BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-215-7/22
Mostar: 17.02.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi ptencijalnog ponuđača ALI & VIS d.o.o. Kreševo, zastupanog po punomoćniku Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju broj: 08-11-8-10716/2021 od 28.12.2021.godine, ugovornog organa Općina Hadžići, u Konkurentskom postupku, objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 550-7-3-98-3-64/21 od 29.12.2021.godine, Ispravke za obavještenje o nabavci: 550-7-3-98-8-2/22 od 12.01.2022.godine, u predmetu nabavke: *"Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini"*, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj dana 17.02.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** potencijalnog ponuđača ALI & VIS d.o.o. Kreševo, zastupanog po punomoćniku Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva, izjavljenu na Tendersku dokumentaciju broj: 08-11-8-10716/2021 od 28.12.2021.godine, ugovornog organa Općina Hadžići, u Konkurentskom postupku, objavljenog putem Obavještenja o nabavci: 550-7-3-98-3-64/21 od 29.12.2021.godine, Ispravka za obavještenje o nabavci: 550-7-3-98-8-2/22 od 12.01.2022.godine, u predmetu nabavke: *"Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini"* ***i poništava se***:
   -Tenderska dokumentacija broj: 08-11-8-10716/2021 od 28.12.2021.godine, zajedno sa Obavještenjem o nabavci: 550-7-3-98-3-64/21 od 29.12.2021.godine i Ispravkom za obavještenje o nabavci: 550-7-3-98-8-2/22 od 12.01.2022.godine.
2. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadom troškova sastava žalbe izjavljene po punomoćniku/advokatu Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva, u iznosu od 240,00 KM.
3. Obavezuje se ugovorni organ Općina Hadžići da žalitelju ALI & VIS d.o.o. Kreševo, zastupanom po punomoćniku Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva isplati troškove

postupka u ukupnom iznosu od 240,00 KM, u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.

4. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Općina Hadžići (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) objavio je Tendersku dokumentaciju broj: 08-11-8-10716/2021 od 28.12.2021.godine, u Konkurentskom postupku, objavljenom putem Obavještenja o nabavci: 550-7-3-98-3-64/21 od 29.12.2021.godine, Ispravke za obavještenje o nabavci: 550-7-3-98-8-2/22 od 12.01.2022.godine, u predmetu nabavke: *"Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini"*. Nezadovoljan objavljenom tenderskom dokumentacijom, žalbu je izjavio potencijalni ponuđač ALI & VIS d.o.o. Kreševo, zastupan po punomoćniku Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 26.01.2022.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 09.02.2022.god.

Žalitelj u žalbi izjavljuje:

U skladu sa članom 99. i 101. Zakona o javnim nabavkama BiH („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14, u daljem tekstu žalbe: ZJN BIH), u vezi sa konkurentskim zahtjevom za Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini, za koji je obavještenje o nabavci broj: 550-7-3-98-3-64/21; objavljeno na portalu javnih nabavki dana: 29.12.2021. godine (ispravka obavještenja obavještenja o nabavci broj: 550-7-3-98-8-2/22; objavljena dana: 12.01.2022. godine) blagovremeno, preporučenom poštom u tri primjerka podnosim žalbu jer je ugovorni organ u t.d:

- **pogrešno primjenio ZJN BIH**

Žalitelj je dana 12.01.2022. godine, sa portala javnih nabavki preuzeo t.d. koju je analizirao radi pripreme ponude, pri čemu je utvrdio pogrešnu primjenu ZJN BIH.

Obrazloženje

I

U dijelu t.d. „USLOVI ZA KVALIFIKACIJU", tačka koja se odnosi na *„Dokaze o ispunjavanju uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača"*, zahtjevano je da ponuđači u ponudi dostave:

„..popunjenu, ovjerenu i potpisanu izjavu o ispunjavanju uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača, predviđenih članom 47. stav 1. tačka a. ZJN-a, koja je sastavni dio tenderske dokumentacije, ne stariju od 7 dana, računajući od dana predaje ponude,

obične kopije Izvještaja o svim računima pravne osobe, izdatih od Centralne banke u BiH ili od Centralne banke BiH ovlaštene banke da vrši distribuciju podataka pravnih osoba iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa, ne starijih od tri mjeseca na dan otvaranja ponuda. Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke je dužan, u roku od 5 dana, računajući od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke, u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi, dostaviti originale ili ovjerene kopije Izvještaja o svim računima pravne osobe, izdate od Centralne banke u BiH ili od Centralne banke BiH ovlaštene banke da vrši distribuciju podataka pravnih osoba iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa. Navedeni izvještaj ne smije biti stariji od tri mjeseca na dan otvaranja ponuda.
Za svaki od računa koji bude naveden u Izvještaju Ugovorni organ zadržava pravo provjere stanja istih, kao i solventnosti ponuđača. Ukoliko se utvrdi da je neki od računa ponuđača, ili jednog člana grupe ponuđača, u zadnjih 6 [šest] mjeseci, računajući od trenutka podnošenja ponude bio blokiran, takva ponuda će biti odbačena kao neispravna u smislu neispunjavanja uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača".

U vezi dokaza o ispunjavanja uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača ugovorni organ je na portalu nabavki objavio dva odgovora/pojašnjenja t.d.
Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 1., ugovorni organ pojašnjava:
„Ugovorni organ može provjeravati solventnost svakog člana grupe ponuđača i odbaciti ponudu ukoliko račun bilo kog člana grupe ponuđača bude blokiran u navedenom periodu."

Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 3., ugovorni organ pojašnjava:
„Ukoliko ponudu podnosi grupa ponuđača svaki član grupe je dužan dostaviti navedene izjave misli se na sve izjave koje se traže tenderskom dokumentacijom."

Citirane odredbe t.d. i odgovori/pojašnjenja zahtjevaju da kod ponude grupe ponuđača, svi članovi grupe ponuđača moraju dostaviti popunjene, ovjerene i potpisane Izjave o ispunjavanju uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača (Prilog broj III. t.d.) i obične kopije Izvještaja o svim računima pravne osobe, a ugovorni organ pri tome zadržava pravo provjere svakog računa svakog člana grupe ponuđača što je u suprotnosti sa ZJN BIH.
Naime, u vezi grupe ponuđača, član 2. stav 1.) tačka c.) pod 3.) ZJN BIH propisuje da je privredni subjekat pravno ili fizičko lice, ili grupa takvih lica, koji na tržištu nude robe, usluge i/ili radove, a registrovani su za obavljenje predmetne djelatnosti, te mogu učestvovati u postupku javne nabavke, kao grupa ponuđača (dva ili više ponuđača) koji su dostavili zajedničku ponudu, **upravo sa ciljem da formiranjem grupe bez osnovanja novog pravnog lica zajednički nastupe da bi bili u stanju, oslanjajući se jedan na drugog, kada su u pitanju reference i kapaciteti ispuniti uslove i zahtjeve iz t.d. odnosno realizovati ugovor.** Iz tog razloga u ZJN

BIH postoji razlika u postavljanju zahtjeva kada u postupku nabavke učestvuje samostalno ponuđač i kada učestvuje grupa ponuđača tako da u pogledu lične sposobnosti kao i sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti svaki član grupe mora uslove ispunjavati samostalno, dok uslove ekonomske i finansijske, kao i tehničke i profesionalne sposobnosti, članovi grupe mogu ispunjavati zajednički. U suprotnom koji bi smisao i svrha bila dostavljanja ponude grupe ponuđača ukoliko bi svaki član grupe ponuđača morao samostalno ispunjavati propisane uslove i dostavljati tražene dokaze, jer bi u tom slučaju svaki ponuđač dostavljao ponudu samostalno.

Konkretno uslovi iz t.d. su suprotni članu 47. stav 3. ZJN BIH koji glasi: *"Ponuđač može, gdje je to odgovarajuće i za određeni ugovor, u ponudi naznačiti da raspolaže kapacitetima drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu odnosa koji s njima ima. U tom slučaju, mora dokazati ugovornom organu da će na raspolaganju imati potrebne resurse. Pod istim uslovima grupa ponuđača može se osloniti na kapacitete učesnika grupe ili drugih privrednih subjekata."*
Očigledno ZJN BIH dozvoljava grupi ponuđača da za dokazivanje ekonomsko finansijske sposobnosti osloni na kapacitete - račune jednog člana grupe ponuđača.
Shodno navedenom potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način da propiše da:
„u slučaju grupe ponuđača u ponudi je dozvoljeno dostaviti paket dokaza za ispunjavanje ekonomsko-finansiiskih sposobnosti koii se odnosi na jednog člana grupe ponuđača.
za svaki od računa koii bude naveden u Izvještaju Ugovorni organ zadržava pravo provjere stanja istih, kao i solventnosti ponuđača. Ukoliko se utvrdi da ie neki od računa ponuđača, ili člana grupe ponuđača koii ie dostavio dokaze ispred grupe ponuđača, u zadnjih 6 (šest) mjeseci, računaiući od trenutka podnošenja ponude bio blokiran, takva ponuda će biti odbačena kao neispravna u smislu neispuniavanja uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača."

II
U dijelu t.d. „USLOVI ZA KVALIFIKACIJU", tački koja se odnosi na „Dokaze o ispunjavanju općih uslova tehničke i profesionalne sposobnosti dobavljača, predviđene članom 51. stav 1. ZJN-a navedeno je:
„U svrhu dokazivanja ovih uslova ponuđač je dužan dostaviti Izjavu o ispunjavanju uslova tehničke i profesionalne sposobnosti, koja čini sastavni dio ove dokumentacije, popunjenu, potpisanu od ovlaštenog lica i ovjerenu kod nadležnog organa, ne stariju od 7 dana, računajući od dana predaje ponude.
Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke je dužan, u roku od 5 dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke, dostaviti spisak izvršenih ugovora u segmentu građenja, za posljednje dvije godine, ili od početka registracije ponuđača koji je počeo sa radom u periodu manjem od dvije posljednje godine, sa

priloženim potvrdama o uspješnoj realizaciji ugovora sadržanih na spisku, izdatim u skladu sa članom 48. stav 3. ZJN.
NAPOMENA:
-dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu i ovakva ponuda će biti odbačena kao neispravna,
- ukoliko ponudu podnosi grupa ponuđača svaki član grupe je dužan dostaviti navedene izjave."

Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 2., ugovorni organ pojašnjava:
„Poštovani, svaki član iz grupe ponuđača treba da dostavi (misli se na izjavu) za član 51. stav 1., a nakon odabira grupe ponuđača ugovore i potvrde o uspješnoj realizaciji dostavljaju svaki član grupe za sebe.“

Citirana tačka t.d. sadrži dva nezakonita zahtjeva.
Prvi je suprotan članu 48. stav 7. ZJN BIH koji glasi:
"Ako ugovorno tijelo zahtijeva jedan ili više dokumenata kojima ponuđač dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost, dužno je u tenderskoj dokumentaciji jasno i precizno utvrditi te zahtjeve“.
Dakle, t.d. je nezakonita u dijelu koji definiše dokaze koje odabrani ponuđač mora dostaviti ugovornom organu *(spisak izvršenih ugovora sa pripadajućim potvrdama o uspješnoj realizaciji ugovora)* jer nije jasno preciziran zahtjev u pogledu minimalne ukupne vrijednosti svih uspješno realizovanih ugovora kojim ponuđač dokazuje kvalifikovanost. Prema osporenoj odredbi t.d. ugovorni organ može ocjeniti prihvatljivim dokaze o ukupno realizovom ugovorima od 100 KM ili može odbaciti kao neprihvatljive dokaze na ukupno realizovane ugovore od 50.000 KM.
Potrebno da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način da precizno definiše minimalnu ukupnu vrijednost svih uspješno realizovanih ugovora za koje odabrani ponuđač dostavlja spisak izvršenih ugovora sa pripadajućim potvrdama o uspješnoj realizaciji ugovora, kako bi svaki ponuđač prije podnošenja ponude znao da li ispunjava minimalne kvalifikacione uslove u pogledu
uspješno realizovanoh ugovora i kako bi ugovorni organ prilikom analize i ociene prema transparetnim unaprijed precizniranim zahtjevima cijenio kvalifikovanost svakog ponuđača.

Drugi zahtjev kojim se odnosi na grupu ponuđača i koji propisuje da svaki član grupe ponuđača mora dostaviti *"Izjavu o ispunjavanju uslova tehničke i profesionalne sposobnosti (Prilog IV t.d.] a nakon odabira grupe ponuđača ugovore i potvrde o uspješnoj realizaciji dostavljaju svaki član grupe za sebe"* je suprotan članu 48. stav 4. ZJN BIH koji glasi:
"Ponuđač može, gdje je to odgovarajuće i za određeni ugovor, u ponudi naznačiti da raspolaže kapacitetima drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu odnosa koji s njima ima. U tom

slučaju, mora dokazati ugovornom organu da će na raspolaganju imati potrebne resurse. Pod istim uslovima grupa ponuđača može se osloniti na kapacitete učesnika grupe ili drugih privrednih subjekata".

Suština obrazloženja koje je dato za postavljene uslove i dostavljanje dokaza u ponudi i nakon odabira grupe ponuđača za ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača u prethodnom žalbenom navodu važi i za uslove i dokaze koje grupa ponuđača dostavlja za ispunjavanju uslova tehničke i profesionalne sposobnosti u ovom žalbenom navodu.

Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način da u propiše drugoj alineji

NAPOMENE

- u slučaju grupe ponuđača u ponudi je dozvoljeno dostaviti paket dokaza za ispunjavanje tehničke i profesionalne sposobnosti koji se odnosi na jednog člana grupe ponuđača.

III

Kada je u pitnju mjesto izvođenja radova u t.d. su date sljedeće informacije:

U tački II.7. Obavještenja i nabavci - mjesto izvršenje radova; Hadžići

Na trećoj stranici t.d. navedeno da je mjesto izvršenje radova; Hadžići.

Očigledno je da navedeno ne daje potpune i jasne informacije ponuđačima o uslovima ugovora koje su dovoljne za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi jer ne sadrže popis/registar objekata sa adresama koji su u vlasništu ili na raspolaganju Općini Hadžići u 2022.godini i na kojima će biti potrebno izvoditi radove, čime je prekršen član 53. stav 1. ZJN BIH i član 3. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda „Službeni glasnik BiH", broj 90/14, 20/15 (u daljem tektu: Uputstvo).

Prvi razlog zašto je spisak/registar sa adresama svih objekata izuzetno važan za pripremu ponude su ukupni transportni troškovi do objekta u kojem se izvode radovi koji imaju značajan udio u jedinačnoj cijeni za svaku od traženih pozicija u predmjeru radova. U ukupne troškove transporta se ubrajaju troškovi transporta radnika, opreme i alata kao i materijala za izvođenje radova i svakako da su velike razlike u ukupnim troškovima transporta do objekta u centru Hadžića nasuprot troškova transporta **do naprimjer objekta napr. Doma kulture ili nekog drugog objekta u nekom od udaljenih planinskih sela.**

Drugi razlog zašto je spisak/registar sa adresama svih objekata značajan za pripremu ponude je činjenica da stručna lica ponuđača imaju potrebu obići svaki od objekata kako bi utvdili činjenice koje utiču na formiranje jedinačnih cijena radova. Naime, za pripremu ponude su važne informacije o pristupnim putevima do objekata na kojem se izvode radovi, da li postoji redovno održavani i prohodni putevi do objekata i za koje vrste teretnih vozila, da li ima zabrana saobraćaja na pojedinim putevima (cjelodnevna ili u određenim terminima ili za određene vrste vozila prema nosivosti, da li mogu pristupiti vozila sa korpom, vozila sa pumpama za beton i slično) ili prepreka/barijera da vozila uopće dođu do objekata, da li se radi o prizemnim ili

višespratnim objektima, da li objekti imaju liftove za iznošenje opreme i materijala, kakav je pristup krovovima itd.... Naprijed pobrojani tehički podaci utječu na kalkulaciju ponuđene cijene, kao što utiče i procjena općeg stanja objekta, procjena koja vrsta radova će biti potrebna na svakom od pobrojanih objektima, procjene broja izvršilaca za izvođenje radova, procjena broja majstora specijalističkih znanja i vještina koji će biti potrebni, kao i procjene vrste i nosivosti vozila kao i broja radnika koji su potrebni za dopremu opreme, alata i materijala na mjesto izvođenja radova, a procjenu opisanih troškova je moguće načiniti samo nakon obilaska objekata na osnovu spiska/registra sa adresama svih objekata koji su obuhvaćeni predmetnom nabavkom.
Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način da priloži kao sastavni t.d. spisak/registar objekata sa adresama u vlasništvu i raspolaganju Općine Hadžići u 2022. godini koii su obuhvaćeni nabavkom.

IV

Predmjer radova na održavanju objekata i zgrada u vlasništvu Općine Hadžići (stranica 20. t.d.) i Prilog II t.d. Obrazac za cijenu ponude nisu u skladu sa tačkom II.4.a Obavještenja o nabavci, definiciji predmeta nabavke na trećoj stranici t.d.; Prilogu broj: VI. t.d. - Nacrtu ugovora; zbog čega su suprotni članu 53. stav 1. ZJN BIH, i članu 3. Uputstva jer ne daju tačne, potpune i jasne sve informacije o uslovima ugovora potrebne ponuđačima za pripremu ponude.

Naime, u tački II.4.a Obavještenja o nabavci, definicija predmetu nabavke na trećoj stranici t.d.; Prilogu broj: VI. t.d. - Nacrt ugovora u članu broj 1, navedeno da je predmet nabavke: Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini.

Nasuprot navedenom na 20. stranici t.d specificiran je Predmjer radova na održavanju objekata i zgrada u vlasništvu i raspolaganju Općine Hadžići u 2021. godini, kao što se u Prilogu II t.d. Obrazac za cijenu ponude, ponuda iskazuje za Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2021. godini.

Očigledno da ponuđačima nisu date tačne i potpune informacije u pogledu Predmjera radova i Obrasca za cijenu ponude, jer je iako se otvoreni postupak nabavke odnosni na radove za 2022. godinu priloženi Predmjer radova i Obrazac za cijenu ponude se odnose na 2021. godinu.

Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način priloži Predmjer radova i Obrazac za ciienu ponude koji se odnose na izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini.

V

Prilog IV t.d. - Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 51. stav 1. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH" broj 39/14), je sačinjen suprotno članu 51. ZJN BIH.

Naime, u naslovu izjave navodi da se radi o ispunjavanju uslova iz člana 51. stav 1. ZJN BiH koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost u postupku nabavke radova, dok u sadržaju izjave se traži od ponuđača da daju izjavu u vezi okolnosti iz člana 49. stav 1) tačaka a) koja se odnosi na tehničku i profesionalnu sposobnost u postupku nabavke robe.

Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način u Prilogu IV t.d. sadržaj izjave
sačini u skladu sa predmetnom nabavke - radovima.
VI
Tačka 4. Priloga 1 t.d. - Obrazca za cijenu ponude, koja se tiče uslova ostvarivanja prava ponuđača na primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg proizvoda je sačinjena suprotno Odluci o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg ("Službeni glasnik BiH" broj 34/20).
Naime, navedena odluka je prestala sa važenjem 01.06.2021. godine i za sve postupke javne nabavke pokrenute poslije 01.06.2021. godine ne primjenjuje se preferencijalni tretman domaćeg proizvoda. Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način u Prilogu I t.d. Obrazcu za cijenu ponude briše tačku 4.
VII
U skladu sa naprijed navedenim žalitelj predlaže da ugovorni organ nakon razmatranja žalbe:
u skladu sa članom 100. stav 3. ZJN BIH: **usvoji žalbu izvrši izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije za predmet nabavke:** *Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini* (broj: 08-11-8-10716/2021) na način kako je opisano; usvaja zahtjev žalitelja zastupanog po punomoćniku Remzija Kadrić, advokatu iz Sarajeva za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe u iznosu od 240,00 KM (primjenom člana 18. tačka 2. i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata - „Službene novine F BiH broj: 22/04, 24/04) u roku od 15 dana od dana usvajanju žalbe;
u suprotnom molimo da ugovorni organ shodno članu 100. stav 5. ZJN BIH u roku od 5 dana od dana zaprimanja proslijedi žalbu sa izjašnjenjem nadležnom Uredu za razmatranje žalbi BiH - filijala Mostar, kojeg molimo da na osnovu obrazloženih činjenica donese Rješenje kojim se:
usvaja žalba;
poništavaju sljedeći akti ugovornog organa:
Izvođenje radova na održavanju objekata u vlasništvu Općine Hadžići i objekata kojima raspolaže Općina Hadžići u 2022. godini (broj: 08-11-8-10716/2021);
usvaja zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka;
usvaja zahtjev žalitelja zastupanog po punomoćniku Remzija Kadrić, advokatu iz Sarajeva za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe u iznosu **od 240,00 KM** (primjenom člana 18. tačka 2. i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata - „Službene novine F BiH broj: 22/04, 24/04) u roku od 15 dana od dana usvajanju žalbe.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da žalbu cijeni kao dopuštenu, blagovremenu, izjavljenu od ovlaštenog lica, ali neosnovanu.

Iz predmetne žalbe slijedi navod žalitelja da predmetna tenderska dokumentacija nije sačinjena u skladu sa odredbama ZJN, u dijelu Uslova za kvalifikaciju i to uslovi ekonomske i fmansijske sposobnosti ponuđača, kao i Uslova za kvalifikaciju o ispunjavanju općih uslova tehničke i profesionalne sposobnosti dobavljača, predračuna radova, da predmjer radova nije sačinjen, da se u obrascu za cijenu ponude u tački 4. Pominje preferencijalni tretman.

Neosnovanost žalbe obrazlažemo sljedećim:

Tenderska dokumentacija je sačinjena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine u svim elementima. Smatramo neutemeljenim da ponuđač zahtijeva promjenu uslova za učešće u nabavci radova, jer je isključivo pravo ugovornog organa da postavlja uslove u nabavci i izradi tenderske dokumentacije kako bi se upravo postigla svrha ugovaranja predmetnih radova sa onim ponuđačima koji ispunjavaju zakonske uslove i koji mogu uspješno izvršiti ugovorene radove. Žalitelj je imao mogućnost da na vrijeme ukaže na uočenu grešku u tenderskoj dokumentaciji koja se odnosi u tački 4. Preferencijalni tretman a koja je greškom ostala u dijelu obrasca za cijenu ponude.

Imajući u vidu izloženo predlažemo da se, u postupanju po predmetnoj žalbi, naše izjašnjenje po predmetnim okolnostima uvaži i žalba žalitelja odbije kao neosnovana.

Žalitelj je iskoristio svoje zakonsko pravo, te u skladu sa čl. 94. st. (3) ZJN-a BiH dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa kako sljedi:

Ugovorni organ se ne izjašnjava eksplicitno o neosnovanosti žalbenih navoda broj: I-V, već općenito navodi da je t.d. sačinja u skladu sa ZJN BIH i da je pravo ugovornog organa da postavlja uslove u t.d. Takvo izjašnjenje je suprotno članu 100. stav 5. ZJN BIH iz kojeg proizilazi obaveza ugovornog organa da se izjasni o svakom žalbenom navodu. Naime, član 100. stav 5. ZJN BIH glasi:

(5) Ako ugovorni organ postupajući po žalbi utvrdi da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali je neosnovana, dužan je u roku od pet dana od datuma zaprimania žalbu proslijediti URŽ-u. sa svojim izjašnjeniem na navode žalbe, kao i kompletnom dokumentacijom u vezi s postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba.

Ugovorni organ priznaje propust u t.d. koji se odnosi žalbeni navod broj VI. i umjesto da navod ocjeni osnovanim, ugovorni organ suprotno ZJN BIH svoj propust naziva greškom optužujući žalitelja da mu je trebao ukazati na propust. U skladu sa navedenim žalitelj ostaje pri svim navodima iz žalbe i moli URŽ da žalbu usvoji u cjelosti.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama

i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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 žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim organom, izvedeni su dokazi na osnovu pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak.

Žalitelj u žalbenim navodima spori ekonomsku u finansijsku sposobnost u dijelu koji se odnosi na grupu ponuđača u vezi sa ekonomskom i finasijskom sposobnosti i tehničkom i profesionalnom.

U vezi sa navedenim ovaj organ ističe da je dijelu tenderske dokumentacije „USLOVI ZA KVALIFIKACIJU", tačka koja se odnosi na *„Dokaze o ispunjavanju uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača"*, zahtjevano je da ponuđači u ponudi dostave:

- *popunjenu, ovjerenu i potpisanu izjavu o ispunjavanju uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača, predviđenih članom 47. stav 1. tačka a. ZJN-a, koja je sastavni dio tenderske dokumentacije, ne stariju od 7 dana, računajući od dana predaje ponude,*
- *obične kopije Izvještaja o svim računima pravne osobe, izdatih od Centralne banke u BiH ili od Centralne banke BiH ovlaštene banke da vrši distribuciju podataka pravnih osoba iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa, ne starijih od tri mjeseca na dan otvaranja ponuda.*
- *Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke je dužan, u roku od 5 dana, računajući od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke, u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi, dostaviti originale ili ovjerene kopije Izvještaja o svim računima pravne osobe, izdate od Centralne banke u BiH ili od Centralne banke BiH ovlaštene banke da vrši distribuciju podataka pravnih osoba iz Jedinstvenog registra transakcijskih računa. Navedeni izvještaj ne smije biti stariji od tri mjeseca na dan otvaranja ponuda.*
  "Za svaki od računa koji bude naveden u Izvještaju Ugovorni organ zadržava pravo provjere stanja istih, kao i solventnosti ponuđača. Ukoliko se utvrdi da je neki od računa

ponuđača, ili jednog člana grupe ponuđača, u zadnjih 6 [šest] mjeseci, računajući od trenutka podnošenja ponude bio blokiran, takva ponuda će biti odbačena kao neispravna u smislu neispunjavanja uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača".

U vezi dokaza o ispunjavanja uslova ekonomske i finansijske sposobnosti ponuđača ugovorni organ je na portalu nabavki objavio dva odgovora/pojašnjenja t.d.

Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 1., ugovorni organ pojašnjava:

„Ugovorni organ može provjeravati solventnost svakog člana grupe ponuđača i odbaciti ponudu ukoliko račun bilo kog člana grupe ponuđača bude blokiran u navedenom periodu."

Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 3., ugovorni organ pojašnjava:

„Ukoliko ponudu podnosi grupa ponuđača svaki član grupe je dužan dostaviti navedene izjave, misli se na sve izjave koje se traže tenderskom dokumentacijom."

U dijelu t.d. „USLOVI ZA KVALIFIKACIJU", tački koja se odnosi na *„Dokaze o ispunjavanju općih uslova tehničke i profesionalne sposobnosti dobavljača, predviđene članom 51. stav 1. ZJN-a"* navedeno je:

„U svrhu dokazivanja ovih uslova ponuđač je dužan dostaviti Izjavu o ispunjavanju uslova tehničke i profesionalne sposobnosti, koja čini sastavni dio ove dokumentacije, popunjenu, potpisanu od ovlaštenog lica i ovjerenu kod nadležnog organa, ne stariju od 7 dana, računajući od dana predaje ponude.

Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke je dužan, u roku od 5 dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke, dostaviti spisak izvršenih ugovora u segmentu građenja, za posljednje dvije godine, ili od početka registracije ponuđača koji je počeo sa radom u periodu manjem od dvije posljednje godine, sa priloženim potvrdama o uspješnoj realizaciji ugovora sadržanih na spisku, izdatim u skladu sa članom 48. stav 3. ZJN.

NAPOMENA:

-dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu i ovakva ponuda će biti odbačena kao neispravna,

- ukoliko ponudu podnosi grupa ponuđača svaki član grupe je dužan dostaviti navedene izjave."

Dana 13.01.2022. godine u odgovoru na pitanje broj 2., ugovorni organ pojašnjava:

„Poštovani svaki član iz grupe ponuđača treba da dostavi za član 51. stav 1., a nakon odabira grupe ponuđača ugovore i potvrde o uspješnoj realizaciji dostavljaju svaki član grupe za sebe.“

Ovaj organ polazeći od zakonske odredbe u odnosu na postavljeni uslov zaključuje da je ugovorni organ pogrešno postupio kada je definisao uslov u gore navedenim tačkma Tenderske dokumentacije zahtijevajući dokaze za svakog pojedinačno člana grupe, ***što je protivno zakonskoj odrebi.*** Smisao i suština udruživanja jeste da ponuđači činom udruživanja u grupu, ispune zajedno postavljene uslove jer ukoliko bi svaki pojedinačno dokazivao tehničku i profesionalnu sposobnost i ekonomsku i finansijsku sposobnost, postavlja se onda pitanje koji je smisao udruživanja u grupu.

Dalje, ovaj organ ne spori da isti ima pravo definisati uslove u tenderskoj dokumentaciji kako to navodi ugovorni u svom izjašnjenju, međutim ovaj organ naglašava da je ugovorni organ prilikom definisanih uslova dužan se pridržavati zakonskih odredbi.

Uz prednje, treba naglasiti da usljed prednje iznesenih okolnosti, usljed navedenog toka postupka koji nije vođen shodno pravilima postupka, što utiče u konačnici, u bitnom na održivost postupka na snazi i na krajnji ishod postupka. ***Na osnovu svega utvrđenog, žalbeni navod je ocijenjen osnovanim.***

Dalje žalitelj spori tačku II.7 Tenderske dokumentacije koja se odnosi na mjesto izvođenja radova. Navodeći da ugovorni organ ne daje potpune i jasne informacije ponuđačima o uslovima ugovora koje su dovoljne za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi jer ne sadrže popis/registar objekata sa adresama koji su u vlasništu ili na raspolaganju Općini Hadžići u 2022. godini i na kojima će biti potrebno izvoditi radove, čime je prekršen član 53. stav 1. ZJN BIH i član 3. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda „Službeni glasnik BiH“, broj 90/14, 20/15 (u daljem tektu: Uputstvo).

U vezi sa navedenim ovaj organ ističe da kada je u pitnju mjesto izvođenja radova u t.d. su date sljedeće informacije:

U tački II.7. Obavještenja i nabavci - mjesto izvršenje radova; Hadžići
Na trećoj stranici t.d. navedeno da je mjesto izvršenje radova; Hadžići.

Prevashodno naglašavamo da se Tenderska dokumentacija ne priprema u smislu da otežava radnje postupka, da iste učini protivrječnim, nejasnim i konfuznim, već je prema čl.53 Zakona jasno da su informacije koje su sadržane u sadržaju tenderske dokuemntacije takve prirode da na nesmetan način olakšaju pripremu ponuda, a što je u konkretnom slučaju očito propušteno jer se i prilikom pripreme ponuda i odvijanja radnji postupka ne treba dvojiti na što i kako određena informacija upućuje ponuđače na pripremu ponuda, da pri tome post festum

informacija dovodi do konačno potrebnog sadržaja, već ista treba biti određena, potpuna i jasna da bi se nesmetano utvrdilo pravo stanje stvari.

Iz navedene tačke tenderske dokumentacije se ne može jasno utvrditi gdje konkretno se izvode radovi, tj. na kojim objektima ***pa je navod žalitelja ocjenjen kao osnovan. Gore navedeno obrazloženje se odnosi i na istaknuti navod u smislu predmjera radova gdje je ugovorni organ propustio isti uskladiti sa Nacrtom ugovora i obrascem za cijenu.***

Dalje, žalitelj osnovano ukazuje na kontadiktornosti u Prilog IV t.d. - Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 51. stav 1. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH" broj 39/14), je sačinjen suprotno članu 51. ZJN BIH.

Naime, u naslovu izjave navodi da se radi o ispunjavanju uslova iz člana 51. stav 1. ZJN BiH koji se odnose na tehničku i profesionalnu sposobnost u postupku nabavke radova, dok u sadržaju izjave se traži od ponuđača da daju izjavu u vezi okolnosti iz člana 49. stav 1) tačaka a) koja se odnosi na tehničku i profesionalnu sposobnost u postupku nabavke robe.

Iz navedenog proizilazi da je neophodno da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način u Prilogu IV t.d. sadržaj izjave sačini u skladu sa predmetnom nabavke - radovima.

Dalje, Tačka 4. Priloga 1 t.d. - Obrazca za cijenu ponude, koja se tiče uslova ostvarivanja prava ponuđača na primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg proizvoda je sačinjena suprotno Odluci o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg ("Službeni glasnik BiH" broj 34/20).

Naime, u vezi sa navedenim nesporno je da je odluka prestala sa važenjem 01.06.2021. godine i za sve postupke javne nabavke ***pokrenute poslije 01.06.2021. godine ne primjenjuje se preferencijalni tretman domaćeg proizvoda.*** Potrebno je da ugovorni organ izvrši izmjenu i dopunu t.d. na način u Prilogu I t.d. Obrazcu za cijenu ponude, ***te se i ovaj žalbeni navod ocjenjuje osnovanim.***

Imajući u vidu navedeno ovaj organ odlučio je kao u dispozitivu ovog rješenja.

Žalitelj zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe po punomoćniku/advokatu Kadrić Remziji, advokatu iz Sarajeva, u iznosu od 240,00 KM. S obzirom da usvaja žalbu, ovaj organ usvaja i zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po imenovanom advokatu, u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku, u iznosu od 240,00 KM. Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući član 18. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje nagradu za podneske kojima se pokreće upravni postupak u neprocjenjivim predmetima, u iznosu 240 KM, a što je u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 800,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu 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:
- ALI & VIS d.o.o. Kreševo,
  po punomoćniku Kadrić Remziji, advokat iz Sarajeva
- Općina Hadžići
- evidencija
- a/a