



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1580-7/20

Mostar, 23.07.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 06/22-1/20 od 22.06.2020. godine, žalitelja Penny plus d.o.o. Sarajevo, izjavljena na Rješenje broj 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine, ugovornog organa Općina Novo Sarajevo, na osnovu člana 93. stav (7), 103. stav (1) tačka a), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj 23.07.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. USVAJA SE žalba i poništava se:

- Rješenje broj 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine.
- Tenderska dokumentacija od aprila 2020. godine za predmet nabavke „Nabavka paketića za „Dan dječije radosti“ – Kupujmo koristimo domaće“, ugovornog organa Općina Novo Sarajevo, zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 935-7-1-98-3-105/20 od 29.04.2020. godine.

2. USVAJA SE zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

Obrazloženje

Općina Novo Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog konkurentskog postupka javne nabavke „Nabavka paketića za „Dan dječije radosti“ – Kupujmo koristimo domaće“, donio je Rješenje broj 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 935-7-1-98-3-105/20 objavljeno je 29.04.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač Penny plus d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Rješenja broj 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine, izjavio je žalbu 22.06.2020. godine na isto putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 01.07.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 10.07.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalba se ulaže zbog bitnih povreda odredaba Zakona o javnim nabavkama BiH i Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda te pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja.

Dana 17.06.2020. godine, ponuđač Penny plus d.o.o. Sarajevo je putem mail-a zaprimio Rješenje za javnu nabavku roba: "Nabavka paketića za "Dan dječje radosti"- kupujmo koristimo domaće, broj: 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine.

Žalitelj osporava predmetno Rješenje za javnu nabavku roba: "Nabavka paketića za "Dan dječje radosti"- kupujmo koristimo domaće, broj: 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine.

Ponuđač Defter d.o.o. Sarajevo je dana 15.06.2020. godine uložio žalbu na rješenje o izboru najpovoljnijeg ponuđača za predmetnu nabavku, u kojoj je izabrana ponuda ponuđača Penny Plus d.o.o. u kojoj osporava uvjerenje Porezne uprave FBiH broj: 13-9/6-12-5-808/20 od 10.02.2020. godine. Žalbu je ugovorni organ usvojio kao osnovanu, te poništio postupak javne nabavke.

Ugovorni organ je tačkom 7.1.3. tenderske dokumentacije naveo da ponuđač kojem bude dodjeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeća dokumenta kojim će se potvrditi vjerodostojnost date izjave (čl. 45) iz tačke 7.1.2. i to: a) Uvjerenje suda prema svom sjedištu kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca; b) Uvjerenje Suda BiH kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji za korupciju, prevaru ili pranje novca.

Dok se za fizičko lice kao preduzetnik, zahtjevalo dostavljanje uvjerenja koje glasi na ime vlasnika-preduzetnika c) Uvjerenje nadležnog suda ili organa uprave kod koje je registrovan ponuđač, kojim se potvrđuje da nije pod stečajem niti predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti. Ako ponudu dostavlja fizičko lice kao preduzetnik, dužan je dostaviti samo uvjerenje nadležnog organa uprave da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti, te shodno tome isti mora dostaviti e) uvjerenje izdato od nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je ponuđač izmirio dospjele obaveze, a koje se odnose na doprinos za penzijsko-invalidsko i zdravstveno osiguranje; te d) Uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje daje ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi plaćanja direktnih i indirektnih poreza.

Shodno prednje navedenom očito je da su uvjerenja za oba poreza, obavezni dostaviti fizička lica kao preduzetnici ne pravna lica.

Ugovorni organ nije ni zahtijevao sporno uvjerenje, te je ovim postupkom oštetio ponuđača Penny Plus d.o.o., poništenjem postupka i ne dodjeljivanjem Ugovora te grubo prekršio član 103. (Bitne povrede zakona), stav (2) Relativno bitne povrede zakona su povrede koje mogu dovesti do poništenja postupka javne nabavke, ako se uspostavi direktna veza između povrede i ishoda postupka.

Napomene radi i da je ugovorni organ zahtijevao za pravna lica predmetno uvjerenje u dostavljenoj dokumentaciji se vidi da je ponuđač Penny Plus d.o.o. dostavio sve ostale dokumente izdate u petom mjesecu, osim osporenog uvjerenja. Ponuđač Penny Plus d.o.o. je dana 04.05.2020. godine poslao zahtjev za izdavanje o izmirenim obavezama po osnovu PIO/MIO i direktnih poreza.

Ponuđač Penny Plus d.o.o. do dana predaje ponude isto uvjerenje nije dobio iz razloga što je proglašena pandemija COVID 19, te su sve državne institucije radile umanjenim kapacitetima sa skraćenim radnim vremenom, te samim tim, čitav postupak izdavanja bilo kojeg dokumenata uključujući i ovaj je bio poprilično otežan.

Ugovorni organ je trebao shodno uputstvima Federalne uprave civilne zaštite, te uputama Agencije za javne nabavke, poslati upit ponuđaču pismenim putem, te tražiti objašnjenje člana 45 od a-d ZJN BiH, a sve u skladu sa čl. član 68. (Razlozi za odbacivanje zahtjeva za učešće ili ponude) stav (3) Ugovorni organ može pozvati kandidate/ponuđače da u roku od tri dana pojasne dokumente koje su dostavili u skladu s čl. 45. do 51. ovog zakona ili da dostave originalne dokumente radi poređenja s kopijom koja je dostavljena uz ponudu, a s ciljem otklanjanja formalnog nedostatka dokumenata.

Shodno navedenom Ugovorni organ treba da postupi u skladu s članom 100. stav (3) Zakona o javnim nabavkama BiH, te usvoji žalbu i preispita Rješenje. U suprotnom žalitelj predlaže da se žalba dostavi Uredu za razmatranje žalbi, te da se ožalbeno Rješenje za predmetnu javnu nabavku PONIŠTI i predmet vrati na ponovni postupak.

Ugovorni organ je aktom broj 13-11-2417/20 od 25.06.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Na osnovu člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) dajemo izjašnjenje na navode iz žalbe i u prilogu dopisa dostavljamo Vam kompletan predmet javne nabavke roba: „Nabavka paketića za „Dan dječje radosti“ - Kupujmo koristimo domaće“.

Komisija za javne nabavke roba je razmatrala blagovremenost, dopuštenost i da li je žalba izjavljena od ovlaštenog lica, te konstatovala da je pristigla žalba na Rješenje broj: 13-11-2417/20 od 17.06.2020. godine podnesena od strane ovlaštenog i izabranog ponuđača „PENNY PLUS“ d.o.o. Sarajevo, te da je ista i blagovremena i dopuštena.

Žalba je neosnovana iz sljedećih razloga:

1. Ugovorni organ je u skladu sa članom 45. stav (7) Zakona o javnim nabavkama BiH i tačkom 7.1.3. tenderske dokumentacije za predmetnu javnu nabavku zahtijevao da je ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan dostaviti sljedeća dokumenta:

- a) uvjerenje nadležnog suda prema svom sjedištu kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca;
- b) uvjerenje Suda Bosne i Hercegovine kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca;
- c) uvjerenje nadležnog suda ili organa uprave kod koje je registrovan ponuđač, kojim se potvrđuje da nije pod stečajem, niti predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije, odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti;
- d) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je ponuđač izmirio dospelje obaveze, a koje se odnose na doprinos za penzijsko-invalidsko i zdravstveno osiguranje;
- e) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje daje ponuđač izmirio dospelje obaveze u vezi plaćanja direktnih i indirektnih poreza.

Ponuđači su po zahtijevanom u tački 7.1.3. tenderske dokumentacije bili dužni dostaviti tražena uvjerenja u skladu sa članom 45. stav (2) Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ugovorni organ je u tački 7.1.4. naznačio da dokumenti ili uvjerenja navedena u tački 7.1.3. ne smiju biti stariji od 3 (tri) mjeseca računajući od trenutka dostavljanja ponude, te da ih dostavlja izabrani ponuđač u roku od 5 (pet) dana od dana prijema odluke o dodjeli ugovora.

Žalilac je u ponudi predatoj dana 18.05.2020. godine priložio Uvjerenje Porezne uprave FBiH broj: 13-9/6-12-5-808/20 od 10.02.2020. godine iz čega se izvodi zaključak da je dostavljeni dokument stariji od predviđenog roka i da ne ispunjava uslove iz tenderske dokumentacije.

2. Ugovorni organ ne prihvata argument nemogućnosti pravovremenog ishodovanja spornog uvjerenja zbog pandemije koronavirusa s obzirom da je žalilac imao priliku da dostavi sporno uvjerenje u roku od 5 (pet) dana od dana prijema odluke o dodjeli ugovora (tačka 7.1.4. tenderske dokumentacije i pobijano Rješenje) ili akt Porezne uprave FBiH u kojem bi bilo navedeno da je kašnjenje u izdavanju zahtijevanog Uvjerenja prouzrokovano pandemijom koronavirusa i da žalilac ne može dobiti isto do naznačenog roka.

Kako žalilac nije dostavio akt koji bi Ugovorni organ prihvatio, to je kašnjenje žalioaca u dostavljanju istog neosnovano. Komisija za javne nabavke roba je predložila Općinskom načelniku da se uložena žalba odbije kao neosnovana, te da se predmet proslijedi drugostepenom organu koji će utvrditi neosnovanost iste u potpunosti.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1580-4/20 od 03.07.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako je ugovorni organ usvojio žalbu ponuđača Defter d.o.o. Sarajevo na Rješenje o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 13-11-2417/20 od 03.06.2020. godine, kojim je žalitelj bio izabran kao najpovoljniji ponuđač jer je dostavio Uvjerenje porezne uprave FBiH broj 13-9/6-12-5-808/20 od 10.02.2020. godine koje je starije od 3. mjeseca od dana predaje ponuda, a što je suprotno zahtjevu iz tačke 7.1.4. TD. Žalitelj tvrdi kako u tački 7.1.3 TD uvjerenja od c) do e) je bilo dužno dostaviti fizičko lice kao poduzetnik, te sukladno tome žalitelj nije bio u obavezi dostaviti sporno uvjerenje. Nadalje navodi kako je ugovorni organ bio u obavezi, shodno članu 68. stav 3. ZJN tražiti pojašnjenje dostavljenih dokumenata, budući da je žalitelj pravovremeno podnio zahtjev za izdavanje spornog uvjerenja, ali isto nije dobio zbog umanjениh radnih kapaciteta državnih institucija sa skraćenim radnim vremenom uzrokovanim pandemijom COVID 19.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navod kako žalitelj nije ispunio zahtjev iz tačke 7.1.4 TD, tj. dostavio je Uvjerenje porezne uprave FBiH broj 13-9/6-12-5-808/20 od 10.02.2020. godine koje je starije od 3 (tri) mjeseca računajući od trenutka dostavljanja ponuda. Također ne prihvata žaliteljev argument nemogućnosti pravovremenog ishodovanja spornog uvjerenja zbog pandemije COVID 19, budući da je žalitelj imao mogućnost da isto dostavi 5 (pet) dana nakon

prijema odluke o dodjeli ugovora ili da dostavi akt Porezne uprave FBiH kojom bi bilo potvrđeno kašnjenje izdavanja spornog zahtjeva radi pandemije korona virusa.

U vezi sa naprijed navedenim ovaj organ izvršio je uvid u ponudu žalitelja te utvrdio kako je isti dostavio Aktuelni izvod iz sudskog registra broj 065-0-RegZ-20-002939 od 05.05.2020. godine izdat od Općinskog suda u Sarajevu iz kojeg je vidljivo da je PENNY PLUS d.o.o. Sarajevo registrirano kao pravno lice, odnosno Društvo za export-import, trgovinu, proizvodnju i usluge.

Ovaj organ je izvršio uvid u tačku 7.1. TD te utvrdio kako je istom propisano:

7.1.3. Ponuđač kojemu bude dodjeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeća dokumenta kojima će potvrditi vjerodostojnost date izjave iz tačke 7.1.2.;

- a) uvjerenje nadležnog suda prema svom sjedištu kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca;
- b) uvjerenje Suda Bosne i Hercegovine kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca;

Ako ponudu dostavlja fizičko lice kao preduzetnik, dužan je dostaviti uvjerenje koje glasi na ime vlasnika-preduzetnika:

- c) uvjerenje nadležnog suda ili organa uprave kod koje je registrovan ponuđač, kojim se potvrđuje da nije pod stečajem, niti predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije, odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti;

Ako ponudu dostavlja fizičko lice kao preduzetnik, dužan je dostaviti uvjerenje od nadležnog organa uprave da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti;

- d) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je ponuđač izmirio dospelje obaveze, a koje se odnose na doprinos za penzijsko-invalidsko i zdravstveno osiguranje;
- e) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje daje ponuđač izmirio dospelje obaveze u vezi plaćanja direktnih i indirektnih poreza.

U skladu sa naprijed navedenim, ovaj organ utvrđuje žalbeni navod **osnovanim**, budući da je Žalitelj postupio u skladu sa zahtjevima propisanim tačkom 7.1.3. TD, odnosno PENNY PLUS d.o.o. Sarajevo koji je registrovan kao pravno lice, **te nije bilo ni dužno dostaviti uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je ponuđač izmirio dospelje obaveze, a koje se odnose na doprinos za penzijsko-invalidsko i zdravstveno osiguranje**, budući da je ugovorni organ to tražio izričito za fizička lica koja ponudu dostavljaju kao

preduzetnik. S tim u vezi ovaj organ utvrđuje da je žalitelj postupio u skladu sa članom 57. stav 1. ZJN, te podnio ponudu u skladu sa zahtjevima iz TD.

Članom 103. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama propisano je da su u postupcima javne nabavke apsolutno bitne povrede zakona, one povrede o kojima Ured za razmatranje žalbi vodi računa po službenoj dužnosti i koje mogu dovesti do poništenja postupka u cijelosti ili dijelimično i to neusklađenost tenderske dokumentacije sa ovim zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja osnovnih principa ovog zakona. Članom 104. stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano je da Ured za razmatranje žalbi u postupku pravne zaštite postupa u granicama zahtjeva iz žalbe, a po službenoj dužnosti u odnosu na povrede opisane u članu 103. stav (1) ovog zakona.

Ovaj organ zaključuje da je tačka 7.1.3. tenderske dokumentacije sačinjena suprotno članu 45. stav. 2. ZJN, budući da je istom propisano da uvjerenja pod tačkom c), d) i e) dostavljaju samo fizička lica kao poduzetnici. Iz ovakve formulacije TD izvodi se zaključak da su pravna lica dužna dostaviti:

a) uvjerenje nadležnog suda prema svom sjedištu kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca; i

b) uvjerenje Suda Bosne i Hercegovine kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca;

dok samo fizička lica koja ponudu dostavljaju kao preduzetnici su dužna dostaviti

c) uvjerenje nadležnog suda ili organa uprave kod koje je registrovan ponuđač, kojim se potvrđuje da nije pod stečajem, niti predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije, odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti;

d) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je ponuđač izmirio dospjele obaveze, a koje se odnose na doprinos za penzijsko-invalidsko i zdravstveno osiguranje;

e) uvjerenje izdato od strane nadležnih institucija kojim se potvrđuje daje ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi plaćanja direktnih i indirektnih poreza.

Propisana tačka TD je u suprotnosti sa članom 45. stav (2) Zakona o javnim nabavkama. Ovaj organ smatra kako uslovi i dokazi propisani članom 45. ZJN su obvezujući za sve ponuđače, dakle i za pravna i fizička lica, te su isti dužni dokazati svoju ličnu sposobnost, a ugovorni organ su dužan propisati jasne i nedvosmislene uslove u svrhu dokazivanja istih. S tim u vezi ovaj organ utvrđuje kako je predmetna TD sačinjana u suprotnosti s odredbom člana 53. stav 1. ZJN, a što predstavlja apsolutno bitnu povredu postupka iz člana 103. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama, na koju ovaj organ pazi po službenoj dužnosti i što je razlog za poništenje postupka u cijelosti.

Ovaj organ postupajući po službenoj dužnosti u skladu sa članom 104. stav (1) Zakona o javnim nabavkama u odnosu na povrede propisane u članu 103. Zakona o javnim nabavkama, poništava Tendersku dokumentaciju ugovornog organa od aprila 2020. godine za predmet nabavke „Nabavka paketića za „Dan dječije radosti“ – Kupujmo koristimo domaće, zajedno sa Obavještenjem o nabavi broj 935-7-1-98-3-105/20 od 29.04.2020. godine.

Povrat uplaćenih sredstava žalitelju na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM, izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama (“Službeni glasnik BiH” broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 103. stav (1) tačka a) i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



Dostaviti:

- Penny plus d.o.o. Sarajevo
- Općina Novo Sarajevo
- Evidencija
- a/a.