



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-1743-7/20
Banja Luka, 10.09.2020.godine

Ured/ Kancelarija za razmatranje žalbi – podružnica / filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj: JN-196/20 od 10.07.2020.godine ponuđača „EURO DAM JAS“ d.o.o. Lukavac izjavljenu na Odluku o dodjeli Okvirnog sporazuma broj: 01-2-054-1753-12/20 od 07.07.2020.godine, Ugovornog organa RS PREDSJEDNIK REPUBLIKE - Služba Predsjednika u konkurentskom postupku javne nabavke roba „Nabavka auto guma“, na osnovu člana 111. stav 1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH“ br: 39/14) i člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH, na sjednici vijeća održanoj dana 10.09.2020.godine, donio je:

RJEŠENJE

1. Usvaja žalba ponuđača „EURO DAM JAS“ d.o.o. Lukavac izjavljenu na Odluku o dodjeli Okvirnog sporazuma broj: 01-2-054-1753-12/20 od 07.07.2020.godine,
2. Poništava se Odluka o dodjeli Okvirnog sporazuma broj: 01-2-054-1753-12/20 od 07.07.2020.godine, Ugovornog organa RS PREDSJEDNIK REPUBLIKE - Služba Predsjednika, u konkurentskom postupku javne nabavke roba „Nabavka auto guma“ te se predmet vraća na ponovni postupak pregleda i ocjena ponuda
3. Odobrava se povrat uplaćenih sredstava na ime naknade pokretanja žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ RS PREDSJEDNIK REPUBLIKE - Služba Predsjednika, (u daljem tekstu Ugovorni organ) je na Portalu javne nabavke dana 17.06.2020.godine objavio Obavještenje o nabavci br. 153-7-1-16-3-21/20.

Nakon preuzimanja Odluke o dodjeli Okvirnog sporazuma broj: 01-2-054-1753-12/20 od 07.07.2020.godine, ponuđač „EURO DAM JAS“ d.o.o. Lukavac (u daljem tekstu Žalilac), izjavljuje žalbu Uredu za razmatranje žalbi filijala Banja Luka.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ PREDsjednik REPUBLIKE (Republika Srpska) sa sjedištem u Banja Luci objavio je dana 17.06.2020. godine na Portalu javnih nabavki Obavještenje o nabavci broj 153-7-1-16-3-21/20 putem Konkurentskog zahtjeva za nabavku robe „Nabavka auto guma“.

Zapisnikom sa otvaranja ponuda konstatovano je da su na javno otvaranje ponuda u roku primljene četiri ponude. Kao kriterij za dodjelu ugovora definisana je „najniža cijena“ tehnički zadovoljavajuće ponude.

Dana 07.07.2020. godine smo putem mail-a zaprimili Odluku o dodjeli Okvirnog sporazuma ponuđaču „Total Trade“ d.o.o. Doboj broj: 01-2-054-1753-12/20 od 07.07.2020.godine kojom se daje preporuka da se ugovor dodijeli navedenom ponuđaču kao najpovoljnijem nakon provedene E-aukcije. U istoimenoj Odluci u obrazloženju je navedeno da se ponuda ponuđača „EURO DAM-JAS“ d.o.o. Lukavac ocjenjuje kao neprihvatljiva jer Ugovorni organ osporava Izjavu o ispunjavanju uvjeta iz člana 52. ZJN koje je dalo ovlašteno lice ponuđača.

Ovakvo postupanje Ugovornog organa predstavlja grubo kršenje Zakonskih odredbi te bezrazložnu i neosnovanu diskriminaciju ponuđača „EURO DAM-JAS“ d.o.o. Lukavac te smo zbog navedenih nepravilnosti u radu komisije primorani uputiti Žalbu na Odluku o izboru i dodjeli Okvirnog sporazuma ponuđaču „Total Trade“ d.o.o. Doboj.

U ponovljenom postupku nabavke guma, preuzeli smo tendersku dokumentaciju dana 18.06.2020.godine putem Portala javnih nabavki za šta u prilogu dostavljamo Izvještaj o preuzimanju. (Prilog 1)

U skladu sa tenderskom dokumentacijom pripremili smo našu ponudu koja je zaprimljena kod Ugovornog organa u ostavljenom roku.

Uz ponudu je dostavljena Punomoć za zastupanje koja se odnosi na ovaj konkretan postupak, kojom prokurist bez ograničenja - Nina Osmanović, kao lice ovlašteno u sudskom registru za zastupanje firme „EURO DAM- JAS“ d.o.o, ovlašćuje uposlenika Bajrić Berisu da u konkretnom postupku može učestvovati te preduzimati sve radnje vezane za postupak i posebno je naglašeno da navedeno ovlašćeno lice može dati Izjave iz člana 45. i 52. ZJN za ovaj postupak.

Tenderskom dokumentacijom je zahtijevan a uz ponudu i dostavljen dokaz o registraciji: Aktuelni izvod iz sudskog registra od 18.06.2020.godine iz kojeg se takođe, na strani broj 47. ponude, može vidjeti da je prokurist Nina Osmanović, lice ovlašteno da zastupa društvo i to bez ograničenja osim prava prijenosa i otuđenja nekretnina, te su navedene sve ovlasti koje prokurist ima u poslovima javnih nabavki, između ostalog i davanje punomoći drugim licima. Obzirom daje u dokumentu „Punomoć“, kojom prokurist ovlašćuje radnika za ovaj postupak, jasno definisan obim ovlašćenja odnosno obuhvaćene su SVE radnje u postupku ali su i

posebno naglašene ovlasti za davanje Izjava iz člana 45. i 52. ZJN, Ugovorni organ nije imao pravo ustvrditi da je dostavljena Izjava čl. 52. neprihvatljiva.

Netačna je tvrdnja Ugovornog organa da je u ovom postupku relevantna samo Izjava koju da zakonski zastupnik-direktor jer drugom licu, kako to tvrdi UO, može biti nepoznato da li postoje okolnosti zbog kojih bi se ponuđač diskvalifikao.

Ova Izjava jeste akt lične volje njenog davaoca ali odnosi se isključivo na navedeni postupak javne nabavke i ukoliko se uposlenik ovlasti da učestvuje tj. započne, vodi i okonča postupak javne nabavke te poduzima sve radnje vezane za isti pa tako i davanje Izjava, tom uposleniku moraju biti poznate i sve potrebne informacije koje se odnose na konkretan postupak pa i ta da li postoje okolnosti za isključenje ponuđača zbog poduzimanja koruptivnih radnji. Zato uposlenik shodno datim ovlastima, u svojstvu predstavnika društva, pod punom materijalnom i krivičnom odgovornošću daje ovu Izjavu a Ugovorni organ je dužan da je prihvati.

Daje tvrdnja Ugovornog organa tačna u pogledu osporene Izjave tada bi i sadržaj odnosno tekst Izjave iz člana 52. ZJN bio drugačiji pa bi u propisanoj zakonskoj formi stajao tekst „Ja, (ime i prezime), sa ličnom kartom broj: , izdatom od , u svojstvu zakonskog zastupnika - direktora društva...”

a ne bi stajao tekst „ u svojstvu predstavnika privrednog društva ili obrta ili srodne djelatnosti”.

Znači da bilo koje lice - uposlenik može dati ovu Izjavu u svojstvu predstavnika privrednog društva ukoliko gaje zakonski zastupnik za to ovlastio.

Da je tvrdnja Ugovornog organa u pogledu osporene Izjave tačna u njenoj formi ne bi bilo obavezno da lice koje predstavlja ponuđača, pri popunjavanju upiše svoj položaj u privrednom društvu što znači da Izjavu može dati i lice koje se nalazi na bilo kojem položaju u privrednom društvu ako je za to ovlašteno, nego bi bilo navedeno direktor društva jer UO tvrdi da jedina relevantna Izjava u vezi člana 52. ZJN jeste ona data od strane lica koje je na položaju direktora privrednog društva !

U prilog ovome obrazloženju dostavljamo i stav Agencije za javne nabavke koja je ovo pitanje detaljno objasnila i otklonila nejasnoće te čiji je stav daje Ugovorni organ dužan prihvatiti Izjave vezane za čl. 45. i 52. date od strane ovlaštene osobe a sve u cilju blagovremenog i efikasnog procesa pripreme ponude . (Prilog 2)

Kako bismo dokazali daje Ugovorni organ pogrešno ocijenio našu ponudu te napravio propust u radu komisije i nepravilnost u donesenoj Odluci u ovom postupku, dostavljamo Presudu Suda Bosne i Hercegovine broj: SI-3 U 031688 19 U od 20.02.2020. godine, kao najviše instance.

Iz ove Presude se takođe može vidjeti daje u predmetu osporenog Rješenja tuženog Ureda za razmatranje žalbi kojim se žalba ponuđača (tužitelja) na Odluku o izboru odbija kao neosnovana, Sud BiH odlučio da su Izjave vezane za član 45. i 52. ZJN date od strane ovlaštenog lica u potpunosti validne i prihvatljive te ih je Ugovorni organ dužan prihvatiti kao i svu ostalu dokumentaciju koju potpiše lice ovlašteno od strane zakonskog zastupnika ako uz ponudu dostavi ovlaštenje za to. Iz presude se može vidjeti i da je ponuđač uz ponudu dostavio Punomoć kojom nije bila posebna naglašena ovlast za davanje Izjava iz člana 45. i 52. već je Punomoć obuhvatala sve radnje vezane za postupak pa je Sud i na osnovu ovako sačinjene Punomoći presudio da su date Izjave ispravne a Ugovorni organ dužan prihvatiti ih. (Prilog 3)

Obzirom da je Ugovorni organ izvršio neispravnu analizu ponuda te da je ponuda ponuđača „EURO DAM- JAS“ d.o.o. Lukavac formalno-pravno i tehnički kvalifikaciono ispravna, ugovorni organ je bio u obavezi zakazati E-aukciju shodno odredbama Zakona o javnim nabavkama i Tenderske dokumentacije u kojoj će učestvovati svi ponuđači koji su dostavili prihvatljive ponude.

Obzirom na sve gore navedeno, predlažemo Ugovornom organu da donesenu Odluku poništi, te ispravi radnju i ponovno zakaže E-aukciju kvalificiranim ponuđačima.

Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, podnosilac žalbe zahtijeva da istu u roku od 5 dana proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, te podnosilac žalbe predlaže da Ured za razmatranje žalbi istu usvoji i naloži Ugovornom organu da Odluku o dodjeli ugovora poništi jer ista nije u skladu sa Zakonom.

Podnosilac žalbe zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu kojem odredi drugostepeni organ, na osnovu člana 108. Zakona o javnim nabavkama.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi :

U skladu sa odredbama člana 100. stav 5) Zakona o javnim nabavkama BiH, Ugovorni organ je utvrdio procesne pretpostavke za postupanje no žalbi, te je utvrdio da je ista dopuštena, blagovremena i izjavljena od strane ovlašćenog lica. Međutim, pomenuta žalba je u potpunosti neosnovana.

Ponuda ponuđača „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac nije prihvatljiva jer je isti dostavio punomoć kojom se daje punomoć uposleniku Bajrić Berisi, kao licu koje će zastupati firmu „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac na učešću u postupku i svim ostalim radnjama vezanim za postupak kao i da može dati izjave iz člana 45. i člana 52. Zakona o javnim nabavkama BiH. Priloženu pismenu izjavu iz člana 52. stav 2) Zakona u ime ponuđača „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac potpisuje Bajrić Berisa, koja je uposlenik (referent javnih nabavki) „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac, pod punom materijalnom i krivičnom odgovornošću.

Izjavu iz člana 52. stav 2) Zakona je moglo dati samo lice koje je no zakonu ovlašćeno da zastupa ponuđača i koje je kao takvo odgovorno za zakonitost rada, imajući u vidu činjenicu da se u Izjavi pod punom materijalnom i krivičnom odgovornošću, svjestan krivične odgovornosti predviđene za koruptivna djela, davalac izjave izjavljuje da ponuđač nije učestvovao, u nekoj koruptivnoj radnji.

Navedena Izjava je akt lične volje njenog davaoca, a u konkretnom slučaju je relevantna izjava lica koje je odgovorno za zakonitost rada ponuđača, iz čega je potpuno jasno da punomoćnik ne može u ime direktora ili drugog lica koje je no zakonu ovlašćeno da zastupa ponuđača, pod punom materijalnom, krivičnom i moralnom odgovornošću izjaviti da direktor ili drugo lice, koje je no zakonu ovlašćeno da zastupa ponuđača, nije u konkretnom postupku javne nabavke učestvovao u koruptivnim radnjama.

Nije sporno da je navedena izjava napisana od strane lica koje je ovlastio prokurista, da su potpisi na izjavama ovjereni od strane nadležnog organa, ali navedena izjava je neprihvatljiva jer licu koje je potpisalo može biti potpuno nepoznato da li postoje okolnosti zbog kojih bi

Ugovorni organ bio dužan diskvalifikovati konkretnog ponuđača u smislu odredbi člana 52. stav 2) Zakona.

Konkretno, zahtjevanje da navedenu izjavu može dati samo lice koje je no zakonu ovlašćeno da zastupa ponuđača, prihvaćeno je u praksi Kancelarije za razmatranje žalbi BiH, filijala Banja Luka što dokazuje i Rješenje Kancelarije za razmatranje žalbi BiH, filijala Banja Luka broj: JN2-02-07-1-686-6/20 od 09.04.2020. godine.

Što se tiče žalbenog navoda da bi sadržaj odnosno tekst Izjave iz člana 52. Zakona trebao biti drugačije definisan, smatramo da je sadržaj odnosno tekst iste, kao i cjelokupne tenderske dokumentacije pripremljen u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH i Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda.

Postupak predmetne nabavke sproveden je uz poštovanje principa jednakog tretmana (nediskriminacije), transparentnosti, ekonomičnosti i zakonitosti.

Imajući u vidu sve navedene činjenice Ugovorni organa predlaže drugostepenom organu da odbije žalbu ponuđača „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac, kao neosnovanu.

U prilogu Vam dostavljamo kopiju cjelokupne dokumentacije vezanu za predmetnu nabavku i žalbu „Euro Dam Jas“ d.o.o. Lukavac.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 227. stavak 1. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak 3. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenog Zakona.

Nakon utvrđivanja svih činjenica, uvidom u Tendersku dokumentaciju, Odluku o dodjeli Okvirnog sporazuma, predložene dokaze i cijeli spis, ovaj Ured/Kancelarija je utvrdio da je :

Žalba osnovana:

U cilju pravilnog i potpunog utvrđivanja činjeničnog stanja, ovo vijeće je izvršilo uvid u ponudu izabranog ponuđača nakon čega je utvrđeno da je u ponudi dostavljena Punomoć za zastupanje koja se odnosi na ovaj konkretan postupak, kojom prokurist bez ograničenja - Nina Osmanović, kao lice ovlašćeno u sudskom registru za zastupanje firme „EURO DAM- JAS“ d.o.o, ovlašćuje uposlenika Bajrić Berisu da u konkretnom postupku može učestvovati te preduzimati sve radnje vezane za postupak . U punomoći je naglašeno da navedeno ovlašćeno lice može dati Izjave iz člana 45. i 52. ZJN za ovaj postupak.

Također, utvrđeno je da je uz ponudu dostavljen i dokaz o registraciji: Aktuelni izvod iz sudskog registra od 18.06.2020.godine iz kojeg se može utvrditi da je prokurist Nina Osmanović, lice ovlašćeno da zastupa društvo i to bez ograničenja osim prava prijenosa i

otuđenja nekretnina, te su navedene sve ovlasti koje prokurist ima u poslovima javnih nabavki, između ostalog i davanje punomoći drugim licima.

U Punomoći su prenesene ovlasti za davanje Izjava iz člana 45. i 52. ZJN, te su u skladu sa punomoći od strane žalitelja iste potpisane i dostavljene uz ponudu.

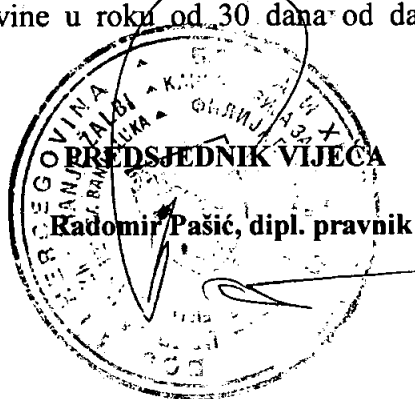
Prema tome, žalitelj opravdano ukazuje da su ovakve izjave valjane te su u skladu sa stavom Agencije za javne nabavke Broj: 02-02-1-1121-2720 od 29.05.2020.godine u kojem je navedeno da je Ugovorni organ dužan prihvatiti Izjave vezane za čl.45. i 52. date od strane ovlaštene osobe, a sve u cilju blagovremenog i efikasnog procesa pripreme ponude. Ovakav stav je prihvatio i ovaj organ, te ga primjenjuje od dana zaprimanja navedenog akta Agencije za javne nabavke BiH.

S obzirom na navedeno, utvrđeno je da je ponuda ponuđača „EURO DAM- JAS“ d.o.o. Lukavac formalno-pravno i tehnički kvalifikaciono ispravna, te je ugovorni organ u obavezi zakazati E-aukciju shodno odredbama Zakona o javnim nabavkama i Tenderske dokumentacije u kojoj će učestvovati svi ponuđači koji su dostavili prihvatljive ponude.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM; izvršit će se posebnim aktom, po konačnosti ovog rješenja, a u skladu sa članom 108. stav 7. ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanim članom 108. ZJN.

Pouka o pravnom lijeku

Ovo Rješenje je konačan upravni akt. 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:

- RS PREDSEDNIK REPUBLIKE - Služba Predsjednika
- EURO DAM JAS“ d.o.o. Lukavac
- TOTAL TRADE d.o.o. Doboj
- EVIDENCIJA
- A/A