BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-345-7/21
Mostar, 11.3.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 27.1.2021. godine, potencijanog ponuđača Bumat d.o.o. Čapljina, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, u postupku javne nabavke: Izrada fasade na Srednjoj školi Stolac, ugovornog organa Općina Stolac, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici ad hoc vijeća IVa održanoj 11.3.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se odbija kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ Općina Stolac (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke Konkurentskom zahtjevom za dostavu ponuda: Izrada fasade na Srednjoj školi Stolac, za koji je Obavještenje o nabavci broj 890-7-3-17-3-3/21 objavljeno na portalu javnih nabavki 25.01.2021. godine.

Nakon objave tenderske dokumentacije potencijalni ponuđač Bumat d.o.o. Čapljina (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu 27.1.2021.godine. Ugovorni organ je postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 3.2.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da u predmetnoj objavi nabavke u poglavlju 4. kvalifikacija, pod tačkom 4.1. Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti (čl. 46.ZJN) se navodi:

Ponuđač mora biti registriran za predmetne radove u odgovarajućim registrima zemlje iz koje dolazi.

Ukoliko mu bude ponuđen ugovor, ponuđač je dužan u roku od 5 dana od dana prijema obavijesti i odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača dostaviti ugovornom organu Izvod iz sudskog registra (Original ili ovjerenu kopiju, ne stariju od 90 dana od dana dostavljanja ponude) ili ekvivalentni dokument druge države. Ponuđač također može dostaviti traženi dokument odmah uz ponudu.

Žalitelj smatra da je traženo apsolutno usklađeno sa ZJN i isto se temelji na činjenici potrebne konkuretnosti. Pored navedenog smatra da odabrani ponuđač treba, u tom terminu, dostaviti i dokaze u skladu sa Zakonom o građenju u kojem se navodi da izvođač treba imenovati odgovornu osobu gradilišta - dipl. grad. inž. sa pet godina radnog staža i položenim stručnim ispitom. Naime, kako se radi o poslu na visini i skeli, u ovom slučaju, isto je apsolutno primjereno tražiti od odabranog ponuđača. Žalitelj posebno naglašava da se „natjecanje" u nabavci može i mora „odvijati" između trgovačkih društava koje su svoje poslovanje uskladili sa važećim zakonima.

Radi svega izloženog žalitelj smatra da ugovorni organ treba svoje zahtjeve uskladiti i sa ostalim zakonima - Zakonom o građenju u konkretnom slučaju, ali i sa svim zahtjevima građevne inspekcije i inspekcije zaštite na radu, a sve nakon provedenog postupka javne nabavke.

Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi, u skladu sa svojim ovlastima, provede postupak i utvrdi pravovaljanje činjenice, te donese odluku za sve ponuđače i ugovorni organ.

Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama dostavio ovom organu svoje izjašnjenje o navodima žalbe i dokumentaciju u vezi s predmetnim postupkom javne nabavke. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi:

Tačkom 4.1 tenderske dokuemntacije - Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti (čl. 46. ZJN) traženo je da ponuđač mora biti registriran u odgovarajućim registrima zemlje iz koje dolazi. Ponuđač je dužan u ponudi dostaviti Izvod iz sudskog registra (Original ili ovjerena kopija, ne stariji od 90 dana od dana dostavljanja ponude) ili ekvivalentni dokument druge države.

U skladu sa čl. 19. Zakona o građenju, propisanp je šta je potrebno da bi pravna ili fizička osoba (izvođač) bila registrirana za određene poslove, zapravo kojim kriterijima treba raspolagati.

Član 19. stav 1. -Građenje, odnosno izvođenje radova na građevini, može se baviti pravno ili fizičko lice registrirano za obavljanje te djelatnosti.

Član 19. stav 4.- Izvođač iz stava 1. ovoga člana imenuje voditelja građenja, a u slučaju da izvodi samo pojedine radnje imenuje voditelja tih radnji.

Član 19. stav 5.- Voditelj građenja i voditelj pojedinih radova mora biti diplomirani inženjer građevine s tri godine radnog iskustva na poslovima građenja i položenim stručnim ispitom.

U skladu sa citiranim članom ugovorni organ smatra da su ovo određeni kriteriji kojima ponuđač treba raspolagati da bi uopće bio registriran kao pravna osoba, u ovome slučaju jedan od potencijalnih izvođača, zainteresiranih za postupak javne nabavke radova: Izrada fasade na Srednjoj školi Stolac.

Ugovorni organ ripremajući tendersku dokumentaciju za navedeni postupak vodi se Zakonom o javnim nabavkama.

Član 48. Zakona o javnim nabavkama jasno propisuje uslove za tehničku i profesionalnu sposobnost. Član 48. stav 1. propisuje da ugovorni organ može, ovisno o vrsti, količini ili opsegu ili namjeni predmeta nabavke, zahtijevati dokaze koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost. Iz navedene odredbe je vidljivo da ugovorni organ ne mora tražiti određene dokaze za tehničku i profesionalnu sposobnost.

Član 48. stav 7. propisuje da ako ugovorni organ zahtijeva jedan ili više dokumenata kojima kandidat/ponuđač dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost, dužan je u tenderskoj dokumentaciji jasno i precizno utvrditi te zahtjeve. Na osnovu citirane odredbe, ugovorni organ ističe da je bio izričito jasan i precizan u tenderskoj dokumentaciji koje dokumente zahtijeva od ponuđača.

Predlaže da se žalba odbije kao neosnovana.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa u kojem osporava dato izjašnjenje i ističe da ugovorni organ u svom izjašnjenju pojašnjava razloge neuvažavanja prigovora na tendersku dokumentaciju citirajući čl. 19 Zakona o građenju, a propušta i čl. 20 Zakona o građenju. Posebno napominje da je pored Zakona o građenju, Zakonodavac propisao i Uredbu o uređenju gradilišta, koja ovu problematiku pojašnjava.

Posebno napominje da se u predmetnom slučaju ne radi o poštivanju ZJN jer je isto nesporno, nego o primjeni zakonskih odredbi koje slijede nakon završenog postupka javne nabavke, ali ugovorni organ poprilično nevješto pojašnjava predmetnu problematiku.

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 **odbiti**.

U vezi s navodom žalitelja kojim osporava tendersku dokumentaciju iz razloga što smatra da ugovorni organ treba, pored Zakona o javnim nabavkama, uskladiti svoje zahtjeve i sa ostalom

zakonima, Zakonom o građenju, odnosno istom tražiti od izabranog ponuđača da u roku od 5 dana od dana prijema obavijesti i odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača dostavi i dokaze u skladu sa Zakonom o građenju u kojem se navodi da izvođač radova treba imenovati odgovornu osobu gradilišta, dipl. građ. inž. sa pet godina radnog iskustva i položenim stručnim ispitom, ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju utvrdio da je ugovorni organ tačkom 4. TD propisao uslove za kvalifikaciju i to.

4.1. Sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti (čl. 46. Zakona)

Ponuđač mora biti registrovan za predmetne radove u odgovarajućim registrima zemlje iz koje dolazi.

Ukoliko mu bude ponuđen ugovor, ponuđač je dužan u roku od 5 dana od dana prijema obavijesti i odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača dostaviti ugovornom organu Izvod iz sudskog registra (original ili ovjerena kopija, ne stariji od 90 dana od dana dostavljanja ponude) ili ekvivalentni dokument druge države. Ponuđač također može dostaviti traženi dokument odmah uz ponudu.

4.2. Odredbe za grupu ponuđača

Jedan ponuđač u postupku nabavke može nastupiti samo kao član jedne grupe ponuđača ili samostalni ponuđač. Ako se isti ponuđač pojavi kao samostalni ponuđač ili član grupe ponuđača u više ponuda, sve takve ponude će biti odbijene.

Jedan ponuđač može nastupiti kao podugovarač u neograničenom broju ponuda, ako se niti u jednoj od tih ponuda ne pojavljuje u svojstvu samostalnog ponuđača, ili člana grupe ponuđača.

Grupa ponuđača koja želi učestvovati u ovom postupku javne nabavke dužna je dostaviti original ili ovjerenu kopiju pravnog akta o udruživanju u grupu ponuđača radi učestvovanja u postupku javne nabavke u roku od 5 dana od dana prijema odluke o izboru najpovoljnije ponude. Navedeni pravni akt mora sadržavati: članove grupe ponuđača sa tačnim identifikacijskim elementima, ko ima pravo istupa, predstavljati i ovlaštenje za potpisivanje ugovora u ime grupe ponuđača, kao i utvrđenu solidarnu odgovornost između članova grupe ponuđača za obaveze koje preuzima grupa ponuđača. Ukoliko ponuđač ne dostavi pravni akt sa definisanim sadržajem, ugovor će se dodijeliti sljedećem ponuđaču sa rang liste.

U slučaju da zahtjeve dostavljaju grupa ponuđača, ugovorni organ će prilikom ocjene stepena u kojem su ispunjeni kriteriji utvrđeni u tenderskoj dokumentaciji uzeti u obzir finansijsko stanje, kvalifikacije i tehničku i profesionalnu sposobnost članova grupe ponuđača. Dokumeti koji su navedeni pod tačkama 4.1., 4.2. i dokaz o solventnosti i neblokadi računa moraju se posebno dostaviti za svakog člana grupe ponuđača.

Također, tačkom 5.1. TD je propisan sadržaj ponude:

Ponuda treba sadržavati sljedeće dokumente:

a) sadržaj ponude

b) Obrazac za ponudu, popunjen u skladu sa šemom koja je data u Aneksu II uz TD, uključujući i izjavu ponuđača kao njen sastavni dio i sve priloge pobrojane u njoj

c) Obrazac za cijenu ponude

d) popis povjerljivih informacija, u skladu sa šemom koja je data u Aneksu VI ove TD

e) popunjen, ovjeren i potpisan nacrt okvirnog sposrazuma, dat u Aneksu X ove TD

f) Izjavu iz člana 52. ZJN(obrazac dat u prilogu)

g) kopije Uvjerenja o registraciji obveznika poreza na dodanu vrijednost i Uvjerenja o poreznoj registraciji (PDV i ID brojevi)

h) ovjerena kopija Izvoda iz sudskog registra za obavljanje profesionalne djelatnosti iz predmeta nabavke sa svim prilozima (ponuđač čija ponuda bude proglašena najpovoljnijom dužan je, ukoliko to već nije učinio u ponudi, naknadno dostaviti original ili kopiju Izvoda iz sudskog registra koji nije stariji od 90 dana od dana dostavljanja ponude, u cilju zaključenja ugovora)

i) Izjava o prihvatanju općih i posebnih uvjeta

j) ostali dokumenti koji se odnose na predmet nabavke, a koji su u skladu sa tenderskom dokumentacijom.

Uvidom u opće podatke o predmetu konkretne nabavke, ovaj organ je utvrdio da je u navedenom dijelu tenderske dokumentacije ugovorni organ utvrdio vrstu postupka: Konkurentski zahtjev.

Tačkom 2. TD utvrđen je predmet konkretne nabavke: Izrada fasade na Sredjoj školi Stolac.

U vezi sa utvrđenim ovaj organ ističe da je članom 88. stav (2) Zakona o javnim nabavkama propisano da:

PrilIkom pripreme konkurentskog zahtjeva, ugovorni organ dužan je donijeti odluku o pokretanju postupka i koristiti model konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda koji propisuje Agencija.

(3) Zahtjev za dostavu ponuda obuhvata adekvatne i dovoljne informacije na osnovu kojih ponuđači mogu pripremiti svoje ponude na stvarno konkurentskoj osnovi. Ugovorni organ dužan je u zahtjevu navesti: precizan rok i mjesto prijema ponuda, minimum dokumenata kojima se dokazuje kvalificiranost ponuđača (ako ih zahtijeva) i sl.

Članom 44. Zakona o javnim nabavkama je propisano:

(1) Ugovorni organ provjerava i ocjenjuje da li je kandidat/ponuđač pouzdan i sposoban da izvrši ugovor, u skladu sa uslovima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji.

(2) Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti.

(3) Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni.

(4) Ugovorni organ od kandidata/ponuđača zahtijeva samo one dokaze koji su neophodni da bi se utvrdilo da li kandidat/ponuđač zadovoljava kvalifikacione uslove koje je postavio ugovorni organ.

(5) Ugovornom organu nije dopušteno da odbije zahtjev za učešće ili ponudu isključivo na osnovu toga što su ih podnijeli ili pravno ili fizičko lice iz člana 2. stav (1) tačka c) ovog zakona ili grupa kandidata/ponuđača.

(6) Samo onim kandidatima/ponuđačima čije kvalifikacije zadovoljavaju uslove utvrđene u tenderskoj dokumentaciji dopušteno je da nastave postupak javne nabavke.

Članom 46. stav (1) Zakona o javnim nabavkama je propisano da 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.

Članom 51. Zakona o javnim nabavkama je propisano da u postupku javne nabavke radova 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 pet godina ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od pet godina;
b) obrazovne i profesionalne kvalifikacije izvođača radova i/ili kvalifikacije njegovog rukovodećeg osoblja, i naročito kvalifikacije licâ koja su odgovorna za izvođenje konkretnih radova;
c) izjavu o angažiranom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, naročito onom osoblju koje je angažirano za poslove nadzora i kontrole kvaliteta, a za koje se ne može zahtijevati da su zaposleni kod kandidata/ponuđača;
d) izjavu izvođača radova o prosječnom godišnjem broju zaposlenih i broju rukovodećeg osoblja u posljednje tri godine;
e) potvrdu o građevinskim mašinama i tehničkoj opremi kojom izvođač raspolaže u svrhu izvršenja ugovora;
f) izjavu kandidata/ponuđača da prihvata preduzimanje mjera upravljanja zaštitom okoline i mjera energetske efikasnosti koje će privredni subjekat primjenjivati prilikom izvođenja radova.

Članom 7. stav (1) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumetacije i ponuda je propisano da ugovorni organ određuje uslove finansijske i/ili tehničke i profesionalne sposobnosti kandidata/ponuđača u slučaju kada je zadovoljenje tih uslova nužna osnova za ocjenu sposobnosti kandidata/ponuđača za izvršenje određenog ugovora.

Također, članom 53. stav (1) Zakona o javnim nabvakama je propisnano da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ovog zakona i podzakonskih akata.

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, da je ugovorni organ predmetnom tenderskom dokumentacijom odredio minimum zahtjeva za kvalifikaciju ponuđača u pogledu njihove sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti koja je u vezi sa predmetom nabavke, na način da je zahtijevao dostavljanje originala ili ovjerene kopije Izvoda iz sudskog registra za obavljanje profesionalne djelatnosti iz predmeta nabavke ne starijeg od 90 dana od dana dostavljanja ponude, ovaj organ ističe da je ugovorni organ postupio u skladu sa članom 46., članom 44. stav (2), (3) i (4) ZJN, kao i u skladu sa članom 53. stav (1) ZJN.

Pri tome ovaj organ ističe da je ugovorni organ dužan prilikom pripreme tenderske dokumetacije poštivati odredbe Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata iz oblasti javnih nabavki i da je diskreciono pravo ugovornih organa da odrede koje od dokaza propisanih Zakonom o javnim nabavkama će zahtijevati u svrhu dokazivanja kvalificiranosti ponuđača, a da obrazovne ili profesionalne kvalifikacije izvođača radova i/ili kvalifikacije njegovog rukovodećeg osoblja i naročito kvalifikacije lica koja su odgovorna za izvođenje konkretnih radova ugovorni organ može ali i ne mora zahtijevati, kako to propisuje član 51. ZJN (ugovorni organ u postupku javne nabavke radova može zahtijevati jedan ili više dokaza o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti ponuđača). Iz navedene odredbe jasno proističe da zakonodavac nije propisao obavezu ugovornom organu da iste zahtijeva, već ugovorni organ u svakom pojedinačnom slučaju cijeni i propisuje koji minimum uslova ponuđači trebaju ispunjavati da bi bili sposobni za izvršenje ugovora iz predmeta javne nabavke.

Ugovorni organ utvrđuje uslove za kvalifikaciju u skladu sa predmetnom nabavke, pa imajući u vidu da je u konkretnom slučaju ugovorni organ zahtijevao dokaz o registraciji u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj je ponuđač registriran (izvod iz sudskog registra) kojim (ponuđač) dokazuje svoje pravo da obavlja djelatnost iz predmeta konkretne nabavke, ovaj organ ističe da je na navedeni način ugovorni organ postupio po odredbama Zakona o javnim nabavkama i utvrdio minimum kvalifikacijskih uslova za ponuđače na način da su isti srazmjerni predmetu nabavke i u skladu sa njim, te da nemaju ograničavajući karakter. Dakle, ugovorni organ je cijenio da je kvalificiran za izvršenje predmetnih radova onaj ponuđač koji je registriran za obavljanje istih u odgovarajućem registru zemlje iz koje dolazi, a da bi neki pravni subjekt uopće bio registrovan za obavljane određene djelatnosti mora

ispunjavati opće i posebne uslove propisane materijalnim propisima iz oblasti za koju se registrira.

Pri tome se napominje da žalitelj u smislu člana 102. stav (3) ZJN ničim nije dokazao da je u konkretnom slučaju, pored zahtijevanja dokaza o registraciji u odgovarajućim profesionalim registrima, nužno zahtijevati i dipl. građ. inž. sa pet godina radnog iskustva i položenim stručnim ispitom za izvođača predmetnih radova, a da je ugovorni organ pripremio tendersku dokumetaciju na način da je utvrdio minimum zahtjeva za kvalifikaciju ponuđača koji se tiču sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti u skladu sa članom 46. Zakona, zbog čega ovaj organ navod žalitelja kao i žalbu u cijelosti smatra neosnovanom i istu odbija.

S obzirom da je odbio žalbu, ovaj organ odbio je zahtjev za povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama.

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

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Tomislav Ćužić

Dostavljeno:
-Bumat d.o.o. Čapljina
-Općina Stolac
-evidencija
-a/a