BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1090-19/19

Sarajevo, 17.11.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, postupajući po Presudi Suda BIH broj: S1 3 U 033253 19 U od 21.01.2021.godine u svezi žalbe ponuđača „Ma&Ki" d.o.o. Mostar, koga zastupa zajednički advokatski ured Damir Barbarić & Tomislav Bevanda iz Širokog Brijega izjavljene na Odluku o ponudi ugovora drugoplasiranom ponuđaču broj: JN- 19-6.3-16-5-11-16/19 od 18.04.2021.godine Ugovornog organa: Agencija za školovanje i stručno usavršavanje kadrova Mostar, Ministarstvo sigurnosti BiH u postupku javne nabavke usluga pranja posteljine i drugih tekstilnih proizvoda za potrebe ugovornog organa na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl. 228 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanim dana 17.11.2021. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača „Ma&Ki" d.o.o. Mostar, koga zastupa zajednički advokatski ured Damir Barbarić & Tomislav Bevanda iz Širokog Brijega se odbija kao neosnovana.

2. Odbija se povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM ponuđača „Ma&Ki" d.o.o. Mostar.

OBRAZLOŽENJE

Postupak javne nabavke pokrenut je Odlukom o nabavi i provođenju procedura za izbor napovoljnijeg ponuđača za nabavu usluga pranja posteljine i drugih tekstilnih proizvoda čija je procenjena vrijednost 20.000,00 KM sa pdv-om. Obavjest o nabavi je objavljena na portalu javnih nabavi dana 26.03.2019.godine.

Nakon provedenog postupka, Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: JN-19-6.3-16-5-11-14/19 od 09.04.2019.godine kao najpovoljniji ponuđač izabran je ponuđač „Ma&Ki" d.o.o. Mostar. Izabrani ponuđač je u skladu odredbama člana 45u vezi sa članom 72. morao u roku od 5 dana od dana prijema obavijesti o izboru najpovoljnijeg ponuđača dostaviti orginale ili ovjere kopije sljedećih dokumenata: Uvjerenja o ispunjenosti uvjeta iz člana 45 stav (1) točka d) Zakona o javnim nabavakama BiH izdata od nadležnog organa u BiH.

Ponuđač „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar je zaprimio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: JN-19-6.3-16-5-11-14/19 od 09.04.2019.godine, dana 12.04.2019.godine, te predao žalbu na navedenu Odluku putem pošte dana 18.04.2019.godine. U skladu sa članom 101 stav (5) ZJN BiH ugovorni organ je odbacio žalbu ponuđača „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar kao neblagovremenu.

Nadalje ponuđač „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar nije dostavio tražene dokumente u predviđenom roku te je ugovorni organ postupio u skladu sa članom 72 stav(3) ZJN donijeo Odluku o ponudi ugovora drugoplasiranom ponuđaču broj: JN-19-6-3-16-5-11-16/19 od 18.04.2019.godine. te ugovor ponudio drugoplasiranom ponuđaču tačnije Studentskom centru Sveučilišta u Mostaru.

Nezadovoljan Odlukom o ponudi ugovora drugoplasiranom ponuđaču broj: JN-19-6-3-16-5-11-16/19 od 18.04.2019.godine ponuđač „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar koga zastupa zajednički advokatski ured Damir Barbarić & Tomislav Bevanda iz Širokog Brijega je izjavio žalbu koja je zaprimljena kod ovog organa pod brojem: JN2-01-07-1-1090/19.

Ured za razmatranje žalbi je donijeo Rješenje broj: JN2-01-07-1-1090-11/19 od 19.06.2019.godine kojim je žalba ponuđač „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar odbacuje zbog nedostatka aktivne legitimacije.

Protiv Rješenja broj: JN2-01-07-1-1090-11/19 od 19.06.2019.godine donesenog od Ureda za razmatranje žalbi tužitelj „Ma&Ki“ d.o.o. Mostar pokrenuo je upravni spor, te je Sud BiH donio Presudu broj: S1 3 U 033253 19 U od 21.01.2021.godine kojom se tužba uvažava Rješenje broj: JN2-01-07-1-1090-11/19 od 19.06.2019.godine poništava i predmet vraća nadležnom organu na ponovni postupak.

Žalitelj u žalbi navodi sljedeće:

Nakon održane elektronske aukcije Žalitelj je od Općinskog suda u Mostaru pribavio Aktualni izvod iz sudskog registra za Studentski centar u Mostaru. Iz ovog Izvoda je vidljivo da Studentski centar nije registriran kao gospodarski subjekt, jer se radi o Ustanovi koja ne može obavljati gospodarsku djelatnost, te čiji je osnivač Sveučilište u Mostaru. Iz prednjeg razloga očito je kako Studenski centar Mostar nije ispunjavao uvjete za sudjelovanje na ovom tenderu jer sukladno Zakonu o javnim nabavkama BIH na tenderima mogu kao ponuđači sudjelovati samo gospodarski subjekti. Također žalitelj ističe kako Studentski centar Mostar ima povlaštenu cijenu električne energije u odnosu na gospodarske subjekte budući da spada u tarifnu grupu 5, a gospodarski subjekti plaćaju preko 30% skuplju energiju. Isto je vidljivo iz dokumenta Cijene električne energije od 01.siječnja 2019.godine objavljene na službenoj stranici JP Elektroprivreda HZ HB d.d. Mostar: "(e) V tarifna grupa - kupci priključeni na 0,4 kV napon, koji nisu kućanstva niti javna rasvjeta, a koji posjeduju dvotarifno brojilo s uklopnim satom ili nekim drugim uređajem za upravljanje tarifom, a pripadaju sljedećim objektima: jaslice, vrtići, domovi za smještaj djece, učenika, studenata, vjerskih službenika, invalida, osoba s umanjenom sposobnošću, staraca i umirovljenika, hospiciji, ustanove socijalne skrbi, pučke kuhinje, uredi humanitarnih organizacija i crvenog križa, udruženja hendikepiranih osoba, vjerski objekti, gospodarska društva, ustanove i organizacije osoba s invaliditetom sukladno Zakonu o profesionalnoj rehabilitaciji, osposobljavanju i zapošljavanju osoba s invaliditetom („Službene novine Federacije BiH"broj9/10)." Studentski centar u Mostaru ima i povlaštenu cijenu vode, a što se može utvrditi uvidom u službene stranice nadležnog Javnog poduzeća. Žalitelj ističe da na ovaj način dopuštanjem sudjelovanja Studentskog

centra Mostar u postupku povrijeđeno je i načelo pravične konkurencije jer cijena električna energija ima značajan udio u ukupnoj cijeni ponude.

U vezi sa navedenim ugovorni organ u svom izjašnjenju na žalbu navodi:

- *"Žalitelj je dana 18.04.2019. godine podnio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavu usluga pranja posteljine i drugih tekstilnih proizvoda broj: JN-19-6.2-16-5-11-14/19 od 09.04.2019. godine.*
  Cijeneći navode Žalitelja Ugovorno tijelo je ocijenilo da su isti neutemeljeni iz razloga što je Ugovorno tijelo Odluku o ponudi Ugovora drugoplasiranom ponuđaču - Studentskom centru Sveučilišta u Mostaru donijelo nakon isteka roka za dostavu dokumentacije kojom najpovoljniji ponuđač dokazuje svoje navode iz Izjave o ispunjenosti uvjeta iz članka 45. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama BiH („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14). Također, Ugovorno tijelo je odbacilo žalbu Žalitelja na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavu usluga pranja posteljine i drugih tekstilnih proizvoda broj: JN-19-6.3-16-5-11-14/19 od 09.04.2019. godine kao neblagovremenu, a na koju se isti u ovom navodu poziva.
- *„Studentski centar nije registriran kao gospodarski subjekt jer se radi o ustanovi koja ne može obavljati gospodarsku djelatnost, te čiji je osnivač Sveučilište u Mostaru."*
  Cijeneći naprijed navedene navode Žalitelja Ugovorno tijelo je ocijenilo da su isti neutemeljeni iz razloga što je Studentski centar u skladu sa traženom dokumentacijom dostavio Rješenje o registraciji koji potvrđuje da je isti između ostalog registriran i za obavljanje djelatnosti usluga pranja i hemijskog čišćenja tekstila i krznenih proizvoda.
- *Dopuštanjem sudjelovanja Studentskog centra u postupku povrijeđeno je načelo pravične konkurencije, jer Studentski centar Mostar ima povlaštenu cijenu električne energije i cijenu vode."*
  Cijeneći naprijed navedene navode Žalitelja Ugovorno tijelo je ocijenilo da su isti neutemeljeni iz razloga što je Studentski centar Sveučilišta u Mostaru dostavio svu dokumentaciju traženu tenderskom dokumentacijom u konkretnom postupku javne nabave.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od navoda žalitelja u kojem ističe„....Studenski centar Mostar nije ispunjavao uvjete za sudjelovanje na ovom tenderu jer sukladno Zakonu o javnim nabavkama BIH na tenderima mogu kao ponuđači sudjelovati samo gospodarski subjekti.....žalitelj ističe kako Studentski centar Mostar ima povlaštenu cijenu električne energije u odnosu na gospodarske subjekte budući da spada u tarifnu grupu 5, a gospodarski subjekti plaćaju preko 30% skuplju energiju" ovaj organ uvidom u spis utvrđuje:

U izjašnjenju na žalbu ugovorni organ između ostalog navodi: „.....Studentski centar je u skladu sa traženom dokumentacijom dostavio Rješenje o registraciji koji potvrđuje da je isti između ostalog registriran i za obavljanje djelatnosti usluga pranja i hemijskog čišćenja tekstila i krznenih proizvoda...te da je dostavio svu dokumentaciju traženu tenderskom dokumentacijom u konkretnom postupku javne nabave".

Presudom Suda BiH broj: S1 3 U 033253 19 U od 21.01.2021.godine je između ostalog navedeno:

„Postupak javne nabavke je strogo formalan postupak, koji ima za cilj da se javna sredstva koriste na najefikasniji način, pri tome obaveza ugovornog organa je da omogući jednak tretman svim učesnicima postupka, bez bilo kakve diskriminacije svakog od učesnika. Odredbama člana 97. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj:39/14), propisano je ko sve ima aktivnu legitimaciju u postupcima javnih nabavki. To su svi učesnici konkretne javne nabavke, dakle onaj ko ima ilije imao interes za dodjelu ugovora. Nesumnjivo je da tužitelj ima interes za dodjelu ugovora samo i iz razloga jer je učesnik ponuđač u predmetnoj javnoj nabavci. Drugi uslov je da žalitelj dokaže vjerovatnim, da je bila ili je u konkretnom postupku javne nabavke mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog tijela. Pravilnim tumačenjem ove odredbe sud zaključuje da je tužitelj jasno i nedvosmisleno u žalbenom postupku ukazao na konkretnu povredu Zakona o javnim nabavkama, čime je učinio vjerovatnim i nastupanje štetne poslijedice po njega, a zbog nezakonitog postupanja ugovornog organa. Iz ovog razloga, pobijano rješenje nije pravilno i zakonito, te je tužbu tužitelja valjalo uvažiti. Pravni interes za dobijanje ugovora o javnoj nabavci ponuđač je iskazao samom dostavom svoje ponude, a što je nespomo te je konstatovano na Zapisnik sa otvaranja ponuda. Samo u slučaju da nije dostavio svoju ponudu, tada bi se moglo pretpostaviti da nema pravni interes za konkretan postupak. Zato osnovano tužitelj ukazuje i prigovara na povredu materijalnog propisa i to Zakona o javnim nabavkama BiH, u ovom dijelu.

U ponovnom postupku tuženi će donijeti novo rješenje u skladu s uputama iz ove presude i pravilno primjeniti član 97. Zakon o javnim nabavkama, kao i člana 200. stav 2., u vezi s članom 233. stav 2. Zakona o upravnom postupku".

Uvidom u tendersku dokumentaciju a vezano za žalbeni navod ovaj organ je utvrdio sljedeće:

2. Uvjeti za sudjelovanje i potrebni dokazi

2.1 Za sudjelovanje u proceduri javne nabave iz ovog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda, dobavljači trebaju priložiti sljedeću dokumentaciju:

a) Ovjerena kopija Rješenja o registraciji ili ovjerena kopija Rješenja za rad samostalne obrtničke djelatnosti ili ovjerena kopija aktualnog Izvoda iz sudskog registra.

b) Izjava dobavljača sa listom glavnih isporuka u 2018. godini;
c) Izjava o ispunjenosti uvjeta iz članka 45. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama BiH („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) ovjerena kod nadležne institucije gradsko/općinsko tijelo uprave ili notari:
d) Pismena izjava iz članka 52. Zakona o javnim nabavama BiH („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) ovjerena kod nadležne instituciie (gradsko/općinsko tijelo uprave ili notar).

e) Izjava ponuđača o obveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg, popunjena i ovjerena sukladno shemi koja je data u prilogu.

Napomena: Originale ili ovjerene kopije Uvjerenja o ispunjenosti uvjeta iz članka 45. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama BiH („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) izdatog od nadležnog tijela u BiH, najpovoljniji ponuđač mora dostaviti u roku od 5 dana od dana prijema obavijesti o izboru najpovoljnijeg ponuđača. (Datum izdavanja navedenih Uvjerenja ne smije biti stariji od tri mjeseca od dana dostavljanja Uvjerenja).

2.2 Ukoliko dobavljači ne dostave dokumentaciju koja se zahtjeva u točki 2.1 ovog konkurentskog zahtjeva, takva ponuda bit će odbačena.

Uvidom u ponudu ponuđača „Studentski centar Sveučilišta" u Mostaru ovaj organ je utvrdio da je dostavljeno sljedeće:

- Rješenje o registraciji upisan u sudski registar broj: Tt-O-202/12 od 19.03.2012.godine u kojem su upisani podaci o proširenju i usklađivanju djelatnosti društva u unutarnjem prometu sa KD u BiH, tačnije djelatnost subjekta upisa je između ostalih i djelatnost 96.01 Pranje i hemijsko čišćenje tekstila i krznenih proizvoda
- Rješenje o izmjenama podataka upisan u sudski registar broj: Tt-O-873/13 od 18.12.2013.godine u kojem su upisani podaci o proširenju i usklađivanju djelatnosti društva u unutarnjem prometu sa KD u BiH u kojem se također nalazi djelatnost 96.01 Pranje i hemijsko čišćenje tekstila i krznenih proizvoda
- Izjavu potpisanu i ovjerenu od nadležnog organa u skladu sa tačkom 2.1 b) tenderske dokumentacije u kojoj izjavljuje da pruža usluge pranja i peglanja rublja za: Preko 540 studenata centra mjesečno; Klube u sastavu Sportske udruge studenata SCM i Agenciju za školovanje i stručno usavršavanje kadrova Mostar.
- Izjavu potpisanu i ovjerenu od nadležnog organa da ispunjava uvjete iz člana 45. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH da nije propustio obaveze u svezi plaćanja izravnih i neizravnih poreza sukladno odnosnim propisima u BiH.

Nadalje je ovaj organ utvrdio da je ponuđač „Studentski centar Sveučilišta" u Mostaru nakon što mu je dostavljena Odluka o ponudi ugovor drugoplasiranom ponuđaču u postupku nabave usluga pranja posteljine i drugih tekstilnih proizvoda broj: JN-19-6.3-16-5-11-16/19 od 18.04.2019.godine, dostavio dokaze predviđene čl.45 Zakona o javnim nabavama i to sljedeće:

- Uvjerenje izdato od Uprave za indirektno – neizravno oporezivanje, Regionalni centar Mostar broj: 02/6/III-16-11-2-1411/19 od 29.03.2019.godine kojim potvrđuje da nema dospjelih a neizmirenih obaveza po osnovu indirektnih poreza ostalih prihoda i taksi definisanih odredbama čl 1.stav(2) Zakona o sistemu indirektnog oporezivanja
- Uvjerenje izdato od Porezne ispostave Mostar broj: 13-7/1-15-5982-1/19-Z.S. od 23.04.2019.godine da kao porezni obveznik nema duga po osnovu javnih prihoda.

Imajući u vidu naprijed navedeno ovaj organ je utvrdio da je ponuđač „Studentski centar Sveučilišta" u Mostaru dostavio Rješenje o registraciji u kojoj je naznačano da može da obavlja djelatnost Pranje i hemijsko čišćenje tekstila i krznenih proizvoda, a koja je i tražena tenderskom dokumentacijom, te ovo organu nejasno na osnovu kojih činjenica žalitelj tvrdi da je ugovorni organ trebao eliminisati odabranog ponuđača, s obzirom da je zadovoljio uslove postavljene tenderskom dokumentacijom.

Iz svega naprijed iznesenog, a polazeći i od člana 2. tačka c) Zakona o javnim nabavkama u kojem kod definisanja privrednog subjekta u postupku javne nabavke, zahtijeva da se radi o pravnom ili fizičkom licu ili grupi takvih lica, koji na tržištu nudi robu, usluge ili radove i koji su registrovani za obavljanje predmetne djelatnosti. Ovaj zakon ne ograničava i ne upućuje na oblik registracije, pa ovakav zaključak žalitelja nema uporište u važećoj zakonskoj normi. Te nadalje polazeći da nijedna od navedenih odredbi Zakona o javnim nabavkama, ne ograničava pojam „privredni subjekt". Ovakvo stanovište žalitelja je suprotno i sa opštim principima iz člana 3. istog Zakona, koji propisuje obavezu transparentnog postupanja, bez diskriminacije, promovišući osnovni cilj Zakona, a to je najefikasnije korišćenje javnih sredstava, u vezi sa predmetnom javne nabavke.

Dakle, uzevši u obzir činjenicu da je žalitelj propustio iznijetu konkretnu dokaznu osnovu u suprotno, te uzevši da se radi o pravnorelevantnoj činjenici vezanoj za predmet nabavke, takav pristup žalitelja se ne smatra dovoljno uvjerljivim, te bez dostavljanja konkretnih dokaza zbog koji žalitelj smatra da je ugovorni organ prekršio Zakon i podzakonske akte, ne može se cijeniti potpunim već ličnim uvjerenjem, pa stoga niti dokazanim i održivim sadržajem u suprotno.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 228. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio 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

Sajeda Salihović

Dostaviti:

- „Ma&Ki" d.o.o. Mostar, koga zastupa zajednički advokatski ured Damir Barbarić & Tomislav Bevanda iz Širokog Brijega
- Agencija za školovanje i stručno usavršavanje kadrova Mostar, Ministarstvo sigurnosti BiH
- „Studentski centar Sveučilišta" u Mostaru
- a/a

