K244/2019

По позиву западношеће понуда објављеном на Порталу Јавних набавки и на интернет страници Клиничког центра Србије

У складу са чланом 63. став 3. ЗЈН наручилац Клинички центар Србије, овим путем даје одговор на додатно појашњење у вези са припремањем понуде:

Питања:

1. Конкурсном документацијом је у делу 22.2. Финансијска гаранција за добро извршење посла, као и члану 5. Модела уговора о јавној набавци добара предвиђена обавеза добављача да приликом потписивања уговора, као финансијску гаранцију за добро извршење посла Наручиоцу преда регистровану меницу са меничним овлашћењем у износу од 10% од вредности уговора без ПДВ-а и роком важења 30 дана дуже од истека рока за коначно извршење посла, као и картон депонованих потписа;
Приложену финансијску гаранцију за добро извршење посла наручилац може искористити у сврху накнаде штете, између осталог у случају неизвршења уговорних обавеза у роковима и на начин који су предвиђени уговором о јавној набавци.
Такође, у истом делу конкурсне документације односно Модела уговора је предвиђена обавеза за добављаче да приликом потписивања уговора, поред достављеног средства финансијског обезбеђења за добро извршење посла, доставе и регистровану меницу са меничним овлашћењем у износу од 5% од вредности уговора без ПДВ-а и роком важења 30 дана дужем од дана истека рока за коначно извршење посла, која ће бити активирана у сврху наплате уговорне казне
Чланом 270. став 1. Закона о облигационим односима ("Сл. лист СФРЈ", бр. 29/78, 39/85, 45/89 - одлука УСЈ и 57/89, "Сл. лист СРЈ", бр. 31/93 и "Сл. лист СЦГ", бр. 1/2003 - Уставна повеља; у даљем тексту: ЗОО) је прописано да поверилац и дужник могу уговорити да ће дужник платити повериоцу одређени новчани износ или прибавити неку другу материјалну корист ако не испуни своју обавезу или ако задоцни са њеним испуњењем (уговорна казна). Уговорна казна се, дакле, односи на извршење уговорне обавезе и поверилац и дужник могу уговорити уговорну казну за неизвршење уговорне обавезе или задоцњење у извршењу уговорне обавезе.

Имајући у виду наведено, конкурсном документацијом је заправо предвиђена обавеза изабраног понуђача да приликом потписивања уговора, као финансијску гаранцију за добро извршење посла, преда две регистроване менице са меничним овлашћењем у висини од укупно 15% уговорене вредности набавке без обрачунатог ПДВ-а:

- регистровану меницу са меничним овлашћењем у висини од 10% од вредности уговора без ПДВ-а

- регистровану меницу са меничним овлашћењем у висини од 5% од вредности уговора без ПДВ-а

Наиме, чланом 61. став 5. Закона о јавним набавкама прописано је да наручилац може у конкурсној документацији да наведе врсту средстава финансијског обезбеђења којим понуђачи обезбеђују испуњење својих обавеза у поступку јавне набавке, као и испуњење својих уговорних обавеза, односно за повраћај авансног плаћања (различити облици ручне залогне хартија од вредности или других покретних ствари, хипотека, меница, јемство другог правног лица са одговарајућим бонитетом, банкарске гаранције, полисе осигурања и др.). Чланом 12. Правилника о обавезним елементима конкурсне документације у поступцима јавних набавки и начину доказивања испуњености услова ("Сл. гласник РС", бр. 86/2015; у даљем тексту: Правилник), је између осталог прописано да средство обезбеђења за озбиљност понуде, односно за извршење уговорне обавезе, наручилац може да тражи у износу не већем од 10% од вредности понуде без ПДВ-а, односно уговора, осим у случају обезбеђења за авансно плаћање.

Имајући у виду цитиране одредбе Закона и Правилника, потпуно је јасно да наручилац може да тражи једну или више меница као средство обезбеђења за добро извршење посла, с тим да укупан износ тражених средстава обезбеђења не може бити већи од 10% од вредности понуде без ПДВ-а, односно уговора.

У конкретном случају, као што је напред већ указано, конкурсном документацијом је предвиђена обавеза изабраног понуђача да приликом потписивања уговора преда две регистроване менице са меничним овлашћењем у висини од укупно 15% уговорене вредности набавке без обрачунатог ПДВ-а, што превазилази максималан износ од 10% прописан Правилником.

Имајући у виду наведено, молимо вас да износ средства финансијског обезбеђења за добро извршење посла ускладите са максималним износом утврђеним Правилником.

2. Наручилац је одредбом члана 9. Модела уговора предвидео да „За случај прекорачења рока за испоруку, наручилац ће за сваки дан прекорачења добављачу наплатити износ од 0,2 % од укупне уговорене вредности без ПДВ-а, уколико до задоцњења у извршењу обавезе добављача дође његовом кривицом, с тим да укупан износ уговорне казне не може прећи 5 % (словима: пет процената) од укупне уговорене вредности без ПДВ-а..“

Предлажемо да извршите измену основице за обрачун уговорне казне на начин да уговорна казна износи „0.2% од вредности робе испоручене са закашњењем за сваки дан закашњења, али не више од 5% вредности робе испоручене са закашњењем“.

Наиме, имајући у виду начелу савесности и поштења Закона о облигационим односима сматрамо дефинисање уговорне казне на начин како сте предвидели спорним обзиром да је кажњавање Продавца и за део робе који је по поруцбини савесно испоручио у свему супротно начелу савесности и поштења поменутог Закона.

Одговори:

1. Чланом 273. став 4. важећег Закона о облигационим односима предвиђено је да кад је казна уговорена за случај да дужник задоцни са испуњењем, поверилац има право захтевати и испуњење обавезе и уговорну казну, док је ставом 5. истог члана предвиђено да поверилац не

може захтевати уговорну казну због задоцњења ако је примио испуњење обавезе, а није без одлагања саопштио дужнику да задржава право на уговорну казну.

Позитивноправни прописи регулишу раскид уговора и активирање достављеног средства финансијског обезбеђења (менице или банкарске гаранције), као санкцију за уговорну страну која се обавезала на испуњење уговорне обавезе на начин и у роковима које дефинише уговор, а исте није испоштовала. Такође, позитивно-правни прописи регулишу и уговорну казну, која има одштетни карактер, јер, у конкретном случају, због сваког задоцњења у испоруци уговорених добара наручилац трпи штетне последице. Будући да се ради о будућој неизвесној околности јер се унапред не зна да ли ће добављач поступити у складу са уговором или ће доћи до задоцњења у испоруци уговорених добара, наручилац се мора финансијски обезбедити те је због тога предвиђено достављање две менице, једне за добро извршење посла и друге, из које ће се наплатити уговорна казна.

Такође, чланом 210. став 1. Закона о облигационим односима дефинисано је стицање без основа: “Кад је неки део имовине једног лица прешао на било који начин у имовину неког другог лица, а тај прелаз нема свој основ у неком правном послу или у закону, стицалац је дужан да га врати, а кад то није могуће - да накнади вредност постигнутих користи”.

Из цитиране законске одредбе произилази да ће стицање без основа постојати у ситуацији када део имовине једног лица пређе на било који начин у имовину неког другог лица, а тај прелаз нема свој основ у неком правном послу или у закону.

Циљ спровођења сваког поступка јавне набавке је закључење уговора, као правног посла до чијег закључења долази обостраном сагласношћу воља уговорних страна, те је неоснован навод заинтересованог лица да ће наручилац тиме што је предвидео двоструко средство обезбеђења - стећи без основа, јер основ за евентуално активирање достављених средстава финансијског обезбеђења је уговор, који је пак, регулисао све прецизно и у складу а позитивно-правним прописима .

Због свега напред наведеног наручилац остаје при овом захтеву из конкурсне документације који се односи на Прилог бр. 2, тачка **22.2. Финансијска гаранција за добро извршење посла.**

2. Наручилац остаје при захтеву из конкурсне документације.

Споштовањем,

КОМИСИЈА ЗА ЈАВНЕ НАБАВКЕ