BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1195-7/22
Mostar, 27.05.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja OSIGURANJE AURA a.d. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Draganu Stanišiću, odvjetniku iz Banja Luke, žalba bez broja od 25.02.2022. godine koja je izjavljena na Tendersku dokumentaciju za predmet nabave: *Usluge kolektivnog osiguranja radnika ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa,* ugovornog tijela ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa, 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 27.05.2022. godine, donosi

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Tenderska dokumentacija za predmet nabave: *Usluge kolektivnog osiguranja radnika ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa,* ugovornog tijela ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa, zajedno sa Obavijesti o nabavi broj: 1339-1-2-30-3-49/22 od 08.02.2022. godine.
3. Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje od troškova sastava žalbe po odvjetniku u iznosu od 658,12 KM, kao osnovan koje je ugovorno tijelo dužno isplatiti žalitelju u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
4. Usvaja se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), je pokrenulo konkurentski postupak za predmet nabave: *Usluge kolektivnog osiguranja radnika ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa,* za koju je obavijest o nabavi objavljena na Portalu javnih nabava broj: 1339-1-2-30-3-49/22 od 08.02.2022. godine. Žalitelj je izjavio žalbu ugovornom tijelu na Tendersku dokumentaciju. Ugovorno tijelo žalbu uz izjašnjenje prosljeđuje ovome tijelu, kod koga je zaprimljena dana 04.05.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršena je dana 12.05.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
Uvidom u tendersku dokumentaciju, utvrđeno je da ista nije sastavljena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH (Službeni glasnik BiH, broj 39/14). Kriterijum dodjele ugovora je ekonomski najpovoljnija ponuda, kao jedan od kriterijuma predviđenih Zakonom o javnim nabavkama BiH. U skladu sa članom 64. Zakona o javnim nabavkama BiH, ugovorni organ je dužan da kriterijum ekonomski najpovoljnije ponude razradi u tenderskoj dokumentaciji, na način da definiše i detaljno razradi potkriterijume za ocjenu u skladu sa prirodom i svrhom konkretnog predmeta nabavke.Ugovorni organ je kao potkriterijum kolektivno osiguranje radnika predvidio sume osiguranja (dato za svaki rizik). Potkriterijum cijene nije određen u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH. Suma osiguranja je novčani iznos koji se isplaćuje osiguraniku ukoliko nastupi osigurani slučaj i ista predstavlja gornju granicu obaveze osiguravača ukoliko nastane osigurani slučaj.Sume osiguranja, kao takve, nisu predviđene Zakonom o javnim nabavkama BiH, kao mogući potkriterijum kriterijuma ekonomski najpovoljnije ponude. Sume osiguranja predstavljaju podatak koji se odnosi na tehničku specifikaciju usluga koje se nabavljaju u konkretnom slučaju i iste moraju biti definisane od strane ugovornog organa, u skladu sa članom 53. Zakona o javnim nabavkama BiH, kako bi ponuđači u skladu sa svojim tarifama formirali i dostavili na stvarno konkurentskoj osnovi svoje ponude cijene premije osiguranja. Cijena ni u kom slučaju ne može biti unaprijed formirana od strane ugovornog organa. Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji sam određuje cijenu premije osiguranja, navodeći da ukupna premija za period od 12 mjeseci za 725 radnika iznosi 26.100,00 KM. Ugovorni organ je dužan da defmiše procijenjenu vrijednost nabavke, koja se u konkretnom slučaju izračunava na osnovu visine premije osiguranja i drugih formi plaćanja, ali to ne podrazumijeva da ugovorni organ unaprijed određuje cijenu premije osiguranja, pa na osnovu toga određuje visinu procijenjene vrijednosti. Ponuđači su ti koji, vodeći se procijenjenom vrijednosti nabavke, formiraju cijenu svoje ponude, a kako bi na stvarno konkurentskoj osnovi, učestvovali u javnoj nabavci usluga. Cilj koji svaki ugovorni organ treba imati u vidu prilikom pripreme tenderske dokumentacije jeste najefikasnije korištenje javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom, te istu treba pripremiti na način da zaista omogući svim ponuđačima, koji faktički zadovoljavaju uslove, u konkretnom slučaju, da učestvuju u postupku javne nabavke. U skladu sa svim prethodno navedenim, podnosilac žalbe predlaže da se izmijeni ovako postavljena tenderska dokumentacija, jer je ista u suprotnosti sa odredbama Zakona o javnim nabavkama BiH. Podnosilac žalbe predlaže da ugovorni organ usvoji ovu žalbu, izmijeni tendersku dokumentaciju u dijelu koji je u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama i usvoji zahtjev punomoćnika podnosioca žalbe koji se odnosi na troškove sastava žalbe u iznosu od 658,12 KM. Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, podnosilac žalbe predlaže da ugovorni organ istu, u zakonskom roku, dostavi Kancelariji za razmatranje žalbi, filijala Mostar, pa podnosilac žalbe predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, nakon zaprimanja i razmatranja istu usvoji, te obaveže ugovorni organ da izmijeni tendersku dokumentaciju u predmetnoj nabavci u dijelu u kojem je u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama BIH, da usvoji zahtjev punomoćnika podnosioca žalbe koji se odnosi na troškove sastava predmetne žalbe u iznosu od 658,12 KM te naloži Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da podnosiocu žalbe izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka.
Troškovnik:

Sastav žalbe AT RS - 562,50 KM + PDV (17%) - 95,62 KM = Ukupno 658,12 KM

Ugovorno tijelo u svom izjašnjenju navodi kako navode koji se odnose na tendersku dokumentaciju, smatra neosnovanim. Naime, ugovorni organ je, kao kriterij za dodjelu ugovora u ovom postupku javne nabavke, naveo ekonomski najpovoljniju ponudu sa potkriterijima *Zbir osiguranih suma* i *Rok isplate osigurane sume.* Dakle, u dijelu tenderske dokumentacije koji se odnosi na kriterij za dodjelu ugovora u ovom postupku javne nabavke, od ponuđača se zahtijevalo da za svaki rizik ponude određenu osiguranu sumu (izraženo u KM), a ponuđeni zbir osiguranih suma iz tehničke specifikacije bi se bodovao po unaprijed datom obrascu. Također, ugovorni organ je zahtijevao da ponuđači ponude i rok isplate osigurane sume, koji bi se bodovao na način predviđen i opisan u tenderskoj dokumentaciji. S tim u vezi, ugovorni organ odbacuje navode žalitelja da kriterij ekonomski najpovoljnija ponuda nije razrađen, te da je prekršen član 64. stav (2) ZJN. Isto tako, neosnovan je navod žalitelja da je ugovorni organ, unaprijed definišući cijenu premije osiguranja narušio principe konkurencije i ravnopravnog položaja ponuđača jer su svi ponuđači mogli ponuditi osigurane sume za svaki rizik i rok isplate osigurane sume, za navedenu cijenu premije , koju je ugovorni organ spreman platiti. Predlaže se Uredu za razmatranje žalbi da odbije žalbu kao neosnovanu.

U skladu s člankom 94. stavak 3. Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-1195-4/22 od 06.05.2022. 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.

Osporavajući predmetnu tendersku dokumentaciju žalitelj navodi kako je ugovorni organ u istoj propisao kriterij za dodjelu ugovora „ekonomski najpovoljniju ponudu“, te je kao podkriterij istog odredio sume osiguranja, a koji smatra žalitelj nije određen u skladu sa ZJN, odnosno istim nije predviđen. Dalje navodi kako Sume osiguranja predstavljaju podatak koji se odnosi na tehničku specifikaciju usluga koje se nabavljaju u konkretnom slučaju i iste moraju biti definirane od strane ugovornog tijela, u skladu sa članom 53. Zakona o javnim nabavama BiH, kako bi ponuditelji u skladu sa svojim tarifama formirali i dostavili na stvarno konkurentskoj osnovi svoje ponude cijene premije osiguranja, odnosno Cijena ni u kom slučaju ne može biti unaprijed formirana od strane ugovornog tijela.

Cijeneći naprijed navedeno ovaj organ je uvidom u Tendersku dokumentaciju utvrdio kako je tačkom 4.5.1. kao kriterij za dodjelu ugovora određen *Ekonomski najpovoljnija ponuda*, te je isti razrađen u sklopu Obrasca za cijenu ponude u kojem je navedeno:

Red broj	*Opis kriterija*	*Relativno učešće izraženo u bodovima*
1.	***Zbir osiguranih suma(P)-Cijena***	*70*
2.	***Rok isplate osigurane sume(S)***	*30*

Bodovi se dodjeljuju u skladu sa slijedećom formulom:
T=P+S
Pri čemu je:
T-ukupan broj bodova
P-broj bodova koji je dobio ponuđač za ponuđeni zbir osiguranih suma (za osigurane svote u kumulativu tačka a+b+c+d+e+f +g),
S- broj bodova koji je dobio ponuđač za rokove isplate osigurane sume

1. Ukupno ponuđena cijena
Maksimalan broj bodova (70) će se dodijeliti ponuđaču koji je predložio najviši iznos osiguranih suma u kumulativu tačka a+b+c+d+e+f +g za unaprijed određenu mjesečnu premiju po zaposlenom iz obrasca za cijenu ponude i tehničke specifikacije.
Bodovi se dodjeljuju na slijedeći način:

$$Broj\ bodova = \frac{Ponuđeni\ zbir\ osiguranih\ suma}{najviši\ zbir\ osiguranih\ suma\ koji\ je\ ponuđen\ u\ postupku\ nabave}\ x70$$

2. Rokovi isplate osigurane sume
Po ovom kriteriju može se dobiti maksimalno 30 bodova ,a prema slijedećoj skali:

Red.broj	*Rok isplate osigurane sume*	*Broj bodova*
1.	*Isplata osigurane sume do 15 dana od dana kompletiranja dokumentacije*	*30*
2.	*Isplata osigurane sume do 30 dana od dana kompletiranja dokumentacije*	*10*
3.	*Isplata osigurane sume do 60 dana od dana kompletiranja dokumentacije*	*5*

Ponuđač je u sklopu svoje ponude dužan dostaviti izjavu o roku isplate osigurane sume.

Daljnjim uvidom ovaj organ je utvrdio kako je ugovorni organ u Obrascu za cijenu ponude za usluge kolektivnog osiguranja radnika 24 sata neprekidno u 2022. godini propisao da je premija osiguranja po jednom zaposleniku mjesečno 3,00 KM odnosno mjesečna premija za svih 743 zaposlenika 2.229,00 KM. Ukupna premija za razdoblje od 12 mjeseci u iznosu 26.748,00 KM.

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, ovaj organ ističe da je ugovorni organ unaprijed utvrdio premiju osiguranja po jednom zaposleniku na mjesečnoj razini, kao i mjesečnu premiju za sve zaposlenike, te ukupnu premiju za razdoblje od 12 mjeseci, te iz istog proizlazi da je nejasno na koji način ponuditelji trebaju iskazuju cijenu ponude koja je unaprijed utvrđena, te na koji način na stvarno konkurentskoj osnovi da formiraju svoje cijene i sudjeluju u javnoj nabavi usluga.

Zbog navedenog ovo tijelo smatra da ugovorno tijelo nije pripremilo tendersku dokumentaciju u skladu sa Zakonom o javnim nabavama, jer je samo utvrdilo cijenu ponude (premije osiguranja) te kao podkriterij naveo sume osiguranja koje sami ponuditelji trebaju odrediti, a što je po logici stvari kontradiktorno jer ugovorno tijelo određuje premiju osiguranja, odnosno cijenu, a sume osiguranja ostavlja kao podkriterij u kojem slučaju bi ponuditelji koji ponude više suma osiguranja bili vrjednovani sa više bodova, a što se kosi sa samom definicijom sume osiguranja koja predstavlja novčani iznos koji se isplaćuje osiguraniku ukoliko nastupi osigurani slučaj, te ista predstavlja gornju granicu obveze osiguravača ukoliko nastane osigurani slučaj. Navedeno je u suprotnosti sa člankom 53. Zakona o javnim nabavama koji propisuje da u tenderskoj dokumentaciji ugovorno tijelo daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su ponuditeljima dovoljni za pripremu ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Imajući u vidu da je ugovorni organ u skladu sa člankom 64. Zakona o javnim nabavama odredilo kao kriterij za dodjelu ugovora „ekonomski najpovoljniju ponudu" sa propisanim podkriterijem *Zbir osiguranih suma*, a koja se ne može podvest pod niti jedan podkriterij naveden u stavku 2. istog članka (kvaliteta predmeta nabave, cijena, tehnička sposobnost predmeta nabave, funkcionalne i ekološke osobine, operativni troškovi, ekonomičnost, postprodajni servis i tehnička pomoć, rok isporuke ili rok za izvršenje), ovo tijelo smatra da predmetna tenderska dokumentacija nije u skladu sa ZJN, te žalbeni navod usvaja kao **osnovan** i poništava ožalbenu tendersku dokumentaciju.

S obzirom da usvaja žalbu, ovaj organ usvaja i zahtjev žalitelja za naknadu troškova postupka, koji se sastoje od troškova sastava žalbe po advokatu, a u skladu s članom 105. Zakona o upravnom postupku, u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, PDV 17% u iznosu 95,62 KM, ukupno 658,12 KM. Ovaj organ odlučio je o visini troškova, primjenjujući tarifni broj 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima, sastav žalbe u upravnom postupku, 150 bodova uvećano za 50% za sastav pravnog lijeka i paušal u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS.

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.jur.

Dostaviti:

- OSIGURANJE AUTA a.d. Banja Luka, zastupan po punomoćniku Draganu Stanišiću
- ŠPD „Unsko-sanske šume" d.o.o. Bosnaska Krupa
- *evidencija*
- *a/a*