BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
*Filijala/Podružnica Mostar*

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
*Филијала Мостар*

Broj: JN2-03-07-1-1577-7/21
Mostar: 29.07.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, izjavljenoj na tendersku dokumentaciju ugovornog organa JU OŠ „STIJENA", Stijena bb, 77224 STIJENA - CAZIN, u konkurencijskom postupku javne nabavke roba „Za nabavku i ugradnju stolarije centralne škole", broj: 610-289/2021 objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj dana 29.07.2021. godine donio je

**R J E Š E N J E**

1. ***Usvaja se žalba*** ponuđača „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, izjavljena na tendersku dokumentaciju ugovornog organa JU OŠ „STIJENA", CAZIN, u konkurentskom postupku javne nabavke roba „Za nabavku i ugradnju stolarije centralne škole", broj: 610-289/2021 objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine, zajedno sa Obavještenje o nabavci broj: 1000-7-3-3-3-5/21 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine, - ***i poništava se***:
   - *Konkurentski postupak javne nabavke roba „Za nabavku i ugradnju stolarije centralne škole", broj: 610-289/2021 objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine, zajedno sa Obavještenje o nabavci broj: 1000-7-3-3-3-5/21 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine*
2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe, izjavljene po punomoćniku/advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM, dok se u preostalom dijelu postavljeni zahtjev žalitelja odbija kao neosnovan.
3. Obavezuje se Ugovorni organ JU OŠ „STIJENA", CAZIN, da žalitelju „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanom po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, isplati iznos od 658,12 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

## *O b r a z l o ž e n j e*

Ugovorni organ JU OŠ „STIJENA“, Stijena bb, 77224 STIJENA - CAZIN, (u daljnjem tekstu: ugovorni organ), pokrenuo je postupak javne nabavke roba „Za nabavku i ugradnju stolarije centralne škole“, broj: 610-289/2021 objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine. Na navedenu Tendersku dokumentaciju, žalbu je izjavio ponuđač "Gradprom“ d.o.o. Srbac (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 11.06.2021.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 24.06.2021.god.

Žalitelj ulaže žalbu zbog pogrešne primjene materijalnog prava i odredbi ZJN. Žalba se podnosi blagovremeno, u roku od deset dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije. Žalba se podnosi u svojstvu potencijalnog ponuđača u predmetnom postupku javne nabavke. Žalitelj je registrovan za obavljanje predmetne djelatnosti, čime je nesporna njegova aktivna legitimacija. I za što prilaže dokaz: Uvid u Aktuelni izvod iz sudskog registra.

***Žalitelj u svojoj žalbi ističe da je UO Tenderskom dokumentacijom u Obrascu za cijenu ponude - aneks 2 navedeo:***

**Pod rednim brojem 1.**

*Sistem: Profine 70 AD ili ekvivalent*
*Pogled: Pogled iznutra*
*Dimenzije: 2350 mm x 1150 mm*
*Okvir: Ram 66 mm*
*Krilo: Krilo 78 mm*
*Boja: bijela*
*Dolje: podštok 30 mm*
*Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon Uw: 1,3*
*Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm Vanjske police ALU 2350mm x 250mm*

**Pod rednim brojem 2.**

*Sistem: Profine 70 AD ili ekvivalent*
*Pogled: Pogled iznutra*
*Dimenzije: 2350 mm x 1200 mm*
*Okvir: Ram 66 mm*
*Krilo: Krilo 78 mm*
*Boja: bijela*
*Dolje: podštok 30 mm*
*Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon*
*Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent*

*Uw: 1,3*
*Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm Vanjske police ALU 2350mm x 250mm*

Tekst: „Profine 70 AD ili ekvivalent" i tekst: "Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent" se ponavlja i u opsisu radova pod rednim brojem od 2-8, odnosno u ukupno osam od devet pozicija radova.

Iz navedenog je vidljivo da je ugovorni organ proizvode opisivao sa tačnim nazivom profila, tačnim nazivom okova, odnosno nazivom robnih marki.
Članom 54. stav (1) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) propisano je da tehničke specifikacije moraju svim ponuđačima omogućiti jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju..
Članom 54. stav (9) ZJN propisano je: „*Osim ako nije opravdano predmetom nabavke, u tehničkoj specifikaciji ne smije se uputiti na određenog proizvođača, na porijeklo ili na poseban postupak, na marke, patente, tipove ili određeno porijeklo, ako bi se time pogodovalo ili bi se isključili određeni privredni subjekti ili određeni proizvodi. Takve napomene dopuštene su samo ako se predmet nabavke ne može dovoljno precizno i razumljivo opisati, ali se bez izuzetka moraju označiti s dodatkom "ili ekvivalent". Nepoznavanje predmeta nabavke ne oslobađa ugovorni organ obaveze za definiranje predmeta nabavke na stvarno konkurentskoj osnovi.*"

Ugovorni organ je u tenderskoj dokumentaciji samo naveo mogućnost nuđenja ekvivalenta kroz riječi „ili ekvivalent", bez faktičke mogućnosti nuđenja proizvoda sa ekvivalentnim osobinama.
Naime, ugovorni organ bio je dužan da opiše minimalne tehničke karakteristike proizvoda a ne samo da navede ime proizvođača i tačnu oznaku proizvoda/profila i okova. U ovom slučaju ugovorni organ za sebe zadržava pravo da odlučuje koji je profil istih ili boljih karakteristika od „Profine 70 AD" i koji je to ekvivalent okovu prizovođača „Winkhaus" jer drugih objektivnih mjerila nema, odnosno nisu navedeni.
U tom smislu žalitelj podsjeća na odredbe člana 54. stav 10. Zakona o javnim nabavkma kojim je propisano: „*Ako se izuzetno objavi poziv za određeni proizvod s dodatkom "ili ekvivalent", ponuđač mora na za to predviđenim praznim mjestima, prema odgovarajućim stavkama, navesti podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nudi te, ako se to traži, i ostale podatke koji se odnose na taj proizvod. Kriteriji mjerodavni za ocjenjivanje ekvivalentnosti navode se u opisu predmeta nabavke.*
Dokaz ekvivalentnosti u smislu ispunjavanja zahtjeva u vezi s predmetom nabavke dužan je osigurati ponuđač, u skladu sa zahtjevima definiranim u tenderskoj dokumentaciji. Proizvodi koji su u tenderskoj dokumentaciji navedeni kao primjeri smatraju se ponuđenima ako ponuđač ne navede nikakve druge proizvode na predviđenom mjestu", kao i na odredbe člana 3. stav (2) tačka b) podtačka 2) **Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda kojim je propisano:** „*Ukoliko je potrebno koristiti termin "ekvivalnt", utvrditi odgovarajuće kriterije za ocjenjivanje ekvivalentnosti kod pozivanja na određeni proizvod, u skladu sa članom*

*54. stav (10) Zakona i odredbe člana 3. stav (2) tačka d) podtačka 13) istog uputsva kojim je propsiano „Ako je u tehničkoj specifikaciji korišten izraz „ili ekvivalent" obavezno opisati način na koji će ponuđači koji ponude „ekvivalent" dokazivati da se radi o ekvivalentu;*
**Ugovorni organ nije naveo kriterije mjerodavne za ocjenjivanje ekvivalentnosti, nije naveo način na koji će ponuđači dokazi da se radi o ekvivalentu niti je u obrascu za cijenu ponude ostavio mogućnost da se upiše naziv ekvivalentnog proizvoda koji se nudi.**

Dalje, tenderskom dokumentacijom propisano je:
*„Dokaz o ispunjavanju uslova obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđača, predviđenih članom 46. ZJN-a odnosi se na dokazivanje registracije ponuđača u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj je ponuđač registrovan.*
*U svrhu dokazivanja ovih uslova ponuđač je dužan uz ponudu dostaviti slijedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica i to:* ***Orginal ili ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz „sudskog registra[44] kojom se dokazuje njihovo pravo da se profesionalno bave određenom djelatnošću.*** *Aktuelni Izvod iz „sudskog registra[44] ne smije biti stariji od 3 ( tri ) mjeseca od dana podnošenja ponude. Ukoliko ponuđači dostavljaju ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz sudskog registra , ovjera ne smije biti starija od 10 dana od dana predaje ponude."*

**Navedene odredbe tenderske dokumentacije propisane su suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama.**
Ugovorni organ u svrhu dokazivanja sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti zahtijeva Orginal ili ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz „sudskog registra".
Članom 4. Zakona registraciji poslovnih subjekata u Republici Srpskoj („Službeni glasnik Republike Srpske", br. 67/2013, 15/2016 i 84/2019) propisano je: *„U skladu sa odredbama ovog zakona, u registar se obavezno upisuju svi oblici privrednih društava po odredbama Zakona o privrednim društvima, kao i drugi subjekti propisani posebnim zakonom"*
Članom 5. Zakona o registraciji poslovnih subjekata u Federaciji Bosne i Hercegovine („Službene novine Federacije BiH", broj: 27/05, 68/05, 43/09 i 63/14) propisano je:
*„Subjekti registracije*
(1) *Subjekti obvezni na registraciju su subjekti definirani kao poslovni subjekti ovim Zakonom i drugim zakonima Federacije.*
(2) *Subjekti iz stavka (1) ovog članka su: svi oblici gospodarskih društava i njihova povezivanja, javna poduzeća, institucije koje imaju javne ovlasti, ustanove, javne korporacije, poslovne udruge, zadruge, zadružni savezi i drugi subjekti određeni posebnim zakonom."*

Iz navedenih odredbi vidljivo je da se u sudski registrar upisuju privredna društva, odnosno gospodarski subjekti.
Članom 6. Zakona o zanatsko preduzetničkoj djelatnosti Republike Srpske ("SI. glasnik RS", br. 117/2011, 121/2012, 67/2013, 44/2016 i 84/2019) propisano je: *„Preduzetnik, u smislu ovog*

*zakona, jeste fizičko lice koje obavlja preduzetničku djelatnost u svoje ime i za svoj račun radi sticanja dobiti, i kao takav upisan je u registar preduzetnika.* "

Članom 19. Stav 1) istog zakona propisano je: "*Fizičko lice koje namjerava da obavlja preduzetničku djelatnost podnosi neposredno, poštom ili elektronskim putem, zahtjev nadležnom organu jedinice lokalne samouprave za poslove privrede (u daljem tekstu: registracioni organ) na čijem području namjerava da ima sjedište.* "

Članom 35. stav 1) i 2) istog zakona propisano je:

"(1) Registracioni organ vodi registar preduzetnika.

(2) U registar iz stava 1. ovog člana obavezno se upisuju podaci iz rješenja o registraciji, odnosno sve promjene podataka od značaja za pravni promet za koje se izdaje rješenje o registraciji."

Članom 16. Zakona o obrtu i srodnim djelatnostima („Službene novine Federacije BiH", broj: 35/09 i 14/11) propisano je:

(Rješenje za obavljanje obrta, obrtnica i saglasnost)

(1) Za obavljanje vezanih i posebnih obrta, obrtnik mora imati obrtnicu, koja je, u smislu ovog zakona, odobrenje za rad.

(2) Za obavljanje posebnih obrta obrtnik mora imati i saglasnost za obavljanje posebnih obrta.

(3) Nadležni organ, na teritoriju na kojem će biti sjedište obrta donosi rješenje kojim se odobrava obavljanje obrta, ili rješenje kojim se zahtjev odbija, u skladu sa Zakonom o upravnom postupku, u roku od 15 dana od dana prijema urednog zahtjeva.

Na osnovu navedenog može se zaključiti fizička lica koja obavljaju preduzetničku djelatnost (samostalni obrt) upisuju se u registar kod nadležnog opštinskog odnosno gradskog organa. Dakle, isti se ne upisuju u sudski registar nego samo u registre nadležnog opštisnkog, odnosno gradskog organa..

Tenedrska dokumentacije na sadrži propisane dokaze koji se zahtjevaju u smislu dokaza kvalifikacije kada u postupku učestvuju fizička lica - samostalni preduzetnici (obrtnici).

Dakle, iz navedenog se nesumljivo zaključuje da fizička lica - samostalni preduzetnici (obrtnici) ne mogu učestvovati u predmetnom postupku javne nabavke.

Navedenim propisivanjem ugovorni organ postupio je suprotno odredbama člana 2. stav (1) Zakona o javnim nabavkama „..... *koji propisuje da gospodarski subjekt je pravna ili fizička lica ili skupina takvih osoba koja na tržištu nude robe, usluge i/ili radove, a registrovana je za obavljanje predmetne djelatnosti, te može biti sudionik u postupku javne nabavke...* "

Ugovorni organ postupio je i suprotno odredbama člana 3. Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano: „ *Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša* ***jednako i nediskriminirajuće,*** *na način da obezbijedi pravednu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korišćenja javnih sredstava, u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom* ".

Navedenim propisivanjem ugovorni organ onemogućio je učešće samostalnim preduzetnicima registrovanim u skladu sa Zakonom o zanatsko preduzetničkim djelatnostima Republike Srspke i samostalnim obrtnicima registrovanim u skladu sa Zakonom o obrtu i srodnim djelatnostima Federacije BiH. Napomimnjemo da je predmet nabavke nabavka usluga čiju prodaju u znatnom broju slučajeva vrše preduzetnici, te su oni nezakonito diskriminisani u predmetnom postupku javne nabavke. Iz navedenih razloga žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od ugovornog organa traži da se, u skladu sa članom 110. ZJN, postupak javne nabavke obustavi u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama, žalba usvoji, odluči o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev žalitelja za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 658,13 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima, te da iznos od 658,13 KM u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmtranje Kancelariji za razmatranje žalbi BiH, te predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi, nakon zaprimanja i razmatranja ove žalbe istu usvoji, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi trokoškove sa sastav žalbe, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka.

***Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi:***
Navode iz žalbe Ugovorni organ odbacuje u cjelosti. Ugovorni organ je prilikom izrade Tenderske dokumentacije i prilikom definisanja tehnički specifikacija u Obrascu za cijenu ponude - aneks 2 ostavio mogućnost da se ponudi ekvivalent u skladu sa članom 54, stav 9 ZJN, a minimalne tehničke karakteristike proizvada su opisane kako slijedi za stavke od 1 do 8 u Obrascu za cijenu ponude:

Pogled: Pogled iznutra Dimenzije: 2350 mm x 1150 mm
Okvir: Ram 66 mm
Krilo: Krilo 78 mm
Boja: bijela
Dolje: podštok 30 mm
Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon
Uvv: 1,3
Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm
Vanjske police ALU 2350mm x 250mm

Dalje, tenderskom dokumentacijom propisano je:

Dokaz o ispunjavanju uslova obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđača, predviđenih članom 46. ZJN-a odnosi se na dokazivanje registracije ponuđača u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj je ponuđač registrovan.
U svrhu dokazivanja ovih uslova ponuđač je dužan uz ponudu dostaviti slijedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica i to: Orginai ili ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz „sudskog registra" kojom se dokazuje njihovo pravo da se profesionalno bave određenom djelatnošću.
Aktuelni Izvod iz „sudskog registra" ne smije biti stariji od 3 ( tri ) mjeseca od dana podnošenja ponude.
Ukoliko ponuđači dostavljaju ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz sudskog registra, ovjera ne smije biti starija od 10 dana od dana predaje ponude.
Navedene odredbe tenderske dokumentacije propisane su suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama.
Ugovorni organ je prilikom izrade Tenderske dokumentacije u skladu sa članom 46. ZJN-a tražio dokaz o profesionalnoj registraciji ponuđača za predmetnu nabavku te navode iz žalbe Ugovorni organ odbacuje u cjelosti.
U skladu sa navedenim predlažemo da Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine u skladu sa članom 111.stav 1. točka c) Zakona o javnim nabavkama žalbu žalilelja odbije kao neosnovanu u cjelosti.

*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 uopšte 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 usvojiti.*

**Žalba je osnovana.**

Uvidom u predmetni spis, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ JU OŠ „STIJENA", CAZIN, pokrenuo konkurentski postupak javne nabavke roba „Za nabavku i ugradnju stolarije centralne škole", broj: 610-289/2021 objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine, zajedno sa Obavještenje o nabavci broj: 1000-7-3-3-3-5/21 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 28.05.2021. godine.

Razmatrajući žalbene navode žalitelja, u prvom žalbenom navodu osporava određene stavke iz Obrasca za cijenu ponude – Aneks 2, ovaj organ je izvršilo uvid u predmetnu tendersku dokumentaciju ***u Obrascu za cijenu ponude - Aneks 2 gdje je navedeno:***

1. **Pod rednim brojem 1.**

*Sistem: Profine 70 AD ili ekvivalent*

*Pogled: Pogled iznutra*
*Dimenzije: 2350 mm x 1150 mm*
*Okvir: Ram 66 mm*
*Krilo: Krilo 78 mm*
*Boja: bijela*
*Dolje: podštok 30 mm*
*Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon Uw: 1,3*
*Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm Vanjske police ALU 2350mm x 250mm*

2. **Pod rednim brojem 2.**

*Sistem: Profine 70 AD ili ekvivalent*
*Pogled: Pogled iznutra*
*Dimenzije: 2350 mm x 1200 mm*
*Okvir: Ram 66 mm*
*Krilo: Krilo 78 mm*
*Boja: bijela*
*Dolje: podštok 30 mm*
*Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon*
*Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent*
*Uw: 1,3*
*Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm Vanjske police ALU 2350mm x 250mm*

Tekst: „Profine 70 AD ili ekvivalent" i tekst: "Okovi: Winkhaus activePilot 2017 ili ekvivalent" se ponavlja i u opsisu radova pod rednim brojem od 2-8, odnosno u ukupno osam od devet pozicija radova. Žalitelj dakle spori da je iz navedenog vidljivo da ugovorni organ ***proizvode opisivao sa tačnim nazivom profila, tačnim nazivom okova, odnosno nazivom robnih marki.***

***Ugovorni organ kao izjašnjenje na ove žalbene navode je dao odgovor***, i to, da je prilikom izrade Tenderske dokumentacije i prilikom definisanja tehnički specifikacija u Obrascu za cijenu ponude - Aneks 2 ostavio mogućnost da se ponudi ekvivalent u skladu sa članom 54. stav (9) ZJN, a minimalne tehničke karakteristike proizvada su opisane kako slijedi za stavke od 1 do 8 u Obrascu za cijenu ponude:
*Pogled: Pogled iznutra Dimenzije: 2350 mm x 1150 mm*
*Okvir: Ram 66 mm*
*Krilo: Krilo 78 mm*
*Boja: bijela*
*Dolje: podštok 30 mm*
*Ispuna: 2* Izo Normal 4/16/4 Low- E Argon*
*Uvv: 1,3*

*Unutrašnje police PVC 2350mm x 240mm*
*Vanjske police ALU 2350mm x 250mm*

S tim u vezi, ovaj organ ističe da je odredbama člana 54. stava (10) ZJN propisano: *Ako se iznimno objavi poziv za određeni proizvod s dodatkom "ili ekvivalent", ponuđač mora na za to predviđenim praznim mjestima, prema odgovarajućim stavkama, navesti podatke o proizvodu i tipu odgovarajućeg proizvoda koji nudi te, ako se to traži, i ostale podatke koji se odnose na taj proizvod. Kriteriji mjerodavni za ocjenjivanje ekvivalentnosti navode se u opisu predmeta nabavke. Dokaz o ekvivalentnosti, u smislu ispunjenja zahtjeva vezanih uz predmet nabavke, dužan je osigurati ponuđač u skladu sa zahtjevima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji. Proizvodi koji su u tenderskoj dokumentaciji navedeni kao primjeri smatraju se ponuđenima ako ponuđač ne navede nikakve druge proizvode na predviđenom mjestu.*

Dalje, Uputstvom za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15) propisano je da ugovorni organ je dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa ovim Uputstvom (članom 1. stav (2)). Tako je članom 3. stav (2) tačka b) alineja 2) navedenog Uputstva propisano: *„Ukoliko je potrebno koristiti termin "ekvivalent", utvrditi odgovarajuće kriterije za ocjenjivanje ekvivalentnosti kod pozivanja na određeni proizvod, u skladu sa članom 54. stav (10) Zakona;* dok je istim članom 3. stav (2) tačka d) alineja 13) propisano *ako je u tehničkoj specifikaciji korišten izraz „ili ekvivalent" obvezno opisati način na koji će ponuđači koji ponude „ekvivalent" dokazivati da se radi o ekvivalentu;*

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, ovaj organ utvrđuje da je ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji odnosno Obrascu za cijenu ponude Aneks 2 za gore navedene stavke naveo tehničke specifikacije za traženu robu pozivanjem na određenog proizvođača, te je ostavio mogućnost ponuđačima da umjesto traženih stavki dostavi i ekvivalentu robu. Međutim, u tenderskoj dokumentaciji nisu utvrđeni odgovarajući kriteriji za ocjenjivanje ekvivalentnosti kod pozivanja na određeni proizvod, niti je u tehničkoj specifikaciji opisan način na koji će ponuđači koji ponude „ekvivalent" dokazivati da se radi o ekvivalentu, te je stoga neosnovano pozivanje ugovornog organa da se u konkretnom postupku radi o javnoj nabavci robne marke date za primjer i ne predstavljaju predmet nabavke, nego onog elementa koji bi se trebao nabavati i montirati jer je ovaj organ iz stanja spisa utvrdilo da se u konkretnom postupku nabavke radi o nabavci određenih roba za koje su navedeni proizvođači i ostavljena mogućnost ponude ekvivalenta ali ne na način kako to reguliše ZJN i Uputstvo za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15).

Na osnovu svega utvrđenog, ovaj organ nesporno zaključuje da ugovorni organ nije postupilo u skladu sa članom 54. stav (10) ZJN, niti u skladu sa odredbama članom 3. stav (2) tačka b) alineja 2) i tačka d) alineja 13) Uputstva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15), a što je bio obvezan u skladu sa člakom 1. stavom (2) navedenog Uputstva što znači da tenderska dokumentacija nije sačinjena

u skladu sa odredbama ZJN i podzakonskog akta odnosno Uputstva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH", br. 90/14 i 20/15).

Sumirajući sve navedeno, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ samo naveo mogućnost nuđenja ekvivalenta kroz riječi „ili ekvivalent", bez faktičke mogućnosti nuđenja proizvoda sa ekvivalentnim osobinama. S tim u vezi žalbeni navod se ocjenjuje **osnovanim.**

***U drugom žalbenom navodu žalitelj*** spori da odredbe tenderske dokumentacije kojima Ugovorni organ u svrhu dokazivanja sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti zahtijeva Orginal ili ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz „sudskog registra", propisane su suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama.

***Ugovorni organ je u svom izjašnjenju*** naveo da je prilikom izrade Tenderske dokumentacije u skladu sa članom 46. ZJN-a tražio dokaz o profesionalnoj registraciji ponuđača za predmetnu nabavku te navode iz žalbe Ugovorni organ odbacuje u cjelosti.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ utvrdio je da je istom propisano da: *„Dokaz o ispunjavanju uslova obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđača, predviđenih članom 46. ZJN-a odnosi se na dokazivanje registracije ponuđača u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj je ponuđač registrovan. U svrhu dokazivanja ovih uslova ponuđač je dužan uz ponudu dostaviti slijedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica i to:* ***Orginal ili ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz „sudskog registra" kojom se dokazuje njihovo pravo da se profesionalno bave određenom djelatnošću.*** *Aktuelni Izvod iz „sudskog registra" ne smije biti stariji od 3 ( tri ) mjeseca od dana podnošenja ponude. Ukoliko ponuđači dostavljaju ovjerenu kopiju aktuelnog Izvoda iz sudskog registra , ovjera ne smije biti starija od 10 dana od dana predaje ponude."*

S tim u vezi ovaj organ navodi da je članom 4. Zakona registraciji poslovnih subjekata u Republici Srpskoj („Službeni glasnik Republike Srpske", br. 67/2013, 15/2016 i 84/2019) propisano je: *„U skladu sa odredbama ovog zakona, u registar se obavezno upisuju svi oblici privrednih društava po odredbama Zakona o privrednim društvima, kao i drugi subjekti propisani posebnim zakonom"*

Zatim da je članom 5. Zakona o registraciji poslovnih subjekata u Federaciji Bosne i Hercegovine („Službene novine Federacije BiH", broj: 27/05, 68/05, 43/09 i 63/14) propisano je: *„Subjekti registracije....subjekti obvezni na registraciju su subjekti definirani kao poslovni subjekti ovim Zakonom i drugim zakonima Federacije.* Također istim članom još je propisano: *„Subjekti iz stava (1) ovog članka su: svi oblici gospodarskih društava i njihova povezivanja, javna poduzeća, institucije koje imaju javne ovlasti, ustanove, javne korporacije, poslovne udruge, zadruge, zadružni savezi i drugi subjekti određeni posebnim zakonom."*

Iz navedenih zakonskih odredbi vidljivo je da se u sudski registrar upisuju privredna društva, odnosno privredni/gospodarski subjekti.

Također ovaj organ naglašava da je članom 6. Zakona o zanatsko preduzetničkoj djelatnosti Republike Srpske ("Sl. glasnik RS", br. 117/2011, 121/2012, 67/2013, 44/2016 i 84/2019) propisano: *„Preduzetnik, u smislu ovog zakona, jeste fizičko lice koje obavlja preduzetničku djelatnost u svoje ime i za svoj račun radi sticanja dobiti, i kao takav upisan je u registar preduzetnika."* Članom 19. stav (1) istog zakona propisano je: *"Fizičko lice koje namjerava da obavlja preduzetničku djelatnost podnosi neposredno, poštom ili elektronskim putem, zahtjev nadležnom organu jedinice lokalne samouprave za poslove privrede (u daljem tekstu: registracioni organ) na čijem području namjerava da ima sjedište."* Članom 35. stav 1) i 2) istog zakona propisano je:

(1) Registracioni organ vodi registar preduzetnika.

(2) U registar iz stava 1. ovog člana obavezno se upisuju podaci iz rješenja o registraciji, odnosno sve promjene podataka od značaja za pravni promet za koje se izdaje rješenje o registraciji."

Također ovaj organ ističe da je i članom 16. Zakona o obrtu i srodnim djelatnostima („Službene novine ***Federacije BiH***", broj: 35/09 i 14/11) propisano:

(Rješenje za obavljanje obrta, obrtnica i saglasnost)

(4) Za obavljanje vezanih i posebnih obrta, obrtnik mora imati obrtnicu, koja je, u smislu ovog zakona, odobrenje za rad.

(5) Za obavljanje posebnih obrta obrtnik mora imati i saglasnost za obavljanje posebnih obrta.

(6) Nadležni organ, na teritoriju na kojem će biti sjedište obrta donosi rješenje kojim se odobrava obavljanje obrta, ili rješenje kojim se zahtjev odbija, u skladu sa Zakonom o upravnom postupku, u roku od 15 dana od dana prijema urednog zahtjeva.

Na osnovu navedenog ovaj organ ističe da fizička lica koja obavljaju preduzetničku djelatnost (samostalni obrt) upisuju se u registar kod nadležnog opštinskog odnosno gradskog organa. Dakle, isti se ne upisuju u sudski registar nego samo u registre nadležnog opštisnkog, odnosno gradskog organa. Predmetna tenedrska dokumentacije na sadrži propisane dokaze koji se zahtjevaju u smislu dokaza kvalifikacije kada u postupku učestvuju fizička lica - samostalni preduzetnici (obrtnici).

Dakle, iz navedenog se nesumljivo zaključuje da fizička lica - samostalni preduzetnici (obrtnici) ne mogu učestvovati u predmetnom postupku javne nabavke. Navedenim propisivanjem ugovorni organ postupio je suprotno odredbama člana 2. stav (1) Zakona o javnim nabavkama koji propisuje: *„..... da gospodarski subjekt je pravna ili fizička lica ili skupina takvih osoba koja na tržištu nude robe, usluge i/ili radove, a registrovana je za obavljanje predmetne djelatnosti, te može biti sudionik u postupku javne nabavke..."* Također ugovorni organ je postupio i suprotno odredbama člana 3. Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano: *„Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša **jednako i nediskriminirajuće,** na način da obezbijedi pravednu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korišćenja javnih sredstava, u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom".* ***Na osnovu svega navedenog i utvrđenog i ovaj žalbeni navod se ocjenjuje osnovanim.***

Žalitelj predmetnom žalbom zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe izjavljene po punomoćniku/advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 658,13 KM. S obzirom da se usvaja predmeta žalba, ovaj organ u skladu sa članom 105. stav (2) ZUP-a, primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i nakandi troškova za rad advokata u RS (Službeni glasnik RS broj 68/05) usvajio i zahtjev žalitelja za nakanadu troškova za sastav žalbe od po advokatu u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, PDV 17 % u iznosu od 95,62, što ukupno iznosi 658,12 KM.

Odluka o visini troškova, donešena je i utvrđena primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku, 150 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka i paušal u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS. Ovaj organ svoju odluku je donio u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, 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 93. stav (7), članu 104. i članu 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu 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**
**Samir Šehović dipl.ing.arh.**

Dostaviti:

- Gradprom d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke
- JU OŠ „STIJENA", CAZIN
- evidencija
- a/a