BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2363-7/21

Mostar, 30. 9. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja DŽALE ISKOP d.o.o. Kalesija, broj: 05-08/21-2483 od 19. 08. 2021. godine izjavljenoj na Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 02-1-04-2-3820-5/21 od 05. 08. 2021. godine u postupku javne nabave: *Čišćenje i uređenje korita rijeke Gribaje na lokalitetu parcele tzv. Hatićka (nastavak projekta – radovi na igraonici)*, ugovornog tijela Općina Kalesija, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 30. 9. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.

2. **Poništava se** Odluka ugovornog tijela Općina Kalesija o poništenju postupka javne nabave, broj: 02-1-04-2-3820-5/21 od 05. 08. 2021. godine u postupku javne nabave: *Čišćenje i uređenje korita rijeke Gribaje na lokalitetu parcele tzv. Hatićka (nastavak projekta – radovi na igraonici)* zajedno sa Obavještenjem o poništenju postupka nabave 52-1-3-27-4-32/21 objavljeno na portalu javnih nabava dana 18. 08. 2021. godine **i predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak.**

3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Općina Kalesija (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog otvorenog postupka (Obavještenje o nabavci 52-1-3-27-3-29/21 objavljeno na portalu javnih nabava dana 14. 07. 2021. godine) donio Odluku o poništenju postupka javne nabave, broj: 02-1-04-2-3820-5/21 od 05. 08. 2021. godine u postupku javne nabave: *Čišćenje i uređenje korita rijeke Gribaje na*

lokalitetu parcele tzv. Hatićka (nastavak projekta – radovi na igraonici).

Ponuditelj DŽALE ISKOP d.o.o. Kalesija je dana 19. 08. 2021. godine izjavio žalbu, broj: 05-08/21-2483 na gore navedenu odluku ugovornog tijela.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Ponuditelj DŽALE ISKOP d.o.o. Kalesija (u daljem tekstu; **Žalitelj**) u žalbi, broj: 05-08/21-2483 od 19. 08. 2021. godine navodi kako u zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda kao razlog za proglašenje neprihvatljive ponude stoji: „Džale Iskop d.o.o. Kalesija - Ponuda ponuđača je neprihvatljiva iz razloga što je broj deviznog računa naveden u izvještaju o računima poslovnog subjekta (izdat od Centralne Banke BiH od 16.07.2021.godine) nije isti kao onaj naveden u potvrdi o solventnosti deviznog računa (izdata od NLB banke broj: 101400-268-01/21 od 08.07.2021.godine)."

Točno je da je NLB Banka izdala potvrdu, gdje fali dio brojeva računa, a ne da se isti razlikuje kako to navodi ugovorni organ.

Dalje se referira na Instrukciju o strukturi računa za obavljanje platnih transakcija izdano od strane Centralne banke Bosne i Hercegovine od 12. 12. 2000. godine, pozivajući se na članak 2.

Dakle dio brojeva koji nedostaje u samoj potvrdi NLB banke broj: 101400-268-01/21 od 08.07.2021.godine svakako pripada samoj banci i ona ih određuje samostalno, a kako je navedeno u instrukcijama o strukturi računa za obavljanje platnih transakcija zadnja dva broja su kontrolni brojevi utvrđeni prema algoritmu Centralne Banke BiH. Također prilaže i kopiju ugovora sa NLB Bankom gdje se javno vidi da NLB Banka devizni račun vodi pod brojem 103669499, na šta kao potpisnik ugovora nije imao pravo izmjene, kao i na samu potvrdu, iako je na zahtjevu za izdavanje potvrde naveo broj kako to vodi Centralna Banka BiH.

Dana 13.08.2021.godine NLB Banci poslao je urgenciju broj: 04-08/21-2482 na sam predmet izdavanja potvrde te tražio objašnjenje za naveden slučaj. Dana 18.08.2021.godine dobio je odgovor na upit broj: 101400-274-07/21 gdje stoji: „Vezano za Vaš zahtjev i navođenje broja deviznog računa „1321410366949969" obavještavamo Vas da svi devizni računi pravnih lica u NLB Banci imaju devet (cifara). Njihovo evidentiranje i „prikazivanje" kao šesnaestocifrenog (16-cifrenog) broja kod Centralne banke BiH je stvar softverskog rješenja Centralne banke Bosne i Hercegovine. Također broj devizne partije 103669499 računa Džale Iskop doo Kalesija je sadržan u računu koji ste naveli 13214-103669499-69."

Ugovorni organ nije izvršio nikakve provjere u samoj banci kako bi otklonio sumnje, a što

je trebalo učiniti s obzirom da je jedini ponuđač u okviru procijenjene vrijednosti, te smatra da je direktno oštećeni u ovoj javnoj nabavci, a što ugovornom organu nalaže vlastita TD broj: 02-1-04-2-3820-3/21.

Ako se na pomenutu stvar nije očitovao ugovorni organ te tražio pojašnjenje mogao je dokazati iz PS P3 Izvještaja o računima poslovnog subjekta CB BiH da devizni račun Džale Iskop d.o.o. Kalesija pod rednim brojem 3 u koloni „Status računa datum i vrijeme statusa" stoji sljedeće „ Aktivan 01.10.2018. 08:07", dakle devizni račun nije imao nikakve promjene od 01.10.2018. godine (kada je otvoren) do 16.07.2021.godine kada je izdat izvještaj pa samim tim nije mogao ni biti blokiran. Iz PS P3 Izvještaja o računima poslovnog subjekta CB BiH, jasno vidi da postoji samo otvoren jedan devizni račun kod NLB Banke, a za koji je NLB Banka izdala potvrdu i kakav god da je broj računa navela na potvrdi sasvim je jasno da je riječ o pomenutom deviznom računu.

Shodno svemu navedenom predlaže da drugostupanjsko tijelo donese odluku kojom će poništiti osporavanu odluku ugovornog tijela. Uz žalbu je priložena dokumentacija i to: OBAVIJEST o prijemu 10.08.2021.godine, Odluka o poništenju postupka javne nabavke broj: 02-1-04-2-3820-5/21 od 05.08.2021.godine, Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda broj: 02-1-04-2-3820-4/21 od 05.08.2021.godine, Potvrda NLB Banka broj: 101400-268-01/21 od 08.07.2021.godine, PS P3. Izvještaj o računima poslovnog subjekta od 16.07.2021. godine, Ugovor o otvaranju i vođenju deviznog računa broj: 103669499 od 02.10.2012. godine, URGENCIJA broj: 04-08/21-2482 od 13.08.2021.godine, Odgovor na upit-urgenciju broj: 101400-274-07/21 od 18.08.2021.godine, Zahtjev za izdavanje potvrde broj: 20-07/21-2426 od 08.07.2021.godine.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 02-1-04-2-3820-5/21 od 20. 08. 2021. godine navodi da je žalba neosnovana samo iz razloga što ugovorni organ smatra da Banka ponuđača u ovom slučaju NLB Banka d.d. Sarajevo treba da izdaje potvrde pravnim licima sa „cijelim nizom brojeva" od 16 cifara „13214- 103669499-69", onako kako se vode u softveru Centralne Banke BiH i kako to izdaju banke kao npr. Unicredit Banka ili BBi Banka, a ne da izdaje potvrdu samo sa navođenjem broja devizne partije u ovom slučaju 103669499.

Ugovorni organ je dana 05.08.2021. godine izvršio pregled i ocjenu prispjelih ponuda i utvrdio slijedeće:
- da je blagovremeno prispjela samo jedna ponuda od strane ponuđača Džale Iskop d.o.o. Kalesija;
- da je prilikom pregleda ponude utvrđeno da je ponuđač dostavio Izvještaj Centralne Banke BiH sa navedenim računima koje ponuđač ima otvorene i aktivne kod drugih poslovnih banka, kao i potvrde poslovnih banaka koje su navedene u Izvještaju CB BiH, a u kojima ima otvorene račune (aktivne račune).

U Izvještaju CB BiH navedeno je da ponuđač pored ostalih ima otvoren i aktivan devizni račun kod NLB Banke 13214-103669499-69, a za koji je NLB Banka izdala potvrdu o solventnosti navođenjem samo broja 103669499 koji nije identičan broju na Izvodu iz CB BiH, kao kod ostalih poslovnih banaka.

Nakon pregleda i ocjene ponuda Ugovorni Organ je dana 05.08.2021.godine donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke radova broj 02-1-04-2-3820-5/21.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-2363-4/21 od 31. 08. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se da žalitelj nije dostavio odgovor na gore navedeni akt ovog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno tenderske dokumentacije, ponude žalitelja, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Iz stanja spisa proizlazi da između stranaka postoji spor o tome da li je potvrda NLB banke u skladu sa brojem računa navedenog na Izvještaju Centralne banke Bosne i Hercegovine od čega zavisi i prihvatljivost ponude žalitelja u konkretnom postupku javne nabave.

Razmatrajući žalbene navode, izvršen je uvid u tendersku dokumentaciju ugovornog tijela, broj: 02-1-04-2-3820-3/21 od 13. 07. 2021. godine, te je utvrđeno slijedeće:

- Točkom 3.3. propisana je Ekonomsko financijska sposobnost na način da ponuditelj u prethodnih 6 mjeseci računajući od trenutka izdavanja potvrde od strane nadležne institucije nije imao blokiran niti jedan račun koji vodi kod poslovne banke, a točkom 3.1. propisani su dokazi koji se zahtijevaju kako slijedi: Ocjene ekonomskog i financijskog stanja ponuđača će se izvršiti na osnovu dostavljene izjave ovjerene od strane ponuđača o ispunjavanju uslova iz člana 47.stav 1 tačke a) i c) i stav 4) Zakona, koja se dostavlja u formi utvrđenoj Aneksom 5 tenderske dokumentacije (izjava ne smije biti starija od datuma objave obavještenja za predmetnu nabavku) i dostavljene obične kopije sljedećih dokumenata:

- odgovarajući dokument koji izdaje banka ili druga financijska institucija kojim se dokazuje da u posljednjih 6 mjeseci računi ponuđača nisu bili u blokadi. Za ponuđače iz BiH to su Izvještaj Centralne Banke BiH (Izvještaj o računima pravne osobe), a za strane ponuđače potvrda koju izdaje nadležna financijska institucija u skladu sa propisima zemlje u kojoj je ponuđač registriran, traženi dokument ne može biti stariji od 3 mjeseca, računajući od dana dostave ponude.
- potvrde poslovnih banaka kojima Ponuđač dokazuje da mu transakcijski računi (navedeni u

Izvještaju CB BiH ili nadležne financijske institucije) u poslovnim bankama u prethodnih šest (6) mjeseci odnosno od početka poslovanja, ako je ponuđač registriran, odnosno počeo sa radom, prije manje od 6 mjeseci, nisu bili u blokadi. Tražene potvrde ne mogu biti starije od 3 mjeseca, računajući od dana dostave ponude.
Ponuđači će dostaviti navedene dokaze uz ponudu u kopiji. Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke dužan je dostaviti navedene dokaze u originalu ili ovjerenoj kopiji od strane nadležne institucije u roku od 7 dana od dana obavještenja o dodjeli ugovora.

Uvidom u ponudu žalitelja, broj: 52-07/21-2458, utvrđeno je slijedeće:

- Na stranici 16 nalazi se Izvještaj Centralne banke Bosne i Hercegovine o računima poslovnog subjekta odnosno žalitelja na dan 16. 07. 2021. godine iz kojeg je vidljivo da žalitelj ima četiri računa u dvije banke i to: Bosna Bank International d.d. Sarajevo koji je i glavni račun kao i jedan devizni račun u istoj banci, te NLB Banka d.d. Sarajevo u kojoj žalitelj ima jedan devizni račun, broj računa 1321410366949969 te još jedan račun u istoj banci.;
- Na stranici 17 nalazi se potvrda Bosna Bank International d.d. Sarajevo od 15. 07. 2021. godine za glavni račun.;
- Na stranici 18 nalazi se potvrda Bosna Bank International d.d. Sarajevo od 15. 07. 2021. godine za devizni račun.;
- Na stranici 19 nalazi se potvrda NLB Banka d.d. Sarajevo, broj: 101400-269-01/21 od 08. 07. 2021. godine za aktivan transakcijski račun.;
- Na stranici 20 nalazi se potvrda NLB Banka d.d. Sarajevo, broj: 101400-268-01/21 od 08. 07. 2021. godine za devizni račun u kojem se navodi da žalitelj ima aktivan devizni račun, broj računa 103669499 koji je u posljednjih 6 mjeseci solventan odnosno nije bio blokiran.

Uvidom u dokaze dostavljene uz žalbu, utvrđeno je slijedeće:

- Zahtjevom žalitelja, broj: 20-07/21-2426 od 08. 07. 2021. godine upućenog NLB banci zatraženo je izdavanje potvrde da devizni račun nije blokiran u posljednjih 6 mjeseci kod navedene banke, račun broj: 1321410366949969.;
- Urgencijom žalitelja, broj: 04-08/21-2482 od 13. 08. 2021. godine upućenog NLB Banka d.d. Sarajevo u kojem se navodi kronologija predmeta sve do donošenja osporavane odluke, pa se traži od navedene banke da u pisanoj formi objasni da li je, i u slučaju da jeste, kako je došlo do propusta jer je žalitelj tražio da mu se izda potvrda za cjelokupan broj deviznog računa, broj: 1321410366949969.;
- Odgovorom NLB Banka d.d. Sarajevo, broj: 101400-274-07/21 od 18. 08. 2021. godine naslovljenog na žalitelja dostavljeno je pisano očitovanje u kojem navedena banka obavještava žalitelja da svi devizni računi pravnih osoba u NLB Banci imaju devet cifara, njihovo evidentiranje i prikazivanje kao šesnaestocifrenog broja kod Centralne banke Bosne i Hercegovine je stvar softverskog rješenja Centralne banke Bosne i Hercegovine. Također broj devizne partije 103669499 računa žalitelja je sadržan u računu koji je naveden u zahtjevu za izdavanje potvrde.;
- Ugovorom o otvaranju i vođenju deviznog računa, broj: 103669499 zaključen dana 02. 10. 2012. godine između NLB Banke d.d. Tuzla i žalitelja vidljivo je u članku 3 da banka otvara i vodi devizni račun klijenta odnosno žalitelja, broj: 103669499 na koji će se polagati efektivni strani novac i evidentirati priliv i odliv ostvaren po osnovu transakcija.

U kontekstu žalbenog navoda i izjašnjenja ugovornog tijela, te utvrđenog činjeničnog stanja, ovo vijeće nesporno zaključuje da je žalitelj u svojoj ponudi s ciljem dokazivanje ekonomsko financijske sposobnosti dostavio tražene dokaze propisane točkom 3.1. u vidu Izvještaja Centralne banke Bosne i Hercegovine o stanju računa žalitelja na dan 16. 07. 2021. godine, te četiri potvrde za naznačena četiri računa u navedenom Izvještaju Centralne banke Bosne i Hercegovine.

Po stavu ovog vijeća, žalitelj je dostavljenim dokazima uz žalbu odnosno Zahtjevom žalitelja, broj: 20-07/21-2426 od 08. 07. 2021. godine, Urgencijom žalitelja, broj: 04-08/21-2482 od 13. 08. 2021. godine upućenog NLB Banka d.d. Sarajevo, Odgovorom NLB Banka d.d. Sarajevo, broj: 101400-274-07/21 od 18. 08. 2021. godine, te Ugovorom o otvaranju i vođenju deviznog računa, broj: 103669499, dokazao žalbene navode jer je nesporno utvrđeno da je žalitelj uputio zahtjev NLB Banci za izdavanje potvrde za devizni račun broj 1321410366949969, zatim je nakon saznanja da je njegova ponuda odbijena kao neprihvatljiva isključivo iz razloga što ugovorno tijelo smatra da dostavljena Potvrda NLB Banka d.d. Sarajevo sa stranice 20 ponude ne odgovara broju deviznog računa iste banke navedenog u Izvještaju Centralne banke Bosne i Hercegovine, a što žalitelj uspješno pobija dostavljenim odgovorom NLB Banka d.d. Sarajevo, broj: 101400-274-07/21 od 18. 08. 2021. godine u kojem se navodi da devizni broj naznačen u potvrdi sa stranice 20 ponude odgovara deviznom računu navedenom u Izvještaju Centralne banke Bosne i Hercegovine, što sve na kraju potkrepljuje i dostavljenim ugovorom o otvaranju i vođenju deviznog računa, broj: 103669499 zaključenog između NLB Banka i žalitelja.

Prema tome, ovo vijeće ističe da je ugovorno tijelo u prvostupanjskom postupku propustilo primijeniti načelo materijalne istine, kao jedno od temeljnih načela upravnog postupka, jer u postupku se mora utvrditi pravo stanje stvari, i u tom cilju moraju se potpuno i pravilno utvrditi sve činjenice koje su od važnosti za donošenje zakonitog i pravilnog rješenja, kao i načelo ocjene dokaza jer u konkretnom postupku ugovorno tijelo nije izvršilo savjesnu i brižljivu ocjenu svakog dokaza posebno, i svih dokaza zajedno, kako bi utvrdilo koje su to činjenice dokaze na osnovu rezultata cjelokupnog postupka, nego je zaključak izvelo samo na temelju Potvrde NLB Banka d.d. Sarajevo sa stranice 20 ponude pri čemu uopće nije uzelo u razmatranje sve dokaze koje je žalitelj priložio uz žalbu zbog čega je proizvoljno odlučio da ponuda žalitelja nije prihvatljiva ne dajući niti jedan argument i dokaz kojim bi postojanje činjenica i okolnosti na temelju kojih je utvrdio da se radi o neosnovanoj žalbi, te je tako postupio u suprotnosti sa člankom 102. stavak (2) ZJN.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo vijeće utvrđuje da je žalba **osnovana**.

Sukladno svemu navedenom, ovo vijeće je nesporno utvrdilo da je žalitelj dostavljenim dokazima dokazao svoju ekonomsko financijsku sposobnost kako je traženo točkom 3.3. tenderske dokumentacije, a u svezi sa točkom 3.1. tenderske dokumentacije, te je isti postupio u skladu sa zahtjevima i uvjetima iz tenderske dokumentacije u skladu sa člankom 57. stavak (1) ZJN zbog čega nisu ispunjeni uvjeti da se ponuda žalitelja odbaci kao neprihvatljiva što je ugovorno tijelo očito u prvostupanjskom postupku nepravilno ocijenilo uslijed čega je osporavana odluka nezakonita, pa se kao takva poništava i predmet se vraća ugovornom tijelu, kao prvostupanjskom

tijelu, na ponovni postupak. U ponovnom postupku, ugovorno tijelo će postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela iznesenim u ovom rješenju i okončati postupak u skladu sa odredbom članka 69. stavak (1) točka a) ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) ZJN i članka 230. stavak (2) ZUP-a ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:
- DŽALE ISKOP d.o.o. Kalesija, Ulica Halisijska bb, 75260 Kalesija,
- Općina Kalesija, Patriotske lige 15, 75260 Kalesija,
- evidencija
- a/a