BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-199-8/22

Mostar: 10.02.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, podružnica Mostar, postupajući po žalbi ponuditelja HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 05/2-11/3-2651/21 od 29.12.2021. godine, ugovornog tijela Općina Velika Kladuša, u postupku javne nabave - Nabava goriva sukcesivna isporuka u 2022. godini za potrebe Općine Velika Kladuša, 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" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16) na sjednici Vijeća II održanoj dana 10.02.2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se žalba ponuditelja** HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 05/2-11/3-2651/21 od 29.12.2021. godine, ugovornog tijela Općina Velika Kladuša, u postupku javne nabave - Nabava goriva sukcesivna isporuka u 2022. godini za potrebe Općine Velika Kladuša, **i poništava se:**
   - **Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 05/2-11/3-2651/21 od 29.12.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak**
2. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Općina Velika Kladuša (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) pokrenulo je postupak javne nabave putem Konkurentskog zahtjeva u postupku nabave - Nabava goriva sukcesivna isporuka u 2022. godini za potrebe Općine Velika Kladuša, za koji je Obavijest o nabavi broj2997-1-45-3-25/21 od 03.12.2021. godine objavljena na Portalu javnih nabava.

Nakon zaprimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj 05/2-11/3-2651/21 od 29.12.2021. godine, ponuditelj HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu koju je ugovorno tijelo u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom tijelu kod kojeg je zaprimljena dana 24.01.2022. godine.

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 04.02.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da izjavljuje žalbu:

Na osnovu člana 99. i člana 101. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (''Službeni glasnik BiH broj: 39/14), u zakonu ostavljenom roku, blagovremeno podnosimo žalbu protiv Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 05/2-11/3-2651/21 od 29.12.2021. godine zbog pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja.

Dana 04.01.2022. godine smo izvršili uvid u ponudu ponuđača: GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša, kojom prilikom smo uočili sljedeće:

1. Ponuđač GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša nije dostavio kompletnu dokumentaciju kojom dokazuje ispunjavanje uslova propisanih članom 45. Zakona o javnim nabavkama Bili. Naime, ponuđač GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša nije dostavio uvjerenje koje izdaje sud prema sjedištu pravnog lica, a kojim se dokazuje da ponuđač u kaznenom postupku nije osuđen pravomoćnom presudom za kaznena djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, a sto je bio obavezan dostaviti.

Tačka 2.2. tenderske dokumentacije propisuje:

Ponuđač, kojem bude dodijeljen ugovor dokaze o ispunjavanju uslova iz tačke 2.1 a) i c) dužan je dostaviti u roku od 5 (pet) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke u skladu sa članom 45. stav 2 Zakona o javnim nabavkama. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od momenta predaje ponude i moraju biti originali ili ovjerene kopije. Naime, izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45.

Član 45. stav 2. pod a) Zakona o javnim nabavkama BiH propisuje:

Kandidat/ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeće dokumente kojima će potvrditi da se slučajevi navedeni u stavu (1) ovog člana ne odnose na njega:

a) uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevari/ ili pranje novca;

Citiranom tačkom i članom zakona određeno je da je kandidat/ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan dostaviti uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivična djela organizovanog kriminala, korupcije, prevare ili pranja novca.

Sud BiH je svojim aktom od 21.05.2019. godine, obavijestio Agenciju da je u cilju urednosti ponuda, a prema članu 45. stav (1) tačka a), u vezi sa stavom (2) tačka a) istog člana Zakona, neophodno da svaki kandidat/ponuđač kumulativno dostavi potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema sjedištu

pravnog lica, odnosno kandidata/ponuđača, iz razloga što nije definisan Jedinstveni registar na nivou Bosne i Hercegovine, u koji bi se upisivale pravosnažne presude za osuđene za krivična djela organizovanog kriminala, korupcije, prevare i pranja novca.

Prema tome, kandidat/ponuđač je dužan da dostavi uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda u nadležnog prema svom sjedištu, iz kojeg je vidljivo da mu u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela iz člana 45. stav (I) tačka a) Zakona. Obzirom da ponuđač GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša nije dostavio uvjerenje izdato od strane suda prema sjedištu pravnog lica ponudu istog je trebalo odbaciti kao neprihvatljivu.

2. Ponuđač GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša je u svojoj ponudi dostavio obične kopije bilansa stanja i bilansa uspjeha za prethodnu godinu. Međutim, ponuđač GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša nije u naknadnom roku dostavio original ili ovjerene kopije bilansa stanja i bilansa uspjeha za prethodnu godinu što je bio obavezan u skladu sa tačkom 2.2. tenderske dokumentacije, koja propisuje:

Ponuđač, kojem bude dodijeljen ugovor dokaze o ispunjavanju uslova iz tačke 2.1 a) i c) dužan je dostaviti u roku od 5 (pet) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupku javne nabavke u skladu sa članom 45. stav 2 Zakona o javnim nabavkama. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od momenta predaje ponude i moraju biti originali Hi ovjerene kopije. Naime, izabrani ponuđač mora ispunjavati sve ustave u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45.

Dakle, prema citiranoj tački tenderske dokumentacije jasno proizilaži da je obaveza ponuđača GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša bila da u roku od pet dana od dana prijema obavještenja o rezultatima postupka javne nabavke dostaviti original ili ovjerene kopije dokaza iz tačke 2.1 pod a) i c).

Tačka 2.1 pod c) propisuje:

2.1. Da bi učestvovali u proceduri javnih nabavki, dobavljači trebaju ispunjavati slijedeće uslove:

c) ekonomska i financijska sposobnost koja garantuje ispravno izvršenje Ugovora.

Dakle, obaveza ponuđača GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša je bila da u naknadnom roku dostavi original ili ovjerenu kopiju bilansa stanja i bilansa uspjaha za prethodnu godinu.

Također, je u Aneksu 5 - Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 47. st. (1) tačka od a) do d) i (4) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH" broj 39/14) navedeno:

Dokumenti čije obične kopije dostavlja kandidat/ponuđač _____ navedenom postupku javne nabavke, a kojima se dokazuje ekonomska i finansijska sposobnost iz člana 47. stav (1) tačke od a) do d) su identični sa originalima.

U navedenom smislu sam upoznat sa obavezom kandidata/ponuđača da u slučaj u dodjele ugovoru dostavi dokumente iz člana 47. stav (1) tačke od a) do d) na zahtjev ugovornog organu i u roku kojeg odredi ugovorni ormu shodno članu 72. stav (3) tačka a).

Dakle, i prema gore citiranom aneksu jasno proizilazi da je obaveza ponuđača GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša bila da dostavi original ili ovjerene kopije dokumenata kojim dokazuje svoju ekonomsko - finansijsku sposobnost što isti nije učinio.

U skladu sa navedenim, proizilazi da ponuda ponuđača GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša ne ispunjavaju uslove iz tenderske dokumentacije, te kao takve trebale su biti odbačene kao neprihvatljive.

Ukoliko Ugovorni organ smatra daje žalba osnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 3. ZJN BiH i donese novu odluku. Međutim, ukoliko Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH i istu proslijedi URŽ-u. Podnosilac žalbe, temelji ovu žalbu na pogrešno i nepotpuno utvrđenom činjeničnom stanju, zbog čega na kraju predlaže da Ured za razmatranje žalbi, usvoji žalbu i postupi u skladu sa ovlaštenjima propisanim ZJN BiH. Ukoliko URZ utvrdi daje žalba žalioca osnovana, podnosilac žalbe posebno zahtjeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na žalbu navodi: U postupanju Ugovornog organa po žalbi izvršena je provjera formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na dopuštenost, blagovremenost i izjavljenost od ovlaštene osobe, odnosno na pretpostavke propisane odredbama člana 100. Zakona javnim nabavkama.
Žalbu je Ponuđač dostavio direktno Ugovornom organu. Žalba je dostavljena u 4 primjerka. Uz žalbu nije priložen dokaz o uplati naknade/takse na žalbu u skladu sa članom 105. i 108. Zakona o javnim nabavkama. Postupajući po Žalbi, a saglasno odredbama člana 100. Zakona o javnim nabavkama Ugovorni organ je utvrdio daje Žalba dopuštena, pravovremena i izjavljena od ovlaštene osobe. Ugovorni organ cijeni daje žalba neosnovana te vam istu u skladu sa članom 100. stav 3. Zakona o javnim nabavkama dostavlja na dalje postupanje.

Ovo tijelo je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivalo dopuštenost, pravovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama i utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi, ovo tijelo je izvršilo uvid u dostavljenu dokumentaciju, analizirajući pojedinačne dokaze i njihovu međusobnu vezu, imajući u vidu žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i pravila postupka provođenja javnih nabava.

U prvom žalbenom navodu žalitelj navodi kako je ugovorno tijelo bilo dužno odbaciti ponudu izabranog ponuditelja, jer nije ispunio uvjete iz članka 45. ZJN, odnosno isti je dostavio uvjerenje Suda BiH, ali nije dostavio uvjerenje suda nadležnog prema svom sjedištu, a što je obvezujuće prema aktu kojeg je Sud BiH od 21.05.2019. godine uputio Agenciji za javne nabave u kojem se navodi kako u cilju urednosti ponuda, a u vezi sa člankom 45. stavak 1. točka a), u vezi sa stavkom 2. točka a) istog članka Zakona neophodno da svaki ponuditelj dostavio potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema mjestu sjedišta pravnoe osobe zbog nedefiniranja Jedinstvenog registra

na razini BiH u koji bi se upisivale pravomnoćne presude za osuđene na kaznena djela organiziranog kriminala, korupcije, prijevare i pranja novca.

S tim u vezi ovo tijelo je uvidom u predmetnu tendersku dokumentaciju utvrdilo kako je točkom 2.2 propisano da ponuditelj kojem bude dodijeljen ugovor dokaze o ispunjavanju uvjeta iz točke 2.1 a) i c) dužan dostaviti u roku od 5 (pet) dana od dana zaprimanja obavijesti o rezultatima postupka javne nabave u skladu sa člankom 45. stavak 2. Zakona o javnim nabavama. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuditelj ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od trenutka predaje ponude i moraju biti originali ili ovjerene kopije. Izabrani ponuditelj mora ispunjavati sve uvjete u trenutku predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz članka 45.

Člankom 45. stavak 2. pod a) ZJN propisano je kako je ponuditelj kojem bude dodijeljen ugovor obavezan dostaviti uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da mu u kaznenom postupku nije izrečena pravomoćna presuda kojom je osuđen za kazneno djelo organiziranog kriminala, korupcije, prevare i pranja novca.

Uvidom u ponudu izabranog ponuditelja, kao i naknadno dostavljene dokumente o ispunjavanju uvjeta iz članka 45. ZJN nakon zaprimanja obavijesti o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, utvrđeno je u svrhu dokazivanja uvjeta iz točke 2.2 pod a) TD da je izabrani ponuditelj dostavio Uvjerenje Suda BiH broj 03-9097/21 od 30.11.2021. godine kojim se potvrđuje da protiv pravnog lica GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša nije izrečena pravomoćna osuđujuća presuda za kazneno djelo organiziranog kriminala, korupcije, prevare i pranja novca pred Sudom BiH.

S tim u vezi ovo tijelo upućuje kako je Sud BiH je svojim aktom od 21.05.2019. godine, obavijestio Agenciju za javne nabave da je u cilju urednosti ponuda, a prema članku 45. stavak (1) točka a), u vezi sa stavkom (2) točka a) istog članka Zakona, neophodno da svaki kandidat/ponuditelj kumulativno dostavi potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema sjedištu pravne osobe, odnosno kandidata/ponuditelja iz razloga što nije definiran Jedinstveni registar na razini Bosne i Hercegovine, u koji bi se upisivale pravomoćne presude za osuđene za kaznena djela organiziranog kriminala, korupcije, prevare i pranja novca. Stoga, neophodno je da ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji propiše obvezu za kandidate/ponuditelje da u smislu odredbi članka 45. stavak (1) točka a), u vezi sa stavkom (2) točka a) iste odredbe Zakona, dostave uvjerenje Suda BiH i suda prema sjedištu pravne osobe, odnosno kandidata/ponuditelja, odnosno kandidat/ponuditelj je dužan dostaviti uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda u nadležnog prema svom sjedištu, iz kojeg je vidljivo da mu u kaznenom postupku nije izrečena pravomoćna presuda kojom je osuđen za sva kaznena djela iz članka 45. stavak (1) točka a) Zakona.

Na temelju utvrđenog stanja iz spisa, ovo tijelo usvaja predmetni žalbeni navod kao **utemeljen**, budući da izabrani ponuditelj nije dostavio uvjerenje suda prema sjedištu pravne osobe da nije osuđivan za kaznena djela iz članka 45. stavak 1. točka a) ZJN, a isto je prema stavu Suda utvrđeno kao obvezujuće, odnosno svaki kandidat/ponuditelj dužan kumulativno dostaviti potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema sjedištu pravne osobe, iz razloga što nije definiran Jedinstveni

registar na razini Bosne i Hercegovine, u koji bi se upisivale pravomoćne presude za osuđene za kaznena djela organiziranog kriminala, korupcije, prevare i pranja novca, a iz kojih je vidljivo da mu u kaznenom postupku nije izrečena pravomoćna presuda kojom je osuđen za sva kaznena djela iz članka 45. stavak (1) točka a) Zakona.

U vezi sa žalbenim navodom žalitelja u kojem navodi kako izabrani ponuditelj u naknadnom roku, a nakon Obavijesti o izboru najpovoljnijeg ponuditelja nije dostavio orginale ili ovjerene kopije bilansa stanja i bilansa uspjeha za prethodnu godinu, a što je bio obvezan prema točki 2.2 pod c) TD, ovo tijelo je uvidom u naprijed navdenu točku TD utvrdilo da je istom propisano kako su ponuditelji u svrhu dokazivanja ekonomske i financijske sposobnosti dužni dostaviti Bilans stanja i Bilans uspjeha za prethodnu godinu u običnoj kopiji, a ponuditelj koji bude izabran kao najpovoljniji dužan je u roku od 5 dana od zaprimanja Obavijesti o rezultatima postupka dostaviti dokaze ne starije od 3 (tri) mjeseca, računajući od trenutka predaje ponude u orginalu ili ovjerenim kopijama.

Uvidom u ponudu izabranog ponuditelja utvrđeno je kako je izabrani ponuditelj u sklopu ponude dostavio Bilans stanja i Bilans uspjeha za prethodnu godinu u običnoj kopiji, te u naknadno dostavljenoj dokumentaciji o ispunjavanju uvjeta iz članka 47. ZJN nije dostavio originalne dokumente niti ovjerene kopije zahtijevanog.

Sukladno naprijed utvrđenom činjeničnom stanju, a imajući u vidu odredbu članka 72. stavak 3. pod a) ZJN kojom je propisano kako ugovorno tijelo dostavlja prijedlog ugovora onom ponuditelju čija je ponuda na rang listi odmah nakon ponude najuspješnijeg ponuditelja u slučaju da najpovoljniji ponuditelj propusti dostaviti orginalne ili ovjerene kopije dokumenata iz članka 45. i 47. ZJN, ne starije od ti mjeseca od dana dostavljanja ponude ili zahtjeva za sudjelovanje, u roku koji odredi ugovorno tijelo, ovo tijelo usvaja predmetni žalbeni navod kao **utemeljen,** imajući u vidu da izabrani ponuditelj nije dostavio orginalne dokumente ili ovjerene kopije o ispunjavanju uvjeta iz članka 47. ZJN, odnosno Bilancu stanja i Bilancu uspjeha, a na što žalitelj s pravom ukazuje u predmetnoj žalbi.

Zbog svega naprijed navedenog, ovo tijelo usvaja žalbu žalitelja, vraća predmet ugovornom tijelu na ponovni postupak, u kojem će ugovorno tijelo postupiti po stavovima datim u predmetnom Rješenju, te okončati postupak sukladno sa zakonskim i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabava, te donijeti zakonitu odluku u predmetnom postupku.

Na temelju naprijed navedenog odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na temelju posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku 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 Amar Hadžiomerović

Dostaviti:

- HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo
- Općina Velika Kladuša
- GRAND BENZ d.o.o. Velika Kladuša
- evidencija
- a/a