BOSNA I HERCEGOVINA БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
UREDZARAZMATRANJE ŽALBIКАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Filijala/Podružnica Mostar *Филијала Мостар*

Broj: JN2-03-07-1-3107-7/21
Mostar: 02.12.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „ALIVUK&CO" d.o.o. Bihać od 28.10.2021. godine izjavljenoj na Izmjene Tenderske dokumentacije broj: 610-1025/2021 od 26.10.2021.godine ugovornog organa JU OŠ „STIJENA" Stijena, u postupku javne nabavke roba „ *Nabavka i ugradnja stolarije na centralnoj školi "*, na osnovu člana 93. Stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj 02.12.2021. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. ***Odbija se žalba*** ponuđača „ALIVUK&CO" d.o.o. Bihać, izjavljena na Izmjene Tenderske dokumentacije broj: 610-1025/2021 od 26.10.2021.godine ugovornog organa JU OŠ „STIJENA" Stijena, u postupku javne nabavke roba „ *Nabavka i ugradnja stolarije na centralnoj školi "*
2. ***Odbija se*** zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ JU OŠ „STIJENA" Stijena, (u daljnjem tekstu: ugovorni organ), pokrenuo je otvoreni postupak javne nabavke roba, koja je objavljenja putem Obavještenja na portalu javne nabavke pod brojem 1000-1-1-6-3-8/21 od 04.10.2021.godine .
Na navedene Izmjene Tenderske dokumentacije, žalbu je izjavio ponuđač „ALIVUK&CO" d.o.o. Bihać (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 08.11.2021.godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 23.11.2021.god.

Žalitelj u žalbenim navodima navodi da je članom 38. stav (1) Uredbe o uređenju gradilišta, obaveznoj dokumentaciji na gradilištu i učesnicima u građenju („Službeni glasnik Unsko-sanskog kantona" broj:3/13 i 10/17), propisano da je izvođač pravna ili fizička osoba koja gradi ili izvodi pojedine radove na građevini ili izvodi druge zahvate u prostoru, dok je stavom (2) istog člana propisano da građenje građevine i izvođenje drugih zahvata u prostoru može obavljati samo pravna osoba koja je registrovana za obavljanje te djelatnosti i koja posjeduje ovlaštenje Ministarstva ili Federalnog ministartstva prostornog uređenja, dok izvođenjem pojedinih radova na građevini može se baviti pravna i/ili fizička osoba registrovana za obavljanje te djelatnosti.

Članom 98. stav (1) istog Zakona određeno je da nakon registracije, pravne osobe, registrovane za obavljanje poslova projektovanja i građenja, a čije je sjedište na području Kantona, dužne su pribaviti ovlaštenje Ministarstva za obavljanje tih djelatnosti dok je stavom (5) istog člana odeđeno da osobe koje nemaju sjedište na području Kantona, a žele da obavljaju poslove iz stava (1) i (2) ovog člana na području Kantona, dužne su pribaviti potvrdu Ministarstva o ispunjavanju uslova za obavljanje tih poslova propisanih ovim Zakonom.

Slijedom prethodnog molimo Vas da nam date obrazloženje iz kojeg razloga se briše tačka 34, u kojoj je traženo da su ponuđači dužni dostaviti popunjenu Izjavu,potpisanu i ovjerenu pečatom,kojom se obavezuju da će ukoliko bude izabran kao najpovoljniji ponuđač i da bi mogao pristupiti zaključenju ugovora,dostaviti ovlaštenje/rješenje za obavljanje djelatnosti izvođenja građevinskih radova izdato od strane Ministarstva za građenje,prostorno uređenje i zaštitu okoline USK ili od strane Federalnog Ministarstva prostornog uređenje FBiH,a kako je sve navedeno u tenederskoj dokumentaciji broj 610- 9221/21 od 29.09.2021 godi izmjenama broj 610-994/2021 od 19.10.2021 god.

Odnosno u koliko smatrate da nije obavezno ovlaštenje za građenje izdato od strane Ministarstva za građenje, prostorno uređenje i zaštitu okoline USK, a u vašoj TD navedeno je izvođenje radova na nabavci i ugradnji pvc stolarije, molimo vas da nam dostavite mišljenje od strane Ministarstva za građenje, prostorno uređenje i zaštitu okoline,odnosno po kojem članu i kojeg zakona nije isto potrebno.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da je utvrdio je da žalba žalitelja blagovremna, dopuštena i da je izjavljena od ovlaštenog lica, ali da po stavu Ugovornog organa ona nije osnovana.

Ugovorni organ je kroz tendersku dokumentaciju naglasio da u svrhu dokazivanja profesionalne sposobnosti ponuđači trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o registraciji u odgovarajućim profesionalnim i drugim registrima zemlje u kojoj su registrovani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u vezi sa predmetom nabavke.

Za ponuđače iz BiH: Ponuđač u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz člana 46. Zakona dužan je dostaviti Aktuelni izvod iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi da je ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti kojaje u vezi sa predmetom nabavke.

Za ponuđače čije je sjedište izvan BiH: odgovarajući dokument koji odgovara zahtjevu iz člana 46. Zakona, a koji je izdat od nadležnog organa, sve prema važećim propisima zemlje sjedišta ponuđača/zemlje u kojoj je registrovan ponuđač. Dostavljeni dokazi se priznaju, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati.

Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, navedenu dokumentaciju su u obavezi dostaviti svi predstavnici grupe ponaosob.

Dalje razmatarajući žalbu ugovorni organ je stava da svako dodatno traženje dokaza o ispunjavanju profesionlane sposobnosti sa dodatnim saglasnostima i potvrdama ne bi bilo u skladu sa članom 53. Stav 5 ZJN.

Zbog navedenog smatramo da nisu osnovani navodi žalbe žalitelja, te da je tenderska dokumentacija pripremljena u skladu sa ZJN-a i Uputstvu za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3107-4/21 od 10.11.2021. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

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 uopšte pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 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, utvrdio da je potrebno navode žalitelja odbiti.

Žalba je neosnovana.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ Tenderskom dokumentacijom broj: 610-922/2021 od 29.09.2021.godine tačkom 7.2.2 zahtijevao da *„u svrhu dokaza o ispunjavanja uslova za potpis ugovora Ponuđač je dužan dostaviti, zajedno sa dokumentacijom iz tačke 7.2.ovlaštenje Ministarstva zs građenje, prostorno uređenje i zaštitu okoline USK-a ili Federalnog ministarstva prostornog uređenja za obavljanje djelatnosti koja je*

predmet ove nabavke.... " Izmjenama i dopunama tenderske dokumentacije broj: 610-994/2021 od 19.10.2021.godine ugovorni organ je brisao tačku 7.2.2. TD i dodao novu tačku 34. kojom je propisano *„da su ponuđači dužni da dostave popunjenu Izjavu,potpisanu i ovjerenu pečatom ponuđača, kojom se obavezuju da će, ukoliko bude izabran kao najpovoljniji ponuđač i da bi mogao pristupiti zaključenju ugovora, dostaviti ovlaštenje/rješenje/potvrdu za obavljanje djelatnosti izvođenja građevinskih radova izdate od strane Ministarstva za građenje,prostorno uređenje i zaštitu okoline USK ili od strane Federalnog Ministarstva prostornog uređenje FBiH prije zaključenja ugovora (u roku od pet (5) dana nakon prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača) koja predstavljaju uslov za zaključenje ugovora.....* "

Dalje je ugovorni organ izvršio ponovnu Izmjenu tenderske dokumentacije broj: 610-1025/2021 od 26.10.2021. kojom je izbrisao tačku 34. TD.

Žalitelj u žalbi navodi kako je izjavio žalbu na Tendersku dokumentaciju zbog brisanja tačke 34 TD, u kojoj je traženo da su ponuđači dužni dostaviti popunjenu Izjavu,potpisanu i ovjerenu pečetom,kojom se obavezuju da će ukoliko bude izabran kao najpovoljniji ponuđač i da bi mogao pristupiti zaključenju ugovora,dostaviti ovlaštenje/rješenje za obavljanje djelatnosti izvođenja građevinskih radova izdato od strane Ministarstva za građenje,prostorno uređenje i zaštitu okoline USK ili od strane Federalnog Ministarstva prostornog uređenje FBiH,a kako je sve navedeno u tenederskoj dokumentaciji broj 610- 9221/21 od 29.09.2021 godine izmjenama broj 610-994/2021 od 19.10.2021 god. Također je žalitelj zatražio od ugovornog organa da u koliko smatra da nije obavezno ovlaštenje za građenje izdato od strane Ministarstva za građenje, prostorno uređenje i zaštitu okoline USK, a u TD navedeno je izvođenje radova na nabavci i ugradnji pvc stolarije, da se dostavi mišljenje od strane Ministarstva za građenje, prostorno uređenje i zaštitu okoline,odnosno po kojem članu i kojeg zakona nije isto potrebno.

Ugovorni organ se izjasnio kako je kroz tendersku dokumentaciju zahtijevano da u svrhu dokazivanja profesionalne sposobnosti ponuđači trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o registraciji u odgovarajućim profesionalnim i drugim registrima zemlje u kojoj su registrovani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u vezi sa predmetom nabavke.

Za ponuđače iz BiH: Ponuđač u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz člana 46. Zakona dužan je dostaviti Aktuelni izvod iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi da je ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti kojaje u vezi sa predmetom nabavke.

Za ponuđače čije je sjedište izvan BiH: odgovarajući dokument koji odgovara zahtjevu iz člana 46. Zakona, a koji je izdat od nadležnog organa, sve prema važećim propisima zemlje sjedišta ponuđača/zemlje u kojoj je registrovan ponuđač. Dostavljeni dokazi se priznaju, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati.

Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, navedenu dokumentaciju su u obavezi dostaviti svi predstavnici grupe ponaosob.

Dalje navodi kako razmatarajući žalbu ugovorni organ je stava da svako dodatno traženje dokaza o ispunjavanju profesionlane sposobnosti sa dodatnim saglasnostima i potvrdama ne bi bilo u skladu sa članom 53. Stav 5 ZJN.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je utvrdio da je u istoj propisano:

7.2. 1 Dokaz o ispunjavanju uslova obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđača, predviđenih članom 46. ZJN-a;

Dokaz o ispunjavanju uslova obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđača, predviđenih članom 46. ZJN-a odnosi se na dokazivanje registracije ponuđača u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj je ponuđač registrovan.
U svrhu dokazivanja profesionalne sposobnosti ponuđači trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o registraciji u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrovani 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.
Za ponuđače iz BIH: Ponuđač u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz člana 46. Zakona dužan je dostaviti Aktuelni izvod iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi da je ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet ove nabavke.
Za ponuđače čije je sjedište izvan BIH: odgovarajući dokument koji odgovara zahtjevu iz člana 46. Zakona, a koji je izdat od nadležnog organa, sve prema važećim propisima zemlje sjedišta ponuđača/zemlje u kojoj je registrovan ponuđač.
Dostavljeni dokazi se priznaju, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati..
Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, navedena dokumenta su u obavezi dostaviti svi predstavnici grupe ponaosob.

Članom 44. Zakona o javnim nabavkama je propisano:

(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.

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

(2) Dokumenti iz stava (1) ovog člana priznaju se na teritoriji Bosne i Hercegovine, bez obzira na kojem nivou vlasti su izdati.

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, te da je ugovorni organ predmetnom tenderskom dokumentacijom odredio minimum zahtjeva za kvalifikaciju ponuđaca u pogledu njihove sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti koja je u vezi sa predmetom nabavke, na način da je zahtijevao za ponuđače iz BiH dostavljanje Aktuelnog izvoda iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi da je ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet ove nabavke i za ponuđače sa sjedištem izvan BiH odgovarajući dokument koji odgovara zahtjevu iz člana 46 a koji je izdat od nadležnog organa, sve prema važećim propisima zemlje sjedišta ponuđača/zemlje u kojoj je registrovan ponuđač, ovaj organ ističe da je ugovorni organ postupio u skladu sa članom 46. ZJN, 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 profesionalne sposobnosti ponuđača, 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 ili izjavu/potvrdu nadležnog organa..) 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. ***S tim u vezi ovaj žalbeni navod se ocjenjuje neosnovanim.***

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 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA
Mirjana Antunović, dipl.iur.

Dostaviti:
- „ALIVUK&CO“ d.o.o. Bihać
- JU OŠ „STIJENA“ Stijena
- Evidencija
- a/a