BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1778-7/21
Mostar: 05.08.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „Prevoza putnika" d.o.o. Zavidovići, izjavljena na Tendersku dokumentaciju broj: 401/21, broj obavještenja o nabavci: 989-7-2-1-3-3 od 16.06.2021.godine ugovornog organa JU „Osnovna škola Gostović", Zavidovići, u konkurentskom postupku javne nabavke „Usluga prijevoza učenika za školsku 2021/2022 godinu", na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj dana 05.08.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Odbija se žalba*** ponuđača „Prevoza putnika" d.o.o. Zavidovići, izjavljena na Tendersku dokumentaciju broj:401/21, broj obavještenja o nabavci: 989-7-2-1-3-3 od 16.06.2021.godine ugovornog organa JU „Osnovna škola Gostović", Zavidovići, u konkurentskom postupku javne nabavke *„Usluga prijevoza učenika za školsku 2021/2022 godinu.*
2. Odbija se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ JU „Osnovna škola Gostović" Zavidovići, (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) u konkurentskom postupku javne nabavke *„Usluga prijevoza učenika za školsku 2021/2022 godinu"* je objavio Tendersku dokumentaciju broj: 401/21, putem obavještenja o nabavci broj: 989-7-2-1-3-3 od 16.06.2021.godine. Na navedeno Tendersku dokumentaciju žalbu je izjavio ponuđač „Prevoza putnika" d.o.o. Zavidovići (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 30.06.2021.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 19.07.2021.godine.

Žalitelj u svojoj žalbi ističe da Ugovorni organ nije tendersku dokumentaciju uradio u skladu sa članom 50. Zakona o javnim nabavkama;

Ugovorni organ na strani 10. Tenderske dokumentacije ostavlja mogućnost podugovaranja iako nigdje u Aneksima ili Obrascima nema mogućnosti da se upiše ili izjasni koji dio ugovora se može dati podugovaraču;

Ugovorni organ nije definisao da li je potrebna garancija za ozbiljnost ponude ili garanciju za dobro izvršenje posla kako je navedeno u članu 53. stav (3) Zakona o javnim nabavkama;

Uzimajući sve gore navedeno u obzir tražimo da Ugovorni organ ispravi nedostatke u tenderskoj dokumentaciji i obustavi postupak javne nabavke, a u suprotnom shodno članu 107. Zakona o javnim nabavkama tražimo da ovu žalbu proslijedite Uredu za razmatranje žalbi na odlučivanje, te nas o tome pismeno obavijestite.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi:

- Navodi žalioca u prvoj stavci žalbe su neosnovani. Ugovorni organ uradio je Tendersku dokumentaciju u skladu sa članom 50. Zakona o javnim nabavkama („SI.Glasnik" BiH" broj: 39/14.).Zakon o javnim nabavkama nije propisao koje dokumente (uslove za učešće) je ugovorni organ obavezan zahtijevati kako bi utvrdio kvalifikovanost učesnika u postupku konkurentskog zahtjeva. Ugovorni organ smatra da su traženi uslovi tehničke i profesionalne sposobnosti kao i dokumenti koje zahtijeva u tenderskoj dokumentaciji adekvatni vrijednosti, složenosti i drugim zahtjevima predmetne nabavke.
- Navodi žalioca u drugoj stavci žalbe su neosnovani.Ugovorni organ na strani 10. Tenderske dokumentacije, stav prvi jasno je naveo : *„U slučaju da ponuđač u svojoj ponudi naznači da će dio ugovora dati podugovaraču, mora se izjasniti koji dio (opisno ili procentualno) će dati podugovaraču. U ponudi ne mora identifikovati podugovarača, ali mora se izjasniti da li će biti direktno plaćanje podugovaraču."* Ponuđač je imao mogućnost dostavljanja izjave da će dio ugovora dati podugovaraču.
- Navodi žalioca u trećoj stavci žalbe su neosnovani. Ugovorni organ nije bio obavezan, niti je mogao zahtijevati da se ponuda garantira odgovarajućom garancijom za ozbiljnost ponude, niti je bio obavezan zahtijevati garanciju za uredno izvršenje ugovora.U članu 61. Zakona o javnim nabavkama, stav(2) nevedeno je: *„Ugovorni organ može zahtijevati da se ponuda garantira odgovarajućom ponudom za ozbiljnost ponude .Garancija za ozbiljnost ponude ne može se zahtijevati ako je vrijednost nabavke manja od 100.000,00 KM."*

Iz naprijed navedenog ugovorno tijelo je utvrdilo , daje Žalba neosnovana te predlaže Uredu za razmatranje žalbi da istu odbije kao neosnovanu.

U skladu sa članom 111. stav (1) pod e) predlažemo Uredu za razmatranje žalbi da donese odluku da ugovorni organ nastavi predmetni postupak javne nabavke.

Molimo Ured za razmatranje žalbi da što je prije moguće odluči po žalbi, kako bi škola na vrijeme mogla provesti predmetnu nabavku i učenicima obebijedila prevoz od mjesta stanovanja do škole a u skladu sa članom 12. stav (3) Zakona o osnovnoj školi (« Službene novine Zeničko-dobojskog kantona » broj: 3/2018).

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 odbiti.

Žalba je neosnovana.

Razmatrajući predmetni spis ovaj organ je utvrdio da žalitelj spori da Ugovorni organ nije tendersku dokumentaciju uradio u skladu sa članom 50. Zakona o javnim nabavkama.

U svom izjašnjenju Ugovorni organ navodi da je uradio Tendersku dokumentaciju u skladu sa članom 50. Zakona o javnim nabavkama („Sl.glasnik BiH" broj: 39/14.). Zakon o javnim nabavkama nije propisao koje dokumente (uslove za učešće) je ugovorni organ obavezan zahtijevati kako bi utvrdio kvalifikovanost učesnika u postupku konkurentskog zahtjeva. Ugovorni organ smatra da su traženi uslovi tehničke i profesionalne sposobnosti kao i dokumenti koje zahtijeva u tenderskoj dokumentaciji adekvatni vrijednosti, složenosti i drugim zahtjevima predmetne nabavke.

Uvidom u TD ovaj organ je utvrdio da je propisano sljedeće:

3.3. Uslovi za kvalifikaciju tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača, čl. 50. ZJN

Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđač treba ispuniti i sljedeće uslove:

- *da ima na raspolaganju tehnički ispravno i registrovano dva (2) autobusa sa minimalno 50 sjedišta i dva autobusa (minibus) sa minimalno 16 sjedišta, za pružanje usluga koje se odnose na predmet nabavke .*
- *navedene autobuse ponuđač mora imati u svom vlasništvu ili ugovor o lizingu.*
- *da posjeduje licencu za obavljanje javnog linijskog prijevoza putnika i licencu za obavljanje javnog vanlinijskog prijevoza putnika.*
- *da ima licencirane radnike koji posjeduju najmanje III stepen stručne spreme za zanimanje vozač motornog vozila ili certifikat o stručnoj osposobljenosti za vozača motornog vozila transportnog operatera (najmanje četiri radnika).*

Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti dobavljača će se izvršiti temeljem sljedećih dokumenata koje dostave dobavljači:

a) dokaz o raspolaganju autobusa; ovjerene kopije saobraćajnih dozvola za autobuse i minibus kojim će se izvršavati prijevoz učenika koji su u vlasništvu ponuđača ili ugovora o lizingu sa saobraćajnim dozvolama, kao i ovjerene kopije licence za autobuse i minibus.

b) ovjerenu kopiju dokaza da posjeduje licencu za obavljanje javnog linijskog prijevoza putnika i licencu za obavljanje javnog vanlinijskog prijevoza putnika.

c) ovjerena kopija spiska zaposlenih radnika iz Poreske uprave (ne starija od 30 dana u odnosu na dan kada je zadnji rok za predaju ponude), ovjerena kopija JS 3100 obrasca za radnike koji će direktno učestvovati u realizaciji prijevoza učenika i ovjerene kopije iskaznica da su isti licencirani vozači: najmanje četiri (4) vozača.

Svi dokumenti moraju biti u originalu ili kopiji ovjerenoj od nadležne institucije.

Član 50. Zakona o javnim nabavkama propisuje sljedeće: (Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke usluga)

U postupku javne nabavke usluga ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, i to:

a) spisak izvršenih ugovora u skladu s članom 48. stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi s predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine;

b) obrazovne i profesionalne kvalifikacije pružaoca usluga i/ili kvalifikacije njegovog rukovodećeg osoblja, i naročito kvalifikacije licâ koja su odgovorna za pružanje konkretnih usluga;

c) izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača;

d) izjavu pružaoca usluga o prosječnom godišnjem broju zaposlenih i o broju rukovodećeg osoblja u posljednje tri godine;

e) izjavu o tehničkoj opremljenosti i osposobljenosti i mjerama kojima raspolaže pružalac usluga za izvršenje konkretnih usluga i osiguranje kvaliteta;

f) potvrdu kandidata/ponuđača o prihvatanju postupka kontrole usluga složenije vrste ili usluge koja izuzetno treba služiti nekoj posebnoj svrsi, koju provodi ugovorni organ ili u njegovo ime nadležni organ zemlje sjedišta privrednog subjekta, a koja se odnosi na proizvodne kapacitete privrednog subjekta i, ako je potrebno, na način izrade studija i istraživanja, temjere za kontrolu kvaliteta koje koristi privredni subjekat;

g) izjavu kandidata/ponuđača da prihvata preduzimanje mjera za upravljanje zaštitom okoline i mjera energetske efikasnosti koje će privredni subjekat primjenjivati prilikom pružanja usluga.

Imaju u vidu sve navedeno ovaj organ je utvrdio da navodi žalitelja da Ugovorni organ nije tendersku dokumentaciju uradio u skladu sa članom 50. Zakona o javnim nabavkama, ***su neosnovani***, iz razloga što je ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji propisao tehničke i

profesionalne sposobnosti ponuđača koji se mogu podvesti po uslove koji su propisani članom 50 ZJN, dok je istim Zakonom u istom članu propisao da ugovorni organ može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, što je u ovom slučaju ugovorni organ i učinio, propisavši koje od konkretnih dokumenata se moraju dostaviti kako bi se dokazali traženi uslovi. Također ističemo da žalitelj u žalbi ne upućuje konkretno koji dio, odnosno koji od zahtjeva je suprotan odredbama člana 50 Zakona, pa shodno tome ovakvim paušalnim pristupom žalitelja, nije jasna ni intencija žalbenih navoda u predmetnom smislu.

U drugom žalbenom navodu žalitelj ističe da je Ugovorni organ na strani 10. Tenderske dokumentacije ostavio mogućnost podugovaranja, iako nigdje u Aneksima ili Obrascima nema mogućnosti da se upiše ili izjasni koji dio ugovora se može dati podugovaraču.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da je na strani 10. Tenderske dokumentacije, stav prvi jasno naveo : *„U slučaju da ponuđač u svojoj ponudi naznači da će dio ugovora dati podugovaraču, mora se izjasniti koji dio (opisno ili procentualno) će dati podugovaraču. U ponudi ne mora identifikovati podugovarača, ali mora se izjasniti da li će biti direktno plaćanje podugovaraču.“* **Ponuđač je imao mogućnost dostavljanja izjave da će dio ugovora dati podugovaraču.**

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je utvrdio da je propisano sljedeće:

IX PODUGOVARANJE

U slučaju da ponuđač u svojoj ponudi naznači da će dio ugovora dati podugovaraču, mora se izjasniti koji dio (opisno ili procentualno) će dati podugovaraču. U ponudi ne mora identifikovati podugovarača, ali mora se izjasniti da li će biti direktno plaćanje podugovaraču.

Ukoliko u ponudi nije identifikovan podugovarač, izabrani ponuđač je dužan, prije nego uvede podugovarača u posao, obratiti se pismeno ugovornom organu za saglasnost za uvođenje podugovarača, sa svim podacima vezano za podugovarača.

Ugovorni organ ukoliko odbije dati saglasnost za uvođenje podugovarača za koje je izabrani ponuđač dostavio zahtjev, dužan je pismeno obazložiti razloge zbog kojih nije dao saglasnost (npr. po prijemu zahtjeva ugovorni organ je uradio određene provjere i utvrdio da je podugovarač dužnik po osnovu PDV-a).

U slučaju podugovaranja, odgovornost za uredno izvršavanje ugovora snosi izabrani ponuđač.

Postojeće zakonske odredbe i podzakonski akti definišu da se može odobriti podugovaranje. Član 73 (Podugovaranje) ZJN propisuje sljedeće.

1) Ugovorni organ ne može zabraniti podugovaranje, ali može tražiti od kandidata/ponuđača da se izjasni da li namjerava dio ugovora podugovaranjem prenijeti na treće strane.

2) Ukoliko se kandidat/ponuđač izjasni da namjerava dio ugovora podugovaranjem prenijeti na treće strane, ugovorni organ je dužan u ugovor o javnoj nabavci unijeti tu odredbu kao osnov na zaključivanje podugovora između izabranog ponuđača i podugovarača.

3) Ponuđač kojemu je dodijeljen ugovor neće sklapati podugovor ni o jednom bitnom elementu dijelu ugovora bez prethodnog pismenog odobrenja ugovornog organa. Elementi ugovora koji se podugovaraju i identitet podugovarača obavezno se saopštavaju ugovornom organu blagovremeno, prije sklapanja podugovora.

4) Nakon što ugovorni organ odobri podugovaranje u skladu sa stavom 3 ovog člana, dobavljač kojemu je dodijeljen ugovor je dužan prije početka realizacije podugovora dostaviti ugovornom organu podugovor zaključen sa podugovaračem, kao osnov za neposredno plaćanje podugovarača.

5) Dobavljač kojem je dodijeljen ugovor snosi punu odgovornost za realizaciju ugovora.

S obzirom da Zakonom nisu predviđeni Aneksi ili Obrasci u kojima bi se izjasnila namjera za poduugovaranjem, a da član 73. ZJN predviđa mogućnost podugovaranja na način da se ponuđač izjasni da namjerava dio ugovora podugovaranja prenijeti na treće strane, a da i tačka IX predmetne TD također propisuje da se u ponudi ne mora identifikovati podugovarač, ali se mora **izjasniti** koji dio (opisno ili procentualno) će se dati podugovaraču, ovaj organ konstatuje da iz navedenog nesporno proističe da ponuđači namjeru za podugovaranjem daju u formi Izjave, a ukoliko nemaju namjeru za podugovaranjem takva Izjava nije ni obavezna. S tim u vezi, navod žalitelja da nigdje u Aneksima ili Obrascima nema mogućnosti da se upiše ili izjasni koji dio ugovora se može dati podugovaraču, se cjeni neosnovanim, jer takve podatke, kako to proističe iz tenderske dokumentacije, ponuđači mogu dati u formi Izjave.

U trećem žalbenom navodu Ugovorni organ nije definisao da li je potrebna garancija za ozbiljnost ponude ili garanciju za dobro izvršenje posla kako je navedeno u članu 53. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da nije bio obavezan, niti je mogao zahtijevati da se ponuda garantira odgovarajućom garancijom za ozbiljnost ponude, niti je bio obavezan zahtijevati garanciju za uredno izvršenje ugovora. U članu 61. Zakona o javnim nabavkama, stav (2) nevedeno je: *„Ugovorni organ može zahtijevati da se ponuda garantira odgovarajućom ponudom za ozbiljnost ponude. Garancija za ozbiljnost ponude ne može se zahtijevati ako je vrijednost nabavke manja od 100.000,00 KM."*

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je uvrdi da u istoj nije predviđena garancijom za ozbiljnost ponude, niti obaveza dostavljenja garancije za uredno izvršenje ugovora. Stim u vezi ovaj organ ističe da je članom 61. Zakona o javnim nabavkama, stav (2) propisano: *„Ugovorni organ **može** zahtijevati da se ponuda garantira odgovarajućom ponudom za ozbiljnost ponude. **Garancija za ozbiljnost ponude ne može se zahtijevati ako je vrijednost nabavke manja od 100.000,00 KM.**"*

Stav (4) istog člana ZJN propisuje da: *„Ugovorni organ **može** zahtijevati da se izvršenje ugovora garantira odgovarajućom garancijom za izvršenje ugovora. Garancija za izvršenje ne*

može se zahtijevati u iznosu većem od 10% od vrijednosti ugovora. Grupa ponuđača dostavlja garanciju koja odgovara traženom iznosu bez obzira da li je dostavlja jedan član, više ili svi članovi grupe ponuđača".

Imajući u vidu da procjenjena vrijednost predmetne nabavke iznosi 30.643,00KM bez PDV-a a da je Zakonom predviđeno da se garancija za ozbiljnost ponude ne može zahtjevati ako je vriednost nabavke manja od 100.000,00KM ovaj organ konstatuje da u konkretnom slučaju ugovorni organ nije u obavezi zahtjevati garanciju za ozbiljnost ponude, što i proističe iz same tenderske dokumentacije, jer ugovorni organ ne traži garanciju za ozbiljnost ponude.

Vezano za navod žalitelja da tenderskom dokumentacijom nije definisana garancija za dobro izvršenje posla, ovaj organ ističe da iz citiranog člana 61. stav (4) nesporno proističe da ugovorni organ može zahtjevati da se izvršenje ugovora garantira odgovarajućom garancijom, što znači da je ekskluzivno pravo ugovornog organa da liće iste tražiti. S tim u vezi i ovaj žalbeni navod se ocjenjuje neosnovanim, jer iz tenderske dokumentacije nesporno proističe da ugovorni organ ne zahtjeva garanciju za uredno izvršenje ugovora.

Na osnovu svega navedenog ovaj organ konstatuje da su navod žalitelja neosnovan, zbog čega se žalba odbija.

Obzirom da se žalba odbija, samim time odbija se zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 93. stav (7), članu 104. i članu 111. stav (1) tačka c) 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:

- Prevoza putnika d.o.o. Zavidovići
- JU „Osnovna škola Gostović" Zavidovići
- evidencija
- a/a