BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3776-9/20

Mostar, 14.01.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 140-03/20 od 19.12.2020.godine, žalitelja BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2 broj: 01-83-JN-9/20 od 07.12.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Nabavka hrane za potrebe restorana Studentskog centra sa sukcesivnom isporukom do 31.12.2021. godine"*, ugovornog organa JU Univerzitet u Tuzli, na osnovu člana 93. stav (7), 103. stav (1) tačka a), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici ad hoc Vijeća IVa održanoj 14.01.2021. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se:
   - Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2 broj: 01-83-JN-9/20 od 07.12.2020. godine.
   - Tenderska dokumentacija ugovornog organa za otvoreni postupak javne nabavke *„Nabavka hrane za potrebe restorana Studentskog centra sa sukcesivnom isporukom do 31.12.2021. godine"* za LOT-2 kao i svi akti doneseni za LOT-2.

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

Obrazloženje

JU Univerzitet u Tuzli (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke *„Nabavka hrane za potrebe restorana Studentskog centra sa sukcesivnom isporukom do 31.12.2021. godine"*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2

broj: 01-83-JN-9/20 od 07.12.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 795-1-1-87-3-114/20 objavljeno je putem portala javnih nabavki 15.10.2020. godine.
Ponuđač BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja za Lot 2 broj: 01-83-JN-9/20 od 07.12.2020. godine, izjavio je žalbu 19.12.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 29.12.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 06.01.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalitelj je dana 17.12.2020. god uz suglasnost Ugovornog organa izvršio uvid u ponudu ponuđača Redex doo. Banovići, te ustanovio da navedeni ponuđač nije pripremio i dostavio svoju ponudu u skladu sa zahtjevima tenderske dokumentacije, te kao takva ponuda nije mogla biti predmet ocjene ponuda, niti je ugovorni organ ponudu navedenog ponuđača mogao prijaviti za postupak E-aukcije. Ugovorni organ je u obavezi ponudu ponuđača odbaciti kao nepotpuna i neprihvatljiva, sve u skladu sa članom 68. Zakona o javnim nabavkama stav (1) i stav (4).

Žalitelj je prilikom uvida u izabranu ponudu ponuđača Redex doo utvrdio da je na strani-17 ponude dostavljena Potvrda o izvršenim isporukama, tražena kao dokaz o ispunjavanju Tehničke i profesionalne sposobnost, traženo -TD. tačka 3.5.2.
Priložena potvrda broj: 06/II-34-10-2138-1/20 izdata 08.10.2020 godine, koja glasi na ponuđača Redex doo. Banovići, izdata je od Službe za zajedničke poslove, institucija Bosne i Hercegovine Sarajevo, a u kojoj nema navedeno mjesto izvršenja ugovora, te takva ponuda se nije mogla cijeniti prihvatljivom.

Ugovorni organ je prihvatanjem ponude postupio suprotno Članu 48, stav (3) Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano da potvrda o uredno izvršenim ugovorima MORA sadržavati sledeće podatke: pod d). vrijeme i mjesto izvršenja ugovora.
Iz navedenog se može zaključiti da dostavljena potvrda u ponudi ponuđača Redex doo. ne sadrži sve zahtjevane i obavezne podatke iz člana 48. Stav (3) Zakona o javnim nabavkama te žalitelj smatra da izabrani ponuđač nije dostavio validnu potvrdu kojom dokazuje svoju tehničku i profesionalnu sposobnost iz tačke 3.5. 3.5.1 i 3.5.2 tenderske dokumentacije.

Vezano za navedeno žalitelj upućuje na stav Ureda za razmatranje žalbi u postupku broj: JN2-03-07-1-3215-9/20 od 26.11.2020 godine, u prilogu žalbe dostavljamo i navedeno Riješenje URŽ-a.
Na osnovu svega naprijed iznesenog žalitelj predlaže Ugovornom organu da usvoji žalbu u cijelosti i da Odluku broj: 01-83-JN-9//202 od 07.12.2020 god. o izboru ponuđača, ukine-stavi van snage, te novim Aktom ponudu ponuđača Redex doo odbaci kao neprihvatljiva sve u skladu

sa članom 68 Zakona stavak (1) i (4) pod i), ponuda nije potpuna i ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije,a postupak okonča u skladu sa Zakonom i donese zakonitu Odluku.
U suprotnom žaltelj traži da Ugovorni organ žalbu sa cijelim spisom dostavi Uredu za razmatranje žalbi u Mostar na odlučivanje.

Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi nakon zaprimanja žalbe, te sagledavanja svih navoda, žalbu usvoji i poništi Odluku o izboru ponuđača a predmet vrati Ugovornom organu da postupak nastavi i okonča u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Žalitelj traži da Ured za razmatranje žalbe nakon usvajanja žalbe, naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH, da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i sve to uplatom na žiro račun koji se vodi kod UniCredit banke broj: 3389002202944021

Troškovnik
-naknada za pokretanje žalbenog postupka u skladu sa Zaključkom Ureda za žalbe - Administrativna taksa u skladu sa zaključkom Ureda za razmatranje žalbi

Ugovorni organ je aktom broj 01-83-JN-14/20 LOT2 od 24.12.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojoj navodi:

Ugovorni organ je utvrdio da je žalba žalitelja blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica ali da ista nije osnovana po žalbenom navodu.

Ugovorni organ je na strani 8. Tenderske dokumentacije jasno naveo dokaze koji se zahtijevaju za tehničku i profesionalnu sposobnost te je u tački 3.5.2 a) alineja druga navedeno *Uz spisak izvršenih ugovora ponuđač je dužan dostaviti potvrde koje su izdali naručioci posla, a koje obavezno sadrže: naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i navode o uredno izvršenim ugovorima. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane koja nije ugovorni organ, važi izjava ponuđača o uredno izvršenim ugovorima.*

Na sadržaj tenderske dokumentacije naveden u tački 3.5.2 podnosilac žalbe nije postavljao pitanja niti je na istu izjavio žalbu kako je definisano u članu 99. i 101. ZJN.
U skladu sa uslovima definisanim tenderskom dokumentacijom ponuđač „REDEX“ d.o.o. Banovići je u sklopu svoje ponude na strani 15. dostavio Spisak izvršenih ugovora u posljednje tri godine, a na strani 17. je kao dokaz dostavio potvrdu o uspješnoj realizaciji okvirnog sporazuma Službe za zajedničke poslove Institucija Bosne i Hercegovine Sarajevo broj: 06/11-34-10-2138-1/20 od 08.10.2020. godine ovjerenu od strane Notara kojom potvrđuje da je u periodu od 01.01.2018.godine do 31.12.2018. godine uspješno realizovao okvirni sporazum broj: 01-16-11-2035-12/16 od 24.05.2017.godine za nabavku svježeg pilećeg mesa na iznos od 58.087,45 KM sa PDV-om.

Navedena potvrda nesporno sadrži sve činjenice zahtijevane tačkom 3.5.2 tenderske dokumentacije.

Nadalje, članom 48. ZJN pod tačkom d) se propisuje vrijeme i mjesto u sadržaju potvrde na čemu ponosilac žalbe zasniva svoje žalbene navode pri čemu zanemaruje činjenicu da je dostavljena potvrda izdata na memorandumu državne institucije na kojoj je navedena adresa sjedišta instucije a što je potvrđeno i sadržajem pečata institucije. Insistiranje na činjenici da na potvrdi nije navedeno mjesto izvršenja ugovora ugovorni organ smatra krajnje nekorektnim od strane podnosioca žalbe jer u predmetnom postupku se radi o kupoprodaji hrane a ne o izvođenju radova pri čemu bi isticanje mjesta bilo zanačajno u svrhu dodatne provjere vjerodostojnosti podataka navedenih u potvrdi.

Zbog svega naprijed navedenog , Ugovorni organ smatra da žalba od strane žalitelja ni u kom slučaju ne može biti osnovana ni pravno utemeljena, te smatramo da Ured za razmatranje žalbi BiH treba odbaciti žalbeni navod i žalbu žalitelja „Bosna kom" d.o.o. Gračanica u cjelosti odbiti kao neosnovanu a u sve u svrhu pravične i aktivne konkurencije.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3776-4/20 od 30.12.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je 06.01.2021. godine dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem navodi da ostaje u cjelosti pri svojim navodima u žalbi.

Pored toga, ovaj organ je dopisom broj JN2-03-07-1-3776-5/20 od 30.12.2020. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranom ponuđaču Redex d.o.o. Banovići kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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 žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio kako žalitelj osporava u ponudi Redex d.o.o. Banovići dostavljenu potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora koja je zahtjevana tačkom 3.5.1. i 3.5.2. tenderske dokumentacije.
Uvidom u osporavanu Potvrdu ovaj organ utvrđuje kako je ista izdata od strane Službe za zajedničke poslove, institucija Bosne i Hercegovine Sarajevo o uspješnoj realiziciji okvirnog sporazuma broj: 06/11-34-10-2138-1/20 od 08.10.2020. godine. Potvrda je izdata na zahtjev Redex d.o.o. Banovići a u istoj je navedeno:

„Poštovani,
U skladu sa Vašim Zahtjevom za izdavajenje potvrde o uspješnoj realizaciji ugovora broj 303-10/20 od 08.10.2020. godine ***ovim putem potvrđujemo da smo sa firmom Redex d.o.o. Banovići imali potpisan Okvirni sporazum za nabavku Svježeg pilećeg mesa, broj: 01-16-11-2035-12/16 od 24.05.2017. godine, na iznos od 92.362,72 KM sa PDV-om, od čega je ukupna realizacija istog u periodu od 01.01.2018. do 31.12.2018. iznosila 58.087,45 KM sa PDV-om.*** *Ova potvrda se izdaje radi učešća firme Redex d.o.o. Banovići na tender i ne može se koristiti u druge svrhe.“*

Članom 48. stav (3) Zakona o javnim nabavkama propisano je da potvrda i uredno izvršenim ugovorima **MORA** sadržavati slijedeće podatke:
a) naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata;
b) predmet ugovora;
c) vrijednost ugovora;
d) vrijeme i mjesto izvršenja ugovora;
e) navode o uredno izvršenim ugovorima.

Dostavljena potvrda ponuđača „REDEX“ d.o.o. Banovići sadrži sve podatke zahtjevane tačkom 3.5.2. pod a) Tenderske dokumentacije, ali navedena tačka tenderske dokumentacije nije usklađena sa članom 48. stav (3) Zakona o javnim nabavkama budući da se u navedenoj tački tenderske dokumentacije zahtjevalo da potvrda obavezno sadrži naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i navode o uredno izvršenim ugovorima, **a da je tom prilikom izostavljen obavezni podatak koji mora sadržavati potvrda, a to je „mjesto izvršenja ugovora“.**
Budući da ovaj organ u skladu sa članom 104. stav (1) Zakona o javnim nabavkama u postupku pravne zaštite postupa u granicama zahtjeva iz žalbe, a po službenoj dužnosti u odnosu na povrede opisane u članu 103. stav (1) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ je poništio tendersku dokumentaciju ugovornog organa za LOT-2 jer ista nije usklađena sa Zakonom o javnim nabavkama, a koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja osnovnih principa ovog zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 666,66 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 103. stav (1) tačka a), 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 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

dr.Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica
- JU Univerzitet u Tuzli
- Redex d.o.o. Banovići
- evidencija
- a/a