BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-564-9/21
Мостар, 20.05.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Е3 д.о.о. Сарајево од 11.02.2021, заступаног по пуномоћнику Ајдину Брчаниновићу адвокату из Сарајева, изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02/1-546/21 од 02.02.2021. године у поступку јавне набавке нових уређаја за континуирано праћења зрака на подручју општине Какањ, уговорног органа Општине Какањ, на основу члана 93. став (7), члана 104. и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 39/14) на сједници Вијећа I одржаној 20.05.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се одбија као неоснована.
2. Одбија се захтјев жалиоца за накнаду трошкова жалбеног поступка.
3. Одбија се захтјев жалиоца за поврат накнаде за покретање жалбеног поступка

Образложење

Уговорни орган Општина Какањ (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отворени поступак јавне набавке нових уређаја за континуирано праћења зрака на подручју општине Какањ, за који је Обавјештење о набавци број: 792-1-1-28-3-15/20 објављено на порталу јавних набавки 29.06.2020. године, исправка за Обавјештење о набавци број: 792-1-1-28-8-18/20 објављена на порталу јавних набавки 23.07.2020. године и исправка за Обавјештење о набавци број: 792-1-1-28-8-1/21 објављена на порталу јавних набавки 05.01.2021. године.

Након проведеног поступка уговорни орган донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02/1-546/21 од 02.02.2021. године на коју је понуђач Е3 д.о.о. Сарајево (у даљњем тексту: жалилац) изјавио жалбу коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједило овом орган код којег је запримљена дана 23.02.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 04.03.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Против Одлуке о избору најповољнијег понуђача Уговорног органа Општине Какањ број: 02/1-564/21 од 02.02.2021. године, Жалитељ „Е3" д.о.о. Сарајево благовремено у складу са одредбама члана 97., 99. и 100. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ", број: 39/14), изјављује

ЖАЛБУ

са приједлогом да Уговорни орган Општина Какањ у цијелости усвоји ову жалбу и стави ван правне снаге Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02/1-564/21 од 02.02.2021. године те да поништи поступак јавне набавке, у супротном да ову Жалбу прослиједи Уреду за разматрање жалби БиХ, (у даљем тексту: УРЖ), којег молимо да након што заприми ову Жалбу, у складу са одредбама члана 110. Закона о јавним набавкама БиХ, путем привременог налога одгоди наставак поступка јавне набавке до доношења коначне Одлуке по жалби, размотри Жалбу, уважи наводе из Жалбе и поништи ожалбену Одлуку, те предмет врати Уговорном органу Општина Какањ на поновно поступање, те такођер износимо и приједлог УРЖ-у да донесе и Рјешење о повратку накнаде за покретање поступка прописане чланом 108. Закона о јавним набавкама БиХ у случају да Жалитељ у даљем поступку изврши уплату исте.

Жалбени разлози:

- битна повреда одредаба управног поступка,
- битна повреда Закона о јавним набавкама БиХ и подзаконских аката,
- погрешно и непотпуно утврђено чињенично стање.

Образложење

Дана 02.02.2021. године Уговорни орган Општина Какањ у отвореном поступку набавке нових уређаја за континуирано праћење квалитета зрака на подручју Општине Какањ донијела је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02/1-564/21, којом Одлуком се прихвата Препорука Комисије за јавне набавке број: 08/1-11-2288-1/20 од 28.01.2021. године, те се Уговор за набавку нових уређаја за континуирано праћење квалитета зрака на подручју Општине Какањ додјељује Групи понуђача „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево, Понуда број: А5-П-002-21 од 15.01.2021. године, за понуђену цијену од 66.990,00 КМ без ПДВ-а, као најбоље оцијењеном понуђачу.

Жалитељ „Е3" д.о.о. Сарајево истиче да је Одлука о избору најповољнијег понуђача Уговорног органа Општине Какањ број: 02/1-564/21 од 02.02.2021. године незаконита из сљедећих разлога:

- Жалитељ „Е3" д.о.о. Сарајево је дана 05.02.2021. године, на основу благовремено поднесеног Захтјева за увид у понуду, у складу са одредбама члана 11. став 5. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, извршио увид у Понуду Групе понуђача „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево број: А5-П-002-21 од 15.01.2021. године, која Понуда је од стране Уговорног органа, на Препоруку Комисије за јавне набавке, прихваћена.

- Одредбе члана 45. и 52. Закона о јавним набавкама БиХ не разликују достављање квалификационих докумената, у овом случају Изјава, када је у питању један или група понуђача, што значи да те услове мора испуњавати сваки члан групе понуђача, односно да тражене Изјаве мора доставити и један и други члан Групе понуђача.
  У вези са наведеним, на страницама број: 20., 21., 82. и 83. прихваћене Понуде налазе се Прилози број: 4. и 7. Тендерске документације- Изјаве о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка од а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ и Изјаве из члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ **за оба правна лица који чине Групу понуђача, „ЕУНОИА" д.о.о, Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево.**
- Увидом и читањем у наведене Прилоге- Изјаве из члана 45. и члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ, који су саставни дио Понуде, да се утврдити да су као потврда вјеродостојности истих код органа управе за оба члана Групе понуђача овјерени потписи директора Друштва „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево, Хурем Емира.

Напријед наведено значи да је орган управе печатом као потврдом вјеродостојности датих изјава члана Групе понуђача „НРГ" д.о.о. Сарајево- Прилог број: 4 тендерске документације- Изјаву о испуњености услова из члана 45. став (1) точка од а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ са стране 21. Понуде и Прилог број: 7. тендерске документације- Писмену изјаву из члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ са стране 83. Понуде **овјерио потпис законског заступника- директора другог члана Групе понуђача, Друштва „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево, што наведене Изјаве, као прилоге Понуде, чини незаконитим.**

- Наиме, одредбама члана 45. став 4. Закона о јавним набавкама БиХ прописано је: „Кандидат/понуђач у сврху доказа о испуњавању услова из става (1) овог члана дужан је доставити изјаву овјерену код надлежног органа, у форми и на начин који прописује Агенција подзаконским актом.", док је одредбама члана 52. став 2. Закона о јавним набавкама БиХ прописано: „Сваки кандидат/понуђач дужан је уз понуду доставити и посебну писмену изјаву да није нудио мито нити учествовао у било каквим радњама које за циљ имају корупцију у предметној јавној набавци.".

- Форме Изјава из члана 45. и члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ објављене су у Упутству за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ", број: 90/14 и 20/15), те је наведеним Упутством, као и самим текстом из обрасца Изјава назначено да те изјаве потписују лица у својству представника привредних друштава, што значи да је то законски заступник привредног субјекта или запосленик којег законски заступник тог правног лица посебно овласти.

- **Дакле, у конкретном случају ради се о Групи понуђача, па је потпис који се овјерава код органа управе на наведеним Изјавама за члана Групе понуђача Друштво „НРГ" д.о.о. Сарајево морао овјерити законски заступник тог правног лица, или запосленик тог правног лица, по посебном овлашћењу законског заступника- директора.**

- Надаље, одредбама члана 58. став 1. тачка г) Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да свака Понуда обавезно садржи потпис подносиоца понуде или овлаштеног лица на основу пуномоћи која у том случају мора бити приложена у оригиналу или овјереној копији, па како у конкретном случају таква пуномоћ овлаштеног лица Друштва „НРГ" д.о.о. Сарајево за овјеру потписа Изјава из члана 45. и 52. Закона о јавним набавкама БиХ не постоји, то исту чини незаконитом.

- **<u>У прилог напријед наведеним тврдњама иде и став Агенције за јавне набавке Босне и Херцеговине од 13.07.2020, године, којег достављамо у прилогу ове Жалбе.</u>**

- Како наведене Изјаве нису дате/овјерене у складу са одредбама напријед цитираних чланова законских и подзаконских аката, односно, вјеродостојност Изјава из члана 45. и члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ није потврђена, већ је на истима за члана Групе понуђача „НРГ" д.о.о. Сарајево овјерен потпис законског заступника другог члана Групе понуђача „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево, који није нити запосленик „НРГ" д.о.о. Сарајево, то наведене Изјаве као и цјелокупну прихваћену понуду чини незаконитом, па је Уговорни орган морао такву понуду Групе понуђача одбацити као неуредну.

Дакле, у овом конкретном случају, увидом и читањем у Изјаву о испуњености услова из члана 45. став (1) точка од а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ са странице 21. Понуде и Изјаву из члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ са странице 83. Понуде Групе понуђача, да се утврдити да на истима стоји: „Ја, нижепотписани Ален Хоџић... у својству представника привредног друштва: Директор „НРГ" д.о.о. Сарајево", док је на истима, од стране органа управе овјерен потпис законског заступника - директора другог правног лица, што значи да давалац изјаве и лице чији се потпис као потврда вјеродостојности датих изјава овјерава, нису иста лица.

Обзиром на све напријед наведене разлоге, истакнуте чињенице и стање списа, Жалитељ „Е3" д.о.о. Сарајево моли уговорни орган да до краја испита и утврди претходно образложене жалбене наводе, те предлаже као у диспозитиву Жалбе.

Прилог: - Став Агенције за јавне набавке БиХ број: 02-02-1-1417-2/20 од 13.07.2020. године"

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Разматрајући наводе Жалитеља, Уговорни орган је поновно извршио увид у Понуду Групе понуђача ЕУНОИА д.о.о. Сарајево и НРГ д.о.о. Сарајево, те утврдио да су оспорене Изјаве из члана 45. став (1) тачка од а) до д) и 52. Закона о јавним набавкама БиХ, попуњене и потписане од стране овлаштених особа Друштва ЕУНОИА д.о.о. Сарајево, директор Емир Хурем и НРГ д.о.о. Сарајево, директор Ален Хоџић.

Надаље је утврђено да је, приликом овјере изјава код овлаштеног органа, на штамбиљу за овјеру потписа дошло до грешке, јер је на свим штамбиљима уписано име Емир Хурем као даваоца изјава.

Како би овај Уговорни орган утврдио право чињенично стање, актом број: 02/1-953/21 од 17.02.2021. године, од овлаштеног органа Општине Ново Сарајево, Змаја од Босне 55, Сарајево, тражио је Информацију о овјери вјеродостојности Изјаве о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка од а) до д) и 52. Закона о јавним набавкама БиХ.

Општина Ново Сарајево, се очитовала актом, број: 11-04-1473/21 од 17.02.2021. године, у којем између осталог наводи: **„да су извршили увид у службену евиденцију - Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ“, те утврдили да је 15.01.2021. године под редним бројем 6157 извршена овјера потписа за лица Хурем Емира и Хоџић Алена.**

Надаље је констатовано да је Виши референт за овјеру потписа, рукописа и преписа, приликом уношења података у штамбиљ овјере потписа, на достављеним изјавама, ГРЕШКОМ уписао податке само једног а не и другог лица чији су потписи овјерени у Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ“. Доказ: фцо страница из Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ“ у којој су заведене овјере потписа за лица Емира Хурем и Алена Хоџић".

Напомињемо да је поступак набавке нових уређаја за континуирано праћење квалитета зрака на подручју општине Какањ покренут 30.06.2020. године. УРЖ је 17.12.2020. године, донио Рјешење, број: ЈН2-03-07-1-3121-7/20, који је жалбу жалитеља Е3 д.о.о. Сарајево одбио у цјелости као неосновану, те је овај Орган наставио са поступком јавне набавке.

Отварање понуда одржано је 19.01.2021. године, гдје су пристигле двије понуде, од којих је понуда жалитеља одбачена јер није потпуна и није испуњавала захтјеве из тендерске документације, док је понуда Групе понуђача ЕУНОИА д.о.о. Сарајево и НРГ д.о.о. Сарајево оцјењена као прихватљива.

Важно је истакнути да се дио средстава за реализацију набавке финансира из Буџета Општине Какањ и средстава Фонда за заштиту околиша Федерације Босне и Херцеговине. Обзиром да је кориштење средстава Фонда за заштиту околиша временски ограничено, а да жалбени наводи нису проистекли грешком одабраног понуђача, у циљу најефикаснијег кориштења јавних средстава у вези са предметом набавке и његовом сврхом, пожељно је у што краћем року рјешити оспорени поступак, како наведена финансијска средства не би била повучена од стране Фонда, а уједно жалилац не би претрпио никакву финансијску штету.

На основу горе наведеног, уважавајући наводе уговорног органа, може се закључити да су наводи жалитеља неосновани, те предлажемо УРЖ-у доношење рјешења којим ће жалбу жалитеља одбити у цјелости, као неосновану.“

Актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-564-5/21 од 25.02.2021. године, изабрана група понуђач „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево, обавијештена је о вођењу поступка по жалби у складу са чланом 94. став (2) Закона о јавним набавкама.
Жалиоцу је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-564-4/21 од 25.02.2021. године, складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама, достављена копија изјашњења уговорног орган.

Жалилац је дана 08.03.2021. године овом органу доставио одговор на Изјашњење уговорног органа.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама.

Жалба је неоснована.

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

У жалбеном наводу жалилац наводи да је орган управе печатом као потврдом вјеродостојности датих изјава члана Групе понуђача „НРГ" д.о.о. Сарајево- Прилог број: 4 тендерске документације- Изјаву о испуњености услова из члана 45. став (1) точка од а) до д) Закона о јавним набавкама БиХ са стране 21. Понуде и Прилог број: 7. тендерске документације - Писмену изјаву из члана 52. Закона о јавним набавкама БиХ са стране 83. Понуде **овјерио потпис законског заступника- директора другог члана Групе понуђача, Друштва „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево, што наведене Изјаве, као прилоге Понуде, чини незаконитим, да се у конкретном случају ради се о Групи понуђача, па је потпис који се овјерава код органа управе на наведеним Изјавама за члана Групе понуђача Друштво „НРГ" д.о.о. Сарајево морао овјерити законски заступник тог правног лица, или запосленик тог правног лица, по посебном овлашћењу законског заступника-директора, и да је због наведеног уговорни орган требао одбацити понуду.**

Уговорни орган у изјашњењу наводи:

„Како би овај Уговорни орган утврдио право чињенично стање, актом број: 02/1-953/21 од 17.02.2021. године, од овлаштеног органа Општине Ново Сарајево, Змаја од Босне 55, Сарајево, тражио је Информацију о овјери вјеродостојности Изјаве о испуњености услова из члана 45. став (1) тачка од а) до д) и 52. Закона о јавним набавкама БиХ.

Општина Ново Сарајево, се очитовала актом, број: 11-04-1473/21 од 17.02.2021. године, у којем између осталог наводи: **„да су извршили увид у службену евиденцију - Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ", те утврдили да је 15.01.2021. године под редним бројем 6157 извршена овјера потписа за лица Хурем Емира и Хоџић Алена.**

Надаље је констатовано да је Виши референт за овјеру потписа, рукописа и преписа, приликом уношења података у штамбиљ овјере потписа, на достављеним изјавама, ГРЕШКОМ уписао податке само једног а не и другог лица чији су потписи овјерени у Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ". Доказ: фцо страница из Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ" у којој су заведене овјере потписа за лица Емира Хурем и Алена Хоџић"."

Овај орган је увидом у достављену документацију утврдио слиједеће:

- У изјави о испуњености услова из члана 45. став (1) точка од а) до д) Закона о јавним набавкама, која је достављена на страници 21. понуде Групе понуђача: „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево, утврђено је да је изјаву дао директор „НРГ" д.о.о. Сарајево, лице Ален Хоџић, а да је у штамбиљу овјере потписа наведено лице Емир Хурем;
- У изјави о испуњености услова из члана 52. Закона о јавним набавкама, која је достављена на страници 83. понуде Групе понуђача: „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево, утврђено је да је изјаву дао директор „НРГ" д.о.о. Сарајево, лице Ален Хоџић, а да је у штамбиљу овјере потписа наведено лице Емир Хурем;
- Да се Актом број: 02/1-953/21 од 17.02.2021. године, уговорни орган обратио Општини Ново Сарајево као органу који је овјерио спорне потписе на Изјавама из 45. став (1) тачка од а) до д) и члана 52. Закона о јавним набавкама, и тражио информацију о вјеродостојности наведних изјава.
- Општина Ново Сарајево је акту број: 11-04-1473/21 од 17.02.2021. године, навела слиједеће:

„На ваш Захтјев, извршили смо увид у службену евиденцију - Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ", те утврдили да је 15.01.2021. године под редним бројем 6157 извршена овјера потписа за лица Хурем Емира и Хоџић Алена.

Увидом у достављену документацију, констатује се да је Виши референт за овјеру потписа, рукописа и преписа, приликом уношења података у штамбиљ овјере потписа, на достављеним изјавама, грешком уписао податке само једног а не и другог лица чији су потписи овјерени у Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ"

Уприлогу акта, достављамо вам фцо. странице из Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ" у којој су заведене овјере потписа за лица Хурем Емира и Хоџић Алена."

С обзиром на наведено, овај орган сматра да је на основу достављане документације, утврђено да је приликом овјере у Изјавама из 45. став (1) тачка од а) до д) и члана 52. Закона о јавним набавкама, дошло до грешке на начин да је приликом уношења података у штамбиљ овјере потписа, на достављеним изјавама, грешком уписани подаци само једног а не и другог лица чији су потписи овјерени у Уписник за овјеру потписа, рукописа и преписа „ОВ", а што је доказано актом Општине Ново Сарајево је број: 11-04-1473/21 од 17.02.2021. године, те да је уговорни орган исправно поступио када се ради утврђивања чињеничног стања обратио органу који је извршио овјеру потписа на спорним изјавама ради утврђивања вјеродостојности истих.

Наиме, иако је поступак јавне набавке формални поступак и захтјеви из тендерске документације морају бити у потпуности испуњени како би понуда понуђача уопште била узета у разматрање, у конкретном случају, према налажењу овог органа понуда групе понуђача „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево, не треба бити одбачена из разлога који је наведен у жалби, јер је наведену грешку приликом овјере направио орган који је надлежан за овјеру потписа, као и да је исти потврдио вјеродостојност оспорених изјава, као и грешку која је учињена приликом овјере изјава, те је овај жалбени навод **неоснован.**

С обзиром да је одбио жалбу, овај орган одбио је захтјев за накнаду трошкова поступка у складу с чланом 105. Закона о управном поступку, као и захтјев за повраћај уплаћених средстава за покретање жалбеног поступка у складу са чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама.

На основу свега напријед наведеног, примјеном одредби члана 104. и 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама одлучено као у дипозитиву овог Рјешења.

Поука о правном лијеку:
Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Е3 д.о.о. Сарајево
- Општина Какањ
- Групи понуђача „ЕУНОИА" д.о.о. Сарајево и „НРГ" д.о.о. Сарајево
- Евиденција
- а/а