BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2- 1008-6/21
Sarajevo, 05.05.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača KOMGRAD-ZE d.o.o. Zenica, zastupan po advokatskom društvu Petrušić & CO d.o.o. Zenica od 04.04.2021. godine izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju, Ugovornog organa: Grad Zenica, u postupku javne nabavke redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica, na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl. 228. stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 05.05.2021. godine donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača KOMGRAD-ZE d.o.o. Zenica, zastupan po advokatskom društvu Petrušić & CO d.o.o. Zenica od 04.04.2021. godine izjavljena na Tendersku dokumentaciju, Ugovornog organa: Grad Zenica, u postupku javne nabavke redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica, odbija se kao neosnovana.

2. Odbija se zahtjev za nadoknadu svih troškova postupka

O B R A Z L O Ž E NJ E

Žalitelj "Komgrad ZE" d.o.o. Zenica, izjavio je žalbu na Tendersku dokuemntaciju ugovornog organa Grad Zenica objavljenu na portalu Obavještenje o nabavci 1355-1-3-79-3-39/21 u postupku nabavke redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica, koju je ugovorni organ zajedno sa izjašnjenjem proslijedio ovom organu.

Žalitelj navodi da je ugovorni organ Grad Zenica dana 29.03.2021 objavio obavještenje o nabavci 1355-1-3-79-3-39/21, te tendersku dokumentaciju broj 05-11-4898-8/21 kao otvoreni postupak nabavke kojim se pozivaju svi zainteresirani subjekti da se prijave na navedeni tender do 28.04.2021 godine, koji se odnosi na nabavku usluga Redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica.U istim dokumentima je navedeno da se radi o javnoj nabavci koja se odnosi na radove i procjenjena vrijednost nabavke je 1.000.000,00 KM, te razdoblje na period od 2 godine.Predmet nabavke je opisan u tenderskoj dokumentaciji pod tačkom 2.1. u kojoj tački je opisan predmet nabavke, zatim detaljan opis posla ili zadataka (radova) pod tačkom 2.2., kao i ostale karakteristike uključujući tehničke specifikacije, mjesto izvođenja radova, rok izvođenja

istih.Detaljan opis poslova podrazumjeva izvođenje radova na redovnom održavanju gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenice i to, iskope, održavanje bankina i berme, potpornih i obložnih zidova, kolovoza i pješačkih staza, odvodnju, opremu puta i rad mašina u skladu sa Nacrtom ugovora, te da isti mora biti tehnički i profesionalno sposoban za realizaciju predmetnog ugovora te da ima mogućnost pristupa ili osiguran pristup tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora.Iz gore opisanog izbora sredstava propisano je da ponuđač mora imati propisanu i tehnički ispravnu mehanizaciju koja će se koristiti za izvođenje radova, te je isti obavezan tačkom 3.4. III ili aneks V da da izjavu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora (uz izjavu priložiti saobraćajne dozvole i/ili potvrde o vlasništvu i/ili upotebne dozvole i/ili ugovore o najmu-obične kopije) sa kojim namjerava izvršiti navedene ugovorne obaveze.Navedene stavke o obavezi mehanizacije u direktnoj su kontadiktornosti sa tenderskom dokumentacijom u pogledu Uslova za kvalifikaciju ponuđača gdje se traži od izvođača da je tehnički i profesionalno sposoban za realizaciju predmetnog ugovora.

U tački 3.4. tenderske dokumentacije se navodi „mogućnost pristupa ili osiguran pristup slijedećim tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora, te se dalje navodi spisak potrebne mehanizacije i mašina.Iz ovako formulisane stavke da se zaključiti da eventualni izvođač radova ne mora imati u vlasništvu adekvatnu mehanizaciju, nego je dovoljno da navede eventualnu mehanizaciju drugih firmi kojima bi imao pristup, te na taj način da formalno pravno ispuni kriterij propisan tenderskom dokumentacijom.Imajući u vidu ovakvu formulaciju jasno prizilazi da takav ponuđač ne može da garantuje za kvalitetno izvršenje radova iz ovog tendera, te se postavlja pitanje zašto je ugovorni organ objavio ovako formuliranu stvaku tenderske dokumetnacije, te s tim u vezi samtramo da je Ugovorni organ izvršio bitne povrede odredaba Zakona o javnim nabavkama čl.103 st 1. kao i st.2, u vidu relativno bitnih povreda zakona, u vidu odredbi čl.47 Zakona o javnim nabavkama kao i 51.51 st. 1 e) istog Zakona.

Žalitelj posebno ističe činjenicu a koju je ugovorni organ Grad Zenica objavljivanjem ovog tendera u potpunosti zanemario, a to je činjenica da je Grad Zenica 22.08.2011 godine potpisao notarski obrađen Ugovor o osnivanju privrednog društva u kabinetu načelnika Općine Zenica kojim je Općina Zenica, kasnije Grad Zenica i Društvo za unutrašnji i međunarodni prevoz „Almy Transport" d.o.o. Zenica osnovali privredno društvo „KOMGRAD-ZE" d.o.o.
Naime Općina je na osnovu javnog poziva odabrala Društvo „ALMY TRANSPORT" d.o.o. Zenica kao strateškog partnera za osnivanje privrednog društva sa ograničenom odgovornošću u oblasti niskogradnje, s ciljem efikasnijeg održavanja i zaštite komunalne infrastrukture i rješavanja radnopravnog statusa zaposlenika JP„Komrad" Zenica.Društvo „KOMGRAD-ZE" d.o.o. formirano je na neodređeno vrijeme, a osnovni kapital društva u iznosu od 10.000,00 KM podjeljen je na udjele i to: Općine Zenica udio 35% i „Almy-Transport d.o.o." udio od 65%.

U istom ugovoru određeni su prava i obaveze ugovornih strana, te u 51.43 Ugovora jasno je navedeno daje u periodu od 3 godine član Društva Općina Zenica dužna obezbjediti nivo poslovanja iz djelatnosti izgradnje i održavanja komunalne infrastrukture u vrijednosti od 2.500.000,00 KM godišnje u periodu od tri godine od početka rada Društva.Predmetni čl. 43 Ugovora je kasnije izmijenjen Anexom I Ugovora od 02.06.2015 godine i dodan čl. 43a, te 51. 43b koji glasi: „Grad Zenica će kao 51an Društva u okviru JPP a radi održavanja funkcije hitnih intervencija i redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva u situacijama kada je poduzimanje radova zbog bezbjednosti učesnika u saobraćaju i zaštite materijalnih dobara, neophodno u kratkom vremenu i nije moguće provođenje procedura javnih nabavki, povjeravati Društvu izvršenje tih poslova. Vrsta i obim poslova iz prethodnog stava bit će definirani trogodišnjim planovima održavanja redovnih i hitnih intervencija, za što će biti konkretizovano godišnjim planovima na koje daje saglasnost Gradsko vijeće."Nakon

toga, ugovorne strane su zaključile Aneks II Ugovora od 31.07.2017 godine, kojim je izvršena izmjena st. 1 51. 43b, tako da isti sada glasi: „Grad Zenica će kao član Društva u okviru JPP, funkcije redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva i hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrastrukturi povjeravati Društvu".Dakle, Grad Zenica kao član Društva i potpisnik Ugovora o osnivanju Privrednog Društva Komgrad-ZE d.o.o. Zenica, je potpisom istog Ugovora preuzeo na sebe prava i obaveze, i dao garanciju drugom potpisniku ugovora Društvu „Almy Transport" d.o.o. Zenica, da će sve poslove hitnog i redovnog održavanja povjeravati društvu Komgrad-ZE d.o.o. Zenica, a zauzvrat drugi osnivač kao privatno lice je ušao u ovaj projekat JPP i osnovao privredno društvo, i osigurao njegovu dalju egzistenciju, odnosno egzistenciju i radno-pravni status cea 70 radnika.žalitelj smatra da je neprihvatljivo i elementarno nezakonito ovakvo postupanje Grada Zenica, jer na ovaj način se direktno krše ugovorne odredbe, i svjesno nanosi šteta Privrednom društvu Komgrad-ZE d.o.o. Zenica, koje bi u slučaju da se nastavi sa tenderskom procedurom, i ugovor povjeri nekom drugom pravnom licu, moglo da kompletnu štetu u vidu izgubljene dobiti potražuje od Grada Zenica.Članovima 66. i 67. Ugovora jasno navode da su ugovorne strane dužne da saradjuju jedna sa drugom u najboljoj volji da zajednički vode ciljeve društva, kao i da svaka strana upotrjebi svoj najbolji doprinos da promoviše unaprjeđenju i zaštiti Društva, a sve u vidu kooperacije i lojalnosti. Doka z:-Ugovor o osnivanju privrednog društva od 22.08.2011 godine, u prilogu. Aneksom I od 02.06.2015 i Aneksom II od 31.07.2017 godine Ugovora o osnivanju privrednog drutšva jasno je određeno da se radi o Javnoprivatno partnerstvu ugovornih strana, odnosno osnivača privrednog društva „KOMGRAD ZE" d.o.o. Zenica.Aneksom II Ugovora o osnivanju privrednog društva izmjenjen je čl.43b te on glasi: „Grad Zenica će kao član drutšva u okviru javno privatnog partnerstva, funckije redovnog održavanja ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva i hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrasturkturi povjeravati DRUŠTVU."Iz gore navedenih ugovora jasno se vidi da se radi o javno privatnom partnerstvu između Grada Zenica i „Almy Transport" d.o.o. a objavljivanjem ovog tendera grad direktno krši ugovor o osnivanju prvirednog društva KOMGRAD-ZE" d.o.o. Zenica, i Anekse istog ugovora iz kojih jasno proizilaze obaveze Grada kao ugovorne strane.Također ne treba zanemariti ni činjenicu da je u preduzeću „KOMGRAD-ZE" d.o.o. uposleno više od 70 radnika koji su preuzeti iz J? KOMRAD" Zenica čime je bio rješenj njihov radnopravni status a gubitkom poslova odnosno neizvršavanjem obaveze iz ovog Ugovora bio bi ugrožen i njihov status.Zakon o javno privatnom partnerstvu ZDK, jasno određuje sam pojam partnerstva kao dugoročan ugovorni odnos između javnog i privatnog partnera sa ciljem pružanja javnih usluga iz nadležnosti javnog partnerstva čiji predmet je upravo i održavanje javnih resursa za zadovoljavanje javnih potreba iz nadležnosti javnog partnera.Posebno ističe da je već jednom Grad Zenica/Općina Zenica raspisala identičan Tender za nabavku redovnog održavanja lokalnih i nekategorisanih puteva i gradskih ulica 2018 godine br. nabavke 09-14-3919¬5/18, te daje tada također žalitelj uputio žalba, Gradska uprava/Gradonačelnik uvažio žalbu, i poništio javnu nabavku, i dodijelio ugovor Komgrad-Ze d.o.o. Zenica, pozivajući se upravo na Ugovor o osnivanju privrednog Društva, odnosno Aneks I i II.

U skladu sa gore navedenim žalitelj predlaže Ugovornom organu da postupi u skladu sa 51.100 stav 3 ZJN, i poništi postupak javne nabavke, te nadoknadi nam troškove postupka u vidu sastava ove žalbe u iznosu od 1.144,26 KM, te pripadajućih taksi, jer u suprotnom biti ćemo primorani da podnesemo tužbu za izgubljenu zaradu zbog direktnog kršenja odredbi gore pomenutog Ugovora o osnivanju privrednog društva.

U vezi sa navedenim ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi Ponuđač mora imati propisanu i tehnički ispravnu mehanizaciju koju će koristiti za izvođenje radova, te je isti obavezan u tačkom 3.4. ili Aneks V da da izjavu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora (uz izjavu priložiti saobraćajne dozvole i/ili potvrde o vlasništvu i/ili upotrebne dozvole i/ili ugovore o najmu-obične kopije) sa kojim namjerava izvršiti navedene ugovorne obaveze.

Navedene stavke o obavezi mehanizacije u direktnoj su kontradiktornosti sa tenderskom dokumentacijom u pogledu Uslova za kvalifikaciju ponuđača gdje se traži od izvođača da je tehnički i profesionalno sposoban za realizaciju predmetnog ugovora.

U tački 3.4. tenderske dokumentacije se navodi mogućnost pristupa ili osiguran pristup sljedećim tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora, te se dalje navodi spisak posebne mehanizacije i mašina.
Iz ovako formulisane stavke da se zaključiti da eventualni izvođač radova ne mora imati u vlasništvu adekvantnu mehanizaciju, nego je dovoljno da navede eventualnu mehanizaciju drugih firmi kojima bi imao pristup, te na taj način da formalno pravno ispui kriterij propisan tenderskom dokumentacijom.Imajući u vidu ovakvu formulaciju jasno proizilazi da takav ponuđač ne može da garantuje za kvalitetno izvršenje radova iz ovog tendera, te se postavlja pitanje zašto je ugovorni organ objavio ovako formuliranu stavku tenderske dokumentacije, te s tim u vezi smatramo da je Ugovorni organ izvršio bitne povrede odredaba Zakona o javnim nabavkama čl. 103 stav 1., kao i stav 2. u vidu relativnih povreda zakona, u vidu odredbi člana 47. Zakona o javnim nabavkama kao i člana 51. stav 1. e) istog Zakona."
Članom 51. stav 1. tačka e) Zakona o javnim nabavkama BiH je propisano: "U postupku javne nabavke radova ugovorni organ može zahtijevati potvrdu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač RASPOLAŽE u svrhu izvršenja ugovora". Iz navedene odredbe proizilazi da ponuđač ne mora imati u vlasništvu građevinske mašine i opremu, već samo da sa istom raspolaže u svrhu realizacije ugovora.
Ugovorni organ je ispravno postupio kada je za ispunjavanje tehničke i profesionalne sposobnosti tražio: "Mogućnost pristupa ili osiguran pristup slijedećim tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora".
U tački 3.4. tenderske dokumentacije propisano je također da ponuđač koji bude izabran kao najpovoljniji dužan je u roku od 5 dana dostaviti ovjerene kopije saobraćajnih dozvola i/ili potvrde o vlasništvu i/ili upotrebne dozvole ili ugovore o najmu. Žalba je u ovom dijelu neosnovana.

U drugom žalbenom navodu žalitelj navodi: „ ugovorni organ Grad Zenica objavljivanjem ovog tendera u potpunosti zanemario, a to je činjenica da je Grad Zenica 22.08.2011. godine potpisao notarski obrađen Ugovor o osnivanju privrednog društva u kabinetu načelnika Općine Zenica kojim je Općina Zenica, kasnije Grad Zenica i društvo za unutrašnji i međunarodni prevoz „ ALMY TRANSPORT" d.o.o. Zenica osnovali privredno društvo „KOMGRAD-ZE" d.o.o. Zenica.U istom ugovoru određeni su prava i obaveze ugovornih strana, te u članu 43. Ugovora jasno je navedeno da je u periodu od 3 godine član Društva Općina Zenica dužna obezbijediti nivo poslovanja iz djelatnosti izgradnje i održavanja komunalne infrastrukture u vrijednosti od 2.500.000,00 KM godišnje u periodu od tri godine od početka rada Društva.
Predmetni član 4. Ugovora je kasnije izmijenjen Anexom Ugovora od 02.06.2015. godine i dodan član 43.a te član 43.b koji glasi .Grad Zenica će kao član Društva u okviru JPP a radi održavanja funkcije hitnih intervencija i redovnog održavanja gradskih ulica, nekategorisanih puteva u situacijama kada je poduzimanje radova zbog bezbjednosti učsnika u soabračaju i zaštite materijalnih dobara, neophodno u kratkom vremenu i nije moguće provođenje procedura javnih nabavki, povjeravati Društvu izvođenje tih poslova. Vrsta i obim poslova iz prethodnog stava bit će definirani trogodišnjim planovima održavanja redovnih i hitnih intervencija, za što će biti konkretizovano godišnjim planovima na koje daje saglasnost Gradsko vijeće.
Nakon toga ugovorne strane su zaključile Aneks II Ugovora od 31.07.2017. godine kojim je izvršena izmjena stava I član 43. b tako da isti sada glasi: „ Grad Zenica će kao član Društva u okviru JPP, funkcije redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva i hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrastrukturi povjeravati Društvu.Smatramo da je neprihvatljivo i elementarno nezakonito ovakvo postupanje Grada Zenica, jer se na ovaj način

krše ugovorne odredbe i svjesno nanosi šteta privrednom društvu „KOMGRAD-ZE" do.o. Zenica, koje bi u slučaju da se nastavi sa tenderskom procedurom i ugovor povjeri nekom drugom pravnom licu ,moglo da kompletnu štetu u vidu izgubljene dobiti potražuje od grada Zenica.Iz potpisanih ugovora kao i Aneksa ugovora vidljivo je da se radi o javno privatnom partnerstvu između Grada Zenica i „ALMY-TRANSPORT" do.o. Zenica, a objavljivanjem ovog tendera grad direktno krši ugovor o osnivanju privrednog društva „KOMGRAD-ZE" do.o. Zenica i Anekse istog ugovora iz kojih jasno proizilaze obaveze Grada kao ugovorne strane.".

Zakon o javno privatnom partnerstvu ZDK janso određuje sam pojam partnerstva koa dugoročan ugovorni odnos između javnog i privatnog partnera sa ciljem pružanja javnih usluga iz nadležnosti javnog partnerstva čiji je predmet upravo i održavanje javnih resursa za zadovoljavanje javnih potreba i nadležnosti javnog partnera.

Grad Zenica je zaključio Ugovor o osnivanju privrednog društva dana OPU-IP:355/ll od 22.08.2011. godine. U članu 43. Ugovora propisano je: "da će član društva Općina Zenica obezbijediti nivo poslovanja iz djelatnosti izgradnje i održavanja komunalne infrastrukture u vrijednosti od 2.500.000,00 KM godišnje, u periodu od tri godine od početka rada društva." Iz naprijed navedenog je jasno daje obaveza istekla sa danom 22.08. 2014. godine.

Dana 02.06.2015. godine Vijeće Grada Zenica je usvojilo Aneks I Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355//l 1 od 22.08.2011. u kojem se dodaje član 43b koji propisuje: "Grad Zenica će kao član društva u okviru javnoprivatnog partnerstva, a radi održavanja funkcije hitnih intervencija i redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva, u situacijama kad je poduzimanje radova zbog bezbjednosti učesnika u saobraćaju i zaštite materijalnih dobara, neophodno u kratkom vremenu i nije moguće provođenje procedura javnih nabavki, povjeravati Društvu izvršenje tih poslova." Vrsta i obim poslova iz prethodnog stava bit će definirani trogodišnjim planovima održavanja redovnih i hitnih intervencija, za što će biti konkretizovano godišnjim planovima na koje daje saglasnost Gradsko vijeće. Iz navedenog je jasno da samo u slučaju krajnje nužde, poslovi se povjeravaju Društvu. U normalnim okolnostima Grad Zenica mora provesti proceduru propisanu Zakonom o javnim nabavkama.Dana 04.09.2017. godine Vijeće Grada Zenica je usvojilo Aneks II Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355/l 1 od 22.08.2011. godine.Ured za reviziju institucija u Federaciji Bosne i Hercegovine izvršio je finansijsku reviziju Grada Zenica za 2018. godinu. Izvještaj o finansijskoj reviziji Grada Zenica broj: 01-02-07-14-2¬1983-6/18 donesen je 12.07. 2019. godine. U izvještaju dato je mišljenje sa rezervom u kojem se navodi: "Grad - bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuđača za potrebe zimskog održavanja prohodnosti lokalnih i nekategorisanih puteva za sezonu 2017/2018 i 2018/2019, Čija vrijednost je iskazana u iznosu od 363.014,00 KM, te održavanje gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrastrukturi, u iznosu od 604.923,00KM dodijelio Ugovor dobavljaču „KOMGRAD-ZE" d.o.o. Zenica. Konstatujemo da dodjelom Ugovora bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuđača nije osigurana pravična i aktivna konkurencija, te samim tim nije ostvaren cilj najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama."Preporuka Ureda za reviziju institucija u FBiH jeste da se nabavka usluga i radova vrši isključivo uz primjenu odredbi Zakona o javnim nabavkama kako je to predviđeno Odlukom o izvršavanju Budžeta, te osiguravanje pravične i aktivne konkurencije u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava.Važno je napomenuti da se žalitelj neosnovano poziva na Zakon o javno-privatnom partnerstvu. Naime, Zakon o javno-privatnom partnerstvu ZDK je stupio na snagu 2013. godine, dok je Ugovor o osnivanju privrednog društva zaključen 2011. godine. Iz navedenog proizilazi da privredno društvo nije osnovano na temelju Zakona o javno-privatnom partnerstvu, te da se ne može pozivati na izuzeće po članu 10. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH.Grad Zenica je raspisao otvoreni postupak za redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica. Ugovorni organ smatra da bi izuzimanje redovnog održavanja

gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica iz procedure Zakona o javnim nabavkama BiH predstavljalo kršenje osnovnih načela Zakona: načela transparentnosti, jednakosti i nediskriminacije, pravične i aktivne konkurencije, a s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava.Žalbeni navod u ovom dijelu je neosnovan.Ured za razmatranje žalbi je već odlučivao o istom pitanju o čemu je i donio:

- Rješenje broj: JN2-03-07-1-1560-7/20 od 27.08.2020. godine, što dostavljamo u prilogu ovog akta.S obzirom na izloženo, prijedlog je da Ured za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa Članom 111. stav (1) tačka c) ZJN, odbije kao neosnovanu.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno navode žalitelja odbiti.

Žalitelj u prvom žalbenom navodu ističe kako je ugovorni organ tenderskom dokuemntacijom zahtijevao „mogućnost pristupa ili osiguran pristup slijedećim tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora, te se dalje navodi spisak potrebne mehanizacije i mašina.Iz ovako formulisane stavke da se zaključiti da eventualni izvođač radova ne mora imati u vlasništvu adekvatnu mehanizaciju, nego je dovoljno da navede eventualnu mehanizaciju drugih firmi kojima bi imao pristup, te na taj način da formalno pravno ispuni kriterij propisan tenderskom dokumentacijom.Imajući u vidu ovakvu formulaciju jasno prizilazi da takav ponuđač ne može da garantuje za kvalitetno izvršenje radova iz ovog tendera, te se postavlja pitanje zašto je ugovorni organ objavio ovako formuliranu stvaku tenderske dokumetnacije, te s tim u vezi samtramo da je Ugovorni organ izvršio bitne povrede odredaba Zakona o javnim nabavkama čl.103 st 1. kao i st.2, u vidu relativno bitnih povreda zakona, u vidu odredbi čl.47 Zakona o javnim nabavkama kao i 51.51 st. 1 e) istog Zakona. pod stavkom Izbora sredstava u tenderskoj dokumentaciji a prema Programu rada zimske službe, propisalo da izvođač radova na određenoj grupi putnih pravaca, u trajanju zimske službe mora posjedovati propisanu i tehnički ispravnu mehanizaciju koja će se isključivo koristiti za aktivnosti na zimskom održavanju, te u stavku 3. Uvjeti za kvalifikaciju ponuditelja pod točkom stavak 3.4. traži od izvođača daje tehničkiprofesionalno sposoban za realizaciju predmetnog ugovora.

Ovaj organ je izvršilo uvid u točku 3.4. tenderske dokumentacije, podtočka III i utvrdilo kako je Ugovorni organ istom propisao:
"U svrhu da je tehnički i profesionalno sposoban za relaizaciju predmetnog ugovora ponuditelj mora imati:
-Mogućnost pristupa ili osiguran pristup slijedećim tehničkim sredstvima i opremi koji će biti na raspolaganju za izvršenje ugovora", te je po grupama (od 1. do 13.) navedena potrebna mehanizacija.

Ovaj organ je također utvrdio kako je Ugovorniorgan istom tačkom 3.4. podtočka III (stranica 15. TD) propisalo kako je u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti ponđač dužan dostaviti Izjavu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora.....

U vezi sa navedenim ovaj organ ističe da je članom 51. stav 1. tačka e) Zakona o javnim nabavkama propisano da: „U postupku javne nabavke radova ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuditelja, i to pod e): potvrdu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora".

Imajući uvidu naprijed citirane odredbe kako ZJN, tako i tenderske dokumentacije, ovaj organ zaključuje kako propisane odredbe tenderske dokumentacije u pogledu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti, a koji se odnose na mogućnost pristupa ili osiguranje pristup tehničkim sredstvima i opremi, nije nezakonit niti nepravilan, te se žalbeni navod žalitelja smatra neosnovanim.

Žalitelj u žalbi dalje ističe kako je ugovorni orgsn objavio javni poziv za redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica čime je direktno prekršilo odredbe posebno zaključenog ugovora sa žaliteljem o javnoprivatnom partnerstvu.

Ugovorni organ ističe kako se žalitelj neosnovano poziva na Zakon o javno-privatnom partnerstvu, jer je isti stupio na snagu 2013. godine, dok je Ugovor o osnivanju privrednog društva zaključen 2011. godine, te iz navedenog proizlazi da privredno društvo nije osnovano na temelju Zakona o javno-privatnom partnerstvu, te da se Žalitelj ne može pozivati na izuzeće po članku 10. stavak 3. Zakona o javnim nabavama.Dana 02.06.2015. godine Vijeće Grada Zenica je usvojilo Aneks I Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355//l 1 od 22.08.2011. u kojem se dodaje član 43b koji propisuje: "Grad Zenica će kao član društva u okviru javnoprivatnog partnerstva, a radi održavanja funkcije hitnih intervencija i redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva, u situacijama kad je poduzimanje radova zbog bezbjednosti učesnika u saobraćaju i zaštite materijalnih dobara, neophodno u kratkom vremenu i nije moguće provođenje procedura javnih nabavki, povjeravati Društvu izvršenje tih poslova." Vrsta i obim poslova iz prethodnog stava bit će definirani trogodišnjim planovima održavanja redovnih i hitnih intervencija, za što će biti konkretizovano godišnjim planovima na koje daje saglasnost Gradsko vijeće. Iz navedenog je jasno da samo u slučaju krajnje nužde, poslovi se povjeravaju Društvu. U normalnim okolnostima Grad Zenica mora provesti proceduru propisanu Zakonom o javnim nabavkama.Dana 04.09.2017. godine Vijeće Grada Zenica je usvojilo Aneks II Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355/l 1 od 22.08.2011. godine.Ured za reviziju institucija u Federaciji Bosne i Hercegovine izvršio je finansijsku reviziju Grada Zenica za 2018. godinu. Izvještaj o finansijskoj reviziji Grada Zenica broj: 01-02-07-14-2¬1983-6/18 donesen je 12.07. 2019. godine. U izvještaju dato je mišljenje sa rezervom u kojem se navodi: "Grad - bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuđača za potrebe zimskog održavanja prohodnosti lokalnih i nekategorisanih puteva za sezonu 2017/2018 i 2018/2019, Čija vrijednost je iskazana u iznosu od 363.014,00 KM, te održavanje gradskih ulica, lokalnih i nekategorisanih puteva hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrastrukturi, u iznosu od 604.923,00KM dodijelio Ugovor dobavljaču „KOMGRAD-ZE" d.o.o. Zenica. Konstatujemo da dodjelom Ugovora bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuđača nije osigurana pravična i aktivna konkurencija, te samim tim nije ostvaren cilj najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama."Preporuka Ureda za reviziju institucija u FBiH jeste da se nabavka usluga i radova vrši isključivo uz primjenu odredbi Zakona o javnim nabavkama kako je to predviđeno Odlukom o izvršavanju Budžeta, te osiguravanje pravične i aktivne konkurencije u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava.Važno je napomenuti da se žalitelj neosnovano poziva na Zakon o javno-privatnom partnerstvu. Naime, Zakon o javno-privatnom partnerstvu ZDK je stupio na snagu 2013. godine, dok je Ugovor o osnivanju privrednog društva

zaključen 2011. godine. Iz navedenog proizilazi da privredno društvo nije osnovano na temelju Zakona o javno-privatnom partnerstvu, te da se ne može pozivati na izuzeće po članu 10. stav 3. Zakona o javnim nabavkama BiH.Grad Zenica je raspisao otvoreni postupak za redovno održavanje gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Grada Zenica. Ugovorni organ smatra da bi izuzimanje redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nerazvrstanih cesta na teritoriji Građa Zenica iz procedure Zakona o javnim nabavkama BiH predstavljalo kršenje osnovnih načela Zakona: načela transparentnosti, jednakosti i nediskriminacije, pravične i aktivne konkurencije, a s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava.Žalbeni navod u ovom dijelu je neosnovan.Ured za razmatranje žalbi je već odlučivao o istom pitanju o čemu je i donio:

- *Rješenje broj: JN2-03-07-1-1560-7/20 od 27.08.2020. godine, što dostavljamo u prilogu ovog akta.S obzirom na izloženo, prijedlog je da Ured za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa Članom 111. stav (1) tačka c) ZJN, odbije kao neosnovanu.*

Uvidom u cjelokupan spis, posebno u
Tendersku dokumentaciju,Ugovor o osnivanju privrednog društva dana OPU-IP:355/ll od 22.08.2011. godine,Aneks I Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355//ll od 22.08.2011. godine Aneks II Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355/l 1 od 22.08.2011. godine, ovaj organ je utvrdio kako je Ugovorni organ zaključio Ugovor o osnivanju privrednog društva dana OPU-IP:355/ll od 22.08.2011. godine, a u članku 43. Ugovora propisano je: "da će član društva (tada Općina Zenica a sada Grad Zenica) osigurati nivo poslovanja iz djelatnosti izgradnje i održavanja komunalne infrastrukture u vrijednosti od 2.500.000,00 KM godišnje, u periodu od tri godine od početka rada društva", zbog čega se zaključuje kako je naprijed navedena obaveza istekla sa danom 22.08.2014. godine.

Također je utvrđeno da je dana 02.06.2015. godine, Vijeće Grada Zenica usvojilo Aneks I Ugovora o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355//ll od 22.08.2011. godine, u kojem se dodaje članak 43.b) kojim je propisano:"Grad Zenica će kao član društva u okviru javnoprivatnog partnerstva, a radi održavanja funkcije hitnih intervencija i redovnog održavanja gradskih ulica, lokalnih i nekategoriziranih puteva, u situacijama kad je poduzimanje radova zbog sigurnosti sudionika u prometu i zaštite materijalnih dobara, neophodno u kratkom vremenu i nije moguće provođenje procedura javnih nabava, povjeravati Društvu izvršenje tih poslova."

Također je utvrđeno daje dana 04.09.2017. godine Vijeće Grada Zenica usvojilo Aneks II Ugovor o osnivanju privrednog društva OPU-IP:355/l 1 od 22.08.2011. godine, a Ured za reviziju institucija u Federaciji Bosne i Hercegovine je izvršio financijsku reviziju Grada Zenica za 2018. godinu, te je u izvještaju dato je mišljenje sa rezervom u kojem se navodi: "Grad - bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuditelja za potrebe zimskog održavanja prohodnosti lokalnih i nekategoriziranih puteva za sezonu 2017/2018 i 2018/2019, čija vrijednost je iskazana u iznosu od 363.014,00 KM, te održavanje gradskih ulica, lokalnih i nekategoriziranih puteva hitne intervencije na putnoj i pratećoj infrastrukturi, u iznosu od 604.923,00KM dodijelio Ugovor dobavljaču Komgrad-Ze d.o.o. Zenica. Konstatira se da dodjelom Ugovora bez prethodno provedene procedure odabira najpovoljnijeg ponuditelja nije osigurana pravična i aktivna konkurencija, te samim tim nije ostvaren cilj najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u skladu sa Zakonom o javnim nabavama."

Također je utvrđeno da je od strane Ureda za reviziju u FBiH, data preporuka da se nabavka usluga i radova vrši isključivo uz primjenu odredbi Zakona o javnim nabavama, kako je to predviđeno Odlukom o izvršavanju Budžeta Grada Zenice, uz osiguravanje pravične i aktivne konkurencije u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava.

Imajući u vidu navedeno ovaj organ zaključuje kako je iz navedenog jasno da se samo u slučaju krajnje nužde, poslovi povjeravaju žalitelju, a u normalnim okolnostima ugovorni organ mora provesti proceduru propisanu Zakonom o javnim nabavama, kao što je to u konkretnom slučaju Ugovorni organ i učinio.

Ovaj organ također zaključuje kako bi izuzimanje ove konkretne nabavke iz procedure Zakona o javnim nabavkama predstavljalo kršenje osnovnih načela Zakona o javnim nabavama; transparentnosti, jednakosti i nediskriminacije, a posebno pravične i aktivne konkurencije, a s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava, te se također zaključuje kako je ugovorni organ u konkretnom slučaju, pravilno postupio kada je u ovom konkretnom slučaju primijenilo postupak ove javne nabavke, kroz primjenu odredbi Zakona o javnim nabavkama, zbog čega se žalbeni navod žalitelja smatra neosnovanim.

Obzirom da se žalba odbija samim time odbijaju ze zahtjevi za nadoknadu svih troškova postupka.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 228.stav (1) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputstvo 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.

PREDSJEDAVAJUĆI URŽ-a
Marko Kolobarić

Dostaviti:
- KOMGRAD ZE d.o.o. Zenica
- Grad Zenica
- evidenciji
- a/a