BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3641-9/20
Mostar, 21.1.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu od 7.12.2020. godine, ponuđača Marel electric, d.o.o. Tomislavgrad zastupanog po punomoćnicima Tvrtković Rizi, Tvrtković Rešadu i Azinović Aniti, advokatima iz advokatskog društva Tvrtković, d.o.o. Mostar, izjavljenu na Odluku o dodjeli ugovora broj 02-19-845/20-2 od 20.11.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke: Održavanje javne rasvjete, ugovornog organa Općina Tomislavgrad, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 21.1.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba od 7.12.2020. godine ponuđača Marel electric, d.o.o. Tomislavgrad zastupanog po punomoćnicima Tvrtković Rizi, Tvrtković Rešadu i Azinović Aniti, advokatima iz advokatskog društva Tvrtković, d.o.o. Mostar, odbija se kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.
3. Odbija se zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ Općina Tomislavgrad (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je otvoreni postupak javne nabavke: Održavanje javne rasvjete, za koji je Obavještenje o nabavci broj 665-1-2-21-3-30/20 objavljeno na portalu javnih nabavki 16.7.2020. godine.

Nakon provedenog postupka, ugovorni organ je donio Odluku o dodjeli ugovora broj 02-19-845/20-2 od 20.11.2020. godine, na koju je ponuđač Marel electric, d.o.o. Tomislavgrad zastupan po punomoćnicima Tvrtković Rizi, Tvrtković Rešadu i Azinović Aniti, advokatima iz advokatskog društva Tvrtković, d.o.o. Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu 7.12.2020.godine. Ugovorni organ je postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 16.12.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da je ožalbenom odlukom ugovor dodijeljen ponuđaču „NEVISTIĆ COMMERCE" d.o.o. Tomislavgrad. Također je odlučeno da je odabrani ponuđač dužan u roku od

5 dana od prijema odluke dostaviti dokaze lične sposobnosti iz člana 45. stav (1) ZJN, te originale ili ovjerene kopije dokaza ekonomske i finansijske sposobnosti koje su dostavljene kao obične kopije.

Dalje ističe da je u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji navedeno da dokazi koje je izabrani ponuđač dužan dostaviti moraju sadržavati potvrdu da je isti u trenutku predaje ponude, u ovom slučaju na dan 31.7.2020. godine, ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu, iz člana 45. Zakona o javnim nabavkama.

Žalitelj ističe da je uvidom u ponudu ponuđača „NEVISTIĆ COMMERCE" d.o.o. Tomislavgrad utvrdio da potvrde propisane tenderskom dokumentacijom ne dokazuju da je izabrani ponuđač na dan 31.07.2020. godine ispunjavao sve propisane uslove.

Uvjerenje Porezne uprave F BiH, Kantonalni porezni ured Livno, Ispostava Tomislavgrad od 10.09.2020. godine potvrđuje da izabrani ponuđač na dan 10.09.2020. godine nema obaveza.

Uvjerenje Uprave za indirektno oporezivanje od 07.09.2020. godine potvrđuje da izabrani ponuditelj na dan 07.09.2020. godine nema dospjelih, a neizmirenih obaveza.

Potvrda Općinskog suda u Livnu broj: 068-0-Su-20-001 224 kojom se potvrđuje da izabranom ponuđaču nije izrečena pravomoćna presuda kojom bi bio osuđen za kazneno djelo organiziranog kriminala, korupciju, prijevaru ili pranje novca, izdana je dana 01.12.2020. godine.

Potvrda Općinskog suda u Livnu broj: 068-0-Su-20-001 223 kojom se potvrđuje da izabrani ponuđač nije pod stečajem ili likvidacijom, te nije pred postupkom za proglašenje stečaja, niti izdavanja naloga za prisilnu likvidaciju, izdata je dana 01.12.2020. godine.

Uvjerenje Suda BiH broj: Su:03-6047/20 kojim se potvrđuje da protiv izabranog ponuđača nije izrečena pravosnažna osuđujuća presuda za krivična djela organiziranog kriminala, prijevaru, korupciju i pranje novca pred Sudom BiH izdata je dana 13.8.2020. godine.

Dakle, iz gore navedene materijalne dokumentacije jasno je da izabrani ponuđač „NEVISTIĆ COMMERCE" d.o.o. Tomislavgrad nije ispunio propisane uslove, jer ni jednom dostavljenom potvrdom/uvjerenjem nije dokazao da na dan 31.7.2020. godine, kao dan predaje ponude, ispunjava propisane uslove. Iz navedenog proizlazi da je izjava izabranog ponuđača da ispunjava uslove i da posjeduje sve potrebne potvrde i uvjerenja u trenutku ponude lažna, jer su sve potvrde izdate naknadno i to nakon dana ponude (iza 31.7.2020. godine), pa je i Odluka kojom mu se dodjeljuje ugovor za održavanje javne rasvjete od 20.11.2020. godine nezakonita i ne može proizvoditi pravna djelovanja.

Zbog svega navedenog, predlaže da ugovorni organ žalbu usvoji, pobijanu Odluku poništi i donese novu Odluku ili da žalbu proslijedi Uredu za razmatranje žalbi, kojem se predlaže da pobijanu Odluku poništi i naloži ponovnu provedbu postupka ocjene ponuda, te naloži povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u skladu s članom 108. ZJN i obaveže ugovorni organ na naknadu troškova sastava žalbe punomoćnicima žalitelja u iznosu od 1.123,20 KM.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu svoje izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi:

Dokumentacija kojima se potvrđuje lična sposobnost, a koju je dostavio odabrani ponuđač „NEVISTIĆ-COMMERCE" d.o.o. Tomislavgrad, potpuna je i u skladu s tenderskom dokumentacijom.

Naime, tačkom 11. TD je predviđeno:

„Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u trenutku predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu. Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 5 dana od dana zaprimanja obavijesti o rezultatima ovog postupka javne nabavke. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od tri mjeseca, računajući od trenutka predaje ponude. Naime, izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u trenutku predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona.

Napominje da je navedena formulacija u skladu s formom standardne tenderske dokumentacije otvorenog postupka javne nabavke, utvrđenoj od Agencije za javne nabavke.

Sve dostavljene potvrde odabranog ponuđača nisu starije od tri mjeseca, računajući od dana predaje ponude tj. od 31.7.2020., odnosno, izdate su nakon ovog datuma čime zadovoljavaju postavljeni uslov.

Budući da je predviđeno da dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od tri mjeseca, računajući od trenutka predaje ponude, valjane bi bile i one potvrde koje bi bile izdane i prije 31.7.2020 godine, a njima se također ne bi potvrđivalo da je ponuđač u trenutku predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom.

Prema tome, valjane su sve potvrde iz čl. 45. st. 2. koje nisu starije od 3 mjeseca računajući od dana predaje ponude, kao i sve potvrde izdane nakon dana predaje ponude.

Predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Odabrani ponuđač je dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem osporava navode žalitelja i navodi između ostalog:

Žalitelj žalbu zasniva na navodu da su uvjerenja iz člana 45 ZJN, mlađa od ponude, tj. od 31.7.2020. godine. Svrha davanja Izjave o ispunjavanju uslova je upravo smanjenje troškova postupka kako bi samo izabrani ponuđač morao pribaviti i dostaviti tražena uvjerenja. Predmetnom tenderskom dokumentacijom je u tački 11. propisano samo da tražena uvjerenja ne mogu biti starija od tri mjeseca od dana predaje ponude, a ne da ne smiju biti mlađa. Navedeno je potvrđeno i brojnim rješenjima Ureda za razmatranje žalbi BiH od kojih izdvaja JN2-03-07-1-289-7/16 od 07.04.2016. godine i JN2-02-07-1-2439-11/19 od 31.10.2019. godine.

Na osnovu navedenog predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene

osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa, odabranog ponuđača i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **odbiti**.

U vezi s navodom žalitelja kojim osporava prihvatljivost ponude odabranog ponuđača jer je dokumentacija kojom dokazuje ispunjavanje uslova lične sposobnosti iz člana 45. ZJN, a koju je dostavio nakon prijema obavještenja o rezultatima postupka izdata nakon predaje ponuda, te da navedenom dokumentacijom ponuđač nije dokazao da je u momentu predaje ponude 31.7.2020. godine ispunjavao sve uslove, pa žalitelj smatra da je izjava koju je dao lažna, ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju utvrdio da je tačkom 11. propisano da ponuđač koji bude odabran kao najbolji u predmetnom postupku javne nabavke je dužan dostaviti sljedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi i to:

a) izvod iz kaznene evidencije Suda BiH i suda nadležnog po sjedištu privrednog subjekta da u krivičnom postupku nije osuđen pravosnažnom presudom za krivična djela organizovanog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca u skladu sa važećim propisima u BiH ili u zemlji u kojoj je registriran.

b) izvod ili podvrda iz evidencije u kojim se vode činjenica da nije pod stečajem ili nije predmet stečajnog postupka, osim u slučaju postajanja važeće odluke o potvrdi stečajnog plana ili je predmet postupka likvidacije, odnosno u postupku je obustavljanja poslovne djelatnosti u skladu sa važećim propisima u BiH ili u zemlji u kojoj je registriran.

c) potvrde nadležne porezne uprave ili ukoliko se radi o ponuđaču koji nije registrovan u BiH, potvrda ili izvod iz evidencije na osnovu koje se može utvrditi da uredno izmiruje obaveze za penziono i invalidsko osiguranje i zdravstveno osiguranje;

d) potvrde nadležnih institucija o uredno izmirenim obavezama po osnovu direktnih i indirektnih poreza.

Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u trenutku predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu. Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 5 dana od dana zaprimanja obavijesti o rezultatima ovog postupka javne nabavke. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od tri mjeseca, računajući od trenutka predaje ponude. Naime, izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u trenutku predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona.

Uvidom u povratnicu ovaj organ je utvrdio da je odabrani ponuđač Odluku o izboru zaprimio 26.11.2020. godine. Uvidom u dostavljene dokaze koje dostavlja najpovoljniji ponudač u roku od 5 dana od prijema odluke, utvrđeno je da je odabrani ponuđač dostavio dokumentaciju 1.12.2020. godine, te se konstatuje da je dokumentacija dostavljena u ostavljenom roku.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju koju je odabrani ponuđač dostavio kao dokaz lične sposobnosti i koju žalitelj spori, utvrđeno je da je dostavljeno:

Uvjerenje Uprave za indirektno oporezivanje od 07.09.2020. godine kojim se potvrđuje da izabrani ponuditelj na dan 07.09.2020. godine nema dospjelih, a neizmirenih obaveza.

Uvjerenje Porezne uprave FBiH, Kantonalni porezni ured Livno, Ispostava Tomislavgrad od 10.09.2020. godine kojom se potvrđuje da izabrani ponuđač na dan 10.09.2020. godine nema obaveza i duga po osnovu javnih prihoda.

Potvrda Općinskog suda u Livnu broj: 068-0-Su-20-001 224 kojom se potvrđuje da izabranom ponuđaču nije izrečena pravomoćna presuda kojom bi bio osuđen za kazneno djelo organiziranog kriminala, korupciju, prijevaru ili pranje novca, izdana je dana 01.12.2020. godine.

Potvrda Općinskog suda u Livnu broj: 068-0-Su-20-001 223 od 01.12.2020. godine kojom se potvrđuje da izabrani ponuđač nije pod stečajem ili likvidacijom, te nije pred postupkom za proglašenje stečaja, niti izdavanja naloga za prisilnu likvidaciju.

Uvjerenje Suda BiH broj: Su:03-6047/20 od 13.8.2020. godin, kojim se potvrđuje da protiv izabranog ponuđača nije izrečena pravosnažna osuđujuća presuda za krivična djela organiziranog kriminala, prijevaru, korupciju i pranje novca pred Sudom BiH.

Članom 45. Zakona o javnim nabavkama propisano je sljedeće:

(1) Ugovorni organ, izuzev u slučajevima iz člana 21. stav (1) tačka d) i člana 22. stav (1) tačka d) ovog zakona, dužan je odbaciti zahtjev za učešće ili ponudu ako:

a) je kandidat/ponuđač u krivičnom postupku osuđen pravosnažnom presudom za krivična djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran;

b) je kandidat/ponuđač pod stečajem ili je predmet stečajnog postupka, osim u slučaju postojanja važeće odluke o potvrdi stečajnog plana ili je predmet postupka likvidacije, odnosno u postupku je obustavljanja poslovne djelatnosti, u skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran;

c) kandidat/ponuđač nije ispunio obaveze u vezi s plaćanjem penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, u skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili propisima zemlje u kojoj je registriran;

d) kandidat/ponuđač nije ispunio obaveze u vezi s plaćanjem direktnih i indirektnih poreza, u skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran.

(2) Kandidat/ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeće dokumente kojima će potvrditi da se slučajevi navedeni u stavu (1) ovog člana ne odnose na njega:

a) uvjerenje nadležnog suda 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 nadležnog suda ili organa uprave kod kojeg je registriran kandidat/ponuđač kojim se potvrđuje da nije pod stečajem niti je predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije, odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti;

c) uvjerenja nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze, a koje se odnose na doprinose za penziono i invalidsko osiguranje i zdravstveno osiguranje;

d) uvjerenja nadležnih institucija da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi s plaćanjem direktnih i indirektnih poreza.

(4) Kandidat/ponuđač u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz stava (1) ovog člana dužan je dostaviti izjavu ovjerenu kod nadležnog organa, u formi i na način koji propisuje Agencija podzakonskim aktom.

Članom 72. stav (3) tačka a) Zakona o javnim nabavkama propisano je da ugovorni organ dostavlja prijedlog ugovora onom ponuđaču čija je ponuda po rang-listi odmah nakon ponude najuspješnijeg ponuđača, u slučaju da najuspješniji ponuđač propusti dostaviti originale ili ovjerene kopije dokumentacije iz čl. 45. i 47. ovog zakona, ne starije od tri mjeseca od dana dostavljanja ponude ili zahtjeva za učešće, u roku koji odredi ugovorni organ.

Dakle iz citiranih odredbi Zakona o javnim nabavkama proizilazi da ponuđači u ponudi kao dokaz ispunjavanja uslova lične sposobnosti dostavljaju izjavu, a samo najuspješniji ponuđač dostavlja dokaze kojima potvrđuje navode u izjavi, te da dokazi na mogu biti stariji od tri mjeseca od dana dostavljanja ponude. S tim u vezi, konstatuje se da Zakonom o javnim nabavkama nije propisano da navedeni dokumenti koje dostavlja samo izabrani ponuđač nakon zaprimanja odluke o izboru u roku koji odredi ugovorni organ ne mogu biti izdati nakon predaje ponude. Ovaj organ posebno napominje da je smisao dostavljanja izjave iz člana 45. stav (4) ZJN da ponuđači izjavom potvrde da ispunjavaju uslove lične sposobnosti, bez dostavljanja uvjerenja o tome, a da samo odabrani ponuđač dostavlja potrebne dokaze nakon zaprimanja odluke o izboru u roku koji odredi ugovorni organ. S tim u vezi, ne može se očekivati od odabranog ponuđača da dostavljaju uvjerenja izdata u momentu predaje ponude, jer u tom slučaju svaki ponuđač koji se prijavljuje na tender u vrijeme prijave mora imati sva uvjerenja kao dokaz o ispunjavanju uslova iz člana 45. stav (1) ZJN, čime se gubi smisao dostavljanja izjave iz člana 45. stav (4) ZJN. Smisao navedene zakonske odredbe je da se postupak javne nabavke učini efikasnijim i ekonomičnijim, kako ponuđači ne bi morali prilikom predaje ponude pribavljati sve dokaze lične sposobnosti, nego samo odabrani nakon zaprimanja obavještenja o izboru najpovoljnijeg ponuđača. Prema tumačenju žalitelja jedino bi uvjerenja izdata tačno na dan predaje ponude dokazivala da ponuđač ispunjava uslove lične sposobnosti, jer i uvjerenja izdata ranije u roku ne dužem od tri mjeseca od dana predaje ponude, nikako ne dokazuju da ponuđač u momentu predaje ponude ispunjava uslove lične sposobnosti, iako i Zakona i tenderska dokumentacija dozvoljavaju da se dostave dokumenti koji nisu stariji od tri mjeseca od dana predaje ponude. Imajući u vidu citirane odredbe Zakona, ovaj organ zaključuje da je odabrani ponuđač u ostavljenom roku dostavio dokaze o ispunjavanju uslova lične sposobnosti, koji nisu stariji od tri mjeseca. Ako se navedenim uvjerenjima izdatim nakon zaprimanja odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača potvrđuje da protiv ponuđača nije pokrenut stečajni postupak ili nije izrečena pravosnažna presuda ili da nema duga po osnovu javnih prihoda

i sl., logično je da se ni u mometnu predaje ponude nije vodio stečajni postupak niti da je postojala pravosnažna presuda ili dug po osnovu javnih prihoda.

Zbog svega navedenog, ovaj organ navod žalitelja da odabrani ponuđač dostavljenim dokazima o ispunjavanju uslova lične sposobnosti iz člana 45. ZJN nije dokazao da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove te da je dao lažnu izjavu, smatra neosnovanim.

S obzirom da je odbio žalbu, ovaj organ odbio je zahtjev za naknadu troškova postupka u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku, kao i zahtjev za povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka c) 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 pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Tomislav Ćužić

Dostavljeno:
-Marel Electric, Tomislavgrad
-Nevistić commerce Tomislavgrad
-Općina Tomislavgrad
-evidencija
-a/a