BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1489-6/21
Sarajevo, 24.06.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi broj: 4221/21 od 19.05.2021.godine ponuđača **„MG MIND" d.o.o. Mrkonjić Grad,** izjavljene na Tendresku dokumentaciju u postupku javne nabavke: Izvođenje radova na izgradnji „Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel – LOT 1 Izgradnja „Reni Bunara" i LOT 2 Izgradnja potisnog cjevovoda, obavještenje o nabavci broj: 103-1-3-37-3-57/21 od 11.05.2021.godine, ugovornog organa Grad Doboj, Gradonačelnik, na osnovu člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici Vijeća održanoj dana 24.06.2021. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1) **Usvaja se žalba** žalitelja **„MG MIND" d.o.o. Mrkonjić Grad, poništava se** u cjelosti postupak javne nabavke - Izvođenje radova na izgradnji „Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel – LOT 1 Izgradnja „Reni Bunara" i LOT 2 Izgradnja potisnog cjevovoda.

2) O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

O b r a z l o ž e nje

Ugovorni organ, Grad Doboj, Gradonačelnik, je pokrenuo otvoreni postupak javne nabavke - Izvođenje radova na izgradnji „Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel – LOT 1 Izgradnja „Reni Bunara" i LOT 2 Izgradnja potisnog cjevovoda, obavještenje o nabavci broj: 103-1-3-37-3-57/21 od 11.05.2021.godine.

Ponuđač/žalitelj „MG MIND" d.o.o. Mrkonjić Grad, je izjavio žalbu broj: 4221/21 od 19.05.2021.godine na Tendresku dokumentaciju u postupku javne nabavke: Izvođenje radova na izgradnji „Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel – LOT

1 Izgradnja „Reni Bunara“ i LOT 2 Izgradnja potisnog cjevovoda, obavještenje o nabavci broj: 103-1-3-37-3-57/21 od 11.05.2021.godine, ugovornog organa Grad Doboj, Gradonačelnik. Navedena žalba je u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH proslijeđena ovom organu na nadležno postupanje.

Žalitelj u žalbi broj: 4221/21 od 19.05.2021.godine navodi sljedeće:

„Blagovremeno ulažemo žalbu na na tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke: Izvođenje radova na izgradnji "Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel, LOT 1: Izgradnja "Reni bunara" LOT 2: Izgradnja potisnog cjevovoda, broj nabavke: 103-1-3-37/21 od 11.05.2021.god, Obavještenje o nabavci br. 103-1-3-37-3-57/21, koju smo preuzeli dana 12.5.2021. godine u 10:58:06 sa Portala javnih nabavki "E-nabavke".

Osnov za žalbu nalazimo u tome što smatramo da su zahtjevi iz tenderske dokumentacije navedeni u dijelu koji se odnosi na raspolaganje građevinskim mašinama i tehničkom opremom **tačka 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost, podtačka 3.5,2 b),** neosnovani i suvišno postavljeni, te isti predstavljaju diskriminirajuću stavku za ponuđače obzirom na radove koji čine predmet javne nabavke.

Naime u dijelu tenderske dokumentacije kao kvalifikatorni uslov ponuđača u tački **3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost podtačka 3.5.2 b),** navedeno je da ponuđač da bi ispunio uslove za izvođenje radova predmetne javne nabavke, mora raspolagati građevinskim mašinama i tehničkom opremom u svrhu izvršenja predmetnog ugovora i to:

1. Rovokopač....l3 kom, 2. Radna mašina utovarivač...6 kom, 3. Dozer.... 4 kom, 4. Grejder....2 kom, 5. Kombinovani bager.... 1 kom, 6. Finišer 3 kom,7. Valjak 10 kom, 8. Vibronabijač (ploča) 4kom, 9. Vibronabijač (čekić) 3kom, 10. Kamion kiper 3 kom, 11. Kamion tegljač 6 kom, 12. Kamion damper....4 kom, 13. Betonska mješalica....5 kom,14. Teretno vozilo - kombi 8 kom, 15. Asfaltna baza 1kom, 6. Betonara sa pratećem opremom....Ikom, 17. Mokra separacija 1 kom, 18. Drobilica 6 kom, 19. Strugačica za asfalt Ikom, 20. Sjekačica za asfalt 2 kom, 21. Kompresor 3 kom.

Na osnovu uvida u predmet ove javne nabavke, analizom opisanih radova po stavkama iz Predračuna, koji čini sastavni dio tenderske dokumentacije, nigdje nije evidentno iz kojih razloga i u koju svrhu izvođenja radova je potrebno da Ponuđač raspolaže asfaltnom bazom, pa shodno tome smatramo da građevinske mašine i tehnička oprema navedena u l slovi ma za kvalifikaciju tačka 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost podtačka 3.5.2 b)

tenderske dokumentacije, konkretno oprema pod rednim brojem 15. Asfaltna baza, je nepotrebno navedena kao minimalan uslov Tehničke opreme, a što je u suprotnosti sa zakonskom odredbom daje Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji dužan je da definiše uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kavlifikaciju ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njegove tehničke i profesionalne sposobnosti, obzirom na činjenicu da postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju.

Pored navedenog, smatramo da su predmetni zahtjevi iz tenderske dokumentacije i u pogledu stavki pod rednim brojevima 1. Rovokopač 13 kom, 2. Radna mašina utovarivač...6 kom, 7. Valjak.. 10 kom, 8. Vibronabijač (ploča) 4 kom, 9. Vibronabijač (čekić) 3 kom, 14. Teretno vozilo - kombi 8 kom, 18, Drobilica..... 6 kom, u pomenutoj tački 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost podtačka 3.5.2 b), očigledno neosnovani, neadekvatni i suvišno postavljeni s obzirom da se od ponuđača traži da dostavi dokaze o posjedovanju građevinskih mašina i tehničke opreme koja i nije potrebna da bi se uspješno realizovali poslovi koji su predmet javne nabavke.

Iz naprijed navedenih razloga žalilac žalbom osporava tendersku dokumentaciju u postupku javne nabavke: Izvođenje radova na izgradnji "Reni bunara" i potisnog cjevovoda u MZ Pridjel, LOT 1: izgradnja "Reni bunara" LOT 2: Izgradnja potisnog cjevovoda, broj nabavke: 103-1-3-37/21 od 11.05.2021.god, Obavještenje o nabavci br. 103-1-3-37-3-57/21, te traži da ugovorni organ uvaži žalbu i da u skladu sa stvarnim zahtjevima ove nabavke izvrši izmjenu uslova iz tačke 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost podtačka 3.5.2 b), tenderske dokumentacije, tako što bi stavku pod rednim brojem 15. Asfaltna baza, izbrisao kao uslov kvalifikacije u pogledu tehničke opreme, te da stavke pod rednim brojevima 1,2, 7, 8, 9,14,18, svede na broj srazmjeran potrebama javne nabavke, jer od ponuđača treba zahtjevati dostavljanje relevantne opreme i dokaza o posjedovanju iste, isključivo one opreme i u ono obimu koji odgovara stvarnoj potrebi javne nabavke.

Ukoliko Ugovorni organ proslijedi žalbu Kancelariji za razmatranje žalbi tražimo da Kancelarija za razmatranje žalbi uvaži žalbu, poništi tačku 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost u dijelu podtačka 3.5.2. b), tenderske dokumentacije, a koja se odnosi na građevinske mašine i tehničku opremu, te da obaveže ugovorni organ da izmjeni tendersku dokumentaciju u skladu sa potrebama predmetne javne nabavke i radovima koji su predviđeni ovom nabavkom, a u skladu sa navodima iz ove žalbe."

Žalitelj zahtjeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM.

Ugovorni organ je dostavio ovom organu dokumentaciju potrebnu za odlučivanje po predmetnoj žalbi, shodno članu 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ se u aktu broj: 02/022-1-502/21 od 25.05.2021. godine u vezi sa žalbom žalitelja izjasnio kako slijedi:

„Ugovorni organ smatra da postavljeni uslovi u Tenderskoj dokumentaciji u tački 3.5. Tehnička i profesionalna sposobnost, podtačka 3.5.2. b) nisu neosnovani i suvišno postavljeni, i isti ne predstavljaju diskriminirajuću stavku za ponuđače. Ugovorni organ postupio je u potpunostg u skladu sa članom 44. ZJN BiH (provjera kvalifikacije kandidata ili ponuđača), i smatra opravdanim postavljene uslove, obzirom da u skladu sa pomenutim članom ugovodni organ provjerava i ocjenjuje da li je ponuđač sposoban da izvrši ugovor u skladu (a uslovima utvrđenim u Tenderskoj dokumentaciji. Ugovorni organ takođe smatra da obzirom na predmet ove javne nabavke postavljeni uslovi su jasni, precizni, srazmjerni ovom predmetu nabavke i nemaju diskriminirajući karakter na konkurenciju.
Ugovorni organ je u skladu sa članom 48. Zakona o javtim nabavkama BiH (opšti uslovi za tehničku i profesionalnu sposobnost) postupio u ovom postupku javne nabavke gdje je u zavisnosti od vrste, količine, obima i namjene predmeta nabavke upravo i zahtijevao dokaze tražene tačkom 3.5. Tehnička i profesionalna sposobnost, podtačka 3.5.2. b), a koji su naprijed već navedeni i opisani.
U skladu sa članom 51. Zakona o JN BiH ugovorni organ je u mogućnosti da zahtijeva jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti, konkretnije tačka e) člana 51., potvrdu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora, a što se tiče navoda žalioca da mora posjedovati tražene građevinske mašine jasno je navedeno u Tenderskoj dokumentaciji ugovornog organa podtačka 3.5.2. b) da građevinske mašine i opremu koju izabrani ponuđač namjerava koristiti u toku trajanja ugovora može imati u vlasništvu ili pod zakupom.
Stoga smatramo ovakvo tumačenje Tenderske dokumentacje, tačnije uslova iz tačke 3.5. Tehnička i profesionalna sposobnost, podtačka 3.5.2. b) krajnje paušalnim i neopravdanim.“

U skladu sa članom 109. a u vezi sa članom 101. Zakona o javnim nabavkama i članu 227. Zakona o upravnom postupu, ovaj organ je utvrdio da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovaj organ je izveo odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno usvojiti navode žalitelja, sve kako je odlučeno u dispozitivu odluke.

Polazeći od žalbenih navoda ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju

utvrdio slijedeće činjenice u predmetnom postupku nabavke:

Tačkom **3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost ponuđača podtačka 3.5.2 b),** navedeno je da ponuđač da bi ispunio uslove za izvođenje radova predmetne javne nabavke, mora raspolagati građevinskim mašinama i tehničkom opremom u svrhu izvršenja predmetnog ugovora i to:

1. Rovokopač....13 kom, 2. Radna mašina utovarivač.....6 kom, 3. Dozer.... ..4 kom, 4. Grejder.....2 kom, 5. Kombinovani bager.... 1 kom, 6. Finišer.....3kom, 7. Valjak .....10 kom, 8. Vibronabijač (ploča).....4kom, 9. Vibronabijač (čekić).....3kom, 10. Kamion kiper..... 3 kom, 11. Kamion tegljač.....6 kom, 12. Kamion damper....4 kom, 13. Betonska mješalica....5 kom,14. Teretno vozilo – kombi..... 8 kom, 15. Asfaltna baza.....1kom, 6. Betonara sa pratećem opremom....1kom, 17. Mokra separacija.....1 kom, 18. Drobilica .....6 kom, 19. Strugačica za asfalt.....1kom, 20. Sjekačica za asfalt.....2kom, 21. Kompresor.....3 kom.

Ugovorni organ, u svom izjašnjenju na žalbeni navod da su zahtjevi iz tačke 3.5.2.b) neosnovani i suvišno postavljeni, te da isti predstavljaju diskriminirajuću stavku za ponuđače obzirom na radove koji čine predmet javne nabavke, navodi kako smatra da je postupio u skladu sa članom 44. ZJN BiH (provjera kvalifikacije kandidata ili ponuđača), i smatra opravdanim postavljene uslove, obzirom da u skladu sa pomenutim članom ugovodni organ provjerava i ocjenjuje da li je ponuđač sposoban da izvrši ugovor u skladu sa uslovima utvrđenim u Tenderskoj dokumentaciji. Ugovorni organ takođe smatra da obzirom na predmet ove javne nabavke postavljeni uslovi su jasni, precizni, srazmjerni ovom predmetu nabavke i nemaju diskriminirajući karakter na konkurenciju.

U vezi sa navedenim ovaj organ napominje da je diskreciono pravo ugovornog organa da odredi neke uslove u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača. Međutim, postavljeni uslovi moraju biti usklađeni i srazmjerni sa predmetom nabavke. Naime, zahtjevi u tenderskoj dokumentaciji koji nisu srazmjerni s obimom i veličinom nabavke nisu postavljeni u skladu sa članom 44. i članom 48. Zakona o javnim nabavkama, te samim tim dolazi do narušavanja principa zabrane diskriminacije, jer se elimininiraju ponuđači koji uredno mogu izvršiti ugovor, ali ne ispunjavaju uslove koji imaju ograničavajući učinak.

Dakle, ovaj organ smatra da je osnovan žalbeni navod, odnosno da su zahtjevi iz tenderske dokumentacije navedeni u dijelu koji se odnosi na raspolaganje građevinskim mašinama i tehničkom opremom tačka 3.5 Tehnička i profesionalna sposobnost, podtačka 3.5,2 b), nesrazmjerni sa obimom i veličinom predmeta nabavke, te isti predstavljaju

diskriminirajuću stavku za ponuđače obzirom na radove koji čine predmet javne nabavke. Članak 44. Zakona insistira na minimumu kvalifikacijskih uslova. Ovo naglašavanje minimuma, usklađenosti i razmjernosti od značaja je za pravilnu primjenu Zakona i pripremu tenderske dokumentacije. Postavljanjem zahtjeva koji nisu srazmjerni s obimom ili veličinom predmeta javne nabavke direktno se krše odredbe člana 44. ali se i narušava i načelo zabrane diskriminacije jer dolazi do eliminacije ponuđača koji sasvim uredno mogu izvršiti ugovor, a ne ispunjavaju uslove koji su stvarno nepotrebni i imaju samo ograničavajući učinak

Ugovorni organ u svom izjašnjenu ne daje valjano obrazloženje niti navodi iz kojih razloga i u koju svrhu izvođenja radova odnosno izvršenja ugovora je potrebno da ponuđači raspolažu građevinskim mašinama i tehničkom opremom, a koja nije u onom obimu koji odgovara stvarnoj potrebi javne nabavke.

Na osnovu navedenog, te primjenom odredbi člana 103., člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, a u vezi sa članom 230. stav (1) Zakona o upravnom postupku, odlučeno kao u dispozitivu.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 7.500,00 KM izvršiće se na osnovu posbenog rješenja ovog organa, u skladu sa čl. 108. st. (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavkama .

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.

PREDSJEDAVAJUĆA VIJEĆA

Larisa Demirović

Dostaviti:

- MG MIND d.o.o. Mrkonjić Grad
- Grad Doboj, Gradonačelnik
- u spis
- a/a