BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-951-11/22
Sarajevo, 21.04.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo broj:JN-1622/22 od 08.04.2022. godine,izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj:01-70/22-7 od 25.03.2022. godine, Ugovornog organa: JKP "KOMUNALAC" d.o.o. Tuzla u postupku javne nabavke dizel goriva, na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230 stav 2. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 21.04.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo broj:JN-1622/22 od 08.04.2022. godine se usvaja,poništava se Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj:01-70/22-7 od 25.03.2022. godine.
   Predmet se vraća prvostepenom organu na ponovni postupak.
2. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ, JKP "KOMUNALAC" d.o.o. Tuzla, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 781-1-1-4-3-14/22 Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 02.02.2022. godine,u postupku javne nabavke dizel goriva.

Nakon provedenog postupka ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj:01-70/22-7 od 25.03.2022. godine kojom je kao najpovoljnija izabrana ponuda ponuđača HOLDINA d.o.o. Sarajevo.

Nezadovoljan sadržajem navedene Odluke ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, je uložio žalbu broj:JN-1622/22 od 08.04.2022. godine.

Ugovorni organ je postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi zajedno sa , Izjašnjenjem u kojem se izjašnjava o žalbenim navodima i kompletnom dokumentacijom.

Aktom broj: JN2-01-07-1-951-4/22 od 14.04.2022. godine ovaj organ je kopiju žalbe ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo broj:JN-41622/22 od 08.04.2022. godine, dostavio izabranom ponuđaču HOLDINA d.o.o. Sarajevo.,na koju se isti očitovao aktom broj:012/40005515/02-22/104-1 od 18.04.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

- Izabrani ponuđač je nakon obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke dostavio traženu kvalifikacionu dokumentaciju, međutim, smatramo da ista nije potpuna, odnosno kompletna. Naime, kao što na nivou BiH ne postoji jedinstven registar u kojem bi se vodili/evidentirali podaci o svim izrečenim krivičnim presudama (pa su ponuđači dužni dostaviti i uvjerenje Suda BiH i uvjerenje prema sjedištu pravnog lica da nisu osuđeni pravosnažnom presudom za pojedina krivična djela) tako ne postoji jedinstven registar u kojem bi se vodili podaci o urednosti ispunjavanja obaveza u vezi sa plaćanjem penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza za privredna društva koja posluju na teritoriji oba entiteta i Brčko Distrikta, odnosno za privredna društva koji imaju sjedište u jednom entitetu a posjeduju podružnice koje posluju i u drugom entitetu. Zbog navedenog, ponuđači sa sjedištem u jednom entitetu, a koji posjeduju podružnice i u drugom entitetu, citirane uslove iz tačke c) i d) člana 45. Zakona dokazuju dostavljanjem uvjerenja porezne uprave prema sjedištu pravnog lica i uvjerenja svih poreznih uprava/ispostava prema sjedištima podružnica za sve podružnice koje se nalaze u drugom entitetu u odnosu na sjedište društva.Iz dostavljenih dokumenata i podataka jasno je da izabrani ponuđač ima sjedište u Sarajevu, tj. u FBiH. Uvidom u Aktuelni izvod iz sudskog registra izabranog ponuđača koji je dostavljen u ponudi i u naknadno dostavljenoj dokumentaciji, vidljivo je da izabrani ponuđač osim sjedišta i podružnica u entitetu FBiH, posjeduje i podružnice u entitetu Republika Srpska, i to u sljedećim gradovima/mjestima: Doboj, Derventa, Prijedor, Brod i Kotor Varoš.U naknadno dostavljenoj kvalifikacionoj dokumentaciji izabrani ponuđač je dostavio Uvjerenje Porezne ispostave Novo Sarajevo i time dokazao da je ispunio sve obaveze koje se odnose na plaćanje penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza za teritorij FBiH, odnosno za podružnice koje posluju u FBiH.Međutim, kada se radi o istim obavezama za podružnice koje posluju na teritoriji entiteta RS, izabrani ponuđač propušta da dokaže da uredno izmiruje obaveze za podružnice u entitetu Republika Srpska, odnosno u naknadno dostavljenoj kvalifikacionoj dokumentaciji nije dostavio uvjerenja Poreskih uprava za podružnice koje posluju na području Republike Srpske. Prema tome, izabrani ponuđač nije dokazao da uredno izmiruje sve obaveze koje se odnose na plaćanje penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza.

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

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno navode žalitelja usvojiti .

Polazeći od navoda žalitelja koji ističe da je izabrani ponuđač nakon obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke dostavio traženu kvalifikacionu dokumentaciju, međutim, smatramo da ista nije potpuna, odnosno kompletna. Naime, kao što na nivou BiH ne

postoji jedinstven registar u kojem bi se vodili/evidentirali podaci o svim izrečenim krivičnim presudama (pa su ponuđači dužni dostaviti i uvjerenje Suda BiH i uvjerenje prema sjedištu pravnog lica da nisu osuđeni pravosnažnom presudom za pojedina krivična djela) tako ne postoji jedinstven registar u kojem bi se vodili podaci o urednosti ispunjavanja obaveza u vezi sa plaćanjem penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza za privredna društva koja posluju na teritoriji oba entiteta i Brčko Distrikta, odnosno za privredna društva koji imaju sjedište u jednom entitetu a posjeduju podružnice koje posluju i u drugom entitetu. Zbog navedenog, ponuđači sa sjedištem u jednom entitetu, a koji posjeduju podružnice i u drugom entitetu, citirane uslove iz tačke c) i d) člana 45. Zakona dokazuju dostavljanjem uvjerenja porezne uprave prema sjedištu pravnog lica i uvjerenja svih poreznih uprava/ispostava prema sjedištima podružnica za sve podružnice koje se nalaze u drugom entitetu u odnosu na sjedište društva.Iz dostavljenih dokumenata i podataka jasno je da izabrani ponuđač ima sjedište u Sarajevu, tj. u FBiH. Uvidom u Aktuelni izvod iz sudskog registra izabranog ponuđača koji je dostavljen u ponudi i u naknadno dostavljenoj dokumentaciji, vidljivo je da izabrani ponuđač osim sjedišta i podružnica u entitetu FBiH, posjeduje i podružnice u entitetu Republika Srpska, i to u sljedećim gradovima/mjestima: Doboj, Derventa, Prijedor, Brod i Kotor Varoš.U naknadno dostavljenoj kvalifikacionoj dokumentaciji izabrani ponuđač je dostavio Uvjerenje Porezne ispostave Novo Sarajevo i time dokazao da je ispunio sve obaveze koje se odnose na plaćanje penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza za teritorij FBiH. odnosno za podružnice koje posluju u FBiH.Međutim, kada se radi o istim obavezama za podružnice koje posluju na teritoriji entiteta RS, izabrani ponuđač propušta da dokaže da uredno izmiruje obaveze za podružnice u entitetu Republika Srpska, odnosno u naknadno dostavljenoj kvalifikacionoj dokumentaciji nije dostavio uvjerenja Poreskih uprava za podružnice koje posluju na području Republike Srpske. Prema tome, izabrani ponuđač nije dokazao da uredno izmiruje sve obaveze koje se odnose na plaćanje penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi:
„...ugovorni organ smatra citirane žalbene navode proizvoljnim tumačenjem Tendreske dokumentacije, uslova i zahtjeva postavljenih u istoj. Ugovorni organ tenderskom dokumentacijom nije propisao obavezu dostavljanja Uvjerenja u vezi sa plaćanjem penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja za podružnice koje se nalaze na teritoriji Republike Srpske iz razloga što Zakon o javnim nabavkama ne propisuje obavezu za dostavljanje potvrda za izmirene poreske obaveze za podružnice, odnosno poslovne jedinice kandidata/ponuđača jer važeća zakonska regulativa u oblasti Privrednog prava u Bosni i Hercegovini ne poznaje poslovnu jedinicu/podružnicu kao posebnu pravnu osobu već kao izdvojeni organizacijski dio privrednog društva putem kojeg društvo obavlja djelatnost u skladu sa Zakonom te u pravnom prometu istupa u ime i za račun privrednog društva. Za obaveze prema trećim osobama koje nastanu u poslovanju njegove poslovne jedinice privredno društvo odgovara neograničeno.

Član 10. stav 3. Zakona o privrednim društvima (SI. novine F BiH 74/15) propisuje: „Podružnice nemaju svojstvo pravnog lica."

Prema važećim propisima u BiH učesnik u postupku je pravno ili fizičko lice te podružnica ne može biti učesnik u postupku i ista nema svojstvo pravnog lica. U konkretnom slučaju Holdina d.o.o. Sarajevo je učesnik u postupku, a ne njene podružnice. S tim u vezi izabrani ponuđač je dostavio uz ponudu, Izjavu u vezi sa ispunjavanjem uslova iz člana 45. u kojoj je jasno naglašeno da društvo Holdina d.o.o. Sarajevo sa sjedištem u ulici Azize Šaćirbegović 4b, Sarajevo i ID brojem 4200068200001 nije obuhvaćen nekom od stavki iz člana 45. stav 1. Zakona. Nakon prijema Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, izabrani ponuđač dostavio je Poresko uvjerenje izdato od strane Porezne ispostave Novo Sarajevo broj 13-9/3-12-5-7/22 R.M. od 06.01.2022. godine, a što ugovorni organ smatra prihvatljivim."

Uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:
Tačkom 3.1 Tenderskog dokumenta propisano je slijedeće:
„3.1.1 Uslovi koje ponuđač mora ispuniti u pogledu lične sposobnosti
Ponuđač je dužan u svrhu dokazivanja lične sposobnosti dokazati da:
c)je ispunio obaveze u vezi sa plaćanjem penzijskog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili propisima zemlje u kojoj je registrovan;
d)je ispunio obaveze u vezi sa plaćanjem direktnih i indirektnih poreza, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan.

3.1.2 Dokazi koje ponuđač mora dostaviti u pogledu lične sposobnosti
U svrhu dokazivanja uslova iz tačke 3.1.1 podtačke a) do d) ponuđač je dužan dostaviti popunjenu i ovjerenu, kod nadležnog organa, izjavu koja je sastavni dio ove tenderske dokumentacije.

Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, svaki član grupe je dužan dostaviti ovjerenu izjavu.

Ponuđač koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabavke je dužan dostaviti slijedeće dokaze u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi i to:
c)uvjerenja nadležnih institucija kojim se potvrđuje da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze, a koje se odnose na doprinose za penziono i invalidsko osiguranje i zdravstveno osiguranje;
d)uvjerenja nadležnih institucija da je kandidat/ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi s plaćanjem direktnih i indirektnih poreza.

Ponuđač je dužan dostaviti navedena uvjerenja u originalu ili ovjerenoj kopiji od strane nadležnog organa."

Uvidom u ponudu ponuđača HOLDINA d.o.o. Sarajevo , evidentno je da se na stranama 21-64 iste nalazi Aktuelni izvod iz sudskog registra broj:065-O-RegZ-22-001389 od 10.02.2022. godine izdat od strane Općinskog suda u Sarajevu iz kojeg je vidljivo da firma HOLDINA d.o.o. Sarajevo ima registrovane podružnice u Doboju,Zenici,Travniku,Vitezu, Ljubuškom, Hadžićima,Turbe,Uskoplje,Novi Travnik, Tarčin,Fojnica,Kiseljak,Breza, Donji Vakuf, Tuzla, Kalesija,Bugojno,Derventa,Prijedor,Kravice,Ilijaš,Lepenica,Brod,Srebrenik,Sarajevo, Žepče itd.

Uvidom u dokumentaciju koju je ponuđač HOLDINA d.o.o. Sarajevo dostavio ugovornom organu, evidentno je da je izmedju ostalog dostavio:

- Uvjerenje Uprave za indirektno oporezivanje BIH, Regionalni centar Sarajevo broj:02/6-II-16-11-20-12098/22 od 05.01.2022. godine kojim se potvrđuje da HOLDINA d.o.o. Sarajevo ,dr. Azize Šaćirbegović 4b, Sarajavo,identifikacioni broj:4200068200001 PDV broj:200068200001 nema dospjelih a neizmirenh obaveza po osnovu indirektnih poreza,ostalih prihoda i taksi definisanih odredbama člana 1 stav(2) Zakona o sistemu indirektnog oporezivanja i člana 1. Stav (3) Zakona o uplatama na Jedinstveni račun i raspodjeli prihoda na dan 05.01.2022. godine.
- Uvjerenje Porezne uprave Federacije BIH, Kantonalni porezni ured Sarajevo, Porezna ispostava Novo Sarajevo broj:13-9/3-12-5-7/22 R.M. od 05.01.2022. godine kojim se utvrđuje da HOLDINA d.o.o. Sarajevo prema poreznoj evidenciji nema obaveze.

Prednje izneseno sporno pitanje nije raspravljeno u mjeri da se može cijeniti utvrđenim i da bi se na bazi istog mogao nesmetano donijeti pravilan i zakonit zaključak.

Isticanje ugovornog organa u predmetnom smislu ukazuje na pogrešan i nepotpun pristup ugovornog organa predmetnom, za žalitelja spornom pitanju ,s obzirom da žalitelj ističe da ...„ izabrani ponuđač propušta da dokaže da uredno izmiruje obaveze za podružnice u entitetu Republika Srpska, odnosno u naknadno dostavljenoj kvalifikacionoj dokumentaciji nije dostavio uvjerenja Poreskih uprava za podružnice koje posluju na području Republike Srpske. Prema tome, izabrani ponuđač nije dokazao da uredno izmiruje sve obaveze koje se odnose na plaćanje penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, kao i direktnih poreza."...

S tim u vezi, ovaj organ ističe da se predmetnim dokazom ,izdatim od strane Porezne uprave Federacije BIH, Kantonalni porezni ured Sarajevo, Porezna ispostava Novo Sarajevo broj:13-9/3-12-5-7/22 R.M. od 05.01.2022. godine /a koji je dostavljen sadržajem ponude u vezi dokazivanja lične sposobnosti ponuđača/, ne može nedvojbeno potvrditi da je upotpunosti dokazano da su ispunjene obaveze u svezi plaćanja direktnih poreza u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan, a kako je to propisano čl.45 st 1 c) Zakona, odnosno u odnosu na tč.3.1 Tenderskog dokumenta i da su *time podmirene* porezne obaveze s tim u vezi društva kao cjeline.Smisao predmetne zakonske odredbe je da kandidati/ponuđači dokažu ispunjene obaveze u svezi plaćanja direktnih poreza društva kao cjeline na području Bosne i Hercegovine u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovine.

Navedeno je ugovorni organ treba provjeriti u kontekstu zakonske odredbe kojom se zahtijeva izmirenje obaveze poreza u skladu sa važećim propisima, a sve vezano u odnosu na suštinu navoda žalitelja koji ističe da se radi o društvu kao cjelini koji /prema dokazima u spisu/obuhvata više podružnica , pa s tim u vezi ugovroni organ je trebao dodatno provjeriti da li se nedvojbeno može potvrditi predmetnim/već dostavljenim/ dokazom u ponudi,da su porezne obaveze uredno izmirene obuhvatajući društvo kao cjelinu, a sve prema pravilima materijalnog propisa s tim u vezi.
Nakon što ponovi radnje postupka, pouzdano utvrdi pravo stanje stvari i donese pravilne zaključke, ugovorni organ će donijeti pravilnu i zakonitu odluku s tim u vezi.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 7.500,00 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo 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.

PREDSJEDAVAJUĆI
UREDA ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Marko Kolobarić

Dostaviti:
- HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo
- HOLDINA d.o.o. Sarajevo.
- JKP "KOMUNALAC" d.o.o. Tuzla
- evidenciji
- a/a