BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-28-7/21
Mostar, 28.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja ASA ING d.o.o. Bihać, broj 53/20 od 28.12.2020. godine koja je izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine za predmet nabave: Nabava radova-renoviranja, adaptacije unutarnjih kancelarijskih prostorija objekta „Doma pilota" Bihać, ugovornog tijela Vlada USK-a, Bihać, na temelju članka 93. stavak (7), 103. stavak (1) točka a), 104., 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) na sjednici vijeća I održanoj 28.01.2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
Poništava se predmetni postupak javne nabave u potpunosti :
- Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine.,
- Tenderska dokumentacija broj 04-45-14502-3/20 od 23.11.2020. godine, zajedno sa Izmjenom i dopunom tenderske dokumentacije broj 04-45-14502-6/20 od 24.11.2020. godine, kao i obavještenjem o nabavi broj 928-7-3-78-3-24/20 od 23.11.2020. godine.

2. 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

Vlada USK-a Bihać (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: Nabava radova-renoviranja, adaptacije unutarnjih kancelarijskih prostorija objekta „Doma pilota" Bihać, za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 928-7-3-78-3-24/20 od 23.11.2020. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 05.01.2021. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 12.01.2021. godine.

ASA ING d.o.o. Bihać (u daljem tekstu: Žalitelj), dana 28.12.2020. godine izjavljuje žalbu na navedenu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine, a koju ugovorno tijelo kao neosnovanu, zajedno sa Izjašnjenjem na žalbu (br.04-45-14502-18/20 od 31.12.2020. godine) prosljeđuje Uredu za razmatanje žalbi BiH.

Žalitelj pobijajući predmetnu Odluku u žalbi ističe sljedeće:

...

U Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuđača za javnu nabavku broj 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine - Nabavka radova renoviranja i adaptacije unutarnjih kancelarijskih prostorija objekta „Dom pilota" Bihać i Zapisnikom o pregledu i ocjeni ponuda broj 04-45- 14502-11/20 od 14.12.2020. god Bihać je navedeno da se ponuda „ASA ING" d.o.o. Bihać odbacuje, pozivajući se na član 68. tačka 4. pod j) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) iz razlog jer je uvidom u Aneks 3. - Obrazac za cijenu ponude, A/Građevinski radovi, I/ Radovi uklanjanja, tačka 6. na stranici ponude 6 u koloni jedinične cijene bez PDV-a (KM), nije upisana jedinična cijena, već je upisana samo ukupna cijena u koloni, ukupna cijena bez PDV-a (KM), a da je tačkom 1. Napomene, Aneksa 3 - Obrazac za cijenu ponude, utvrđeno:

„Cijene moraju biti izražene u KM. Za svaku stavku u ponudi, mora se navesti cijena."

Nesporno je da kao ponuđač radova nismo mogli staviti cijenu zbog uvjeta koje je postavilo Ministarstvo financija Unsko-sanskog kantona, iz slijedećih razloga.

Ministarstvo financija Unsko-sanskog kantona je u Izmjenama i dopunama tenderske dokumentacije broj: 04-45-14502-3/20 od 23.11.2020. godine (broj Obavještenja na portalu javnih nabavki: 928-7-3-78-3-24/20 od 23.11.2020. godine) za nabavku radova-renoviranje, adaptacije unutarnjih kancelarijskih prostorija objekta „Doma pilota" Bihać, je u tenderskoj dokumentaciji, broj: 04-45-14502-3/20 od 23.11.2020. godine, Aneks 3-Obrazac za cijenu ponude, (A/Građevinski radovi - I/Radovi uklanjanja),izvršio izmjene u dijelu jedinica mjere na sljedeći način:

„pod rednim brojem 5. kom"

„pod rednim brojem 6. kom"

i u opisu stavke pod rednim brojem 6. „Obračun po m^2 površine" mijenja se u „paušalno".

U članu 22. Posebne uzanse o građenju objavljene u („Sl List SFRJ" br. 18/77), a koji je na snazi, jasno stoji da se cijene određuju za jedinicu mjere radova koji su predmet ugovora (jedinična cijena), kao i u ukupnom iznosu za vrijednost cijelog objekta, ili dijela objekta, ili određenih radova. Citirane posebne uzanse koje je donijela Skupština Privredne komore Jugoslavije se primjenjuju na obavezne odnose čak i onda kada ugovorne stranke nisu ugovorile njihovu primjenu.

Prema tome, kako je u ispravci greške kod obračuna za navedenu stavku stavljeno paušalno, (datum 28.11.2020. godine), nemoguće je upisati cijenu u koloni jedinična cijena.

Imajući u vidu da paušalna cijena podrazumijeva ukupno ugovorenu cijenu za pojedine radove ili cijenu za ukupne radove na građevini u jednom iznosu, ponuđač je imao izbor samo da stavi ukupnu cijenu u koloni „Ukupna cijena".

Na osnovu svega navedenog jasno je da je ponuda „ASA ING" d.o.o. formalno-pravno ispravna, izrađena u potpunosti prema zahtjevima javne nabavke, u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) i u skladu sa tenderskom dokumentacijom, prema tome prihvatljiva i može da bude predmet vrednovanja.

Ovako utvrđeno činjenično stanje jasno ukazuje da nije bilo kršenja odredbe člana 68., tačka 4. Pod j) Zakona o javnim nabavkama, šta više, Ministarstvo financija Unsko-sanskog kantona je povrijedilo odredbe Posebnih uzanci o građenju koje su na snazi.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi:

...
Na osnovu člana 13. i 105. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), te Rješenja ministra Ministarstva financija o imenovanju Komisije za provođenje postupka za renoviranje i adaptaciju prvog sprata „Doma pilota" u Bihać, broj: 04-11-3758-SL/2020 od 10.11.2020.godine, razmatrala je 30.12.2020. godine u 11:00 sati, žalbu "ASA ING" d.o.o. izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine, u vezi sa Zapisnikom o pregledu i ocjeni ponuda broj: 04-45-14502-11/20 od 14.12.2020.godine.
...
Obzirom da zaprimljena žalba nije sadržavala sve potrebne elemente, niti je dostavljena u dovoljnom broju primjeraka, da bi se po istoj moglo postupiti, Komisija je aktom broj:04-l 1-4292-SL/2020 god. od 25.12.2020. godine obavijestila podnositelja žalbe da izvrši potrebnu dopunu.
Dana 28.12.2020. godine zaprimljena je Dopuna žalbe na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 04-45-14502-13/20 od 15.12.2020. godine, "ASA ING" d.o.o.
...
Žalba je dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica.
Žalbene navode cijenimo neosnovanim u cijelosti, pa predlažemo da se takva odbije iz slijedeći razloga.
...
Na osnovu ukupne ocjene ponuda, po kriteriju najniža cijena tehnički prihvatljive ponude, Komisija za provođenje postupka za renoviranje i adaptaciju prvog sprata „Doma pilota" u Bihaću, po provedenom Otvorenom postupku javne nabavke radova broj: 928-7-3- 78-3-24/20 od 23.11.2020. godine, izvršila je izbor AMIK D.O.O. Bihać kao najpovoljnijeg ponuđača.
Žalitelj "ASA ING" d.o.o. Bihać, u žalbi navodi da kao ponuđač nisu mogli staviti cijenu zbog uvjeta koje je postavilo Ministarstvo financija
....
Komisija ističe da je izmjenama i dopunama tenderske dokumentacije 04-45-14502- 3/20 od 23.11.2020. godine, izvršila izmjenu Obrazac za cijenu ponude (A/građevinski radovi - I/Radovi uklanjanja) u dijelu jedinica mjere:
"pod rednim brojem 5. kom"
"pod rednim brojem 6. kom"
i u opisu stavke pod rednim brojem 6. "obračun po m^2 površine" mijenja se u "paušalno", kako je u skladu sa Idejnim projektom od 11.11.2020. godine.
Uvidom u Aneks 3. - Obrazac za cijenu ponude, A/Građevinski radovi, I/Radovi uklanjana, tačka 6. na stranici ponude 6 u koloni jedinične cijene bez PDV-a (KM), ponuđač „ASA ING" d.o.o. Bihać na poziciji gdje je traženo da se ista ponudi, nije upisana jedinična cijena, upisana je samo ukupna cijena u koloni, Ukupna cijena bez PDV-e (KM). Tačkom 1. napomene, Aneksa 3 -Obrazac za cijenu ponude, utvrđeno:
„Cijene moraju biti izražene u KM. Za svaku stavku u ponudi, mora se navesti cijena".
Član 5. stav 2. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, propisuje "da svaka stavka u obrascu za cijenu ponude sadrži najmanje slijedeća polja kojima se između ostalog navodi cijena stavke i ukupna cijena stavke.
U prilogu Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda je i forma Obrasca za cijenu ponude, u sklopu kojeg je navedeno:
„U slučaju razlika između **jediničnih cijena** i ukupnog iznosa, ispravka će se izvršiti u skladu sa

jediničnim cijenama.
Jedinična cijena stavke se ne smatra računskom greškom, odnosno ne može se ispravljati."
Dalje, je u članu 9. stav (2) tačka (f) Uputstvom za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, određeno da ponuda sadrži **popunjeni obrazac** za cijenu ponude.
Obzirom na navedeno, proizlazi da je Ugovorni organ sačinio obrazac za cijenu ponude (A/građevinski radovi - I/Radovi uklanjanja) u skladu sa važećim propisima na način da je previdio kolone za upis jediničnih i ukupnih cijena potrebnih stavki.
Ponuđač je u skladu sa članom 9. Uputstva bio obavezan popuniti sve pozicije tražene u obrascu za cijenu ponude. U skladu sa Uputstvom prednost se uvijek daje jediničnoj cijeni. Kako je Ugovorni organ predvidio polje za upis jedinične cijene za spornu stavku, istu je trebalo upisati.
Ponuđač je imao puno pravo da postavi pitanje za na stranici e-nabavki, vezano za sve nejasnoće u Obrascu za cijenu ponude u Aneksu 3, a vezano za tačku. 5. i 6., kao što su to uradili ponuđači "INTER-COM" d.o.o. Zenica i "AMIK" d.o.o. Bihać, a isti su na osnovu Izmjene i dopune Tenderske dokumentacije popunili, jediničnu cijenu i ukupnu cijenu. Kontradiktorni su navodi ponuđača "ASA ING" d.o.o. vezano za tačku 5. i 6., samim tim stoje u opisu tačke 5. pisalo "paušal", a ponuđač "ASA ING" d.o.o. ponudio u tački 5 jediničnu cijenu, kao i svi ostali ponuđači, što je isto trebao uraditi i u tački 6., kao što su uradili ponuđači "INTER-COM" d.o.o. Zenica i "AMIK" d.o.o. Bihać, a u vezano za "paušalno" i da nije bila potrebna jedinična cijena. Postavlja se pitanje kako ponuđač "ASA ING" d.o.o. ponudio i prethodnoj tački 5. jediničnu cijenu, a isto je u opisu pisalo "paušal". Kako su ostali ponuđači ponudili jediničnu cijenu, jasno je da je isto trebao uraditi i ponuđač "ASA ING" d.o.o.
Komisija ističe: "Postupak javne nabavke je strogo formalan postupak i formalitet nije uspostavljen da bi bio sam sebi svrha, nego da bi obezbijedio jednak tretman i nediskriminaciju svih ponuđača. Svi ponuđači su obavezni da u cijelosti poštuju postavljene uvjete koji su objavljeni u javnom pozivu." - Stav Suda BiH iznesen u presudi SI 3 U 02433017 U od 05.08.2018. godine.
U skladu sa gore navedenim, po zaprimljenoj žalbi te odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama („Sl.glasnik BiH", broj:39/14), predlažemo da se ista proslijedi Uredu za razmatranje žalbi na nadležno postupanje.

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.

Žalitelj u žalbi navodi kako je njegova ponuda odbačena kao neprihvatljiva sukladno članku 68. stavak 4. točka j) ZJN, jer u Aneksu 3.-Obrasca za cijenu ponude, A/Građevinski radovi, I/Radovi uklanjanja u točki 6. u koloni jedinične cijene bez PDV-a (KM) nije upisana jedinična cijena, već je upisana ukupna cijena u koloni Ukupna cijena bez PDV-a (KM), dok je Aneksom 3-Obrasca za cijenu ponude utvrđeno da cijene moraju bit izražene u KM, te da se za svaku stavku mora navesti cijena. Nadalje, navodi kako isto nije mogao napraviti, odnosno upisati jediničnu cijenu zbog uvjeta

koje je ugovorno tijelo propisalo Izmjenama i dopunama TD broj 04-45-14502-6/20 od 24.11.2020. godine, odnosno u Aneksu 3-Obrasca za cijenu ponude izvršene su izmjene u djelu jedinica mjere na način: „pod rednim brojem 5.kom", „pod rednim brojem 6.kom", u opisu stavke pod rednim brojem 6. „Obračun po m^2 površine" mijenja se u „paušalno".

S tim u vezi ovo tijelo izvršilo je uvid u Izmjene i dopunu TD broj 04-45-14502-6/20 od 24.11.2020. godine te utvrdilo kako je Aneks 3-Obrasca za cijenu ponude stavka 5. (Demontaža postojećih sanitarija (wc šolja, umivaonik i tuš), uključujući i sanitarne elemente kanalizacijskih i vodovodnih cijevi, te postojećih ugradbenih plakara unutar hodnika, iznošenje van objekta utovar i odvoz na gradsku deponiju) izmijenjena na način da je za jedinicu mjere umjesto m^2 propisano 5. komada, te za stavku 6. (Demontaža postojećih unutarnjih vrata zajedno sa pratećim štokovima, iznošenje iz stana, utovar u kamion te odvoz na gradsku deponiju), za jedinicu mjere umjesto m^2 propisano 6. komada, i u opisu stavke 6. "obračun po m^2 površine", zamijenjen sa „paušalno".

Člankom 53. stavak 1. ZJN propisano je:
(1) Ugovorno tijelo dužno je pripremiti tendersku dokumentaciju sukladno odredbama ovoga Zakona i podzakonskim aktima. Ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.
Člankom 103. stavak 1. točka a) ZJN je propisano:
(1) U postupcima javne nabave apsolutno bitne povrede zakona su one povrede o kojima URŽ vodi računa po službenoj dužnosti i koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelomično, i to:
a) neusklađenost tenderske dokumentacije s ovim Zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja temeljnih načela ovoga Zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora;

Sukladno naprijed navedenom, ovo tijelo utvrđuje ovaj žalbeni navod **osnovanim**, sa stajališta nejasno postavljenog zahtjeva ugovornog tijela u predmetnoj tenderskoj dokumentaciji, odnosno ugovorno tijelo je napravilo Izmjene i dopunu TD broj 04-45-14502-6/20 od 24.11.2020. godine, te je u istoj načinilo izmjene jedinica mjere za stavke 5. i 6. na način da je jedinicu mjere m^2, zamijenilo sa jedinicom mjere komad, ali je za stavku 6. (Demontaža postojećih unutarnjih vrata zajedno sa pratećim štokovima, iznošenje iz stana, utovar u kamion te odvoz na gradsku deponiju), u opisu stavke zamijenilo "obračun po m^2 površine" sa „paušalno". Iz istog se može utvrditi da su pojmovi „komad" i „paušalno" kontradiktorni jedan drugom, odnosno može se zaključiti da iz pomenutog dijela TD ne može nesporno utvrditi na koji način potencijalni ponuditelji trebaju ponuditi jediničnu cijenu, da li dakle, po komadu ili paušalno, te samim tim žalitelj nije mogao uredno upisati cijenu koju nudi za stavku 6. Aneksa 3-Obrasca za cijenu ponude. Sukladno gore navedenom, te na temelju neosporno utvrđenog stanja iz predmetnog spisa ovo tijelo poništava predmetni postupak nabavke u cjelosti, primjenom članka 103. stava 1. točka a) ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava 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 članku 103. stavak (1) točka a), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ovo tijelo riješilo 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
dr. Samir Buljina

Dostaviti:

- ASA ING d.o.o. Bihać
- Vlada USK-a, Bihać
- AMIK d.o.o. Bihać
- a/a