BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1212-8/22
Mostar, 18. 5. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja DERBY TRADE d.o.o. Brčko od 26. 4. 2022. godine uloženoj na Odluku o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine u postupku javne nabave: *Nabava ugostiteljske opreme za restoran*, ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa Zenica, Poslovna jedinica Novi život Zenica, na temelju članaka 93. stavak (7), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH", broj: 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici adhoc Vijeća IVa održanoj 18. 5. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se Odluka ugovornog tijela Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa Zenica, Poslovna jedinica Novi život Zenica o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine u postupku javne nabave: *Nabava ugostiteljske opreme za restoran.*

3. Predmet se vraća ugovornom tijelu na ponovno odlučivanje.

4. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

O b r a z l o ž e n j e

Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa Zenica, Poslovna jedinica Novi život Zenica (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je nakon provedenog konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda donijelo Odluku o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine.

Ponuditelj DERBY TRADE d.o.o. Brčko (u daljem tekstu; **Žalitelj**) je dana 26. 4. 2022. godine uložio žalbu ugovornom tijelu na naprijed navedenu odluku.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj ističe da je osporavanom odlukom ponuda žalitelja odbačena *jer je utvrđeno da ponuđač nije registrovan za prodaju opreme u ugostiteljstvu.* Ovakav stav ugovornog tijela smatra proizvoljnim, te navodi da u detaljnoj strukturi kvalifikacije djelatnosti u BiH ne postoji posebna šifra za prodaju opreme za ugostiteljstvo. Razlog za to leži u činjenici da se ista ta oprema može i koristi se i u organzovanim kuhinjama različitih domova zdravlja, bolnica, klinika, staračkih domova, studentskih menzi, radničkih menzi itd. Skreće pažnju na glave 55 i 56 Klasifikacije djelatnosti u BiH koje se odnose na djelatnosti pružanja smještaja te pripreme i usluživanja hrane (hotelijerstvo i ugostiteljstvo)-dakle samo na usluge. Kao dokaz da je registriran za prodaju razno-razne opreme, pa tako i opreme za ugostiteljstvo, navodi registarsku šifru 46.69 - trgovina na veliko ostalim mašinama i opremom. U prilogu žalbe prilaže detaljno pojašnjenje predmetne šifre - prilog I i II. Iz svega navedenog predlaže da se žalba usvoji, poništi osporavana odluka i predmet vrati ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju, broj: 01-11-771/22 od 29. 4. 2022. godine navodi da je žalba pravodobna, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, te ističe da žalitelj nije registriran za predmetnu djelatnost, a u prilog ovoj tvrdnji navodi da isti nije ispunio uvjet i u pogledu registracije - šifra 33.20, koju ostali ponuđači imaju u svojoj registraciji, a koja se odnosi na Instaliranje industrijskih mašina i opreme, imajući u vidu da je u Tenderskoj dokumentaciji navedeno da je ponuđač dužan da izvrši i montažu opreme. Zbog svega navedenog u postupku ocjene ponuda je donesen zaključak da žalitelj nije kvalificiran za predmetnu javnu nabavu i njegova ponuda je odbačena kako je navedeno u Zapisniku o ocjeni ponuda broj: 01-11-771/22 od 21. 4. 2022. godine, pa predlaže da se žalba odbije.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-1212-4/22 od 06. 5. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta ovo tijelo konstatira da je žalitelj dostavio odgovor datiran 13. 5. 2022. godine kojim u cijelosti osporava izjašnjenje ugovornog tijela, predlaže kao u žalbi, a u prilogu dostavlja Aktuelni izvod iz sudskog registra, te radni nalog, br. 05-03-2022 od 11. 5. 2022. godine u kojem je prijavljen kvar kod korisnika JU Kantonalna bolnica Zenica na šporetu proizvođača Empero, model EMP.PLS.7FRE02 u kojem se u opisu kvara navodi da navedeni šporet koji je prije mjesec dana isporučen i montiran u kuhinju navedenog korisnika ima problem sa radom u posljednja 2-3 dana izbacuje osigurač, a na kraju se navodi da je šporet u funkciji.

U skladu s člankom 94. stavak (2) i (3) Zakona o javnim nabavama izabrani ponuditelj EUROGAST d.o.o. Čitluk je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-1212-5/22 od 06. 5. 2022.

godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta ovo tijelo konstatira da se izabrani ponuditelj nije očitovao na naprijed navedeni akt ovog tijela.

Prije nego li se upustilo u meritorno odlučivanje, ovo tijelo je pristupilo provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uvjetovane pretpostavke u skladu sa člankom 109., 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14; u daljnjem tekstu: ZJN) i utvrdio da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi temeljem pregleda dostavljenog materijala, odnosno Odluke o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine, tenderske dokumentacije, ponude žalitelja, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, ovo tijelo je utvrdilo da je potrebno riješiti kao u dispozitivu odluke iz sljedećih razloga:

Žalba je osnovana.

Iz stanja spisa proizlazi da je ugovorno tijelo donijelo Odluku o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine kojom se u obrazloženju iste navodi da je ponuda žalitelja odbačena jer je utvrđeno da ponuditelj, sada žalitelj, nije registriran za prodaju opreme u ugostiteljstvu. Dalje, uvidom u Zapisnik o ocjeni ponuda, broj: 01-11-771/22 od 21. 4. 2022. godine navodi se ponuda žalitelja prilikom provjere Rješenja o registraciji utvrđeno je da ponuditelj nije registriran za prodaju opreme u ugostiteljstvu zbog čega je odbačena iz daljnjeg tijeka postupka.

Nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju, broj: 01-11-771/2022 od 01. 4. 2022. godine (u daljnjem tekstu: TD), nespornim je utvrđeno da je u pitanju konkurentski postupak javne nabave roba (točka 4.1. i 4.3.), predmet javne nabave je *Nabava ugostiteljske opreme za restoran*, oznaka i naziv iz JRJN CPV kod 39310000-8 Ugostiteljska oprema (točka 2.1.), točkom 3.1. propisana je sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti iz članka 46. ZJN tako u cilju dokazivanja da je ponuditelj profesionalno osposobljen za obavljanje poslova koji su predmet ove javne nabave te da je registriran za obavljanje djelatnosti ponuditelji su dužni dostaviti dokaz Rješenje o upisu u sudski registar ili aktuelni Izvod iz sudskog registra ne stariji od 3 mjeseca od dana podnošenja ponuda, navedenim rješenjem ili izvodom treba biti obuhvaćena djelatnost koja je predmet nadmetanja, Aneksom 3 Obrasca za cijenu ponude tražena je roba električni roštilj, tvrdi krom stavka 1., stroj za pranje posuđa sa haubom stavka 2., stroj za pranje čaša i posuđa stavka 3., hladnjak za piće sa staklenim vratima stavka 4., i mikrovalna peć

stavka 5., a u Napomeni pod točkom 9 navedena je obaveza ponuditelja da izvrši isporuku, montažu opreme kao i obuku osoblja kojeg imenuje ugovorno tijelo.

Uvidom u presliku ponude žalitelja, broj: 416-04-22 od 15. 4. 2022. godine nespornim je utvrđeno da se na stranicama 9 – 12 nalazi Aktuelni izvod iz sudskog registra Osnovnog suda Brčko distrikta BiH, broj: 096-0-RegZ-22-001054 od 14. 4. 2022. godine za žalitelja u kojem su kao djelatnosti u unutrašnjem prometu upisane, između ostalog, djelatnosti 46.69 Trgovina na veliko ostalim mašinama i opremom i 56.10 Djelatnosti restorana i ostalih objekata za pripremu i usluživanje hrane, a pretežna djelatnost žalitelja u unutarnjem prometu je 46.46 Trgovina na veliko farmaceutskim proizvodima, na stranici 28 nalazi se Izjava o ponuđenim robama u kojoj žalitelj pod punom kaznenom, materijalnom odgovornošću izjavljuje da je na pozicijama 1, 2, 3 i 4 ponudio ekvivalente koji odgovaraju traženim tehničkim karakteristikama, a na poziciji 5 ponudio je traženu robu, za što dostavlja katalošku dokumentaciju na stranicama 29 – 45, na stranici 49 nalazi se Izjava o servisu i rezervnim dijelovima, a na stranici 50 nalazi se Izjava o isporuci, montaži i obuci.

S tim u vezi, Odlukom Agencije za statistiku Bosne i Hercegovine o klasifikaciji djelatnosti Bosne i Hercegovine 2010, broj: 1344/10 od 19. svibnja 2010. godine propisana je klasifikacija djelatnosti Bosne i Hercegovine 2010 sa nazivima i šiframa djelatnosti koje obuhvaćaju područja, oblasti, grane i razrede ekonomskih djelatnosti, koja se primjenjuje na teritoriji Bosne i Hercegovine (članak 1.), sastavni dio Odluke čini a) Klasifikacija djelatnosti BiH 2010, b) Klasifikacija djelatnosti BiH 2010 sa objašnjenjima, c) Metodologija za statističku primjenu Klasifikacije djelatnosti BiH 2010 (članak 4.), a odluka je u primjeni od 1. siječnja 2011. godine (članak 5). Tako prema Klasifikaciji djelatnosti Bosne i Hercegovine 2010 šifra 33.20 Instaliranje industrijskih mašina i opreme uključuje specijalizirane instalacije mašina. Ipak, instaliranje opreme koja čini sastavni dio zgrada i sličnih građevina, kao što je instalacija pokretnih stepenica, električnih žica, alarmnog sistema protiv krađe ili klimatizacijskih uređaja, razvrstano je u građevinarstvo. Ovaj razred uključuje: instaliranje industrijskih mašina i postrojenja, kao i energetskih postrojenja i opreme, sastavljanje kontrolne opreme za industrijske procese, instaliranje ostale industrijske opreme, npr.: - komunikacijske opreme - glavnih i sličnih računara - iradijacijske i elektromedicinske opreme itd., demontiranje velikih mašina i opreme, djelatnosti gradnje vodenica, montažu mašina, instaliranje opreme za kuglane. Naprijed navedene registrirane djelatnosti žalitelja odnosno šifra 46.69 Trgovina na veliko ostalim mašinama i opremom. Ovaj razred uključuje: trgovinu na veliko prijevoznom opremom, osim motornim vozilima, motociklima i biciklima trgovinu na veliko automatiziranim proizvodnim linijama trgovinu na veliko žicom, prekidačima i drugim instalacijskim materijalom za industrijsku upotrebu trgovinu na veliko ostalim elektromaterijalom, kao što su elektromotori, transformatori trgovinu na veliko ostalim mašinama, d. n., za upotrebu u industriji (osim za rudnike, građevinarstvo i tekstilnu industriju), trgovini, za navođenje i drugim uslužnim djelatnostima. Ovaj razred, također, uključuje: trgovinu na veliko mjernim instrumentima i opremom. Zatim šifra 56.10 Djelatnosti restorana i ostalih objekata za pripremu i usluživanje hrane. Ovaj razred uključuje djelatnosti dostavljanja pripremljenih obroka potrošačima, bilo da

im je pripremljeni obrok serviran dok su na mjestu ili svako sebi servira izložene pripremljene obroke, bilo da potrošači konzumiraju pripremljene obroke na licu mjesta, odnose ih sa sobom ili su im dostavljeni. Ovo uključuje pripremu i serviranje obroka za direktnu potrošnju s motoriziranog vozila ili kolica za serviranje obroka. Ovaj razred uključuje djelatnosti: restorana, kafeterija, restorana brze hrane, mjesta za pripremu obroka za konzumiranje van objekta, pripreme kamiona za prodaju sladoleda, pokretnih kolica s hranom, pripreme hrane na štandovima na tržnicama. Ovaj razred, također, uključuje: djelatnosti restorana i barova vezanih za transport, kada se obavljaju pomoću izdvojenih jedinica. Iz Detaljnije strukture Klasifikacije djelatnosti BiH 2010 vidljivo je da Područje I. predstavlja Djelatnosti pružanja smještaja te pripreme i usluživanja hrane (hotelijerstvo i ugostiteljstvo) gdje grana 56.1 predstavlja Djelatnosti restorana i ostalih objekata za pripremu i usluživanje hrane, a razrede 56.10 predstavlja Djelatnosti restorana i ostalih objekata za pripremu i usluživanje hrane.

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, po stavu ovog vijeća žalitelj je registriran za pružanje usluga predmetne djelatnosti jer je registriran za obavljanje djelatnosti Trgovina na veliko ostalim mašinama i opremom (šifra 46.69) i Djelatnosti restorana i ostalih objekata za pripremu i usluživanje hrane (šifra 56.10) koje djelatnosti uključuju, između ostalog, trgovinu na veliko ostalim mašinama za upotrebu u industriji (osim za rudnike, građevinarstvo i tekstilnu industriju), trgovini, za navođenje i drugim uslužnim djelatnostima, kao i trgovinu na veliko mjernim instrumentima i opremom. Osim navedenog, proizvoljno je pozivanje ugovornog tijela da žalitelj nije registriran za šifru 33.20 Instaliranje industrijskih mašina i opreme jer se u Odluci o izboru ponuđača, broj: 01-11-771/22 od 22. 4. 2022. godine kao i Zapisniku o ocjeni ponuda, broj: 01-11-771/22 od 21. 4. 2022. godine navodi da je ponuda žalitelja odbačena iz daljnjeg tijeka postupka jer je prilikom provjere Rješenja o registraciji utvrđeno da ponuditelj nije registriran za prodaju opreme u ugostiteljstvu što je kontradiktorno u odnosu na izjašnjenje ugovornog tijela povodom žalbe kojim tvrdi da su svi ponuditelji trebali biti registrirani za obavljanje djelatnosti iz šifre 33.20. Naime, u konkretnom postupku nabavlja se roba odnosno ugostiteljska oprema za restoran pri čemu je obaveza ponuditelja da izvrši isporuku, montažu opreme kao i obuku osoblja kojeg imenuje ugovorno tijelo (što je žalitelj potvrdio dostavljanjem izjava na stranicama 28, 49 i 50), dakle šifra 33.20 uključuje specijalizirane instalacije mašina što u konkretnom slučaju nije predmet nabave sve vidljivo iz Aneksa 3 opisa tražene robe. Imajući u vidu naprijed navedeno, ugovorno tijelo je kao prvostupanjsko tijelo pogrešno utvrdilo činjenično stanje što je za posljedicu imalo pogrešnu primjenu materijalnog prava, zbog čega ovo tijelo usvaja žalbu i poništava osporenu odluku, te predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak koji je dužan postupiti u skladu sa stavovima ovog tijela i donijeti novu odluku u skladu sa odredbama ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, 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.

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN i članku 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku BiH, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputa 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
Mirjana Antunović, dipl.iur.

Dostaviti:

- DERBY TRADE d.o.o. Brčko, Jovana Dučića br. 1, 76100 Brčko,
- Kazneno-popravni zavod zatvorenog tipa Zenica, Poslovna jedinica Novi život Zenica, Sarajevska br. 36, 72000 Zenica,
- EUROGAST d.o.o. Čitluk, Potpolje b.b., 88260 Čitluk,
- Evidencija,
- a/a.