



РЕПУБЛИКА СРБИЈА
МИНИСТАРСТВО ОДБРАНЕ
СЕКТОР ЗА БУЏЕТ И ФИНАНСИЈЕ

Фонд за социјално осигурање
војних осигураника

Бр. 95 - 19
17.03.2016. године

Одговор заинтересованом лицу у вези са припремањем понуде,
д о с т а в љ а .-

Заинтересовано лице је на основу члана 63. став 2. Закона о јавним набавкама („Сл. гласник РС” бр. 124/12, 14/15 и 68/15) у даљем тексту Закон, доставило 14.03.2016. године у 09.13h, захтев за додатним информацијама или појашњењима конкурсне документације, за **ЈН бр. 1/16 Лекови за хуману употребу** по следећем:

„Поштовани,

Сходно члану 63. Закона о јавним набавкама, молимо да нам као заинтересованом лицу у предметном поступку јавне набавке, доставите додатно појашњење везано за следеће:

Чланом 8. Модела уговора регулисане су казнене одредбе током реализације уговора и случајеви када ће исте бити спроведене.

С тим у вези, молимо Вас да ускладите одредбе наведеног члана са Законом о облигационим односима (ЗОО) како би избегли могуће спорне ситуације, а које се односе на неиспуњење уговорне обавезе односно задоцњење.

Наиме, ЗОО прописује:

-у члану 270 да се уговорна казна може уговорити за **неиспуњење обавезе или за задоцњење.**

-у члану 273 да у случају када је казна уговорена за случај неиспуњења обавезе, поверилац може захтевати или испуњење обавезе или уговорну казну, тј. поверилац губи **право да захтева испуњење обавезе ако је затражио исплату уговорне казне.**

Сходно наведеном, истичемо да из члана 8.3 није јасно:

-да ли је предвиђена казна уговорена за неиспуњење или задоцњење, као и

-да ли ће поверилац овако уговорену казну применити када уговор није испуњен у целости односно делимично када је уговорена сукцесивна испорука или ће наведену казну применити код задоцњења дужем од 25 дана.

Имајући у виду да је ставом 8.1 и 8.2 Купац већ уговорио казну за кашњење у испоруци, свако прекорачење овог рока се не може више третирати као задоцњење, већ као евентуално неиспуњење уговорних обавеза, у ком случају би Купац у складу са законом могао да тражи или испуњење обавезе или наплату уговорне казне.

Посебно бисмо истакли да се о неиспуњењу уговора, у смислу одредаба о уговорној казни због неиспуњења, може говорити тек након истека рока на који је уговор закључен, а не након појединачних испорука ако је испорука уговорена у траншама, јер се тек након

реализације целог уговора може сагледати да ли је уговор испуњен у претежном делу или делимично.

У досадашњој пракси овакво поступање довело је до ситуације да Купац за испоруку уговорену у траншама, прими испуњење обавезе након рока од 25 дана за једну траншу, обрачуна уговорну казну од 8% од укупне вредности милионског уговора због кашњења у испоруци незнатног дела те транше, а то би даље значило да приликом сваке следеће транше и евентуалног кашњења дужег од 25 дана Купац има право да поново наплати уговорну казну у износу од 8% укупне вредности уговора или партије и да поред тога прими робу.

На овај начин Купац би прекршио не само закон у делу одредби које се односе на уговорну казну, већ и начела савесности и поштења ЗОО као и начела једнаких давања према Закону о јавним набавкама, јер би Купац у том случају поред испуњења обавезе, наплатио и уговорне казне које вишеструко премашују евентуалну штету коју би Купац могао да претрпи, а што је суштина уговарања уговорне казне.

Још једном напомињемо да Купац има право уговорити како уговорну казну за задоцњење тако и за неиспуњење, **али да исту може наплатити или по једном или по другом основу**, а како је то наведено и у Пресуди Врховног суда Србије, Прев. 395/2005 од 16.11.2005. године – Судска пракса трговинских судова - Билтен бр. 1/2006 – (стр. 108), а образложење из исте достављамо у прилогу овог дописа.

Такође бисмо указали да је чланом 273. ст. 4. и 5. ЗОО прописано да за стицање права на наплату уговорне казне која је прописана за случај задоцњења са испуњењем обавезе морају бити кумулативно испуњена два услова и то: сама дужникова доцња и обавештење по пријему закаснелог испуњења да поверилац задржава право на уговорну казну, док је Купац у **члану 8 наведено да има то право и без претходног обавештења.**

Молимо за доставу измена/додатног појашњења и потребних информација у року из члана 63. Закона о јавним набавкама, како бисте нам омогућили сачињавање прихватљиве понуде.“

НАРУЧИЛАЦ Фонд за социјално осигурање војних осигураника, Крунска бр. 13, 11000 Београд, на основу члана 63. став 3. Закона, **ОДГОВАРА заинтересованом лицу:**

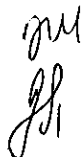
Не улазећи у досадашњу праксу, а у вези са вашим захтевом за додатним појашњењем, обавештавамо вас следеће:

Уколико је испорука уговорених добара из партије по траншама, купац може уговорну казну која је предвиђена за кашњење у испоруци преко 25 дана, наплатити и у првој транши уколико је кашњење дуже од 25 дана, али се више по тој партији не може наплатити уговорна казна, чак и у случају раскида уговора. Ако је уговорна казна за одређену партију већ наплаћена, а након тога се стекну услови за једнострани раскид уговора сходно члану 8. тачки 8.5., купац неће поново наплатити уговорну казну, јер тако није ни предвиђено. Једино уколико није наплаћена уговорна казна за закашњење, а дође до једностраног раскида уговора из члана 8. тачке 8.5., купац ће приликом раскида уговора депоновани инструмент обезбеђења извршења уговорних обавеза, без сагласности продавца поднети на наплату банци на износ дефинисан у члану 8. тачки 8.3. Уколико је испорука уговорених добара из

партије по траншама, за кашњење у испоруци до 25 дана, уговорна казна се наплаћује у висини од 2‰ (промила) укупне вредности уговорених добара испоручених са закашњењем, за сваки дан закашњења. Уговорна казна може бити највише 5% укупне вредности испоручених добара са закашњењем.

Поред тога, у Фонду за социјално осигурање војних осигураника је иначе у току додатна анализа модела уговора и конкурсне документације за предметну јавну набавку. Уколико се оцени да су неопходне одређене измене модела уговора и конкурсне документације за предметну јавну набавку, конкурсна документација и модел уговора са евентуалним изменама биће објављени у најскорије време, а у складу са роковима одређеним Законом о јавним набавкама.

ЛШ,ДП



Достављено:
-на Портал ЈН
-на Портал МО
-у омот предмета