BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-855-7/22
Mostar, 28.04.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja JP HRVATSKE TELEKOMUNIKACIJE d.d. Mostar, žalba broj N-03-03-499/22-2 od 17.03.2022. godine koja je izjavljena na Tendersku dokumentaciju broj 17/1-11-001514/22 od 11.03.2022. godine za predmet nabave: *Nabava usluga mobilne telefonije,* ugovornog tijela KANTONALNA UPRAVA ZA INSPEKCIJESKE POSLOVE TK-a, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici vijeća I održanoj 28.04.2022. godine, donosi

RJEŠENJE

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Tenderska dokumentacija broj 17/1-11-001514/22 od 11.03.2022. godine za predmetni postupak javne nabave zajedno sa Obavijesti o nabavi objavljenoj na Portalu javnih nabava broj: 845-7-2-7-3-2/22 od 11.03.2022. godine.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

Obrazloženje

KANTONALNA UPRAVA ZA INSPEKCIJESKE POSLOVE TK-a, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: *Nabava usluga mobilne telefonije,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 845-7-2-7-3-2/22 od 11.03.2022. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 04.04.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 13.04.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
Pobijamo u cijelosti Tendersku dokumentaciju - Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za usluge: Nabavka usluge mobilne telefonije Kantonalne uprave za inspekcijske poslove Tuzlanskog kantona, broj: 07/1-11-001514/22 od 11.03.2022. godine zbog nepravilno i nepotpuno utvrđenog

činjeničnog stanja, pogrešne primjene procesnog prava, pogrešne primjene materijalnog prava, te ovom žalbom tražimo poništenje Tenderske dokumentacije - Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za usluge: Nabavka usluge mobilne telefonije Kantonalne uprave za inspekcijske poslove Tuzlanskog kantona, broj: 07/1-11-001514/22 od 11.03.2022, godine - Ponavljanje postupka i dostavljanje nove Tenderske dokumentacije na postupanje.

Tenderskom dokumentacijom - Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda, za usluge: Nabavka usluge mobilne telefonije Kantonalne uprave za inspekcijske poslove Tuzlanskog kantona, broj: 07/1-11-001514/22 od 11.03.2022. godine, ugovorni organ u točci 2.3. Tehnička specifikacija i opšti zahtjevi, Kvalitet usluga/pokrivenost mreže definira da ponuditelj garantira, za ugovorene priključke i ugovorene usluge minimalni nivo kvaliteta pružanja usluga 4G mreže na svim lokacijama Tuzlanskog kantona prema karti.

Kako je karta za zahtijevani 4G signal mobilne mreže koja je priložena tenderskoj dokumentaciji nejasna, zatraženo je pojašnjenje od ugovornog organa da se dostave nazivi lokacija na kojima se traži 4G mreža. Ugovorni organ je dostavio očitovanje da se podrazumijeva pokrivenost 4G mrežom na svim lokacijama odnosno na čitavom području Tuzlanskog kantona. Prema našim saznanjima nijedan od telekom operatera na području BiH nema apsolutnu pokrivenost 4G mreže iz razloga što periferni dijelovi Tuzlanskog kantona (šume, brda,..,.) nisu pokriveni traženom mrežom, te ista nema utjecaj na funkcioniranje poslovne grupe, stoga je ovaj zahtjev iz tenderske dokumentacije neprihvatljiv.

U Dozvoli za korištenje radiofrekvencijskog spektra za pružanje usluga putem mobilnih pristupnih sustava koju je Regulatorna agencija za komunikacije BiH izdala JP HT d.d. Mostar 2019. godine je navedeno da je nositelj dozvole obvezan razviti mobilnu širokopojasnu mrežu te osigurati njezine tehničko-eksploatacijske karakteristike slijedećom dinamikom:

- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 1 godine mora iznositi za putne pravce 45%, za područje BiH 40%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 3 godine mora iznositi za putne pravce 70%, za područje BiH 60%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 5 godina mora iznositi za putne pravce 95%, za područje BiH 75%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 4 Mbit/s,

U naprijed spomenutoj Dozvoli je navedeno da je nositelj dozvole obvezan osigurati pokrivanje 90% područja i 98% putnih pravaca Bosne i Hercegovine govornom uslugom u roku od pet godina od izdavanja Dozvole.

Nositelj dozvole je obvezan osigurati srednje brzine pristupa Internetu, koje ne smiju biti manje od minimalnih srednjih brzina pristupa Internetu (eng. average net downlink throughput per UE) gore navedenih.

Nositelj dozvole je obvezan ne umanjivati dostignuti stupanj pokrivenosti i kvalitete mobilnih usluga te ih može kroz odgovarajuća nova tehničko-tehnološka rješenja dalje unaprjeđivati.

Napominjemo da je isti obrazac dozvole Regulatorna agencija za komunikacije BiH izdala svim telekom operaterima na području BiH.

Iz svega navedenog je jasno da je ugovorni organ ovakvom odredbom postavio zahtjev koji nije prihvatljiv ponuditeljima, te se traži da ugovorni organ izmijeni zahtjev kojim traži da ponuditelj garantira, za ugovorene priključke i ugovorene usluge minimalni nivo kvaliteta pružanja usluga 4G mreže na svim lokacijama Tuzlanskog kantona prema karti, budući da je za govorne usluge

dovoljna samo 2G mreža da bi funkcionirala poslovna grupa, dok promet podataka dovoljno dobro funkcionira i na 3G mreži.
Naprijed navedenim postupanjem ugovorno tijelo je ugrozilo i samu svrhu Zakona o javnim nabavama BiH navedenu u članku 1. stavak (1), te prekršilo članak 53. Zakona.
Temeljem naprijed navedenog predlaže se poništavanje Tenderske dokumentacije - Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za usluge: Nabavka usluge mobilne telefonije Kantonalne uprave za inspekcijske poslove Tuzlanskog kantona, broj: 07/1-11-001514/22 od 11.03.2022. godine i ponavljanje postupka na način da se u novoj Tenderskoj dokumentaciji ne zahtjeva pokrivenost Tuzlanskog kantona 4G mrežom, te da se ista dostavi JP HT d.d. Mostar na postupanje.
Sukladno članku 105. Zakona o upravnom postupku BiH, prije donošenja rješenja kojom se rješava upravna stvar, podnosimo zahtjev za naknadu troškova koji se sastoji od naknade troškova za pokretanje žalbenog postupka, te tražimo da o istim URŽ odluči u rješenju u ovoj upravnoj stvari.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi:
Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.
Smatramo da je žalba ponuđača JP HT d.d. Mostar u cijelosti neosnovana. Naime, napominjemo da Kantonalna uprava za inspekcijske poslove trenutno koristi 4G mrežu te da je na osnovu njenih potreba napravljena i tehnička specifikacija za javnu nabavku usluge mobilne telefonije.
S obzirom da smo nadležni za provođenje zakona i da vršimo inspekcijski nadzor na cijelom području Tuzlanskog kantona, s tim u vezi jasno smo naveli u tenderskoj dokumentaciji da nam je jako bitno da područje cijelog lokaliteta TK-a bude pokriveno minimalnim nivoom kvaliteta pružanja usluge 4G mreže, a što je jasno prikazano u prilogu tenderske dokumentacije (karta TK-a). Također smo na zatraženo pojašnjenje od strane JP Hrvatske telekomunikacije d.d. Mostar, jasno odgovorili da se pokrivenost 4G mrežom podrazumijeva na svim lokacijama odnosno na čitavom području TK-a te da nismo bili u mogućnosti isključiti bilo koji lokalitet na području TK-a. Ovim putem izjavljujemo da nismo u mogućnosti da izvršimo poništenje Tenderske dokumentacije da bi se prilagodili zahtjevima žalitelja jer smo dobili ponudu koja ispunjava sve uslove iz tenderske dokumentacije što pobija tvrdnju žalitelja da nitko od telekom operatera nema apsolutnu pokrivenost 4G mrežom na području TK-a. Zbog svega navedenog tražimo od Ureda da žalbu žalitelja na navedenu TD odbije u cijelosti kao neosnovanu, kao i zahtjev za naknadu troškova, te omogući da Kantonalna uprava nastavi i okonča navedeni postupak javne nabavke..

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-855-4/22 od 07.04.2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Žalitelj se nije dodatno očitovao.

Sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno predmetne tenderske dokumentacije, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak. Utvrđeno je da su žalbeni navodi žalitelja osnovani, te da se žalba usvaja.

Žalitelj osporavajući predmetnu TD navodi kako uvjeti iz točke 2.3. nisu u skladu sa ZJN, odnosno kako ugovorno tijelo zahtjeva da ponuditelji garantiraju za ugovorene priključke i ugovorene usluge minimalni nivo kvalitete pružanja usluga 4G mreže na svim lokacijama Tuzlanskog kantona prema karti u prilogu TD. Dalje navodi kako je od ugovornog tijela zahtijevao pojašnjenje karte za zahtijevani 4G signal mobilne mreže, odnosno da se dostave nazivi lokacija na kojima se traži 4G mreža, na što je ugovorno tijelo odgovorilo da se podrazumijeva pokrivenost 4G mrežom na svim lokacijama TK-a. Žalitelj ističe kako nijedan od mobilnih operatera u BiH nema apsolutnu pokrivenost 4G mreže jer periferni dijelovi TK-a nisu pokriveni traženom mrežom, a dati zahtjev nema utjecaj na funkcioniranje poslove grupe, pa je samim tim zahtjev neprihvatljivi, pri čemu ističe kako u Dozvoli za korištenje radiofrekvencijskog spektra za pružanje usluga putem mobilnih pristupnih sustava koju je Regulatorna agencija za komunikacije BiH izdala JP HT d.d. Mostar 2019. godine, kao i svim ostalim telekom operaterima na području BiH, navedeno da je nositelj dozvole obvezan razviti mobilnu širokopojasnu mrežu te osigurati njezine tehničko-eksploatacijske karakteristike slijedećom dinamikom:

- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 1 godine mora iznositi za putne pravce 45%, za područje BiH 40%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 3 godine mora iznositi za putne pravce 70%, za područje BiH 60%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- Pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 5 godina mora iznositi za putne pravce 95%, za područje BiH 75%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 4 Mbit/s,

te je u istoj navedeno da je nositelj dozvole obvezan osigurati pokrivanje 90% područja i 98% putnih pravaca Bosne i Hercegovine govornom uslugom u roku od pet godina od izdavanja Dozvole. Žalitelj ističe kako ovakav uvjet iz TD je neprihvatljiv ponuditeljima.

U vezi sa naprijed navedenim, ovo tijelo je izvršilo uvidu u predmetnu TD te utvrdilo kako je točkom 2.3. propisano da ponuditelji garantiraju, za ugovorene priključke i ugovorene usluge minimalni nivo kvaliteta pružanja usluga 4G mreže na svim lokacijama Tuzlanskog kantona prema karti. Nadalje, daljim uvidom u predmetni spis utvrđeno je kako je žalitelj tražio pojašnjenje uvjeta iz točke 2.3. TD, odnosno tražio je nazive lokacija gdje ugovorno tijelo zahtjeva 4G mrežu budući da mu je bila nejasna karta u prilogu TD, na što je ugovorno tijelo odgovorilo na način da podrazumijeva pokrivenost 4G mrežom na svim lokacijama odnosno čitavom području TK.

Imajući u vidu naprijed navedeno, ovo tijelo utvrdilo kako u Dozvoli za korištenje radiofrekvencijskog spektra za pružanje usluga putem mobilnih pristupnih sustava, točnije u članku 21. koji se odnosi na obavezu pokrivanja, a koju je Regulatorna agencija za komunikacije BiH izdala svim telekom operaterima na području BiH navedeno kako je nositelj dozvole obavezan

razviti mobilnu širokopojasnu mrežu, te osigurati njene tehničko-eksploatacione karakteristike sljedećom dinamikom:

- pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 1 godine mora iznositi za putne pravce 45%, za područje BiH 40%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 3 godine mora iznositi za putne pravce 70%, za područje BiH 60%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 2 Mbit/s
- pokrivenost 4G mrežom u razdoblju od 5 godina mora iznositi za putne pravce 95%, za područje BiH 75%, a minimalna srednja brzina pristupa Internetu 4 Mbit/s.

Nadalje nositelj dozvole obvezan je osigurati pokrivanje 90% područja i 98% putnih pravaca Bosne i Hercegovine govornom uslugom u roku od pet godina od izdavanja Dozvole, obaveza pokrivanja putnih pravaca odnosi se na autoceste, brze i magistralne ceste s pripadajućom infrastrukturom (tuneli, vijadukti, mostovi i sl.) kategorizirane prema važećim propisima u Bosni i Hercegovini. Obaveze se odnose za brzine kretanja do 60 km/h.

Na temelju navedenih činjenica ovo tijelo je stava kako ugovorno tijelo nije propisalo predmetnu Tendersku dokumentaciju u skladu sa Zakonom o javnim nabavama, odnosno uvjet iz točke 2.3. onemogućava ponuditelje da pripreme ponude na stvarno konkurentskoj osnovi, budući da u konkretnom slučaju ponuditelji, odnosno nijedan telekom operater u zemlji ne može garantirati nivo pružanja usluga 4G mreže na svim lokacijama Tuzlanskog kantona, budući da je u Dozvoli za korištenje radiofrekvencijskog spektra za pružanje usluga putem mobilnih pristupnih sustava su jasno date smjernice kao i dinamika pokrivenosti 4G mrežom za periode od 1, 3 i 5 godina u odnosu na postotke pokrivenosti putnih pravaca i područja u BiH, odnosno istom su jasno obvezni nositelj dozvole osigurati pokrivanje 90% područja i 98% putnih pravaca Bosne i Hercegovine govornom uslugom u roku od pet godina od izdavanja Dozvole. Nadalje, obaveza pokrivanja putnih pravaca odnosi se na autoceste, brze i magistralne ceste s pripadajućom infrastrukturom (tuneli, vijadukti, mostovi i sl.) kategorizirane prema važećim propisima u Bosni i Hercegovini. Iz istog proizlazi da prema Dozvoli nije moguća 100% pokrivenost 4G mrežom na području cijele BiH, pa samim tim ni TK. S tim u vezi, ovo tijelo usvaja ovaj žalbeni navod kao **osnovan,** te navodi kako je ugovorno tijelo dužno pripremiti TD u skladu sa odredbama ovoga zakona i podzakonskim aktima, te dati potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora o koje su ponuditeljima dovoljne za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi sukladno članku 53. stavak 1. ZJN.

Zbog svega navedenog, ovo tijelo ističe da su navodi žalitelja osnovani, zbog čega usvaja žalbu i poništava ožalbenu tendersku dokumentaciju.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ovo tijelo riješilo 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
Ilija Ignjatić, dipl.iur.

Dostaviti:

- JP HRVATSKE TELEKOMUNIKACIJE d.d. Mostar
- KANTONALNA UPRAVA ZA INSPEKCIJESKE POSLOVE TK-a
- *evidencija*
- *a/a*