



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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Број: ЈН2-02-07-1-1931-7/20
Бања Лука, 03.09.2020.године

10-09-2020

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Niwex д.о.о. Дервента, бр.- од 25.07.2020.године, заступан по адвокату Николи Ружићићу из Дервенте, изјављене на Одлуку, бр. 341/20 од 14.07.2020.г., уговорног органа, ЈУ Пољопривредна, школа Бања Лука. у поступку јавне набавке „радови на санацији средње школе“, на основу члана 111.став (1) тачка ц.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 228. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници, одржаној дана 03.09.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба понуђача, Niwex д.о.о. Дервента, бр.-од 25.07.2020.године, изјављена на Одлуку, бр. 341/20 од 14.07.2020.године, уговорног органа, ЈУ Пољопривредна, школа Бања Лука, **одбија се, као неоснована.**

Одбија се и захтјев за накнаду трошкова жалбеног поступка као и трошкова правног заступања.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, ЈУ Пољопривредна школа бања Лука (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила на сајту јавних набавки Обавјештење, бр. 5676-1-3-16-3-1/20 од 17.06.2020.г. и Исправке Обавјештења бр. 5676-1-3-16-8-2/20 од 25.06.2020.године у отвореном поступку јавних набавки „радова на санацији средње школе“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истим.

Бања Лука, Јована Дучића бр.23/1; Тел:051/211-130; Факс: 051/211-137

У жалби жалиоца се наводи:

Одлуком број 341/20 од 14.07.2020. године (даље: Одлука), прихваћена је Препорука Комисије за јавне набавке „Радови на санације средње школе“ и уговор за јавну набавку радова додијељен је понуђачу ПЗР „ДМД МОЛЕРИН“, као најповољнијем понуђачу. Међутим, доношењу побијане одлуке претходила је погрешна примјена материјалног права од стране Уговорног органа и то одредаба Закона о јавним набавкама БиХ. Наиме, током предметног поступка јавне набавке Уговорном органу су између осталих понуда које су окарактерисане као неприхватљиве, достављене двије понуде које је исти окарактерисао као прихватљиве и то понуда Жалиоца, те понуда пословног субјекта ПЗР „ДМД МОЛЕРИН“ (даље: Други понуђач). Међутим, Уговорни орган није требало да понуду Другог понуђача сматра прихватљивом због неправилности у истој, те је иста у складу са одредбама члана 68, став 4, тачка и) ЗЈН БиХ морала бити одбачена као непотпуна, односно неприхватљива.

Недостатак и мањкавост понуде Другог понуђача, а које је Жалилац утврдио увидом у спис предмета, састоји се у слиједећем: понуђач ПЗР „ДМД МОЛЕРИН“ је у оквиру своје понуде, а везно за техничку и професионалну способност прописану тачком 7.4.2. Тендерске документације, између осталог доставио потврду о извршеном уговору издату од пословног субјекта „РЕД БРИЦК ГРАДЊА“ ДОО дана 26.06.2020. године, али иста потврда не садржи све прописане елементе. Наиме, у предметној потврди ни на једном мјесту није наведено вријеме извршења уговора, а што је Тендерском документацијом јасно наведено као обавезан елемент који потврда о извршеном уговору мора садржати.

Имајући у виду наведено, а посебно чињеницу да је поступак јавне набавке строго формалан и униформан поступак, Уговорни орган је и понуду Другог понуђача требао одбацивати као неприхватљиву, стога је оправдано у цјелости укинути побијану Одлуку, а Уговорни орган обавезати да донесе нову Одлуку о избору јединог прихватљивог понуђача и то Niwex ДОО Дрвента, те да Жалиоцу надокнади трошкове поступка који с обзиром на вриједност јавне набавке износе 562,50 КМ (трошкови заступања жалиоца од стране адвоката према тарифном броју 2, 11 и 12 Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Сл. гласник Републике Српске“ број 68/05), као и поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којег одреди другостепени орган.

Уговорни орган, је запримљену жалбу, размотрио и дао изјашњење бр 364/20 од 30.07.2020.г., у којем каже да је жалба неоснована, те исту прослеђује са документацијом КРЖ-у, Филијала Бања Лука., која је протоколисана под бр. ЈН2-02-07-1-1931/20 од 03.08.2020. године.

У Изјашњењу по жалби се наводи :

Жалба је неоснована. У обавјештењу о набавци и у тендерској документацији, предметни поступак јавне набавке је класификован као „радови“. Чланом 51. став (1) тачка под а) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 39/14), прописано је да уговорни орган може захтијевати један или више доказа о техничкој и професионалној способности кандидата/понуђача, списак извршених уговора у складу са чланом 48. став (2) овог закона, а који су у вези са предметном набавком, за период не дужи од пет година, или од датума регистрације, односно почетка пословања, ако је кандидат/понуђач регистрован, односно почео да ради прије мање од пет

11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29
30
31
32
33
34
35
36
37
38
39
40
41
42
43
44
45
46
47
48
49
50
51
52
53
54
55
56
57
58
59
60
61
62
63
64
65
66
67
68
69
70
71
72
73
74
75
76
77
78
79
80
81
82
83
84
85
86
87
88
89
90
91
92
93
94
95
96
97
98
99
100

година. У тендерској документацији у тачки 7.4.1 одређен је услов техничке и професионалне способности који гласи : да у последњу 1 годину (од објављивања обавјештења о набавци) или од датума регистрације, односно почетка пословања, ако је понуђач регистрован односно почео са радом прије мање од једне године, има успјешно реализована највише два (2) уговора, чији су карактер и комплексност слични предметном поступку набавке и да збирни износ највише два (2) уговора износи минимално 256.000,00 КМ без ПДВ-а. Доказ за овај услов гласи : списак извршених уговора у последњој години (рачунајући од дана објаве обавјештења о набавци) или од датума регистрације, односно почетка пословања, ако је понуђач регистрован, односно почео са радом прије мање од 1 (једне) године, а чији су карактер и комплексност слични предметном поступку јавне набавке (анекс 8 тендерске документације) и потврда (једна или двије, зависно од броја којим се доказује испуњавање услова из тачке 7.4.1. под а) тендерске документације) о успјешној реализацији уговора, чији је предмет набавке извођење занатских радова, чија вриједност износи збирно минимално 256.000,00 КМ (без ПДВ-а), коју издаје друга уговорна страна, или изузетно уколико се такве потврде не могу добити из разлога изван контроле понуђача, само уз изјаву понуђача о уредно извршеним уговорима уз предочење доказа о учењиним покушајима да се такве потврде обезбједе. Изабрани понуђач је доставио списак извршених уговора и двије потврде наручиоца посла (друге уговорне стране). На страни 16. понуде достављена је потврда наручиоца посла «RED BRICK» д.о.о. Бањалука. У потврди стоји да је „ДМД МОЈЕРИН“ с.п. Драган Милановић, Лакташи дана 17.09.2019. године закључио уговор број 10-09/19 о извођењу фасадерских, молерских и гипсарских радова на стамбеном објекту у улици Браце Поткоњака у Бањалуци у укупном износу од 164.808,43 КМ са ПДВ- ом. Није основан жалбени навод да на потврди није наведен период извођења радова. Провјера техничке и професионалне способности понуђача у поступку јавне набавке роба, услуга и радова је прописана чланом 49., 50. и 51. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 39/14). За списак извршених уговора у поступку набавке роба или услуга, уговорни орган може тражити провјеру уназад највише три године од објављивања обавјештења о набавци, а за радове уназад највише пет година од објављивања обавјештења о набавци. Сврха навођења на потврди друге уговорне стране периода у којем је извршен уговор за набавку роба, услуга или радова, је да се утврди да ли понуђач испуњава услов за квалификацију прописан законом (да ли су робе или услуге испоручене уназад највише три године, а радови извођени уназад највише 5 година) и одредбама тендерске документације. С обзиром да је уговор о извођењу радова закључен дана 17.09.2019. године, а потврда о успјешно изведеним радовима издата 26.06.2020. године, период извођења радова је између ова два датума. Тиме потврда у потпуности задовољава и члан 51. став (1) тачка под а) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број 39/14) и тачку 7.4.1. тендерске документације, јер радови који су извођени у периоду између 17.09.2019. године (датум закључења уговора) и дана 26.06.2020. године (датум издавања потврде о добро обављеном послу), нису извођени прије једне године од дана објављивања обавјештења о набавци (обавјештење објављено дана 17.06.2020. године).

Дакле, Комисија је прихватила достављену потврду ДМД Молерин из разлога што иако у потврди није прецизно наведен датум извршења уговора, у самој потврди је наведено да је уговор закључен дана 17. 9. 2019. године, а потврда у којој друштво Red Brick наводи да је ДМД Молерин успјешно извршио уговор издата је дана, 26. 6. 2020. године.

Из наведеног сасвим јасно и разумљиво произилази да је уговор закључен и реализован у периоду између 17. 9. 2020. године и 26. 6. 2020. године а што је свакако у складу са оним што је уговорни орган захтијевао тендерском документацијом, тј. да је уговор успјешно реализован у последњих годину дана од дана објаве обавјештења о набавци. Из наведеног разлога овај жалбени навод сматрамо потпуно неоснованим.

Осим тога, ако би уговорни орган би тако ригорозан приликом прегледа и оцјене понуда, онда би и понуду жалиоца могао одбити као неприхватљиву. У анексу 8 (списак извршених уговора) жалилац је навео два реализована уговора. Уговор број 2. извођење грађевинско занатских радова, столарски и браварски радови, друга уговорна страна (наручилац посла) „PROMO LUX“ д.о.о. Дервента. На списку извршених уговора стоји да је период извршења уговора од 04.06.2020. године до 16.06.2020. године. На потврди друге уговорне стране „PROMO LUX“ д.о.о. Дервента стоји да је уговор закључен дана 12.05.2020. године, а да је реализован дана 16.06.2020. године. Дакле, на потврди друге уговорне стране није наведен датум почетка реализације уговора, који се не мора нужно поклапати са датумом закључења уговора, већ је само наведен датум када је уговор реализован (датум окончања уговора). Према томе, уговорни орган је имао једнак третман приликом прегледа и оцјене понуде жалиоца и изабраног понуђача, и ниједног понуђача није довео у неравноправан положај у односу над другог (друге) понуђача.

У прилог овом изјашњењу уговорни орган се позива на праксу Суда БиХ, исказаног у пресуди број SI 3 U 030563 18 U од 04.05.2020. године. На страни број 3 образложења пресуде стоји : „С тим у вези понуди изабраног понуђача на страни 17/59 достављена је потврда број 08/1.01/058-736/18 од 18.05.2018. године, о набавци и испоруци конзервираних месних прерађевина у износу од 38.500,00 КМ у 2015. години. Наведена потврда се односи и на уредно извршене уговоре у 2016. и 2017. години. То по мигљењу овог вијећа значи да није основан приговор да овај понуђач није доставио потврде складу са чланом 48. став (3) Закона о јавним набавкама БиХ посебно јер се из потврде види мјесто испоруке, те је наведено вријеме односно година, као и износ и навод о уредно извршеним уговорима“.

Уговорни орган предлаже другостепеном органу да одбије жалбу као неосновану, као и захтјев за накнаду трошкова поступка.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се у опште приступило њеном рјешавању, а односе се на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлашћене особе, у складу са чланом 109. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама као и на претпоставке прописане чланом 105. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине.

Након што су предње претпоставке преиспитане, овај орган је увидом у достављену документацију, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је потребно одбити наводе жалиоца.

Жалба је неоснована

Након утврђивања свих чињеница и увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да је жалба неоснована и да је предметни поступак, у дијелу навода у жалби, у складу са одредбама Закона о јавним набавкама.

Према жалбеном наводу, овај орган је извршио увид у понуду изабраног понуђача и установио да је на страни 16. понуде исти доставио потврду о успјешно реализованом уговору на којој су постављени услови како је законском одредбом иста регулисана.

На примједбу да у истој није одређено вријеме реализације, овај орган сматра да да законском одредбом није прецизирано како и чим се вријеме мјери, да ли су то сати, минуте, дани, мјесеци, године и сл. како вријеме није прецизно дефинисано то значи да оно може да представља одређени оквир или распон између сваке мјерне јединице изражен у данима, сатима, мјесецима, годинама и као тако постављен не може се сматрати мањкавим. У конкретном случају, вријеме за реализацију извршеног уговора се може дефинисати како је то и уговорни орган тумачио, од дана потписивања уговора па до дана издавања потврде, и то је крајњи рок који се може поставити. У самој потврди се тачно види ко су уговорне стране, шта је предмет набавке, број уговора, вриједност уговора, мјесто извршења уговора. чиме задовољава критерије постављене законом, односно да има и временски оквир који није прецизно дефинисан али који се нигде и није тражио.

Поред наведеног, јасно стоји да је уговор реализован успјешно, односно да је исти потписан и завршен, чиме истим одређује временски рок.

Имајући у виду предње, жалба је неоснована, те је на основу члана 228. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбија се и захтјев за надокнаду трошкова жалбеног поступка.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни управни акт. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења.

Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

Достављено:

- жалиоцу
- Уговорном органу
- изабраном понуђачу
- а/а и евиденција



