BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-341-8/22
Mostar: 03.03.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi ponuđača DACA COMMERCE d.o.o. Mostar, izjavljenu na Odluku o okončanom otvorenom posupku javne nabavke i izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: I-275/22 od 20.01.2022.godine, ugovornog organa
JP Elektroprivreda Hrvatske zajednice Herceg Bosne d.d. Mostar, u Otvorenom postupku javne nabavke: *„Zaštitna radna odjeća"*, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), u vezi sa članom 103. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Ad hoc Vijeća IV c održanoj dana 03.03.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Usvaja se žalba*** ponuđača DACA COMMERCE d.o.o. Mostar, izjavljena na Odluku o okončanom otvorenom posupku javne nabavke i izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: I-275/22 od 20.01.2022.godine, ugovornog organa JP Elektroprivreda Hrvatske zajednice Herceg Bosne d.d. Mostar, u Otvorenom postupku javne nabavke: *„Zaštitna radna odjeća", **i poništava se postupak u cjelosti, kao i svi dokumenti proistekli iz istog***:
   - ***Odluka o okončanom otvorenom postupku javne nabavke i izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: I-275/22 od 20.01.2022.godine, Zapisnik o pregledu i ocjeni ponude br.V-3-98/22 od 19.01.2022.godine, Tenderska dokumentacija broj:1-6284/21-31, Izmjenjena tenderska dokumentacija broj: V-3-3305/21 od 03.11.2021.godine Obavještenje o nabavci: 799-1-1-996-3-636/21 od 15.10.2021.godine, Ispravka za obavještenje o nabavci: 799-1-1-996-8-664/21 od 03.11.2021.godine, i dr.***
2. 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 JP Elektroprivreda Hrvatske zajednice Herceg Bosne d.d. Mostar (u daljnjem tekstu:ugovorni organ) u Otvorenom postupku javne nabavke: *„Zaštitna radna odjeća"*, objavljenom putem Obavještenje o nabavci: 799-1-1-996-3-636/21 od 15.10.2021.godine, Ispravka za obavještenje o nabavci: 799-1-1-996-8-664/21 od 03.11.2021.godine, donio je Odluku o okončanom otvorenom posupku javne nabavke i izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: I-275/22 od 20.01.2022.godine. Nezadovoljan predmetnom Odlukom, žalbu je izjavio ponuđača DACA COMMERCE d.o.o. Mostar (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 07.02.2022.god. Žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 21.02.2022.god.

Žalitelj je izjavio žalbu protiv Odluke o okončanom otvorenom posupku javne nabavke i izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: I-275/22 od 20.01.2022.godine, ugovornog organa JP Elektroprivreda Hrvatske zajednice Herceg Bosne d.d. Mostar, u Otvorenom postupku javne nabavke: „Zaštitna radna odjeća". Pobijanom Odlukom je odlučeno da u okončanom otvorenom postupku javne nabave roba u predmetu ZAŠTITNA RADNA OBUĆA po obavijesti br. 1-275/22 od 20.01.2022. godine kao najpovoljniji ponuditelj izabran je **EUROSAN doo Mostar.** Istu smo zaprimili 24.01.2022. u 16:43 putem fax-a.
U izreci Odluke Povjerenstvo za javne nabave Ugovornog tijela je utvrdilo da se ponuda DACA commerce doo Mostar odbacuje kao neprihvatljiva, a sve u skladu sa Zapisnikom o pregledu i ocjeni ponude br.V-3-98/22 od 19.01.2022.godine, koji čini sastavni dio odluke.
Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda je sačinilo Povjerenstvo u sazivu g.Damir Tadić,mag. oec, g.Dražen Vrdoljak, dipl.ing.stroj., g-đa Nada Jelčić , dipl.iur sa tajnikom povjerenstva g-đa Monika Martić, mag.oec.
U dijelu "kvalifikacijski uvjeti- tehnička i profesionalna sposobnost prema članku 48./49 ZJN Povjerenstvo navodi:
a) Uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji 2 (dva) ugovora u posljednje 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavijesti ili od datuma registracije ponuditelja, ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u iznosu od 150.000,00KM bez PDV-a iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe.
Napomena : Istovrsnom robom će se smatrati roba koja je specificirana u Obrascu za cijenu ponude i tehničkim specifikacijama, a pod sličnom se podrazumijevaju sve vrste zaštitne robe.
DOKAZE:
a) Spisak izvršenih ugovora, koji sačinjava sam ponuditelj na svom poslovnom memorandumu u posljednje 3 (tri) godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je Ponuditelj registriran, odnosno počeo da radi prije manje od 3 (tri) godine, s pojedinačnim vrijednosnim iznosima datumima i ugovornim stranama uz osiguranje dva (2) dokumenta u formi Potvrda o

dobrom izvršenju ugovora koju daje druga ugovorna strana. Ponuditelj nije dostavio tražene dokaze. Povjerenstvo u nastavku Zapisnika navod :
Ponuditelj DACA commerce doo Mostar nije zadovoljio uvjete iz tenderske dokumentacije u smislu tehničke i profesionalne sposobnosti prema članku 48/49 ZJN.
Ugovorno tijelo je izvršilo Izmjenu TD broj V-3-3305/21 od 03.11.2021.godine u dijelu 3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost, pod točkama 3.2.3.1 pod a) i 3.2.3.2. pod a).
Izmjena je objavljena na portalu kao poseban dokument, te su ponuditelji bili dužni je koristiti za predaju ponude. Istu je preuzeo ponuditelj DACA commerce doo Mostar.

Sukladno izmijenjenoj točki u kojoj stoji:
„3.2.3.1.Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti , Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:
a] Uspješno iskustvo Ponuditelja u realizaciji 2(dva) Ugovora u posljednje 3(tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije Ponuditelja , ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u ukupnom iznosu od 150.000,00KM iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe.
Napomena: Istovrsnom robom će se smatrati roba koja je specificirana u obrascu za cijenu ponude i tehničkim specifikacijama , a pod sličnom robom se podrazumijevaju sve vrste zaštitne robe.
3.2.3.2.Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti Ponuditelja će se izvršiti na osnovu jednog ili više dokaza:
a) Spisak izvršenih Ugovora , koji sačinjava sam Ponuditelj na svom poslovnom memorandumu , u posljednje 3(tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije odnosno početka poslovanja , ako je Ponuditelj registriran, odnosno počeo da radi prije manje od tri godine, s pojedinačnim vrijednosnim iznosima , datumima i ugovornim stranama uz osiguranje dva(2) dokumenta u formi Potvrde o dobrom izvršenju Ugovora koju daje druga ugovorna strana
3.2.3.3. Ponuditelj je dužan , u sustavu ponude, dostaviti dokumenta kojim dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost. Traženi dokumenti dostavljaju se u originalu ili ovjerenoj kopiji, kako je traženo u točki 3.2.3.2.“

Ponuditelj DACA commerce doo Mostar u svojoj ponudi je dostavio samo jednu (1) Potvrdu o dobrom izvršenju Ugovora, što nije u skladu s tenderskom dokumentacijom.
Sukladno svemu navedenom i tenderskoj dokumentaciji, odnosno točki 4.1.1. Ponuditelji su obvezni da pripreme ponude u skladu u uvjetima koji su utvrđeni u ovoj tenderskoj dokumentaciji. Ponude koje nisu u skladu s ovom tenderskom dokumentacijom će biti odbačene kao neprihvatljiva, sve u skladu s člankom 68.zakona..., ponuda ponuditelja DACA commerce doo Mostar je odbačena kao neprihvatljiva.

Povjerenstvo nije imalo drugih primjedbi na dostavljenu ponudu DACA commerce doo.
OBRAZLOŽENJE
Ugovorni organ u raspisu javne nabavke roba *"Zaštitna radna obuća"* po obavijesti br.799-1-1-996-3-636/21 objavljen na portalu JN od 15.10.2021. u točki 3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost traži:
„3.2.3.1. Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:
a) uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji lf jednog) Ugovora u posljednje 3(tri) godine , računajući od dana objave obavijesti o nabavi, minimalne vrijednosti u iznosu od 150.000,00 KM bez PDV-a iz oblasti zaštitne radne obuće.“

Dana 20.10.2021. u 8:14:01 am Jedan od Ponuđača postavlja pitanje:
Poštovani,
Traženje jednog Ugovora u vrijednosti 150000 KM sužava konkurenciju i predstavlja ograničavajući faktor. Zašto ne može da se priloži zbir 2 ili više ugovora u traženoj vrijednosti?.
Ugovorni organ daje odgovorna postavljeno pitanje 20.10.2021. u 9:40:26 am:
Ugovorno tijelo je napravilo tendersku dokumentaciju sukladno Zakonu o javnim nabavama.
Traži se referenca znatno manja od procijenjene vrijednosti predmetne nabave, što je sukladno UPUTSTVU ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIJE i PONUDA član 7. Stavak(l).

Dana 20.10.2021.u 10:51:41 am Postavlja se pitanje:
Poštovani hvala na odgovoru, ali opet ne vidim razlog zašto ne može taj iznos biti 2-3 ugovora sa ukupnom vrijednosti 150000KM? Broj firmi koje mogu imati jednu potvrdu od 150000KM je jako mali i ovim uslovom ste suzili konkurenciju znatno:
Ugovorni organ daje odgovorna postavljeno pitanje 03.11.2021.u 1:27:45 pm:
Ugovorno tijelo je izvršilo izmjenu TD i istu je postavilo na portalu koju možete preuzeti.

Dana 27.10.2021., u 1:13:15 pm Postavlja se pitanje:
Poštovani,
S obzirom da se prosječni ponuđač / distributer bavi općenito zaštitnom opremom i obzirom da Ugovori takvih ponuđača uglavnom podrazumijevaju zaštitnu opremu (uključujući zaštitne cipele i ostalu zaštitnu opremuJ molimo da dozvolite da potvrde kojima se dokazuje uspješno izvršen ugovor budu iz oblasti zaštitne opreme. Proširit ćete konkurenciju što i cilj javnih nabavki.
Ugovorni organ daje odgovor na postavljeno pitanje 03.11.2021.u 1:28:00 pm:
Ugovorno tijelo je izvršilo izmjenu TD i istu je postavilo na portalu koju možete preuzeti.

Daca commerce doo Mostar je na stranici br.30 svoje Ponude **dostavio Potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora izdanoj od JP Elektroprivrede HZHB d.d. Mostar br. V-3- 2281/20 od 13.08.2020. u iznosu od 174.651.43KM (ugovor br. 1-2135/20) a koja se odnosi na isporuku Zaštitne obuće.**

Ovim je zadovoljen osnovni kriterij dokazivanja o ispunjenju uvjeta u dijelu Tehničke i profesionalne sposobnosti Ponuđača DACA commerce doo Mostar u smislu dokazivanja sposobnosti za isporuku predmetne robe.

Dakle, DACA commerce doo je dostavio dokaz o sposobnosti **i to po strožijem kriteriju koji je i prvobitno bio zatražen od Ugovornog organa.** Ovdje napominjemo i da je još jedan Ponuđač imao jednu potvrdu u iznosu većem od 150.000,00KM o dobroj realizaciji ugovora a koja se odnosi se zaštitnu obuću kojim bi bila osigurana veća konkurencija .

Ne osporavamo da je Ugovorni organ izvršio izmjenu TD iako je u najmanju ruku čudno odnosno ne principijelno od istog da u svom odgovoru na postavljano pitanje, odnosno zahtjev za izmjenu TD u smislu omogućavanja prilaganja reference u zbiru dva ili više ugovora od 20.10.2021.u 8:14 isti odbacuje postavljeni zahtjev (20.10.2021.u 9:40) i čak navodi da se traži referenca znatno mama od procijenjene vrijednosti predmetne nabave pozivajući se na UPUTSTVO ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIIE i PONUDA, član 7. Stavak 4.

Isti na naknadno pitanje , nakon što je odgovor Ugovorni organ postavio, postavljeno 20.10.2021, u 10:51am i u 1:13 pm istog sadržaja odgovara 03.11.2021.u 1:28 odnosno 1:28 pm sa pozitivnim odgovorom za snižavanje kriterije u smislu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti iz točke 3.2.3. TD.

Tumačenje Povjerenstva da **je jedino ispravno priložiti dva Ugovora o dobrom izvršenju** , ne ulazeći u suštinu takvog zahtjeva, banalizira ovaj zahtjev na to da bi za njih , u ovom slučaju, bilo prihvatljive da je naša druga potvrda bila, formalno na iznos od 0,01KM bez ulaženja u činjenično dokazivanje profesionalne i tehničke sposobnosti. Da li to znači da priloženi Ugovor , od strane DACA commerce doo o dobrom izvršenju posla u segmentu Zaštitna radna obuća u iznosu od 174.651.43KM nije dovoljan za pozitivnu ocjenu sposobnosti istog da izvrši predmetni ugovor? Zašto Ugovorni organ u izmjeni TD nije napisao jedan ugovor u iznosu ne manjem od 150.000,OOKM i/ili 2 (dva) ugovora zbirno veća od 150.000,00KM ?

Ugovorni organ je izvršio izmjenu TD u cilju proširenja konkurencije i otklanjanja ograničavajućih faktora na način da je snizio kriterij za dokazivanje tehničke i profesionalne sposobnosti time što je u cilju dokazivanja ovog zahtjeva dopustio da se prilože dva ugovora o dobroj isporuci ukupne vrijednosti 150.000.00KM i to iz oblasti isporuke sve zaštitne opreme (a ne samo zaštitne obuće) što je značajno širi asortiman isporuke u odnosu na isporuku isključivo zaštitne obuće.

Ugovorni organ se vodio, u smislu ocjene dokazivanja reference, isključivo formalnim zahtjevom iz TD ne vodeći računa da je suštinski zanemario sadržaj priložene potvrde ponuđača DACA commerce doo, Mostar koja po svom sadržaju, vrsti isporuke (isporuka isključivo zaštitne obuće)

i iznosu isporučene robe (koji je značajno iznad traženog iznosa-174.651,43KM) zadovoljila prvobitno značajno strožiji kriterij istog.
Kako je ponuđač DACA commerce doo, Mostar dokazao da posjeduje kvalitetnu referencu u segmentu isporuke zaštitne obuće odnosno dokazao da ispunjava zahtjev profesionalne i tehničke sposobnosti tražimo od Ugovornog organa da usvoji navode iz ove žalbe ,vrati povjerenstvu predmet na ponovno postupanje, prihvati Ponudu DACA commerce kao ispravnu i nastavi postupak ka okončanju odabira najpovoljnijeg ponuđača.

U skladu sa članom 100. stav (5) i članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), u daljme teksu ZJN, ugovorni organ u zakonskom roku, dostavlja slijedeće izjašnjenje o žalbi:

Ugovorno tijelo je temeljem Odluke o pokretanju otvorenog postupka javne nabave br. 1-6284/21-31 od 22.07.2021. godine pokrenulo otvoreni postupak za javnu nabavu u predmetu „Zaštitna radna obuća". U predmetnom postupku javne nabavke, objavljenom na portalu e-nabava po obavijesti br. 799-1-1- 996-3-636/21 od 15.10.2021. godine, te Službenom glasniku BiH BR. 65/21 od 22.10.2021. godine i Ispravke za Obavijest o nabavi broj 799-1-1-996-8-664/21 od 03.11.2021. godine, te Službenom glasniku BiH BR. 67/21 od 05.11.2021. godine ponudu su dostavila 3 (tri) ponuditelja. Povjerenstvo za javne nabave Ugovornog tijela izvršilo je otvaranje ponuda, pregled i ocjenu pristiglih ponuda, te je na osnovu kriterija utvrđenih u tenderskoj dokumentaciji utvrdilo da je kako slijedi:

Ponuda ponuditelja EUROSAN d.o.o. Mostar je zadovoljila uvjete postavljene tenderskom dokumentacijom, dok su ponude ponuditelja DACA COMMERCE d.o.o. Mostar i AX SOLING d.o.o. Grude odbačene kao neprihvatljive.

Uprava društva Ugovornog tijela je na preporuku Povjerenstva imenovanog za provođenja postupka javne nabave u predmetu „Zaštitna radna obuća", br. 1-6284/21-31, donijela Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj: I-275/22 dana 20.01.2022. godine, kojom je ponuditelj EUROSAN d.o.o. Mostar izabran kao najpovoljniji. Ugovorno tijelo je dopisom br. V-3-126/22 od 21.01.2022. godine obavijestilo ponuditelje o rezultatima natjecanja, te je uz isti akt dostavljena i Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj I- 275/22 od 20.01.2022. godine. Ponuditelj DACA COMMERCE d.o.o. Mostar je izjavio žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja u postupku javne nabave, zaprimljenu kod Ugovornog tijela 31.01.2022. godine pod brojem I-445/22. Ugovorno tijelo je sukladno zaprimljenoj žalbi prekinulo postupak javne nabave u skladu s odredbama članka 110. Zakona o javnim nabavama, dok se navodi žalbe u cijelosti ne razmotre i ne donese odluka.

Prije nego li se upustilo u razmatranje navoda žalbe Ugovorno tijelo je utvrđivalo dopuštenost, pravovremenost te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 222. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" broj 29/02; 12/04, 93/09 i 41 /13) i članku

100. ZJN, te u skladu s tim utvrdilo da je žalba dopuštena, pravovremena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali da je i neosnovana:

Na naprijed istaknute žalbene navode žalitelja Ugovorno tijelo ističe:

DACA COMMERCE d.o.o. Mostar je u svojoj ponudi popunio i ovjerio Obrazac za ponudu i Izjavu ponuditelja (Prilog 2), u kojoj prihvaća u potpunosti sadržaj TD i prihvaća njene odredbe u cijelosti, bez ikakvih rezervi ili ograničenja, sukladno ZJN članu 57. točka (1).

Ugovorno tijelo je na portalu javnih nabava objavilo tendersku dokumentaciju u predmetu nabave „Zaštitna radna obuća".

U točki 3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost Ugovorno tijelo je zahtijevalo;

3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost

3.2.3.1 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:

a) Uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji 1 (jednog) Ugovora u posljednje 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavijesti o nabavi, minimalne vrijednosti u iznosu od 150.000,00 KM bez PDV-a iz oblasti zaštitne radne obuće.

3.2.3.2. Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuditelja će se izvršiti na osnovu jednog ili više dokaza:

a) Spisak izvršenih Ugovora, koji sačinjava sam Ponuditelj na svom poslovnom memorandumu, u posljednje 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je Ponuditelj registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine, s pojedinačnim vrijednosnim iznosima, datumima i ugovornim stranama uz osiguranje jednog (1) dokumenta u formi Potvrde o dobrom izvršenju Ugovora koju daje druga ugovorna strana. U slučaju da se takve potvrde ne mogu dobiti iz razloga koji su izvan kontrole ponuditelja, vrijedi izjava ponuditelja o uredno izvršenim ugovorima uz predočenje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrde o uredno izvršenim ugovorima moraju sadržavati: naziv i sjedište ugovornih strana ili gospodarskih subjekata, predmet Ugovora, vrijednost Ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja Ugovora i navode o urednom izvršenju Ugovora.

3.2.3.3. Ponuditelj je dužan, u sastavu ponude, dostaviti dokumente kojim dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost. Traženi dokumenti dostavljaju se u originalu ili ovjerenoj kopiji, kako je traženo u točki 3.2.3.2.

Jedan od potencijalnih ponuditelja 20.10.2021. godine postavlja upit u kojem zahtijeva:

Poštovani,

Traženje jednog Ugovora u vrijednosti 150 000 KM sužava konkurenciju i predstavlja ograničavajući faktor. Zašto ne može da se priloži zbir 2 ili više ugovora u traženoj vrijednosti?

Ugovorno tijelo smatrajući da postavljenim uvjetom ne sužava konkurenciju istom odgovara na upit: Ugovorno tijelo je napravilo tendersku dokumentaciju sukladno Zakonu o javnim nabavama.

Traži se referenca znatno manja od procijenjene vrijednosti predmetne nabave, što je sukladno UPUTSTVU ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIJE I PONUDA. Član 7. stavak (4).

Nezadovoljan odgovorom potencijalni ponuditelj ponovno postavlja upit navodeći sljedeće:

Poštovani,

Hvala na odgovoru, ali opet ne vidim razlog zašto ne može taj iznos biti 2 -3 ugovora sa ukupnom vrijednosti 150 000 KM? Broj firmi koje mogu imati jednu potvrdu od 150 000 KM je jako mali i ovim uslovom ste suzili konkurenciju znatno.

Ponovno se postavlja pitanje na portalu koje glasi:

Poštovani,

S obzirom da se prosječni ponuđač/ distributer bavi općenito zaštitnom opremom i obzirom da Ugovori takvih ponuđača uglavnom podrazumijevaju zaštitnu opremu (uključujući zaštitne cipele i ostalu zaštitnu opremu) molimo da dozvolite da potvrde kojima se dokazuje uspješno izvršen ugovor budu iz oblasti zaštitne opreme. Proširit ćete konkurenciju što i cilj javnih nabavki.

Nakon ponovno postavljenog upita kojim ponuditelj zahtjeva da se ublaži zahtijevani uvjet pod točkom 3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost, povjerenstvo imenovano od strane ugovornog tijela za predmetnu nabavu odlučilo je prihvatiti zahtjev zainteresiranog ponuditelja sukladno članku 3. točka (1) ZJN-a. radi transparentnosti i veće konkurentnosti.

Ugovorno tijelo je na portalu javnih nabava prihvativši zahtjeve zainteresirani ponuditelja postavljeni kroz upite pristupilo izmjeni tenderske dokumentacije.

Dana 3.11. 2021. godine na portalu javnih nabava ugovorno tijelo je objavilo obavijest o izmjeni tenderske dokumentacije pod brojem V-3-3305/21 kojom obavještava ponuditelje da sukladno članku 53. stav 6. ZJN-a vrši izmjenu tenderske dokumentacije u djelu 3.2.3 tehnička profesionalna sposobnost, pod točkama 3.2.3.1. pod a) i 3.2.3.2 pod a).

Te da će izmijenjena „Tehnička i profesionalna sposobnost" biti objavljena na portalu i da postaje sastavni dio Tenderske dokumentacije broj: 1-6284/21-31, te da je ponuditelji moraju koristiti za predaju ponuda.

Obavijest o izmjeni tenderske dokumentacije i izmijenjenu točku 3.2.3. tenderske dokumentacije Ugovorno tijelo je objavilo na portalu javnih nabava 3.11.2021. godine.

Izmjena točke 3.2.3. glasi:

3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost

3.2.3.1 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:

a) Uspješno iskustvo Ponuditelja u realizaciji 2 (dva) Ugovora u posljednje 3 (tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije Ponuditelja, ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u ukupnom iznosu od 150.000,00 KM iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe.

Napomena: Istovrsnom robom će se smatrati roba koja je specificirana u Obrascu Za cijenu ponude i Tehničkim specifikacijama, a pod sličnom se podrazumijevaju sve vrste zaštitne opreme.

3.2.3.2. Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti Ponuditelja će se izvršiti na osnovu jednog ili više dokaza:

a) Spisak izvršenih Ugovora, koji sačinjava sam Ponuditelj na svom poslovnom memorandumu, u posljednje 3 (tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je Ponuditelj registriran, odnosno počeo da radi prije manje od tri godine, s pojedinačnim vrijednosnim iznosima, datumima i ugovornim stranama uz osiguranje dva (2) dokumenata u formi Potvrde o dobrom izvršenju Ugovora koju daje druga ugovorna strana. U slučaju da se takva potvrda ne može dobiti iz razloga koji su izvan kontrole Ponuditelja, vrijedi izjava Ponuditelja o uredno izvršenom Ugovoru uz predočenje dokaza o učinjenim pokušajima da se takva potvrda osigura. Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati: naziv i sjedište ugovornih strana ili gospodarskih subjekata, predmet Ugovora, vrijednost Ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja Ugovora i navode o urednom izvršenju Ugovora.

BP JP ELEKTROPRIVREDA

Dokaz:

- Uvid u pregled pitanja i odgovora u vezi sa pojašnjenjem TD
- Uvid u obavijest o izmjeni tenderske dokumentacije broj V-3-3305/21
- Uvid u izmijenjenu točku 3.2.3. tenderske dokumentacije

Žalitelj DACA COMMERCE d.o.o. Mostar izmijenjenu tendersku dokumentaciju preuzeo je 03.11.2021. godine s portala javnih nabava.

Dokaz:

- Uvid u Izvješće o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuditelja.

Obzirom da je tenderska dokumentacija u točki 3.2.3. izmijenjena, a obzirom da je naglašeno da je ponuditelji moraju koristiti za predaju ponuda, mišljenja smo da ponuditelj/žalitelj nije postupio po izmijenjenoj tenderskoj dokumentaciji, niti je dostavio ponudu sukladno zahtijevanom izmijenjenom tenderskom dokumentacijom te je ponuda žalitelja kao takva morala biti odbačena kao neprihvatljiva.

Takav stav je zauzela i Agencija za javne nabave kada je u pitanju izmjena tenderske dokumentacije između ostalog ističući da:

„U svakom slučaju ponuditelj koji ne pregleda pojašnjenje riskira da njegova ponuda ne bude ocjenjena kao prihvatljiva".

Nadalje iako je Ugovorno tijelo prvotno u tenderskoj dokumentaciji zahtijevalo „uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji 1 (jednog) Ugovora u posljednje 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavijesti o nabavi, minimalne vrijednosti u iznosu od 150.000,00 KM bez PDV-a iz oblasti zaštitne radne obuće..".

Nakon postavljenih upita, ugovorno tijelo je prvotni zahtjev pod točkom 3.2.3. zamijenilo novim zahtjevom koji glasi:

„Uspješno iskustvo Ponuditelja u realizaciji 2 (dva) Ugovora u posljednje 3 (tri) godine, računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije Ponuditelja, ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u ukupnom iznosu od 150.000,00 KM iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe...",

i uredno o tome obavijestilo zainteresirane ponuditelje uz napomenu da izmijenjenu točku ponuditelji moraju koristiti za predaju ponuda.

Žalitelj DACA COMMERCE d.o.o. Mostar nije postupio u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije, te je njegova ponuda odbačena sukladno članku 2. stav (1) točka I) podtočka 2. ZJN-a. Na temelju naprijed svega iznesenoga, žalba se u cijelosti odbacuje kao neosnovana.

S obzirom na navedeno, Ugovorno tijelo prosljeđuje izjašnjenje sa cjelokupnom dokumentacijom Uredu za razmatranje žalbi u Mostaru, te predlaže da se žalba ponuditelja DACA COMMERCE d.o.o. Mostar odbije, odnosno da Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja ostane na snazi.

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.

Uvidom u pobijanu odluku ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ ponudu žalitelja eliminisao iz razloga jer isti nije dokazao ispunjenost uslova u pogledu tehničke i profesionalne sposobnosti, odnosno isti nije dokazo uspješno iskustvo na način kako je zahtijevano.

Žalitelj spori svoji eliminaciju navodeći da je na stranici br.30 svoje Ponude dostavio Potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora izdanoj od JP Elektroprivrede HZHB d.d. Mostar br. V-3-2281/20 od 13.08.2020. u iznosu od 174.651.43KM (ugovor br. 1-2135/20) a koja se odnosi na isporuku Zaštitne obuće. Ovim je zadovoljen osnovni kriterij dokazivanja o ispunjenju uvjeta u dijelu Tehničke i profesionalne sposobnosti Ponuđača DACA commerce doo Mostar u smislu dokazivanja sposobnosti za isporuku predmetne robe. Dakle, DACA commerce doo je dostavio dokaz o sposobnosti i to po strožijem kriteriju koji je i prvobitno bio zatražen od Ugovornog organa. Ovdje napominjemo i da je još jedan Ponuđač imao jednu potvrdu u iznosu većem od 150.000,00KM o dobroj realizaciji ugovora a koja se odnosi se zaštitnu obuću kojim bi bila osigurana veća konkurencija .

Razmatrajući navedeno ovaj organ je utvrdio sledeće činjenice:

Ugovorni organ u pokrenuo je postupak javne nabavke roba "Zaštitna radna obuća" po obavijesti br.799-1-1-996-3-636/21 objavljen na portalu JN od 15.10.2021. u točki 3.2.3. Tehnička i profesionalna sposobnost traži:

„3.2.3.1. Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:

a) uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji (jednog) Ugovora u posljednje 3(tri) godine, računajući od dana objave obavijesti o nabavi, minimalne vrijednosti u iznosu od 150.000,00 KM bez PDV-a iz oblasti zaštitne radne obuće."

Dana 20.10.2021. u 8:14:01am jedan od Ponuđača postavlja pitanje:

Traženje jednog Ugovora u vrijednosti 150000 KM sužava konkurenciju i predstavlja ograničavajući faktor. Zašto ne može da se priloži zbir 2 ili više ugovora u traženoj vrijednosti?

Ugovorni organ daje odgovor na postavljeno pitanje 20.10.2021. u 9:40:26 am:

Ugovorno tijelo je napravilo tendersku dokumentaciju sukladno Zakonu o javnim nabavama. Traži se referenca znatno manja od procijenjene vrijednosti predmetne nabave, što je sukladno UPUTSTVU ZA PRIPREMU MODELA TENDERSKE DOKUMENTACIJE i PONUDA član 7. Stavak (l).

Dana 20.10.2021.u 10:51:41 am postavlja se pitanje:

Poštovani hvala na odgovoru, ali opet ne vidim razlog zašto ne može taj iznos biti 2-3 ugovora sa ukupnom vrijednosti 150000KM? Broj firmi koje mogu imati jednu potvrdu od 150000KM je jako mali i ovim uslovom ste suzili konkurenciju znatno:

Ugovorni organ daje odgovorna postavljeno pitanje 03.11.2021.u 1:27:45 pm:
Ugovorno tijelo je izvršilo izmjenu TD i istu je postavilo na portalu koju možete preuzeti.

Dana 27.10.2021., u 1:13:15 pm Postavlja se pitanje:
Poštovani,
S obzirom da se prosječni ponuđač / distributer bavi općenito zaštitnom opremom i obzirom da Ugovori takvih ponuđača uglavnom podrazumijevaju zaštitnu opremu (uključujući zaštitne cipele i ostalu zaštitnu opremu molimo da dozvolite da potvrde kojima se dokazuje uspješno izvršen ugovor budu iz oblasti zaštitne opreme. Proširit ćete konkurenciju što i cilj javnih nabavki.
Ugovorni organ daje odgovor na postavljeno pitanje 03.11.2021.u 1:28:00 pm:
Ugovorno tijelo je izvršilo izmjenu TD i istu je postavilo na portalu koju možete preuzeti.

Izmijenjena tačka TD
„3.2.3.1 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, Ponuditelji trebaju ispuniti sljedeće minimalne uvjete:
a) Uspješno iskustvo ponuditelja u realizaciji 2 (dva) Ugovora u posljednje 3 (tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije Ponuditelja, ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u ukupnom iznosu od 150.000,00 KM iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe.
Napomena: Istovrsnom robom će se smatrati roba koja je specificirana u Obrascu Za cijenu ponude i Tehničkim specifikacijama, a pod sličnom se podrazumijevaju sve vrste zaštitne opreme.
3.2.3.2.Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti Ponuditelja će se izvršiti na osnovu jednog ili više dokaza:
a) Spisak izvršenih Ugovora, koji sačinjava sam Ponuditelj na svom poslovnom memorandumu, u posljednje 3 (tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je Ponuditelj registriran, odnosno počeo da radi prije manje od tri godine, s pojedinačnim vrijednosnim iznosima, datumima i ugovornim stranama uz osiguranje dva (2) dokumenata u formi Potvrde o dobrom izvršenju Ugovora koju daje druga ugovorna strana. U slučaju da se takva potvrda ne može dobiti iz razloga koji su izvan kontrole Ponuditelja, vrijedi izjava Ponuditelja o uredno izvršenom Ugovoru uz predočenje dokaza o učinjenim pokušajima da se takva potvrda osigura. Potvrda o uredno izvršenom ugovoru mora sadržavati: naziv i sjedište ugovornih strana ili gospodarskih subjekata, predmet

Ugovora, vrijednost Ugovora, vrijeme i mjesto izvršenja Ugovora i navode o urednom izvršenju Ugovora."

Uvidom u ponudu ponuđača „Daca commerce" doo Mostar, ovaj organ je utvrdio da je na stranici br. 30 svoje Ponude dostavio Potvrdu o uspješnoj realizaciji ugovora izdatoj od JP Elektroprivrede HZHB d.d. Mostar br. V-3- 2281/20 od 13.08.2020. u iznosu od 174.651.43KM (ugovor br. 1-2135/20) a koja se odnosi na isporuku Zaštitne obuće.

Imajući u vidu sve navedeno ovaj organ konstatuje da je ugovorni organ prvobitno zahtijevao uspješno iskustvo u realizaciji **jednog ugovora vrijednosti 150.000,00KM,** da bi nakon postavljenih pitanja izvršio izmjenu i dozvolio dokazivanje uspješnog iskustva **sa dva ugovora navedene vrijednosti.**

Nesporno je da je ugovorni organ izmjenivši tendersku dokumentaciju istu izmjenio na predhodno navedeni način, međutim obzirom na intenciju ponuđača koji je postavio sporno pitanje koje je rezultiralo izmjeni sporne tačke i polazeći od svrhe i smisla izmjene, a to je da se proširi konkurencija na veći broj ponuđača, ovaj organ konstatuje da je izmjenama tenderske dokumentacije na način da su ponuđači dužni da dokažu: „*...a) Uspješno iskustvo ponuditelja **u realizaciji 2 (dva) Ugovora** u posljednje 3 (tri) godine računajući od dana objave obavijesti o nabavi ili od datuma registracije Ponuditelja, ukoliko je registriran u razdoblju manjem od tri godine u ukupnom iznosu od 150.000,00 KM iz oblasti isporuke istovrsne ili slične robe...*", ***ugovorni organ ograničio i onemogućio da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom, te na taj način povrijedio član 3 ZJN-a BiH, kao i član 49. stav 1) tačka (a) ZJN BIH u kome je propisano da:*** "*...U postupku javne nabavke robe ugovorni organ može zahtijevati **jedan ili više dokaza** o tehničkoj i profesionalnoj sposobnosti kandidata/ponuđača, i to: a) spisak izvršenih ugovora u skladu s članom 48. stav (2) ovog zakona, a koji su u vezi s predmetnom nabavkom, za period ne duži od tri godine ili od datuma registracije, odnosno početka poslovanja, ako je kandidat/ponuđač registriran, odnosno počeo s radom prije manje od tri godine;...*"

Ovaj organ ističe da se Tenderska dokumentacija ne priprema u smislu **da ograniči konkurenciju i otežava radnje postupka**, jer se i prilikom pripreme ponuda i odvijanja radnji postupka ne treba dvojiti na što i kako određena informacija upućuje ponuđače na pripremu ponuda. Dakle, ugovorni organ umjesto da izmjenom proširi konkurenciju, **isti zahtjevanjem dva ugovora, ograničava konkurenciju,** na način da je onemogućeno učešće onim ponuđačima koji su izvršili jedan ugovor znatno veće vrijednosti, te je ovakvom izmjenom stavio u neravnopravan položaj takve ponuđače, što je u konkretnom slučaju i žalitelju takvim tenderskim zahtjevom onemogućio učešće.

Uz naprijed navedeno, treba naglasiti da iz spisa očito proizilaze protivrječne i ograničavajuće informacije, to ovaj organ ocjenjuje kao evidentan nastanak apsolutno bitnih povreda načela postupka, kao osnovnih postulata postupka javne nabavke (*jednakog pristupa postupku, nediskriminacije, konkurentnosti*) a što u konačnici utiče kao bitno na održivost postupka na snazi i na krajnji ishod postupka.

Shodno navedenom, valjalo je postupiti u skladu sa ovlastima iz čl.103 stav (1) tačka a) Zakona, ***te izreći posljedicu poništenja postupka u cijelosti.***

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2000,00 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 103. stav (1) tačka a), 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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:
- DACA COMMERCE d.o.o. Mostar
- JP Elektroprivreda Hrvatske zajednice Herceg Bosne d.d. Mostar
- EUROSAN doo Mostar
- AX SOLING d.o.o. Grude
- evidencija
- a/a