BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2647-7/21

Mostar, 14. 10. 2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi BULJAN CESTE d.o.o. Kreševo, broj: 016-09/21 DB od 16. 9. 2021. godine uložena na Izmjenu tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21TD od 14. 9. 2021. godine u postupku javne nabave: *Nabavka, transport i ugradnja posebnih objekata za smirivanje saobraćaja na specifičnim lokacijama na području Općine Ilidža*, ugovornog tijela Općina Ilidža, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) na sjednici Vijeća I održanoj 14. 10. 2021. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba kao osnovana.

2. **Poništava se u potpunosti** postupak javne nabave ugovornog tijela Općina Ilidža *Nabavka, transport i ugradnja posebnih objekata za smirivanje saobraćaja na specifičnim lokacijama na području Općine Ilidža*, te:
   - Tenderska dokumentacija JN 20/21, broj: 04-11-2275/21 od 11. 5. 2021. godine,
   - Obavještenje o nabavci 888-1-3-101-3-33/21 od 18. 5. 2021. godine,
   - Izmjena tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21TD od 14. 9. 2021. godine,
   - Ispravka za Obavještenje o nabavci 888-1-3-101-8-105/21 od 15. 9. 2021. godine,
   - kao i svi drugi akti ugovornog tijela sačinjeni u predmetnoj nabavci.

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

O b r a z l o ž e n j e

Općina Ilidža (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je dana 14. 9. 2021. godine pod brojem: 04-11-2275/21TD izvršila Izmjenu tenderske dokumentacije za JN 20/21 u postupku javne nabave: *Nabavka, transport i ugradnja posebnih objekata za smirivanje saobraćaja na specifičnim lokacijama na području Općine Ilidža* za koju je Ispravka za Obavještenje o nabavci 888-1-3-101-8-105/21 objavljena na portal javnih nabava dana 15. 9. 2021. godine.

BULJAN CESTE d.o.o. Kreševocv(u daljem tekstu; **Žalitelj**) je dana 16. 9. 2021. godine uložio žalbu, broj: 016-09/21 DB na Izmjene tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21TD od 14. 9. 2021. godine.

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 BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj navodi da žalbu izjavljuje jer je od strane ugovornog tijela izvršena izmjena tenderske dokumentacije, broj 04-11-2275/21 TD od 14. 9.2021. godine.

Smatra da je pozivanje ugovornog tijela na odredbe članaka 9. i 208. *Zakona o osnovama bezbijednosti saobraćaja na putevima u Bosni i Hercegovini* - Službeni glasnik Bosne i Hercegovine, br. 6/2006, 75/2006 - ispr, 44/2007, 84/2009, 48/2010, 48/2010 - dr. zakon, 18/2013, 8/2017, 89/2017 i 9/2018; radna mašina mora imati potvrdu o registraciji" paušalno, neprecizno i nejasno jer nigdje u konkretno navedenim odredbama članaka ne stoji da mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom spada pod ove stavke, a prije svega zato što UO nigdje u TD ne navodi tehničke karakteristike zahtijevane mašine, a mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom ima bezbroj, različitih veličina i različitih tehničkih karakteristika, pa u prilogu žalbe dostavlja slike raznih verzija mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom.

Smatra da je uporno traženje i potvrde o registraciji i upotrebne dozvole za mašinu za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom od strane UO pogrešno, nema dokazano uporište ni u Zakonu o osnovama bezbijednosti saobraćaja na putevima u Bosni i Hercegovini kao ni u ZJN.

Na osnovu gore izloženog zaključuje da su ovakvi zahtjevi ograničavajući i pogrešni, a u suprotnosti prema ZJN, i traži da ih ugovorni organ promijeni sukladno istom.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 04(06)-11-2275/21Ž-2 od 21. 9. 2021. godine navodi kako je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali da je neosnovana, te ističe da je *Zakonom o osnovama bezbijednosti saobraćaja na putevima u Bosni i Hercegovini* -"Službeni glasnik Bosne i Hercegovine", br. 6/2006, 75/2006 - ispr, 44/2007, 84/2009, 48/2010, 48/2010 - dr. zakon, 18/2013, 8/2017, 89/2017 i 9/2018; nedvosmisleno propisano da radna mašina mora imati potvrdu o registraciji.

Dalje se poziva na odredbu članka 9., 207. stavak (1), te članka 208. navedenog Zakona, kao i članak 35. Pravilnik o registriranju vozila u BiH.

Ugovorni organ je prilikom sačinjavanja tenderske dokumentacije iskoristio svoje pravo da može utvrditi tehničko-profesionalnu osposobljenost ponuđača, te nije izašao iz okvira zakonskih odredbi. Niti na jedan način nije ograničio konkurenciju niti favorizirao određenog ponuđača.

Propisao je uslove koji su jednaki za sve ponuđače.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-2647-4/21 od 28. 9. 2021. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom.

Uvidom u spis predmeta konstatira se da je žalitelj dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela koje u cijelosti osporava i ostaje kod žalbenih navoda.

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, tenderske dokumentacije kao i osporavane Izmjene tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21TD od 14. 9. 2021. godine, 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.

Žalitelj žalbom osporava Izmjenu tenderske dokumentacije tvrdeći i dalje da nije zakonit zahtjev ugovornog tijela kojim traži da mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom mora imati potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu, dok je ugovorno tijelo u ponovnom postupku sačinilo predmetne izmjene na način da za navedenu mašinu traži potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu pozivajući se na odredbe Zakona o osnovama sigurnosti prometa na cestama u Bosni i Hercegovini („Službeni glasnik BiH", br. 6/06, 75/06, 44/07, 84/09, 48/10, 18/13, 8/17, 89/17 i 9/18; u daljnjem tekstu: ZOSPNC). Dakle, između žalitelja i ugovornog tijela kao stranaka u postupku pravne zaštite pred ovim tijelom su različiti stavovi po pitanju uvjeta za mašinu za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom, a što je bio predmet i prethodnog postupka koje je okončano Rješenjem ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-1638-7/21 od 23. 7. 2021. godine na način da je usvojena žalba žalitelja, poništeno je Rješenje ugovornog tijela, broj: 04-11-2275/21Ž od 02. 6. 2021. godine i predmet vraćen ugovornom tijelu na ponovni postupak.

S tim u vezi, ovo tijelo je izvršilo uvid u Izmjene tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21 TD od 14. 9. 2021. godine, te je utvrdilo slijedeće:

- U točci 10.4 Tenderske dokumentacije pod b) mijenja se i glasi: Ponuđač mora imati na raspolaganju: agregat-1 kom, mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom -1 kom, , teretno vozilo - 1 kom.
- U točci 10.4.1 Tenderske dokumentacije pod b) mijenja se i glasi: Izvod iz knjige osnovnih

sredstava ili ugovor o iznajmljivanju opreme - za agregat. Za radnu mašinu potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu. Ukoliko ponuđač nije vlasnik radne mašine uz potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu dostavlja i ugovor o iznajmljivanju iste. Za teretno vozilo se dostavlja potvrda o registraciji . Ukoliko ponuđač nije vlasnik teretnog vozila uz potvrdu o registraciji se dostavlja i ugovor o iznajmljivanju istog, (na osnovu člana 9 i člana 208 Zakona o osnovama bezbijednosti saobraćaja na putevima u Bosni i Hercegovini - *"Službeni glasnik Bosne i Hercegovine", br. 6/2006, 75/2006 - ispr, 44/2007, 84/2009, 48/2010, 48/2010 - dr. zakon, 18/2013, 8/2017, 89/2017 i 9/2018: radna mašina mora imati potvrdu o registraciji)*

- Na strani 23 Tenderske dokumentacije u dijelu TEHNIČKA OSPOSOBLJENOST postojeći tekst mijenja se i glasi: Ponuđač mora posjedovati: agregat-1 kom, mašina za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom -1 kom, teretno vozilo - 1 kom. Kao dokaz se dostavlja: izvod iz knjige osnovnih sredstava ili ugovor o iznajmljivanju opreme - za agregat. Za radnu mašinu potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu. Ukoliko ponuđač nije vlasnik radne mašine uz potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu dostavlja i ugovor o iznajmljivanju iste. Za teretno vozilo se dostavlja potvrda o registraciji. Ukoliko ponuđač nije vlasnik teretnog vozila uz potvrdu o registraciji se dostavlja i ugovor o iznajmljivanju istog.
- Novi rok za dostavljanje ponuda ističe 23.09.2021.godine u 11.30 sati.
- Novi rok za Javno otvaranje ponuda je 23.09.2021.godine u 12:30 u prostorijama ugovornog organa, sala 107.

Sukladno utvrđenom činjeničnom stanju, ugovorno tijelo je navedenom točkom 10.4. b) tenderske dokumentacije ponovno propisalo da ponuđač mora imati na raspolaganju, između ostalog, mašinu za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom – 1 kom, dok će se ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti za navedenu mašinu dokazivati kroz potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu. Ukoliko ponuđač nije vlasnik radne mašine uz potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu dostavlja i ugovor o iznajmljivanju iste.

Člankom 3. ZJN propisana su Opća načela na način (1) Ugovorno tijelo dužno je postupati transparentno, u postupku javne nabave ponašati se prema kandidatima/ponuditeljima jednako i nediskriminirajuće na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, u cilju najučinkovitijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom. (2) Opća načela obvezno se primjenjuju i poštuju i u postupku pravne zaštite.

Člankom 44. ZJN propisana je Provjera kvalifikacija kandidata ili ponuditelja kako slijedi (1) Ugovorno tijelo provjerava i ocjenjuje je li kandidat/ponuditelj pouzdan i sposoban provesti ugovor sukladno uvjetima utvrđenim u tenderskoj dokumentaciji. (2) Ugovorno tijelo određuje u tenderskoj dokumentaciji uvjete za kvalifikaciju tako što utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuditelja u pogledu njihove osobne sposobnosti, ekonomskog i financijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti. (3) Minimum kvalifikacijskih uvjeta koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ ponuditelje, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga, obvezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabave i sukladni s njim. Postavljeni uvjeti ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni. (4)

Ugovorno tijelo zahtijeva od kandidata/ponuditelja samo one dokaze koji su nužni da bi se utvrdilo ispunjava li kandidat/ponuditelj kvalifikacijske uvjete koje je postavilo ugovorno tijelo.

Članak 53. ZJN propisane su Nužne informacije, pa je tako stavkom (1) propisano Ugovorno tijelo dužno je pripremiti tendersku dokumentaciju sukladno odredbama ovoga Zakona i podzakonskim aktima. Ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Člankom 102. ZJN propisano je Dokazivanje u postupku povodom žalbe kako slijedi: (1) Stranke u postupku dužne su iznijeti sve činjenice na kojima temelje svoje zahtjeve ili odluke, postupke, radnje ili nečinjenja, te predložiti dokaze kojima se utvrđuju te činjenice. (2) U postupku pravne zaštite ugovorno tijelo dužno je dokazati postojanje činjenica i okolnosti na osnovi kojih je donijelo odluku o pravima, poduzelo radnje ili propuštanje te provelo postupke, koji su predmetom postupka po žalbi. (3) U postupku pravne zaštite žalitelj je dužan dokazati ili barem učiniti vjerojatnim postojanje činjenica i razloga koji se tiču pravnog interesa za podnošenje žalbe, povreda postupka ili povreda primjene materijalnog prava koje su istaknute u žalbi, za koje zna ili bi trebao znati.

Člankom 9. ZOSPNC propisani su pojedini izrazi upotrijebljeni u ovom Zakonu, pa tako pojam radna mašina pod 62) ima sljedeće značenje je motorno vozilo namijenjeno za vršenje određenih radova vlastitim uređajima i opremom, koje po konstrukcionim osobinama ne može razviti brzinu veću od 30 km na sat.

Člankom 207. ZOSPNC propisano je stavak (1) Motorna i priključna vozila koja sudjeluju u saobraćaju na putu moraju biti registirana, o čemu se vodi evidencija, u skladu s odgovarajućim zakonom o centralnoj evidenciji i razmjeni podataka. (2) Izuzetno od odredbe stavka (1) ovog članka, ne moraju biti registrirana motorna i priključna vozila koja su prepravljena ili popravljena i kojima se obavlja probna vožnja radi ispitivanja i prikazivanja njihovih karakteristika, ili koja se kreću od mjesta proizvodnje do skladišta, kao i motorna i priključna vozila koja se kreću od mjesta u kojem su preuzeta neregistrirana do mjesta u kojem će biti registrirana, pod uvjetom da su označena probnim tablicama. (3) Za vozila iz stavka (2) ovog članka izdaje se potvrda o korištenju probnih tablica.

Člankom 208. ZOSPNC propisano je (1) Registrirati se mogu motorna i priključna vozila za koja se na tehničkom pregledu utvrdi da su ispravna. (2) Ne može se registrirati vozilo niti produžiti rok važenja registracije vozila čiji vlasnik ima neplaćenu novčanu kaznu ili troškove prekršajnog postupka ili druge obaveze evidentirane u Registru novčanih kazni u skladu s važećim zakonima o prekršajima u BiH. (3) Za registrirano vozilo izdaju se registarske tablice, potvrda o registraciji, privremena potvrda o registraciji, potvrda o vlasništvu vozila i stiker naljepnica. (4) Potvrda o registraciji izdaje se s rokom važenja od jedne godine. (5) Izuzetno od odredbi stavka (4) ovog članka, potvrda o registraciji se može izdati: 1) trajno za: - oldtajmere, - vozila koja nisu prvenstveno namijenjena za sudjelovanje u prometu (motokultivator, traktor, priključno vozilo za traktor, radna mašina, pčelarsko vozilo, poljoprivredno vozilo i sl.) i - mopede i lake četvorocikle.

2) s kraćim rokom važenja, koji ne može biti kraći od šest mjeseci, za sljedeće kategorije: - motocikle, tricikle, četverocikle i lake motocikle. (6) Vlasnik vozila, ako ne produži registraciju vozila u roku od 30 dana od dana isteka važenja potvrde o registraciji, dužan je vratiti registarske tablice nadležnom organu u roku od osam dana. (7) Vlasnik vozila dužan je odjaviti vozilo ako je prodato, uništeno ili otpisano i ako je vlasnik promijenio stalno prebivalište, odnosno sjedište, u roku od 15 dana. U istom roku vlasnik vozila dužan je prijaviti promjenu bilo kojeg podatka koji je upisan u potvrdi o registraciji i potvrdi o vlasništvu vozila.

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, te izjašnjenja ugovornog tijela, ovo vijeće zaključuje da je ugovorno tijelo u ponovnom postupku postupajući po Rješenju ovog tijela, broj: JN2-03-07-1-1638-7/21 od 23. 7. 2021. godine, utvrdilo istovjetne uvjete u pogledu prethodno osporavane odredbe tenderske dokumentacije s tim što se u Izmjeni tenderske dokumentacije od 14. 9. 2021. godine pozvalo na odredbe Zakona o osnovama sigurnosti prometa na cestama u Bosni i Hercegovini („Službeni glasnik BiH", br. 6/06, 75/06, 44/07, 84/09, 48/10, 18/13, 8/17, 89/17 i 9/18).

Međutim, po stavu ovog vijeća, žalitelj opravdano ukazuje na činjenicu da ugovorno tijelo za mašinu za izradu horizontalne signalizacije debelo slojnom hladnom plastikom traži potvrdu o registraciji i upotrebnu dozvolu, te da se nigdje u ZOSPNC ne navodi da ovaj tip mašine treba imati upotrebnu dozvolu. Osim navedenog, ovo vijeće uočava da se ugovorno tijelo u Izmjeni tenderske dokumentacije poziva na odredbe članaka 9. i 208. ZOSPNC, kao i u izjašnjenju na žalbu, a da se uopće ne izjašnjava na žalbeni navod u pogledu traženja upotrebne dozvole što nesporno dovodi do zaključka da je ugovorno tijelo postupilo u suprotnosti sa odredbom članka 102. stavak (2) ZJN jer nije dokazao postojanje činjenica i okolnosti na osnovu kojih je utvrdio da je žalba neosnovana u ovom dijelu, kao i u suprotnosti sa odredbom članka 44. stavak (2) i (3) ZJN jer nije utvrdio minimum kvalifikacijskih uvjeta u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti razmjernih predmetu javne nabave. Ovakvim postupanjem ugovorno tijelo je prekršilo opća načela iz članka 3. ZJN jer nije postupilo transparentno niti je ponuditeljima osiguralo pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabave i njegovom svrhom.

Sukladno svemu navedenom, te utvrđenim propustima od strane ugovornog tijela, poništava se u potpunosti predmetni postupak javne nabave zajedno sa Tenderskom dokumentacijom JN 20/21, broj: 04-11-2275/21 od 11. 5. 2021. godine, Obavještenjem o nabavci 888-1-3-101-3-33/21 od 18. 5. 2021. godine, Izmjenom tenderske dokumentacije, broj: 04-11-2275/21TD od 14. 9. 2021. godine, Ispravkom za Obavještenje o nabavci 888-1-3-101-8-105/21 od 15. 9. 2021. godine, te svi drugi akti ugovornog tijela sačinjeni u predmetnoj nabavci.

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

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 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, ovo tijelo riješilo 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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:
- BULJAN CESTE d.o.o. Kreševo
- Općina Ilidža
- evidencija
- a/a