BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1345-7/21
Mostar, 15.07.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu broj 05/05-1/21 od 05.05.2021. godine ponuđača Penny plus d.o.o. Sarajevo izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, u postupku javne nabavke – Nabavka elektro i vodomaterijala LOT-1 i Građevinskog materijala LOT-2 za potrebe KPZ-a Sarajevo, ugovornog organa Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 15.07.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1.Usvaja se žalba i poništava se:

- Tenderska dokumentacija predmetnog postupka javne nabavke zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 1061-7-1-40-3-9/21 od 28.04.2021. godine i Rješenje broj 07/1-11-42-5/21 od 05.05.2021. godine.

2.Povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog organa.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ Kazneno-popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo postupak javne nabavke Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda - Nabavka elektro i vodomaterijala LOT-1 i Građevinskog materijala LOT-2 za potrebe KPZ-a Sarajevo, za koji je Obavještenje o nabavci broj 1061-7-1-40-3-9/21 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 28.4.2021. godine. Nakon objave tenderske dokumentacije potencijalni ponuđač Penny plus d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 17.05.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Dana 28.04.2021. godine Ugovorni organ je objavio na portalu javnih nabavki tendersku dokumentaciju za javnu nabavku roba " Nabavka i sukcesivna isporuka elektro i vodomaterijala - LOT 1 građevinskog materijala- LOT 2 ", obavještenje o nabavci broj: 1061-7-1-40-3-9/21 od 28.04.2021. godine. Ponuđač je istu preuzeo dana 29.04.2021. godine, te time ostvario aktivnu legitimaciju shodno članu 97. Zakona o javnim nabavkama BiH koji glasi: "Žalbu može podnijeti svaki privredni subjekt koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim da je u konkretnom postupku javne nabavke bila ili je mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao povreda ovog zakona i podzakonskih akata od strane ugovornog organa u postupku javne nabavke."

Ugovorni organ praveći tendersku dokumentaciju u predmetnoj javnoj nabavci bitno je povrijedio odredbe Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, i to kako slijedi:

Tačka 2.1. u ispravci tenderske dokumentacije se navodi da zahtijeva dostavljanje sljedećeg: "Ovjerena fotokopija izvoda iz sudskog registra, odnosno iz registra nadležnog općinskog, gradskog organa ukoliko su u pitanju fizička lica- samostalni preduzetnici (obrtnici), ne starije od 3 mjeseca"

Član 46. stav (1) Zakona o javnim nabavkama BiH koji glasi: "Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji može od kandidata/ponuđača zahtijevati da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u vezi s predmetom nabavke.

(2) Dokumenti iz stava (1) ovog člana priznaju se na teritoriji Bosne i Hercegovine, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati."

Članom 3 Uputstva za pripremu tenderske dokumentacije i ponuda tačka e) Ostali podaci: stav 8) ukoliko zahtjev za učešće/ponudu može dostaviti fizičko lice registrovano za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke, jasno i nedvosmisleno propisati dokaze koji se zahtijevaju u smislu dokaza kvalifikacije

Dio za kvalifikaciju fizičkih lica ugovorni organ je izmijenio zbog uložene žalbe potencijalnog žalitelja, u kojem je ugovorni organ naveden da uključi i fizička lica, odnosno obrt koji nisu PDV obveznici.

-Ovjerena fotokopija ID i PDV broja ukoliko su ponuđači PDV obveznici. Ovako postavljen uslov direktno krši član 45 Zakona o javnim nabavkama BiH, te član 3 istog. Naime članom 45 Zakona je između ostalog navedeno da ponuđači moraju ispunjavati sa danom predaje ponude sve obaveze uključujući i izmirene doprinose indirektnih i direktnih poreza. Obrtnici koji nisu u

sistemu PDV-a ne mogu ni ispuniti predmetni član 45 ZJN BiH, a koji je zahtjevan predmetnom nabavkom.

Također, član 1. stav (1) propisuje sljedeće:" Uputstvom utvrđuje se model standardne tenderske dokumentacije, a koji uređuje sadržaj tenderske dokumentacije, način izrade, postupanje s tenderskom dokumentacijom i druga pitanja u vezi s tenderskom dokumentacijom, način određivanja minimalnih uslova za kvalifikaciju, sadržaj ponude, način izrade i postupanje s ponudama, postupak zaprimanja ponuda, postupak pregleda i ocjene ponuda i sadržaj zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda, sadržaj zapisnika o ocjeni zahtjeva za učešće u ograničenom postupku javne nabavke, pregovaračkom postupku s objavom obavještenja, takmičarskom dijalogu i pregovaračkom postupku bez objave obavještenja."

Predmetnom nabavkom,u tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ, izostavio je obrazac za dostavljanje ponuda, obrazac povjerljivih informacija.

Napomene radi, ugovorni organ treba da poštuje član 3 Zakona o javnim nabavkama BiH koji glasi: "Ugovorni organ dužan je da postupa transparently, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom." Cilj koji se želi postići primjenom principa u postupcima javnih nabavki su prije svega dobijanje najbolje vrijednosti za javni novac, otvaranje tržišta, jednak tretman pod istim uslovima za privredne subjekte u tržišnoj privredi. Princip jednakog tretmana znači prikaz osnovnog principa jednakosti koji obezbjeđuje ponuđaču da u istoj situaciji budu jednako tretirani. Zahtjev jednakog tretmana nije samo formalan, već zahtjeva i praktičnu primjenu odnosno da nejednakost ne smije biti u praksi. Bespredmetno je naglašavati važnost člana 3. Zakona o javnim nabavkama BiH. Također, može se konstatovati da je ovaj član u potpunosti usaglašen sa Direktivama (čl.10 Direktive 2004/17, čl.2 Direktive 2004/18). Principi koji su definisani Direktivama EU i ovim Zakonom su OSNOVNI principi na kojima se MORAJU temeljiti svi postupci javnih nabavki koje provode ugovorni organi. Tokom cijelog provođenja postupka javne nabavke ugovorni organi su DUŽNI poštovati ove principe te su oni dobra vodilja u slučajevima koji nisu defmisani Zakonom.

Shodno navedenom Ugovorni organ treba da postupka na osnovu člana 100. stav (3) tačka Zakona o javnim nabavkama, te da ispravi greške, izmijeni sporne tačke tenderske dokumentacije, a sve u duhu Zakona o javnim nabavkama i transparetnog trošenja javnih sredstava.

Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Dana 28.04.2021.godine ugovorni organ je objavio na portal javnih nabavki tendersku dokumentaciju za javnu nabavku roba " Nabavka i sukcesivna isporuka elektro i vodomaterijala LOT 1, građevinskog materijala LOT 2", obavještenje o nabavci broj: 1061-7-1-40-3-9/21 od

28.04.2021 .godine. Nakon objave tendreske dokumentacije, dana 30.04.2021. godine zaprimljena je žalba na tendersku dokumentaciju, izjavljena od strane "GRADPROM" d.o.o. Srbac zastupanog po punomoćniku - advokatu Antonić Mili, koju je ugovorni organ djelomično uvažio te ispravio tendersku dokumentaciju. Nakon ispravke tenderske dokumenatacije na istu firma Penny plus d.o.o. Sarajevo podnosi žalbu dana 10.05.2021.godine.

Ugovorni organ Kazneno - popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo u vezi žalbe ponuđača „Penny plus " d.o.o. Sarajevo utvrdio je daje ista blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali i da je neosnovana.

Ugovorni organ je stajališta da je tenderska dokumentacija sačinjena sukladno Zakonu o javnim nabavkama i da je ispoštovana potrebna procedura u ovome postupku, što je vidljivo iz radnji ovog ugovornog organa u dosadašnjem toku postupka. Naime, žalitelj ističe kao nepravilnosti ispravku tačke 2.1 koja glasi " Ovjerena fotokopija izvoda iz sudskog registra , odnosno iz suda , odnosno registra nadležnog općinskog, gradskog organa ukoliko su u pitanju fizička lica - samostalni poduzetnici (obrtnici) , ne starije od 3 mjeseca", te da je tenderska dokumetacija ispravljena usljed uložene žalbe na istu. Ugovorni organ je istu ispravio iz razloga što je ukupna vrijednost nabavke 42.000,00 KM bez PDV-a, te kako bi se u postupku javne nabavke prema ponuđačima ponašao jednako i nediskriminirajuće i omogućio učešće samostalnim preduzetnicima registrovanim u skladu sa Zakonom o zanatsko preduzetničkim djelatnostima Republike Srpske i samostalnim obrtnicima registrovanim u skladu sa Zakonom o obrtu i srodnim djelatnostima Federacije BiH., a sve u skladu sa odredbama člana 3. Zakona o javnim nabavkama.Dalje žalitelj navodi da uslov u tenderskoj dokumentaciji " Ovjerena fotokopija ID i PDV broja ukoliko su ponuđači PDV obveznici" direktno krši član 45. Zakona o javnim nabavkama, odnosno član 3. istog koji navodi da ponuđači moraju ispunjavati sa danom predaje ponude sve obaveze uključujući i izmirene doprinose indirektnih i direktnih poreza. Smatra da žalitelj pogrešno tumači prednje navedeni član zakona, iz razloga što ponuđači koji nisu u sistemu PDV-a samim tim i ne mogu propustiti plaćanje indirektnih poreza u skladu sa važećim propisima, jer se ne nalaze u PDV sistemu, te je dovoljno da budu ispunjene obaveze sa plaćanjem direktnih poreza. U vezi navoda da je u tenderskoj dokumentaciji izostavljen obrazac za dostavljanje ponuda i obrazac povjerljivih informacija, ugovorni organ smatra da to ni na koji način ne utiče na tok postupka javne nabavke iz razloga što isti obrasci predstavljaju standardni model obrazaca iz tenderske dokumentacije i njihovu formu ne određuje ugovorni organ, te kako se ponuđač „Penny plus " d.o.o. Sarajevo u više navrata prijavljivao u postupcima javnih nabavki isti obrasci su mu dostupni obzirom da ih je ponuđač prilagao uz svoje ponude, shodno tome smatra da su ovi žalbeni navodi krajnje nekorektni i imaju za cilj oduglovlačenje postupka.

Predlaže Uredu za žalbe da žalbu odbije kao neosnovanu kako bi postupak javne nabavke mogao biti nastavljen sukladno Zakonu o javim nabavkama BiH.

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 i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **usvojiti.**

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da su tačkom 2. Tenderske dokumentacije propisani uslovi za sudjelovanje i potrebni dokazi, a tačkom 2.1. potrebni dokazi za ocjenu ponuda, kojom se traži dostavljanje:

1. Naziv i tačna adresa ponuđača sa popratnim kontakt informacijama

2.Ovjerena fotokopija izvoda iz sudskog registra sa svim pojedinačnim prilozima, ne starije od 3 mjeseca

3.Ovjerena fotokopija identifikacionog i PDV broja firme

4.Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. stav (1) tačka od a) do d) ZJN

Kandidat/ponuđač kojem bude dodijeljen Ugovor obavezan je u smislu člana 45.st.2 ZJN (Sl.glasnik BiH. broj: 39/14) dostaviti sljedeće dokumente:

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;

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;

Uvjerenje 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;

Uvjerenje nadležnih institucija da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi sa plaćanjem direktnih i indirektnih poreza.

Kao dokaz za ispunjavanje uslova iz stava 2.tač.c) i d) ovog člana, prihvata se i sporazum ponuđača sa nadležnim poreskim institucijama o reprogramiranom, odnosno odgođenom plaćanju obaveza ponuđača po osnovu poreza i doprinosa i indirektnih poreza, uz potvrdu poreskih organa da ponuđač u predviđenoj dinamici izmiruje svoje reprogramirane obaveze.

5. Popunjen obrazac za cijenu ponude,

6. Izjavu o načinu plaćanja za odgođeno plaćanje od 60 (šezdeset) dana,

7. Izjavu za rok isporuke roba,

8. Izjavu o nepromjenjivosti cijena na godišnjem nivou,

9. Potvrda banke da transakcijski račun ponuđača nije bio blokiran u posljednjih 6 mjeseci,

10. Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 47.st. 1.,tačka e) ZJN (Sl.glasnik BiH, broj: 39/14);

a) Bilans stanja i pozitivan bilans uspjeha za posljednju godinu dana.

11. Pismenu izjavu u vezi člana 52.st.2 ZJN (SI.glasnik BiH, broj: 39/14)

Daljnjim uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ rješavajući žalbu jednog od potencijalnih ponuđača izjavljenu na Tendersku dokumentaciju donio Rješenje broj 07/1-11-42-5/21 od 05.05.2021. godine kojim usvaja žalbu kao djelimično osnovanu i ispravlja tačku 2.1. TD na način da se pod potrebnim dokazima za ocjenu ponuda tenderska dokumentacija zahtjev iz tačke 2.1. pod 2. mijenja i traži se:

- Ovjerena fotokopija izvoda iz sudskog registra, odnosno iz registra nadležnog općinskog, gradskog organa ukoliko su u pitanju fizička lica-samostalni poduzetnici_(obrtnici), ne starije od tri mjeseca

Zahtjev ugovornog organa da ponuđači dostave: Ovjerenu fotokopiju ID broja i PDV broja firme, mijenja se na način da glasi: ***Ovjerena fotokopija ID broja i PDV broja firme ukoliko su ponuđači PDV obveznici.***

Žalitelj osporavajući predmetnu tendersku dokumentaciju navodi da je ugovorni organ dio za kvalifikaciju fizičkih lica izmijenio zbog uložene žalbe potencijalnog ponuđača, kojom je ugovorni organ naveden da uključi i fizička lica, odnosno obrte koji nisu PDV obveznici na način da zahtijeva ovjerenu fotokopiju ID i PDV broja ukoliko su ponuđači PDV obveznici, ističući da ovako postavljen zahtjev direktno krši član 3. i član 45. Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano da ponuđači sa danom predaje ponude moraju ispunjavati sve obaveze uključujući i izmirene doprinose indirektnih i direktnih poreza, pa obrtnici koji nisu u sistemu PDV-a ne mogu ni ispuniti navedeni član koji je zahtijevan predmetnom nabavkom.

Ugovorni organ u izjašnjenju na žalbu ističe da žalitelj pogrešno tumači član 45. ZJN iz razloga što ponuđači koji nisu u sistemu PDV-a samim tim ne mogu propustiti plaćanje indirektnih poreza jer se ne nalaze i u sistemu PDV-a te je dovoljno da budu ispunjene obaveze sa plaćanjem direktnih poreza.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je članom 45. Zakona o javnim nabavkama propisano.

(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**.

Stav (7) istog člana ZJN propisuje da je ugovorni organ dužan u tenderskoj dokumentaciji definirati dokumente koje zahtijeva od kandidata/ponuđača koji ih, kao fizičko lice registrirano za obavljanje predmetne djelatnosti, dostavlja uz ponudu, a koji su dokazi o ispunjavanju uslova iz ovog člana.

Također, član 46 ZJN propisuje da:

(1) Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji može od kandidata/ponuđača zahtijevati da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su

registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u vezi s predmetom nabavke.

(2) Dokumenti iz stava (1) ovog člana priznaju se na teritoriji Bosne i Hercegovine, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati.

Članom 3. stav (2) tačka e) alineja 8) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisuje da ukoliko zahtjev za sudjelovanje/ponudu može dostaviti fizička osoba registrirana za obavljanje predmetne djelatnosti, jasno i nedvosmisleno propisati dokaze koji se zahtijevaju u smislu dokaza kvalifikacije.

U vezi sa utvrđenim činjeničnim stanjem, ovaj organ ističe da Zakon o javnim nabavkama u članu 45. stav (2) jasno propisuje da je kandidat/ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor **obavezan** dostaviti dokumente iz člana 45. stav (1), između ostalog, **uvjerenja nadležnih institucija** da je kandidat/ponuđač **izmirio dospjele obaveze u vezi s plaćanjem** direktnih i **indirektnih poreza,** dok u stavu (7) istog člana propisuje da je ugovorni organ **dužan** u tenderskoj dokumentaciji **definirati dokumente koje zahtijeva od kandidata/ponuđača koji ih, kao fizičko lice registrirano za obavljanje predmetne djelatnosti, dostavlja uz ponudu,** a koji su dokazi o ispunjavanju uslova iz ovog člana.

U odnosu na citirane zakonske odredbe iz kojih proističe **obaveza izabranog ponuđača da dostavi uvjerenja** nadležnih institucija **da je** kandidat/ponuđač **izmirio dospjele obaveze** u vezi s plaćanjem direktnih i **indirektnih poreza** i definirani zahtjev iz tenderske dokumentacije kojim se traži dostavljanje ovjerene fotokopije PDV broja ukoliko je ponuđač PDV obveznik, ovaj organ ističe da je iz predmetne tenderske dokumentacije jasno koje dokaze u smislu kvalifikacije dostavljaju ponuđači koji su PDV obveznici, (između ostalog, uvjerenje nadležnih institucija da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi sa plaćanjem direktnih i indirektnih poreza i ovjerenu kopiju PDV broja), ali ne i oni (fizička lica-obrtnici) koji to nisu, što je suprotno kako članu 45. stav (7) ZJN i članu 3. stav (2) tačka e) alineja 8) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda, tako i članu 53. stav (1) ZJN koji propisuje da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora koji su kandidatima/ponuđačima dovoljni za pripremu zahtjev za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Imajući u vidu da predmetna tenderska dokumentacija ne sadrži dovoljno informacija za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi, navod žalitelja se cijeni osnovanim.

Dalje žalitelj osporava tendersku dokumentaciju navodeći da je ugovorni organ u istoj izostavio Obrazac za dostavljanje ponuda i Obrazac povjerljivih informacija.

Ugovorni organ u izjašnjenu na žalbu ističe da to ni na koji način ne utiče na tok postupka javne nabavke iz razloga što isti obrasci predstavljaju standardni model obrazaca iz tenderske dokumentacije i njihovu formu ne određuje ugovorni organ, te kako se ponuđač „Penny plus "

d.o.o. Sarajevo u više navrata prijavljivao u postupcima javnih nabavki isti obrasci su mu dostupni obzirom da ih je ponuđač prilagao uz svoje ponude.

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je članom 3. stav (4) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisano da tenderska dokumentacija sadrži obrasce, izjave i sl., te prijedlog ugovora o javnoj nabavci, odnosno okvirnog sporazuma.

Članom 21. Uputstva je propisano da su sastavni dio ovog Uputstva Aneksi i to:

a) Obrazac za ponudu (Aneks 2.),

b) Obrazac za cijenu ponude (Aneks 3.),

c) Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 45. stav (1) tač. a) do d) Zakona (Aneks 4.),

d) Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 47. stav (1) tač. a) do d) Zakona (Aneks 5.),

e) Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 50. stav 81) tač. c), d), e) i g) Zakona (Aneks 6),

f) Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 51. stav (1) tač. c), d) i f) Zakona (Anks 7.),

g) Izjava o sukobu interesa iz člana 52. Zakona (Anks 8).

Članom 9. stav (2) Uputstva je propisano da ponuda sadrži:

a) popunjeni obrazac za ponudu,

b) garanciju za ozbiljnost ponude, ako je traženo,

c) izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Stav (1) tač.a) do d) Zakona,

d) izjavu i obične kopije dokumenata kojima ponuđač dokazuje ispunjenost uslova iz člana 47. st. (1) tač. od a) do d) i (4) Zakona,

e) izjave i potvrde kojima ponuđač dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost,

f) popunjeni obrazac za cijenu ponude,

g) potpisan prijedlog ugovora ili okvirnog sporazuma, ako je sastavni dio tenderske dokumentacije,

h) ostalo traženo u tenderskoj dokumentaciji (uzorci, katalozi, tehnička dokumentacija, fotografije, skice, izjave, itd.),

i) datum zahtjeva za učešće/ponude, potpis i pečat ovlaštenog lica ponuđača,

j) popis dokumenata uz zahtjev za učešće/ponudu koji čini sadržaj zahtjeva za učešće/ponude.

Članom 11. stav (5) Zakona o javnim nabavkama je propisano da nakon prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača ili odluke o poništenju postupka nabavke, a najkasnije do isteka roka za žalbu, ugovorni organ će po prijemu zahtjeva ponuđača, a najkasnije u roku od dva dana od dana prijema zahtjeva, omogućiti uvid u svaku ponudu, uključujući dokumente podnesene u skladu s članom 45. stav (2) ovog zakona, kao i pojašnjenja originalnih dokumenata u skladu s članom 68. stav (3) ovog zakona, **sa izuzetkom informacija ponuđača označenih kao povjerljive u skladu s ovim članom.**

Također, članom 53. stav (1) ZJN je propisano da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima, dok član 57. stav (1) propisuje da je u postupku javne nabavke kandidat/ponuđač (prilikom pripreme ponude) pridržavati se zahtjeva i uslova iz tenderkse dokumentacije.

Imajući u vidu da predmetna tenderska dokumentacija ne sadrži Obrazac za dostavljanje ponuda i Obrazac povjerljivih informacija, što ne spori ni ugovorni organ, već u izjašnjenju na žalbu navodi da isti obrasci predstavljaju standardni model obrazaca iz tenderske dokumentacije i da se ponuđač „Penny plus " d.o.o. Sarajevo u više navrata prijavljivao u postupcima javnih nabavki te su mu obrasci dostupni obzirom da ih je ponuđač prilagao uz svoje ponude, ovaj organ konstatuje da ugovorni organ nije pripremio tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima, što je suprotno citiranom članu 53. stav (1) ZJN, jer Uputstvo za pripremu modela TD i ponuda jasno propisuje da tenderska dokumentacija sadrži obrasce, izjave i sl., kao i koji su to obrasci i izjave. Također, kako je ponuđač prilikom pripreme ponude dužan pridržavati se zahtjeva i uslova ugovornog organa iz TD, postavlja se pitanje kako će isti uz ponudu priložiti Obrazac za dostavljane ponude ili kako će označiti povjerljive informacije, ukoliko ih ima, ako sami obrasci nisu dati u sastavu predmetne tenderske dokumentacije. Stoga ovaj organ smatra da predmetna tenderska dokumentacija bez obrazaca nije pripremljena u skladu sa citiranim odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakosnkim aktima (Uputstvom za pripremu modela TD i ponuda), što je suprotno članu 53. stav (1) ZJN, zbog čega se navod žalitelja smatra osnovanim.

Na osnovu svega navedenog, ovaj organ konstatuje da su navodi žalitelja iz predmetne žalbe osnovani, zbog čega se žalba usvaja i poništava tenderska dokumentacija predmetnog postupka javne nabave, kao i Rješenje broj 07/1-11-42-5/21 od 05.05.2021. godine.

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 članu 104. i 111. stav (1) tačka d) 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.

1.
2.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Dragić

Dostavljeno:

-Penny plus d.o.o. Sarajevo

-Kazneno popravni zavod poluotvorenog tipa Sarajevo

-evidencija

-a/a