BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2543-7/20
Mostar, 29.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja ELCOM d.o.o. Tuzla, žalba broj 245-02/2020 od 31.08.2020. godine koja je izjavljena na Odluku o poništenju postupka javne nabave broj 02-22600/20 od 19.08.2020. godine za predmet nabave: *Nabava rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice TE „Kakanj" Kakanj,* ugovornog tijela JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj" Kakanj, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230 stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici vijeća I održanoj 29.10.2020. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Odluka o poništenju postupka javne nabave broj 02-22600/20 od 19.08.2020. godine, te se predmet vraća Ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj" Kakanj, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo otvoreni postupak za predmet nabave: *Nabava rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice TE „Kakanj" Kakanj,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 1424-1-1-49-3-99/20 od 05.03.2020. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku o poništenju postupka javne nabave broj 02-22600/20 od 19.08.2020. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 21.09.2020. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 07.10.2020. godine.

ELCOM d.o.o. Tuzla (u daljem tekstu; Žalitelj) navodi kako izjavljuje žalbu na Odluku o poništenju postupka nabave broj 02-22600/20 od 19.08.2020, zaprimljenu putem faksa 21.08.2020 u predmetu Nabava rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj, blagovremeno u roku od 10 (deset) dana od dana prijema Odluke; u skladu sa člancima 99., 100., 101. Zakona o javnim nabavama i člankom 218. Zakona o upravnom postupku, zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i bitne povrede zakonskih normi u postupku nabave.

Žalitelj u žalbi navodi:
„U osporavanoj odluci navedeno je:
„U Zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda od dan 07.08.2020. godine, Komisija za javne nabavke je nakon izvršenog ponovnog pregleda i ocjene primljenih ponuda u odnosu na prethodno navedeno, utvrdila da ponuda ponuđača ELCOM d.o.o. Tuzla nije zadovoljila kvalifikacijski zahtjev, jer Izjava 52 stav (2) Zakona o javnim nabavkama nije data od strane odgovornog lica, koje je po zakonu ovlašteno da zastupa ponuđača.
Ponuđač ELCOM d.o.o. Tuzla je na stranici 7 ponude dostavio Punomoć ovjerenu pečatom ponuđača koju je potpisao direktor preduzeća i ovjerenu od strane nadležnog organa, notara iz Tuzle u Tuzli dana 08.06.2020 godine koji je utvrdio identitet ovlaštenog lica, direktora Džeme Mustafića i istinitost potpisa. Naime, u datoj punomoći ovlašteno lice ovlašćuje Arnelu Ramljak da može potpisati ponudu i ponudbenu dokumentaciju, davati izjave u ime firme, odnosno potpisivati izjave tražene tenderskom dokumentacijom u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama. Uvidom u punomoć ponuđača ELCOM d.o.o. Tuzla utvrđeno je da je Arnela Ramljak dala i potpisala izjave iz člana 45 i 52 Zakona o javnim nabavkama, ali u izjavi iz člana 52 Zakona o javnim nabavkama nije upisala ime i prezime
direktora i navela da izjavu potpisuje u ime direktora u skladu sa datim i prenesenim ovlaštenjem odgovornog lica ponuđača."
Izjavu iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama ovlašteno lice ne daje u ime direktora, već u ime pravnog lica koje se u postupku pojavljuje kao ponuđač.
Član 52 Zakona o javnim nabavkama glasi:
„Član 52. (Diskvalifikacija po osnovu sukoba interesa ili korupcije)
U skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini, ugovorni organ dužan je odbiti zahtjev za učešće u postupku javne nabavke ili ponudu ako je ***KANDIDAT/PONUĐAČ*** *sadašnjem ili bivšem zaposleniku ugovornog organa dao ili je spreman dati n ito u obliku novčanih sredstava ili u bilo kojem nenovčanom obliku, s ciljem ostvarivanja uticaja na radnju, odluku ili tok postupka javne nabavke. Ugovorni organ informira u pisanoj formi ponuđača i Agenciju o odbijanju takvog zahtjeva ili ponude te o razlozima odbijanja.*
Svaki KANDIDAT/PONUĐAČ dužan je uz ponudu dostaviti i posebnu pismenu izjavu da nije nudio mito niti učestvovao u bilo kakvim radnjama koje za cilj imaju korupciju u predmetnoj javnoj nabavci.
U slučaju da zahtjev ili ponuda koju ugovorni organ primi u toku postupka javne nabavke prouzrokuje ili može prouzrokovati sukob interesa u skladu s važećim propisima o sukobu interesa u Bosni i Hercegovini, ugovorni organ dužan je postupiti u skladu s propisima u Bosni i Hercegovini.
Ugovorni organ ne smije zaključivati ugovore o javnoj nabavci s privrednim subjektom, ako rukovodilac ugovornog organa ili član upravnog ili nadzornog odbora tog ugovornog organa istovremeno:
obavlja upravljačke poslove u tom privrednom subjektu ili
je vlasnik poslovnog udjela, dionica odnosno drugih prava na osnovu kojih učestvuje u upravljanju, odnosno u kapitalu tog privrednog subjekta s više od 20%.
Ako je određeni privredni subjekat direktno ili indirektno učestvovao u tehničkim konsultacijama u pripremi postupka javne nabavke, ugovorni organ mora preduzeti odgovarajuće mjere kako bi osigurao da konkurencija ne bude narušena učestvovanjem tog privrednog subjekta kao kandidata/ponuđača u postupku javne nabavke u odnosu na ostale kandidate/ponuđače. Takve mjere uključuju davanje svih informacija ostalim kandidatima/ponuđačima koje su saopćene za

vrijeme tehničkih konsultacija ili su nastale kao rezultat tehničkih konsultacija i određivanje adekvatnih vremenskih rokova za prijem zahtjeva za učešće i ponuda. Mjere koje su preduzete ugovorni organ navodi u zapisniku o ocjeni ponuda iz člana 65. ovog zakona.
Privredni subjekt iz stava (5) ovog člana ne može učestvovati u tom postupku javne nabavke kao kandidat/ponuđač samo ako ne postoji drugi način da se osigura poštivanje principa jednakog tretmana.
Prije odbacivanja zahtjeva za učešće, odnosno njegove ponude, kandidat/ponuđač mora imati priliku da dokaže da njegovo učestvovanje u tehničkim konsultacijama ne ograničava konkurenciju."
Iz navedenog jasno je da se odredbe člana 52. Zakona o javnim nabavkama odnosi na ***„KANDIDAT/PONUĐAČ".***
U skladu sa članom 2 Zakona o javnim nabavkama definicija privrednog subjekta je:
„ Član 2. (Definicije pojmova)
privredni subjekt je pravno ili fizičko lice, ili grupa takvih lica, koji na tržištu nude robe, usluge i/ili radove, a registrirani su za obavljanje predmetne djelatnosti, te mogu učestvovati u postupku javne nabavke, kao:
ponuđač koji je dostavio ponudu;
kandidat koji je dostavio zahtjev za učešće u ograničenom, pregovaračkom postupku ili takmičarskom dijalogu;
grupa kandidata/ponuđača (dva ili više kandidata/ponuđača) koji su dostavili zajednički zahtjev za učešće ili zajedničku ponudu;
dobavljač kojem je nakon postupka javne nabavke dodijeljen ugovor o javnoj nabavci."
Na stranici 27 ponude 199-03-20 dostavljen je Aktualni izvod is sudskog registra Općinskog suda u Tuzli od 04.03.2020 u kojem je navedeno:
„U sudski registar ovog suda upisan je ***pravni subjekt*** *sa sljedećim podacima: Skraćena oznaka firme: ELCOM d.o.o. Tuzla."*

U predmetnom postupku ponudu je dostavio pravni subjekt „ELCOM d.o.o. Tuzla".
Na stranici 27 ponude 199-03-20 ponuđača privrednog subjekta pravnog lica ELCOM d.o.o. Tuzla dostavljen je aktualni izvod iz sudskog registra u kojem je na stranici 8/8, stranica 34 ponude, navedeno „Lica ovlaštena za zastupanje subjekta upisa: U unutrašnjem i vanjskotrgovinskom prometu Mustafić Džemo, direktor bez ograničenja".
Na stranici 7. ponude 199-03-20 dostavljena je Punomoć na kojoj je navedeno:
„Ja, Džemo Mustafić, direktor ELCOM d.o.o. Tuzla, M.M. Dizdara - Stupi ne B2, 75000 Tuzla, ID broj 4209092690009, broj L.K. 0K0K0221K, ovlašćujem:
Arnelu Ramljak, broj L.K. 0K1114927, zaposlenu u firmi ELCOM d.o.o. Tuzla, da može potpisati izjave zahtjevane Zakonom o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14] u skladu sa članovima 44. - 52. kao i sve ostale
dokumente i izjave zahtjevane tenderskom dokumentacijom u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama ("Službeni
glasnik BiH" broj 39/14), i iste ovjeriti kod nadležnog organa.
Ova punomoć vrijedi od datuma ovjere do 31.12.2020."
Punomoć je, vidljivo na stranici 8 ponude, ovjerena kod nadležnog organa notara te je na istoj utvrđeno:
„Ja, notar, Jadranka Škarica, Tuzla, Petra Kočića 8 POTVRĐUJEM da je ***ZA ELCOM d.o.o. Tuzla,*** *M.M. Dizdara - Stupine B2, MUSTAFIĆ DŽEMO, Tuzla, Đure Đakovića br. 30, čiji sam identitet utvrdila uvidom u ličnu kartu br. OKOK0221K izdanu od MUP TK Tuzla, koja vrijedi do*

12 Avgusta 2023 godine, a ovlaštenje za zastupanje uvidom u Aktuelni izvod iz sudskog registra Općinskog suda u Tuzli od 16.04.2015 godine u mojoj prisutnosti priznao potpis na pismenu kao svoj. Potpis na pismenu je istinit."

Dakle, direktor pravnog lica ELCOM d.o.o. Tuzla ovlastio je lice Arnela Ramljak da ZA pravni subjekt ELCOM d.o.o. Tuzla može potpisati izjave zahtjevane Zakonom o javnim nabavkama.

Naglašavamo izjave zahtjevane Zakonom o javnim nabavkama daje PONUĐAČ PRAVNI SUBJEKT ELCOM d.o.o. Tuzla.

PRAVNI subjekt zastupa ovlašteno lice direktor ili onaj koga direktor ovlasti.

U konkretnom slučaju direktor Džemo Mustafić, ovlastio je lice Arnela Ramljak da može potpisati izjave zahtjevane Zakonom o javnim nabavkama, čime je Arnela Ramljak ovlašteno lice pravnog subjekta ELCOM d.o.o. Tuzla u pogledu potpisivanja izjava zahtjevanih Zakonom o javnim nabavkama.

Direktor Džemo Mustafić nije dao punomoć za davanje izjava u njegovo ime već Arnela Ramljak da može potpisati izjave u ime pravnog subjekta ELCOM d.o.o. Tuzla.

Punomoć je sačinjena u skladu sa članom 8 Zakona o ovjeravanju potpisa, rukopisa i prepisa (Službeni list SR Bosne i Hercegovine broj: 37/1971, 39/75 i 42/89):

„Član 8. Ako treba ovjeriti potpis lica kao zastupnika drugog lica, organizacije udruženog rada ili druge organizacije, službeno lice će ovjeru izvršiti pošto prethodno utvrdi da je to lice ovlašćeno na zastupanje. U potvrdi o ovjeri će se navesti po kom osnovu je podnosilac ovlašćen na zastupanje."

Dakle, direktor ELCOM d.o.o. Tuzla Džemo Mustafić je uredno ovlastio lice Ramljak Arnelu da u ime firme ELCOM d.o.o. Tuzla može potpisati izjave zahtjevane Zakonom o javnim nabavkama.

Obrazac PISMENE IZJAVA IZ ČLANA 52 ZAKONA O JAVNIM NABAVKAMA definisan je UPUTSTVOM ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIJE I PONUDA i isti glasi:

„Ja, ***nižepotpisani*** *(Ime i prezime), sa ličnom kartom broj: izdatom*
od , u svojstvu predstavnika privrednog društva ili obrta ili srodne djelatnosti
(Navesti položaj, naziv privrednog društva ili obrta ili srodne djelatnosti), ID broj: , čije sjedište se nalazi u (Grad/općina), na
adresi (Ulica / broj), kao kandidat/ponuđač u postupku javne nabavke
(Navesti tačan naziv i vrstu postupka javne nabavke), a kojeg

provodi ugovorni organ (Navesti tačan naziv ugovornog organa),
za koje je objavljeno obavještenje o javnoj nabavci (ako je objavljeno obavještenje) broj: u „Službenom glasniku BiH" broj: , a u skladu sa članom 52. stav (2) Zakona o javnim nabavkama pod punom materijalnom i kaznenom odgovornošću IZJAVLJUJEM

Nisam ponudio mito ni jednom licu uključenom u proces javne nabavke, u bilo kojoj fazi procesa javne nabavke.

Nisam dao, niti obećao dar, ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu, uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju obavljanja u okviru službene ovlasti, radnje koje ne bi trebalo da izvrši, ili se suzdržava od vršenja djela koje treba izvršiti on, ili neko ko posreduje pri takvom podmićivanju službenog ili odgovorna lica.

Nisam dao ili obećao dar ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju da obavi u okviru svoje službene ovlasti, radnje koje bi trebalo da obavlja, ili se suzdržava od obavljanja radnji, koje ne treba izvršiti.

Nisam bio uključen u bilo kakve aktivnosti koje za cilj imaju korupciju u javnim nabavkama.

Nisam sudjelovao u bilo kakvoj radnji koja je za cilj imala korupciju u toku predmeta postupka javne nabavke. Davanjem ovu izjave, svjestan sam kaznene odgovornosti predviđene za kaznena djela primanja i davanja mita i kaznena djela protiv službene i druge odgovormosti i dužnosti utvrđene u Kaznenim zakonima Bosne i Hercegovine. Izjavu dao:
Mjesto i datum davanja izjave:
Potpis i pečat nadležnog organa:
M.P."

Dakle, izjavu iz člana 52 daje nižepotpisani koji u svojstvu predstavnika privrednog društva koji se pojavljuje kao kandidat/ponuđač u postupku javne nabavke.

Svi dalji navodi se odnose na privredni subjekt koji se pojavljuje kao kandidat/ponuđač u postupku javne nabavke.
Na stranici 35 ponude ELCOM d.o.o. Tuzla dostavljena je PISMENA IZJAVA IZ ČLANA 52 ZAKONA O JAVNIM NABAVKAMA u kojoj je navedeno:
*„Ja, **nižepotpisani** ARNELA RAMUAK (Ime i prezime), sa ličnom kartom broj: 0K1114927 izdatom od MUP TK, **u svojstvu predstavnika privrednog društva** ili obrta ili srodne djelatnosti Referenc finansijske operative ELCOM d.o.o. Tuzla (Navesti položaj, naziv privrednog društva ili obrta ili srodne djelatnosti), ID broj: 4209092690009 čije sjedište se nalazi u Tuzli/Tuzla (Grad/općina), na adresi M.M. Dizdara - Stupine B2 (Ulica i broj), **kao kandidat/ponuđač u postupku javne nabavke** Nabavka rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj otovreni postupak 2000027666 (Navesti tačan naziv i vrstu postupka javne nabavke), a kojeg provodi ugovorni organ JAVNO PREDUZEĆE ELEKTROPRIVREDA BIH D.D. - SARAJEVO Podružnica Termoelektrana „Kakanj", Kakanj (Navesti tačan naziv ugovornog organa), za koje je objavljeno obavještenje o javnoj nabavci (ako je objavljeno obavještenje) broj: 1424-1-1-49-3-99/20 u „Službenom glasniku BiH" broj: 17, a u skladu sa članom 52. stav (2) Zakona o javnim nabavkama pod punom materijalnom i kaznenom odgovornošću IZJAVLJUJEM*
Nisam ponudio mito nijednom licu uključenom u proces javne nabavke, u bilo kojoj fazi procesa javne nabavke.
Nisam dao, niti obećao dar, ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu, uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju obavljanja u okviru službene ovlasti, radnje koje ne bi trebalo da izvrši, ili se suzdržava od vršenja djela koje treba izvršiti on, ili neko ko posreduje pri takvom podmićivanju službenog ili odgovorna lica.
Nisam dao ili obećao dar ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju da obavi u okviru svoje službene ovlasti, radnje koje bi trebalo da obavlja, ili se suzdržava od obavljanja radnji, koje ne treba izvršiti.
Nisam bio uključen u bilo kakve aktivnosti koje za cilj imaju korupciju u javnim nabavkama.
Nisam sudjelovao u bilo kakvoj radnji koja je za cilj imala korupciju u toku predmeta postupka javne nabavke. Davanjem ovu izjave, svjestan sam kaznene odgovornosti predviđene za kaznena djela primanja i davanja mita i kaznena djela protiv službene i druge odgovormosti i dužnosti utvrđene u Kaznenim zakonima Bosne i Hercegovine. Izjavu dao:
Arnela Ramljak
Mjesto i datum davanja izjave:
Tuzla, 24.03.2020
Potpis i pečat nadležnog organa:
M. P."

Na stranici 36 potvrđeno je potpisom nadležnog organa GRAD TUZLA Služba za opću uptavu i zajedničke poslove ovjera pod rednim brojem 5889 od 24.03.2020 da je Arnela Ramljak ***svojeručno*** *potpisala ispravu-priznala da svoj potpis i da je identitet utvrđen na osnovu lične karte OK1114927 MUP TK Tuzla.*

Izjava je voljom lica Arnela Ramljak i svojeručno potpisana. Dakle potpis na izjavi nije prisliljen. Nadalje, izjava definisana UPUTSTVOM ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIJE I PONUDA je takva da nižepotpisani" koji je ovlašten daje izjavu u ime pravnog lica.

Kompletnu izjavu daje PRAVNO LICE:

ELCOM d.o.o. Tuzla nije ponudio mito ni jednom licu uključenom u proces javne nabavke, u bilo kojoj fazi procesa javne nabavke.

ELCOM d.o.o. Tuzla nije dao, niti obećao dar, ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu, uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju obavljanja u okviru službene ovlasti, radnje koje ne bi trebalo da izvrši, ili se suzdržava od vršenja djela koje treba izvršiti on, ili neko ko posreduje pri takvom podmićivanju službenog ili odgovorna lica.

ELCOM d.o.o. Tuzla nije dao ili obećao dar ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju da obavi u okviru svoje službene ovlasti, radnje koje bi trebalo da obavlja, ili se suzdržava od obavljanja radnji, koje ne treba izvršiti.

ELCOM d.o.o. Tuzla nije bio uključen u bilo kakve aktivnosti koje za cilj imaju korupciju u javnim nabavkama.

ELCOM d.o.o. Tuzla nije sudjelovao u bilo kakvoj radnji koja je za cilj imala korupciju u toku predmeta postupka javne nabavke.

Svako drugo tumačenje značilo bi da direktor, ili ovlašteno lice ne smiju dati mito i sudjelovati u ostalim naprijed navedene okolnosti, dok svi ostali uposlenici pravnog lica smiju?!

uština je da izjavu daje pravno lice, tj. ovlašteno fizičko lice u ime pravnog lica, tj. direktor ili onaj koga direktor ovlasti.

Zakon o javnim nabavkama ne poznaje krivične odredbe, zakon poznaje isključivo prekršajne odredbe. Kazneni zakoni Bosne i Hercegovine poznaju „Odgovorno lice je lice u privrednom društvu" a to je direktor firme. Direktor može ovlastiti drugo lice da daje u izjave u ime firme ali ga to ne oslobađa odgovornosti. Kao što direktor može dati ovlaštenje advokatu za zastupanje, ili drugom licu za potpisivanje ugovora, ili druge aktivnosti, to direktora ne oslobađa odgovornosti za prekršaje ili krivična djela koja počini pravni subjekt. Npr. u slučaju da u javnom preduzeću referent na protokolu počini prekršaj na primjer uništavanja zaprimljenog dokumenta ili neprotokolisanja dokumenta, čime je načinjena šteta drugom pravnom licu u postupku nabavke, za takav prekršaj će odgovarati direktor javnog preduzeća a ne referent na protokolu.

Besmislenost konstatacije da „Arnela Ramljak dala i potpisala izjave iz člana 45 i 52 Zakona o javnim nabavkama, ali u izjavi iz člana 52 Zakona o javnim nabavkama nije upisala ime i prezime direktora i navela da izjavu potpisuje u ime direktora u skladu sa datim i prenesenim ovlaštenjem odgovornog lica ponuđača" ogleda se i u činjenici da direktor ne može prenijeti na lice ovjaštenje da se ovašćuje da:

„ 1. ponudi mito ni jednom licu uključenom u proces javne nabavke, u bilo kojoj fazi procesa javne nabavke

da, niti obeća dar, ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu, uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju obavljanja u okviru službene

ovlasti, radnje koje ne bi trebalo da izvrši, ili se suzdržava od vršenja djela koje treba izvršiti on, ili neko ko posreduje pri takvom podmićivanju službenog ili odgovorna lica.
da ili obeća dar ili neku drugu povlasticu službenom ili odgovornom licu u ugovornom organu uključujući i strano službeno lice ili međunarodnog službenika, u cilju da obavi u okviru svoje službene ovlasti, radnje koje bi trebalo da obavlja, ili se suzdržava od obavljanja radnji, koje ne treba izvršiti.
bude uključen u bilo kakve aktivnosti koje za cilj imaju korupciju u javnim nabavkama.
sudjeluje u bilo kakvoj radnji koja je za cilj imala korupciju u toku predmeta postupka javne nabavke.
a onda da lice sa takvim ovlaštenjem kod nadležnog organa ovjeri Izjavu iz člana 52 Zakona o javnim nabavkama.
Dakle, sve naprijed navedene situacije se odnose na pravno lice, i izjavu daje ovlašteno lice, direktor ili onaj koga direktor ovlasti.
U slučaju kada direktor ovlasti lice da potpiše izjave u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, izjava se ne može popuniti njegovim imenom da glasi „Ja niže potpisani Džemo Mustafić" a potom da na kraju potpis drugog lica jer takva izjava nije istinita, niti nadležni organi pristaju ovjeriti takvu izjavu jer je očigledno da potpis na izjavi ne odgovara licu koje je potpisuje.
Naglašavamo kompletna ponuda data je od pravnog lica ELCOM d.o.o. Tuzla i svi dokumenti odražavaju dokumente u ime pravnog lica ELCOM d.o.o. Tuzla. Pravno lice ima ovlaštena i odgovorna lica.
U skladu sa Zakonom o privrednim društvima FBiH pravno lice je zaseban subjekt:
„2. Pravna sposobnost i odgovornost za obaveze
Član 5. Svojstvo pravnog lica Društvo stiče danom upisa u registar društava. Društvo odgovara za svoje obaveze cjelokupnom svojom imovinom."
U skladu sa Zakonom o privrednim društvima FBiH pravni subjekt mogu zastupati ovlaštena lica:
„/// - ZASTUPANJE
Član 25. Lice kome je povjereno obavljanje određenih poslova u okviru djelatnosti društva, ovlašteno je preduzimati sve radnje i zaključivati poslove koji se uobičajeno obavljaju ili nastaju uz poslove koji su mu povjereni.
Društvo odgovara za obaveze koje, u njegovo ime, od njega ovlašteno lice stvori prekoračenjem ovlaštenja, ako treće lice nije znalo ili nije moglo znati za prekoračenje ovlaštenja."
U skladu sa svim naprijed navedenim direktor je u skladu sa Zakonskim propisima ovlastio lice Arnela Ramljak da može potpisati izjave zahtjevane zakonom o javnim nabavkama u ime firme ELCOM d.o.o. Tuzla te je u skladu s tim na stranici 35. ponude dostavljena ovjerena izjava iz člana 52.
Nadalje u ponudi je također na stranici 9 sadržano i Mišljenje agencije za javne nabavke u kojem je navedeno:
„Pod ovlaštenim predstavnikom se podrazumijeva lice koje zakonski zastupnik privrednog društva (subjekta) ovlasti za određene radnje. Naime, ukoliko odgovorno lice ovlasti nekog od uposlenika privrednog subjekta da daje i potpisuje izjave o ispunjenosti uslova iz čl. 45. do 52. Zakona u postupcima javne nabavke, ugovorni organ je dužan takve izjave i prihvatiti."
Imajući u vidu činjenicu da je članom 3 stav (1) i (3) Pravilnika o uslovima i načinu korištenja e-aukcije definisano:
„(1) Prije zakazivanja e-aukcije ugovorni organ u sistem e-Nabavke unosi sve prihvatljive ponude."
„(3) U slučaju prijema jedne prihvatljive ponude e-aukcija se ne može zakazati, nego se postupak okončava u skladu sa članom 69. Zakona."

U skladu sa naprijed navedenim potrebno je da Ugovorni organ postupi u skladu sa članom 100. stav 3 Zakona o javnim nabavkama (Službeni glasnik BiH 39/14) i poništi Odluku o poništenju postupka nabavke broj 02-22600/20 od 19.08.2020, nastavi sa dodjelom ugovora u skladu sa Odlukom 02-17034/20 od 29.06.2020 ponuđaču ELCOM d.o.o. Tuzla čija je ponuda kao jedina prihvatljiva ponuda.
Također napominjemo da Ugovorni organ u skladu sa odredbama zakona o nabavkama kao i stavom Ureda za razmatranje žalbi broj: JN2-03-07-1-832-8/17 nema pravnog osnova vršiti ponovni pregled i evaluaciju ponude ELCOM d.o.o. Tuzla jer je ista ocijenjena kao prihvatljiva, a niko od učesnika nije osporavao prihvatljivost ponude ELCOM d.o.o. Tuzla.
U slučaju ne prihvatanja naše Žalbe kod Ugovornog organa i prosljeđivanja iste Uredu za razmatranje žalbi izvršit ćemo uplatu naknade za pokretanje žalbenog postupka. U slučaju prihvatanja naše Žalbe kod URŽ-a molimo da nam se predmetna sredstva vrate na naš račun br. 132-100-03001700-97 kod NLB Banka dd Sarajevo."

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi:
„Obzirom da je Ugovorni organ utvrdio da je neosnovana žalba žalitelja Elcom d.o.o. Tuzla koja je izjavljena na Odluku o poništenju postupka nabave broj: 02-22600/20 od 19.08.2020. godine, a koja se odnosi na Nabavka rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana „Kakanj" Kakanj, tender broj: 2000027666, obavještenje broj: 1424-1-1-49-3-99/20, a u skladu sa odredbom člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama BiH („SI. glasnik BiH" broj 39/14) dostavljamo izjašnjenje na navode žalbe.
Dana 04.09.2020. godine Komisija za javnu nabavku imenovana Odlukom Direktora Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj broj 02-3-63-22600/20 od 19.02.2020. godine, razmatrala je žalbu Elcom d.o.o. Tuzla, koja je izjavljena na Odluku o poništenju postupka nabave broj: 02-2260)/20 od 19.08.2020. godine, a koja se odnosi na Nabavka rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj" Kakanj, te je utvrdila da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica i ocijenila daje ista neosnovana iz sljedećeg razloga:
Komisija za javne nabavke je nakon djelimičnog usvajanja žalbe ponuđača BH ES ELEKTROSISTEM d.o.o. Banja Luka izvršila ponovni pregled, poređenje i ocjenu ponuda i ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka nabavke broj:02-22600/20 od 19.08.2020. godine, na koju je uložio žalbu ponuđač ELCOM d.o.o. Tuzla.
Naime, u pobijenoj odluci Ponuda žalitelja je odbijena, jer kako se u navodu u odluci, a u skladu sa članom 2. Rješenja broj:02-19888/20 od 23.07.2020.godine, uzimajući u obzir rezultate ocjene ponuda u ovom postupku i razloge djelimičnog usvajanja žalbi dostavljenih u ovom postupku javne nabavke, Ugovorni organ je izvršio ponovnu ocjenu ponuda ponuđača koji su učestvovali u predmetu Nabavka rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj"Kakanj, po Tenderu broj: 2000027666.
Što se tiče navoda žalitelja da Izjavu iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama ovlašteno lice ne daje u ime direktora. već u ime pravnog lica koje se u postupku pojavljuje kao ponuđač, te detaljno obrazlaže kako je dostavljena Izjava iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama ispravno potpisana, a na osnovu dostavljene punomoći od strane direktora preduzeća itd., isti nije osnovan iz razloga što. kada su u pitanju ovlaštenja za zastupanje privrednog subjekta, onda je nesporno da ovlašteno lice može da da punomoć drugom licu za zastupanje privrednog subjekta.
Ponuđač ELCOM d.o.o. Tuzla je na stranici 7 ponude dostavio Punomoć ovjerenu pečatom ponuđača koju je potpisao direktor preduzeća i ovjerenu od strane nadležnog organa, notara iz

Tuzle u Tuzli dana 08.06.2020.godine koji je utvrdio identitet ovlaštenog lica, direktora Džeme Mustafića i istinitost potpisa. Naime, u datoj punomoći ovlašteno lice ovlašćuje Amelu Ramljak da može potpisati ponudu i ponudbenu dokumentaciju, davati izjave u ime firme, odnosno potpisivati izjave tražene tenderskom dokumentacijom u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Uvidom u punomoć ponuđača ELCOM d.o.o. Tuzla utvrđeno je da je Arnela Ramljak dala i potpisala izjave iz člana 45 i 52 Zakona o javni nabavkama, ali u izjavi iz člana 52 Zakona o javnim nabavkama nije upisala ime i prezime direktora i navela da izjavu potpisuje u ime direktora u skladu sa datim prenesenim ovlaštenjem odgovornog lica ponuđača.
Ovom posebnom Punomoći direktor je ovlastio lice da preduzima konkretne radnje pa time i za potpisivanje izjave u ime firme, odnosno potpisivanje izjava traženih tenderskom dokumentacijom u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i ona nema ograničenja u pogledu radnji koje su sadržane u Izjavama iz člana 52. stav (2) Zakona o javnim nabavka čija forma je objavljena u Uputstvu za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glasnik BiH", broj: 90/14 i 20/15) i iste predstavljaju podzakonski akt, koji su ponuđači dužni koristiti prilikom pripreme ponuda u postupku javne nabavke. Navedenim Uputstvom je regulisano da izjave potpisuju lica u svojstvu predstavnika privrednih društava. Ovlašteno lice privrednog društva, u cilju blagovremene i efikasne pripreme ponude, može prenijeti svoja prava na druge radnike, kao i slučaju svih drugih poslova iz djelokruga rada privrednog subjekta.
Naime nesporno je da je navedena izjava potpisana od strane lica koje je ovlastio zakonski zastupnik ponuđača, da su potpisi na izjavi ovjereni od strane nadležnog organa, ali navedena izjava je neprihvatljiva, jer navedenu izjavu je moglo dati samo lice koje je po zakonu ovlašteno da zastupa ponuđača i koje je kao takvo, odgovorno za zakonitost rada pod punom materijalnom, krivičnom i moralnom odgovornošću da u konkretnom postupku nabavke nije učestvovao u koruptivnim radnjama."

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-2543-4/20 od 25.09.2020. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi Žalitelja osnovani, te da se žalba usvaja.

Naime, razmatrajući predmetnu žalbu ovo tijelo je utvrdilo kako se cjelokupna žalba i žalbeni navod odnosi na činjenicu da je Ugovorno tijelo odbacilo ponudu Žalitelja iz razloga što *je ovlaštena osoba Arnela Ramljak dala i potpisala izjave iz članka 45. i 52. Zakona o javnim nabavama, ali u izjavi iz članka 52. Zakona o javnim nabavama nije upisala ime i prezime direktora i navela da izjavu potpisuje u ime direktora u skladu sa datim prenesenim ovlaštenjem odgovorne osobe ponuditelja.*
Uvidom u cjelokupni spis, ovo tijelo je utvrdilo kako je Komisija za javne nabave Ugovornog tijela, nakon djelomičnog usvajanja žalbe ponuditelja BH ES ELEKTROSISTEM d.o.o. Banja Luka

izvršila ponovni pregled, poređenje i ocjenu ponuda, te je Ugovorno tijelo donijelo Odluku o poništenju postupka nabave broj:02-22600/20 od 19.08.2020. godine, na koju je Žalitelj uložio predmetnu žalbu, a prema kojoj je ponuda Žalitelja odbijena, jer kako se u navodu u odluci, a u skladu sa člankom 2. Rješenja broj:02-19888/20 od 23.07.2020. godine, uzimajući u obzir rezultate ocjene ponuda u ovom postupku i razloge djelomičnog usvajanja žalbi dostavljenih u ovom postupku javne nabave, Ugovorno tijelo izvršilo ponovnu ocjenu ponuda ponuditelja koji su sudjelovali u predmetu Nabava rezervnih dijelova za procesna mjerenja za potrebe Podružnice Termoelektrana "Kakanj"Kakanj, po Tenderu broj: 2000027666.

Ugovorno tijelo ističe kako je uvidom u punomoć ponuditelja ELCOM d.o.o. Tuzla utvrđeno da je Arnela Ramljak dala i potpisala izjave iz članka 45. i 52. Zakona o javni nabavama, ali u izjavi iz članka 52 Zakona o javnim nabavama nije upisala ime i prezime direktora i navela da izjavu potpisuje u ime direktora u skladu sa datim prenesenim ovlaštenjem odgovorne osobe ponuditelja.

Ovo tijelo je izvršilo uvid u ponudu Žalitelja, točnije na stranice 5., 7., 25. i 35. ponude, te utvrdilo kako je na stranici 5. dostavljeno ovlaštenje kojim se Arnela Ramljak ovlašćuje da može potpisati ponudu i ponudbenu dokumentaciju, davati izjave u ime firme te poduzimati ostale radnje vezane za predmetni postupak.

Također je utvrđeno kako je na stranici 7. ponude dostavljena Punomoć kojom *ovlaštena osoba ponuditelja direktor Džemo Mustafić ovlašćuje Amelu Ramljak da može potpisati izjave zahtijevane tenderskom dokumentacijom u skladu sa Zakonom o javnim nabavama, a Punomoć je ovjerena pečatom ponuditelja, istu je potpisao direktor poduzeća i ovjerena je od strane nadležnog tijela dana 08.06.2020. godine, Jadranke Škarica, notara iz Tuzle koji je utvrdio identitet ovlaštene osobe, direktora Džeme Mustafića i istinitost potpisa.*

Ovo tijelo upućuje kako je člankom 58. stavak (1) točka g) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH, broj: 39/14) i člankom 9. stavak (2) točka i) Naputka za pripremu modela Tenderske dokumentacije i ponude („Službeni glasnik BiH", broj: 90/14 i 20/15) propisano da ponuda obavezno mora sadržavati i potpis podnositelja ponude ili ovlaštene osobe na osnovu punomoći koja u tom slučaju mora biti priložena u originalu ili ovjerenoj kopiji. ZJN, kao lex specialis zakon za postupke javnih nabava, kao ni pripadajući podzakonski akti, ne traži da punomoć za potpisivanje ponude mora biti dodatno ovjerena kod nadležnog tijela (notar, sud, općinsko tijelo uprave), već iz citiranih zakonskih odredbi proističe da je dovoljno, i obavezno, da punomoć bude potpisana od strane osobe odgovorne za zastupanje (direktor, generalni direktor ...) i ovjerena pečatom ponuditelja, subjekta/institucije/tijela koji u postupku nabave nastupa kao ponuditelj.

Također, ni u odredbama Zakona o obveznim odnosima („Službeni list SFRJ", br. 29/78, 39/85, 45/19 i 57/89, „Službene novine FBiH", br. 13/94 42/11, „Službeni glasnik RS", br. 17/93, 3/96, 39/03 i 74/04), kojim je uređeno pitanje punomoći privrednim subjektima, ne stoji zahtjev da se punomoć mora dodatno ovjeriti kod nadležnog tijela (općina, sud, notar).
Ovo tijelo naglašava da su Forme izjava o ispunjenosti uvjeta iz članka 45.-52. Zakona o javnim nabavama objavljene u Naputku za pripremu modela Tenderske dokumentacije i ponude i iste predstavljaju podzakonski akt koji su ponuditelji dužni koristiti prilikom pripreme ponude. Također, po istom osnovu Ugovorno tijelo kada priprema tendersku dokumentaciju dužno je primjenjivati formu izjava koje je zakonodavac propisao u navedenom Naputku. Zakonodavac je

predvidio da se izjava daje za konkretan postupak javne nabave, budući da u uvodnoj rečenici iste stoji točan naziv i vrsta postupka javne nabave, kao i naziv Ugovornog tijela.
Dalje, navedenim Naputkom je predviđeno da navedene izjave potpisuje osobe u svojstvu predstavnika privrednih društava.
Međutim, u cilju blagovremenog i efikasnog procesa pripreme ponude, ovlaštena osoba privrednog društva može prenijeti svoja prava na druge zaposlenike, kao i u slučaju drugih poslova u organizaciji rada privrednog subjekta.
Dakle, pod ovlaštenim predstavnikom se podrazumijeva osoba koju zakonski zastupnik privrednog subjekta ovlasti za određene radnje. Ukoliko odgovorna osoba ovlasti nekog od zaposlenika privrednog subjekta da daje i potpisuje izjave o ispunjenosti uvjeta iz čl. 45.-52. Zakona o javnim nabavama, **Ugovorno tijelo je dužno takve izjave i prihvatiti.** Prema propisanom sadržaju, izjave iz članka 45. i 52. obavezno sadrže ime i prezime davatelja izjave i potpis i pečat nadležnog tijela, Forma izjava iz članka 45. i 52. Zakona predviđa navođenje davatelja izjave što podrazumijeva ime i prezime osobe koja daje izjavu. U propisanoj formi izjave nije zahtjevan „potpis davatelja izjave i pečat ponuditelja" te shodno tome upisivanjem imena i prezimena osobe koja je dala izjavu uz ovjeravanje kod nadležnog tijela zadovoljava se propisana forma izjave iz članka 45. i 52. Zakona. Ovakav stav i tumačenje dala je i Agencija za javne nabave u svom Mišljenju broj 02-02-1-2419-2/17 od 13.06.2017. godine, kao i u priloženom Odgovoru na upit Žalitelja koji je također dala Agencija za javne nabave BiH, broj 02-02-1-1723-2/18 od 25.04.2018. godine, koji je priložen na stranici 9. ponude Žalitelja.

Ovo tijelo je uvidom u ponudu Žalitelja (stranice 25. i 35. ponude) utvrdilo kako je Žalitelj postupio upravo na naprijed opisani način, te dostavio izjave o ispunjenosti uvjeta iz članka 45.-52. Zakona o javnim nabavama, tj. izjave su potpisane od strane osobe koju je ovlastio zakonski zastupnik ponuditelja, da su potpisi na izjavi ovjereni od strane nadležnog tijela, te su navedene izjave prihvatljive, kao i dostavljena ponuda, te se žalbeni navod Žalitelja smatra **osnovanim.**

Slijedom naprijed utvrđenog i obrazloženog, ovo tijelo zaključuje kako je Ugovorno tijelo pogrešno postupilo kada je utvrdilo da je ponuda Žalitelja neprihvatljiva, te slijedom te pogreške donijelo nezakonitu odluku o poništenju postupka, zbog čega ovo tijelo istu poništava, a predmet vraća Ugovornom tijelu na ponovni postupak u kojem će postupiti u skladu s stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku u skladu sa Zakonom o javnim nabavama i podzakonskim aktima.

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

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
dr.Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- ELCOM d.o.o. Tuzla
- JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, TE „Kakanj" Kakanj,
- *evidencija*
- *a/a*