BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1271-6/22
Sarajevo, 02.06.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo zastupan po Zajedničkoj advokatskoj kancelariji Nenad Baroš i Feđa Bičakčić iz Sarajeva, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju broj: 14-16-3-12-2/22 od 20.04.2022.godine, u postupku javne nabavke – usluge arhiviranja, Ugovornog organa: Ministarstvo civilnih poslova BiH na osnovu člana 111. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici Vijeća održanoj dana 02.06.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju broj: 14-16-3-12-2/22 od 20.04.2022.godine, u postupku javne nabavke – usluge arhiviranja, Ugovornog organa: Ministarstvo civilnih poslova BiH **se usvaja.**
2. **Poništava se** Tenderska dokumentacija broj: 14-16-3-12-2/22 od 20.04.2022.godine Ugovornog organa: Ministarstvo civilnih poslova BiH.
3. Zahtjev ponuđača „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo zastupan po Zajedničkoj advokatskoj kancelariji Nenad Baroš i Feđa Bičakčić iz Sarajeva za naknadu troškova žalbenog postupka **usvaja se u iznosu od 280,80 KM.**
4. Obavezuje se ugovorni organ Ministarstvo civilnih poslova BiH da ponuđaču „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo nadoknadi troškove žalbenog postupka u iznosu od 280,80 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.
5. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od **500,00 KM** ponuđača „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo izrvšit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ Ministarstvo civilnih poslova BiH je objavilo na Portalu javnih nabavki Obavještenje o nabavci broj: 121-7-2-50-3-22/22 od 20.04.2022.godine. Predmet nabavke: Usluge arhiviranja. Nakon preuzimanja tenderske dokumentaciji ponuđača Mikrografija d.o.o. Sarajevo zastupan po Zajedničkoj advokatskoj kancelariji Nenad Baroš i Feđa Bičakčić iz Sarajeva je izjavio žalbu ugovornom organu, koja je kod ovog organa zaprimljena 11.05.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi sljedeće:

Članom 2.2.1. tenderske dokumentacije regulisano je da Ugovorni organ zahtjeva od ponuđača da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionlanu djelatnost, koja je predmet nabavke. U konkretnom slučaju ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01. - Djelatnost biblioteka i arhiva. Podnosilac žalbe ukazuje na to da gore navedeni uslov ne može biti ispunjen od strane bilo kojeg privrednog društva koje učestvuje kao ponuđač, pa da samim tim takav uslov treba biti izuzet iz tenderske dokumentacije i to iz sljedećeg razloga.
Podnosilac žalbe je registru privrednih društava Općinskog suda u Sarajevu podnio prijavu za dopunu djelatnosti konkretno upisa dodatne djelatnosti 91.01. - Djelatnost biblioteka i arhiva. Sud je dostavio zaključak podnosiocu žalbe nalažući da u skladu sa odredbama člana 2 i 3 Zakona o arhivskoj djelatnosti Kantona Sarajevo dostavi akt Ministarstva kulture i sporta Kantona Sarajevo kojim se podnosiocu žalbe odobrava obavljanje djelatnosti pod šifrom 91.01 -Djelatnost biblioteka i arhiva, ili da u skladu sa odredbom člana 33 Zakon o arhivskoj građi FBiH dostavi akt Arhiva FBiH kojim se odobrava obavljanje djelatnosti 91.01, odnosno u skladu sa navedenim Zakonom o arhivskoj djelatnosti akt Javne ustanove Historijski arhiv o opremljenosti prostorija kao optimalnom mjestu za čuvanje dokumentacije. Podnosilac žalbe postupajući po zaključku suda se obratio pravovremeno nadležnim tijelima, te je dana 18.04.2019 godine od Ministarstva kulture i sporta Kantona Sarajevo zaprimio Rješenje broj 12-05-17560/19 kojim se podnosilac žalbe odbija sa zahtjevom za izdavanje saglasnosti za dopunu registracije za obavljanje djelatnosti 91.01 - Djelatnost biblioteka i arhiva. Kao obrazloženje u rješenju je navedeno da bibliotečka i arhivska djelatnost, djelatnost kulture su uređene Zakonom o arhivskoj djelatnosti odnosno Zakonom o bibliotečkoj djelatnosti, a na koje se primjenjuje i Zakon o javnim ustanovama, a ne privredne djelatnosti koje se obavljaju radi sticanja dobiti koje su uređene Zakonom o privrednim društvima. S tim u vezi takvu djelatnosti uopšte ne može obavljati privredno društvo već samo javna ustanova, pa je stoga rješenjem i odbijen zahtjev podnosioca žalbe.
Dalje, podnosilac žalbe se obratio i Arhivu Federacije, te je zaprimio obavještenje broj 02-48-1-358/1-19 od 17.04.2019. godine iz kojeg proizilazi da u skladu sa Zakonom o arhivskoj građi FBiH, nije propisano da Arhiv Federacije može izdavati saglasnost o dopuni djelatnosti, te da s tim u vezi Arhiv Federacije ne može postupiti po zahtjevu Podnosioca žalbe. Dodatno podnosilac žalbe je također podnio zahtjev i Historijskom arhivu te je i od Historijskog arhiva zaprimio dopis broj 02-1048-2/19 od 18.04.2019. godine kojim obavještavaju podnosioca žalbe da Historijski arhiv nije nadležan za izdavanje saglasnosti o dopuni djelatnosti niti može izdati akt kojim bi se podnosiocu žalbe odobrio upis djelatnosti 91.01. Konačno nakon dostavljanja svih gore navedenih dokumenata registru privrednih društava Općinskog suda u Sarajevu, a postupajuću po zaključku suda, sud je podnosioca žalbe odbio sa prijavom za registraciju dodatne djelatnosti 91.01., obzirom da podnosilac žalbe nije mogao postupiti po zaključku suda tj. nije mogao pribaviti tražene saglasnosti od gore navedenih nadležnih tijela.

Shodno gore navedenom jasno proizilazi da u predmetnom konkurentskom zahtjevu za nabavku usluga arhiviranja broj 14-16-3-12-2/22 od 20.04.2022. godine jedino kao ponuđači se mogu javiti javne ustanove koje ujedno jedino mogu imati kao upisanu šifru djelatnosti 91.01, a ne i privredna društva, tako da se samim tim i gubi smisao da sa kao ponuđači pojavljuju privredna društvo obzirom da je jedan od glavnih uslova za učešće da ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01. - Djelatnost biblioteka i artiiva. U tom slučaju niti jedan ponuđač koji je privredno društvo, a koji se prijavi ne može ispuniti gore navedeni uslov, tako da se samim tim gubi smisao takvog konkurentskog zahtjeva za nabavku usluga arhiviranja, a gdje pri tome javne ustanove kao što su arhvi i bibiloteke, uopšte ne mogu pružiti takvu uslugu niti imaju adekvatnu opremu i poslovne prostorije, a što u konkretnom slučaju može pružiti podnosilac žalbe. Opreza radi podnosilac žalbe ističe da kada bi nekim slučajem neki od ponuđača privrednih društava ispunjavao ovaj uslov, u tom slučaju bi također bilo neravnopravno zadržati takav uslov u tenderskoj dokumentaciji,

kada je očigledno da se primjenjuje različita sudska praksa prema privrednim društvima i da se na taj način jedno društvo stavlja u nepovoljniji položaj u odnosu na drugo društvo tj. ponuđača.
S tim u vezi podnosilac žalbe smatra da ie uslov da ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01. - Djelatnost biblioteka i arhiva ne može biti kao jedan od uslova tenderske dokumentacije, te shodno tome podnosilac žalbe predlaže da Ugovorni oragan usvoii ovu žalbu, te da se iz tenderske dokumentacije briše Član 2.2.1.
Žalitelj zahtjeva troškove za sastav žalbe po punomoćniku u iznosu od 280,80 KM.

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, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od žalbenog navoda žalitelja „Članom 2.2.1. tenderske dokumentacije regulisano je da Ugovorni organ zahtjeva od ponuđača da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionlanu djelatnost, koja je predmet nabavke. U konkretnom slučaju ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01. - Djelatnost biblioteka i arhiva. Podnosilac žalbe ukazuje na to da gore navedeni uslov ne može biti ispunjen od strane bilo kojeg privrednog društva koje učestvuje kao ponuđač.... da u predmetnom konkurentskom zahtjevu za nabavku usluga arhiviranja broj 14-16-3-12-2/22 od 20.04.2022. godine jedino kao ponuđači se mogu javiti javne ustanove koje ujedno jedino mogu imati kao upisanu šifru djelatnosti 91.01, a ne i privredna društva, tako da se samim tim i gubi smisao da sa kao ponuđači pojavljuju privredna društvo obzirom da je jedan od glavnih uslova za učešće da ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01. - Djelatnost biblioteka i arhiva. U tom slučaju niti jedan ponuđač koji je privredno društvo, a koji se prijavi ne može ispuniti gore navedeni uslov, tako da se samim tim gubi smisao takvog konkurentskog zahtjeva za nabavku usluga arhiviranja, a gdje pri tome javne ustanove kao što su arhivi i bibiloteke, uopšte ne mogu pružiti takvu uslugu niti imaju adekvatnu opremu i poslovne prostorije, a što u konkretnom slučaju može pružiti podnosilac žalbe....“

U svom izjašnjenju ugovorni organ navodi sljedeće:

U pogledu žalbenih navoda u kojima se navodi da niti jedan ponuđač ne može ispuniti navedeni uslov iz tačke 2.2.1. tenderske dokumentacije, Ministarstvo je ocijenilo da isti nisu osnovani.
Pobijanom tačkom, odnosno tačkom 2.2.1. je propisano sljedeće: Ugovomi organ zahtijeva od ponuđača da dokažu svoju registraciju u odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost, koja je u predmet nabavke. U konkretnom slučaju ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost 91.01- Djelatnosti biblioteka i arhiva. U svrhu dokazivanja uslova traženih navedenom tačkom ponuđači su dužni da dostave sljedeća dokumenta propisana tačkom 2.2.2: Aktuelni izvod iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi daje ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet ove nabavke u Bosni i Hercegovini. Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, dokaz o registraciji obavezno dostavljaju svi članovi grupe ponuđača od kojih minimalno jedan član grupe mora biti registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u Bosni i Hercegovini.

Iz navedenih odredbi je jasno da je u tenderskoj dokumentaciji naveden uslov koji svaki ugovorni organ mora da traži od ponuđača kako bi mogao utvrditi da li je ponuđač ovlašten, a samim tim i registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke. Svako drugo postupanje ugovornog organa bi moglo dovesti do kršenja zakona, odnosno moglo bi dovesti ugovorni organ u situaciju da zaključi ugovor ili okvirni sporazum sa davaocem usluga koji uopšte nije registrovan za pomenutu djelatnost. Sve navedeno je jasno propisano članom 46. Zakona o javnim nabavkama, te se radi o dokumentaciji koji su ugovorni organi dužni zahtijevati od ponuđača u postupcima javnih nabavaki, te bi svako drugačije postupanje dovelo do kršenja navedenog člana zakona. U konkretnom slučaju predmet nabavke su usluge arhiviranja, te je jasno da ponuđač mora da bude registrovan za navedenu djelatnost u skladu sa Klasifikacijom djelatnosti BiH 2010 („Službeni glasnik BiH", broj 47/10), odnosno Djelatnosti biblioteka i arhiva. S obzirom na činjenicu da se radi o uslugama arhiviranja, odnosno čuvanja arhivske građe, a koja usluga je detaljno opisana Uputstvom o arhivskoj knjizi, čuvanju registraturne i arhivske građe, odabiranje arhivske građe i primopredaji arhivske građe između ministarstava službi, institucija i drugih tijela Vijeća ministara Bosne i Hercegovine i arhiva Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH", br. 16/06), ugovorni organ mora da se pridržava odredbi navedenog uputstva, te je u skladu sa navedenim i sačinjena tenderska dokumentacija.
Na web stranici: https://bizreg.pravosudje.ba, a preko koje se može izvršiti pretraga Registara poslovnih subjekata u Bosni i Hercegovini, može se utvrditi da u Bosni i Hercegovini postoje najmanje 22 poslovna subjekta koja su registrovana za navedenu djelatnost. Osim toga, na portalu javnih nabavki se lako može provjeriti da i drugi ponuđači pružaju navedene usluge.
Činjenica da žalilac nije izvšio registraciju navedene djelatnosti, ne može biti razlog da se ne provode navedeni postupci u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama. Žalilac je trebao da žalbu izjavi u upravnom postupku u kojem je odbijen njegov zahtjev za dopunu registracije, a koje rješenje je dostavio u prilogu žalbe. Osim toga, iz priloga koji je dostavljen uz žalbu može se utvrditi da je Historijski arhiv Sarajevo uputio žalioca na nadležnu instituciju Arhiv Bosne i Hercegovine.
Na kraju svega, ističemo da su žalbeni navodi kontradiktorni, jer u jednom dijelu žalbe se navodi da niko ne može ispuniti gore navedeni uslov, a već u sljedećem pasusu u žalbi se navodi da ipak postoje ponuđači koji ispunjavaju navedene uslove, ali da to dovodi u neravnopravan položaj žalioca jer on ne ispunjava taj uslov.
Upravo sljedeći slovo Zakona o javnim nabavkama BiH, ugovorni organ ima obavezu da na najefikasniji način koristi javna sredstva s obzirom na svrhu i predmet nabavke. To podrazumijeva da je obaveza ugovornog organa da postavi uslove za učešće koji će obezbjediti da je ponuđač zaista u mogućnosti da izvrši ugovor u skladu sa zahtjevima ugovornog organa, ali i da zaštiti imovinu koju posjeduje od bilo kakvih uticaja koji bi mogli dovesti do umanjenja, oštećena, kvara itd.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je utvrdio sljedeće:

- Tačka 1.1 predmet javne nabavke: usluge arhiviranja sa tehničkom dokumentacijom
- Tačka 2.2.1 sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti – član 46. Zakona:
  Ugovorni organ zahtijeva od ponuđača da dokažu svoju registraciju o odgovarajućim profesionalnim ili drugim registrima zemlje u kojoj su registrirani ili da osiguraju posebnu izjavu ili potvrdu nadležnog organa kojom se dokazuje njihovo pravo da obavljaju profesionalnu djelatnost koja je u predmetu nabavke. U konkretnom slučaju ponuđač mora da bude registrovan za djelatnost **91.01 – Djelatnosti biblioteka i arhiva.**
- Tačka 2.2.2 Dokaz koji se zahtjeva:
  Ponuđač u svrhu dokaza o ispunjavanju uslova iz člana 46. Zakona dužan je dostaviti Aktuelni izvod iz sudskog registra ili izjavu/potvrdu nadležnog organa iz koje se vidi da je ponuđač registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet ove nabavke u BiH.
  Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, dokaz o registraciji obavezno dostavljeju svi članovi grupe ponuđača od kojih minimalno jedan član grupe mora biti registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke BiH.
- Aneks 10 Tehnička specifikacija

Predmet ove javne nabavke su usluge arhiviranja.
Usluge se pružaju sukcesivno i kontinuirano od dana potpisivanja okvirnog sporazuma, u skladu sa potrebama i narudžbama ugovornog organa.
Usluga arhiviranja podrazumjeva, preuzimanje, transport, sređivanje i arhiviranje postojeće dokumantacije u obimu od cca. 2000 arhivski jedinica (kutija, registratora ili herbar), uz mogućnost povećanja navedenog broja.
Davalac usluga se obavezuje da će za izvršenje predmetnh usluga angažirati stručno osoblje sa iskustvom i da će poštovati sve naloge i uputstva Korisnika usluga, u suprotnom Davalac usluga će biti odgovoran za nastalu štetu.
Preuzimanje i transport dokumentaclje podrazumijeva ljepljenje barcode naljepnica na svaku arhivsku jcdinicu (u daljem tekstu: registrator), pakovanje dokumentactje u kutije za transport, iznošenje dokumentacije iz trenutnih depoa, utovar u transportno sredstvo Davaoca usluga, transport dokumentacije do centralnog arhiva Davaoca usluga, istovar dokumentacije, unošenje i slaganje u siguran arhivki depo. Preuzimanje i transport dokumentacije se vrši najkasnije 3 radna dana od datuma najave preuzimanja. Najava preuzimanja se dostavlja putem emalia; te sadrži informaciju o lokaciji preuzimanja te broju registriranih jedinica.
Do dana preuzimanja i transporta dokumentacije, korisnik usluga je dužan obilježiti svaku registraturnu jedinicu (kutiju, registrator ili herbar) klasifikacionom oznakom iz važeće Liste kategorija registraturne građe Korisnika usluga, te rasponom datuma u kojem je nastala dokumentaeija.
Nakon obilježavanja svih registratora odgovarajućim barcodovima, predstavnik Davaoca usluga kreira primopredajni zapisnik o broju preuzetih registraturnih jedinica u koji se upisuje:
- broj registraturnih jedinica po tipu (kutija registrator i/ili herbar) na osnovu iskorištenih barcodova,
- datum preuzimanja,
- lokacija preuzimanja i
- ovlaštene osobe za primopredaju ispred Korisnika usluga i Davaoca usluga.

Sređivanje dokumentaeije podrazumijeva proces utvrđivanja osnovnih informacija o registratoru, na osnovu pozitivnih propisa, kreiranje zapisa u elektronskoj arhivskoj knjizi koja osigurava brz i efikasan način pretrage dokumentacije, olakšan način izuzimanja đokumentacije, vođenje reversa o izuzetoj dokumentaciji, olakšan načiin izuzimanja i otpisivanja dokumentacije.
Arhviranje dokumentacije podrazumijeva upravljanje dokumentacijom Korisnika usluga sa mjesečnim troškovima navedenim u ponudi u zavisnosti od broja registratora.
Arhiviranje dokumentacije davalaca usluga vrši u skladu sa odredbama Uputstva o arhivskoj knjizi, čuvanju registraturne i arhivske građe, odabiranje arhivske građc i primopredaja arhivske građe između ministarstava službi, institucija i drugih tijela Vijeća ministara Bosne i Hercegovine i arhiva Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH br. 16/06), što između ostalog podrazumijeva sljcdeće:

a) Arhivska građa se čuva u sigurnom stanju. Pod sigurnim stanjem, podrazumijeva se čuvanje registraturne i arhivske građe od oštećenja, uništenja i nestajanja;

b) Arhivske prostorije ne smiju da budu u direktnoj blizini kotlovnice, trafostanice, pumpne stanice, mokrih čvorova i sl.;

c) Stalaže, ormari, kontejneri i kase mogu biti od metala ili od drugog materijala otpornog na vatru i vodu;

d) Pod održavanjem klimatskih, hemijsko-bioloških i fizićkih uvjeta podrazumijeva se zaštita arhivske građe od Stetnih utjecaja vlage, temperature, svjetlosti, ultravioletnih i drugih zračenja, mikroorganizama, prašine, insekata, glodara i fizičkih oštećenja;

e) U arhivsktm prostorijama temperatura zraka se mora održavati u rasponu od 10 do 15 stepeni C, a relativna vlažnost od 50-60%;

f) Registraturna i arhivska građa u arhivskim prostorijama ne smije biti izložena direktnom utjecaju sunčevog svjetla;

g) Za osvjetljenje tih prostorjja koriste se uobičajeni svjetlosni izvori koji nemaju hemijsko, foto-hemijsko i biološko štetno djelovanje;

h) Radi sprečavanja štetnog otjecaja bioloških faktora na registraturnu i arhivsku gradu, obavlja se, po potrebi, dezinfekcija, dezinsekcija deratizacija arhivskih prostorja.

Izdavanje registratora

Na zahtjev Korisnika usluga obezbjeđuje se izdavanje registratora i sadržaja registratora svaki radni dan između 8. i 16. sati u skladu sa sljedečim rasporedom:

a) zahtjevi za itzdavanje registratora sa ličnim preuzimanjem Korisnika usluga, koji su poslani Davaoc usluga do 14:00 sati izvršavaju se isti radni dan, a zahtjevi poslani nakon 14,00 sati sljedeći radni dan;

b) zahtjevi za izdavanje registratora sa dostavljanjem na lokaciju Korisnika usluga, koji su poslani Davaocu usluga do 12.00 sati izvršavaju se i otpremaju isti radni dan, a zahtjevi poslani nakon 12.00 sati otpremaju se sljedeći radini dan,

c) zahtjevi za izdavanje registratora posredovani van radnog vremena Davaoca usluga se obrađuju prvi sljedeći radni dan.

Dostava registratora na lokaciji Korisnika usluga, vrši ovlašteno lice Davaoca usluga ili ovlašteno preduzeće za dostavu paketa sa kojim Davalac ima potpisan ugovor o vršenju usluge dostavljanja.

Davalac usluga će na zahtjev Korisnika usluga izvršiti uništavanje bezvrijedne registraturne građe, te vršiti usluge manipulacije kao što je pretraga, skeniranjee, dopuna i slično.

Davalac usluga će jednom mjesečno Korisniku usluga ispostaviti fakturu za pružene usluge za prethodni mjesec kao i specifikaciju pruženih usluga.

Po izvršenoj dostavi fakture i specifikacije za pružene usluge Korisnik uslutga će Davaocu usluga platti iznos za pružene usluge i to najkasnije u roku od trideset dana (30) dana.

U naprijed navedenom žalitelj spori dio tenderske dokumentacije u kojoj ugovorni organ zahtjeva da ponuđači moraju biti registrovani za djelatnost 91.01. Djelatnost biblioteka i arhiva. Također u svojoj žalbi ukazuje da je za navedenu djelatnost po nalogu Općinskog suda u Sarajevu trebao da dostavi akt Ministrastva kulture i sporta Kantona Sarajevo kojim se odobrava obavljanje djelatnosti 91.01, odnosno akt JU Historijski arhiv o opremljenosti prostorija za čuvanje dokumentacije. U žalbi žalitelj dostavlja sljedeće akte:

- Rješenje Ministarstva kulture i sporta Kantona Sarajevo broj: 12-05-17560/19 od 18.04.2019.godine u kojem se odbija zahtjev „Mikrografija“ d.o.o. Sarajevo za izdavanje saglasnosti za dopunu registracije za oavaljanje djelatnosti 91.01. uz sljedeće obrazloženje:

Odredbama Člana 1. Zakona o ustanovama („Službeni list RBiH", br. 6/92, 8/93 i 13/94) određeno je da se ustanova u smislu ovog zakona osniva za obavljanje djelatnosti obrazovanja, nauke, kulture, zdravstva, dječije zaštite, socijalne zaštite, socijalne sigumosti i drugih djelatnost! utvrđenih zakonom, ako cilj obavljanja djelatnosti nije sticanje dobiti.".

Odredbama Člana 2. Zakona o arhivskoj djelatnosti propisane su između ostalih slijedeče definicije vezane za arhivsku djelatnost:

a) arhivska djelatnost je djelatnost zaštite arhivske i registraturne građe koja obuhvata; prikupljanje i

evidentiranje arhivske građe, preuzimanje, sređivanje, stručnu i naučnu obradu arhivske grade i sistematizovanje arhivskog fonda; izradu informativnih sredstava o arhivskoj građi; valorizaciju i kategorizaciju arhivske građe; korištenje, izlaganje i objavljivanje arhivske grade; stručni nadzor nad čuvanjem i održavanjem arhivske građe koja se nalazi izvan arhiva, a na području na kome arhiv obavlja svoju djelatnost i dr.;

b) arhiv je javna ili privatna ustanova za zaštitu, čuvanje, preuzimanje, sređivanje, obradu, objavljivanje i korištenje arhivske građe;

c) arhivska grada je izvorni i reprodukovani (pisani, crtani, Štampani, fotografisani, filmovani, fonografisani, digitalizovani, mikrofilmovani i bilo koji drugi audio-vizuelni ili

na drugi način zabilježen) dokumentami materijal od značaja za kulturu, nauku, obrazovanje i druge dmštvene potrebe, koji je nastao u radu stvaraoca i imaoca registratume građe;

d) registraturna građa je izvorni i reprodukovani (pisani, crtani štampani, fotografisani. filmovani, fonografisani, digitalizovani, mikrofilmovani i bilo koji drugi audio-vizuelni ili na drugi način zabilježen) dokumentami materijal, koji je nastao u radu stvaraoca dok se iz njega ne odabere arhivska grada;

h) privatna arhivska građa nastaje djelovanjem pravnih i fizičkih lica, a nije nastala u obavljanju javnih ovlaštenja ili obavljanju javne službe i u privatnom je vlasništvu, a ista je od značaja i za područje na kome djeluje i od interesa je za Kanton;

I) kategorizacija arhivske građe je vrednovanje arhivske građe koja se čuva u javnim i privatnim arhivima ili se nalazi kod stvaralaca i imalaca arhivske građe."

Odredbama člana 9. Zakona o arhivskoj djelatnosti određeno je da je arhivska djelatnost od posebnog interesa za Kanton, a odredbama člana 13. stav (1) da je arhivska i registratuma građa zaštićena na način utvrđen ovim zakonom bez obzira na oblik vlasništva ili posjeda, odnosno kod koga se nalazi i da li je registrovana ili evidentirana.

Odredbama člana 32. stav (1) Zakona o arhivskoj djelatnosti određeno je da se „privatnom arhivskom gradom smatra grada koja je nastala djelovanjem i radom pravnih i fizičkih lica koja ne obavljaju javnu službu ili im nisu povjerena javna ovlaštenja, a u privatnom je vlasništvu i od značaja je za Kanton". a u stavu (2) „Na stvaraoce i imaoce privatne arhivske građe primjenjuju se odredbc ovog zakona koje se odnose na stvaraoce i imaoce javne arhivske građe, osim ako odredbama ovog ili drugog zakona nije drugačije određeno."

Odredbama člana 39. Zakona o arhivskoj djelatnosti određeno je da: „(1) Arhivi se mogu osnovati kao javni specijalizirani ili privatni. (2) Arhivsku djelatnost na teritoriji Kantona Sarajevo obavlja Arhiv kao javna ustanova koju osniva Kanton. (3) Za obavljanje arhivske djelatnosti, jedinice lokalne samouprave i uprave (Grad Sarajevo i općine sa područja Kantona) mogu osnovati svoje arhive. (4) Određene poslove arhivske djelatnosti mogu obavljati specijalizirani ili privatni arhivi koje može osnovati pravno i fizičko lice." Odredbama člana 40. Zakona propisani su uslovi za osnivanje Arhiva kao javne ustanove.

Odredbama Člana 41. Zakona određeno je da specijalizirani i privatni arhivi mogu prikupljati i čuvati arhivsku i registraturnu građu nastalu radom svojih osnivača i drugih pravnih i fizičkih lica i o tome dostaviti podatke Arhivu s tim da se odredbe ovog zakona koje se odnose na obaveze javnih arhiva odnose i na specijalizirane i privatne arhive.

Odredbama člana 47. stav (2) ođrcđeno je da se rad arhiva finansira u skladu sa Zakonom kojim se uređuje rad ustanova.

Iz svih naprijed navednih razloga odlučeno je kao u dispozitivu ovog rješenja, a prije svega, jer su bibliotečka i arhivska djelatnost, djelatnosti kulture uređene Zakonom o arhivskoj djelatnosti, odnosno Zakonom o bibliotečkoj djelatnosti, a na koje se primjenjuje i Zakon o ustanovama, a ne privredne djelatnosti koje se obavljaju radi sticanja dobiti koje su uređene Zakonom o privrednim društvima.

- Arhiv Federacije obavještenje broj: 02-48-1-358/1-19 od 17.04.2019.godine u kojem stoji sljedeće: *„U vezi sa Vašim zahtjevom za izdavanje saglasnosti o dopuni djelatnosti 91.01., obavještavamo Vas da Arhiv Federacije djeluje u skladu sa Zakonom o arhivskoj građi Federacije Bosne i Hercegovine („Službene novine Federacije BiH", broj 45/02) i da navedenim zakonom nije propisano da Arhiv Federacije može izdavati saglasnosti o dopuni djelatnosti (.....)*

- Historijski arhiv dopis broj: 02-1048-2/19 od 18.04.2019.godine. kojem stoji sljedeće: *U vezi vašeg, gore navedenog akta, obavještavamo vas da Historijski arhiv Sarajevo nije nadležan za davanje saglasnosti o dopuni djelatnosti niti može izdati akt kojim bi se vašem društvu odobrio*

upis djelatnosti 91.01. S obzirom na to da vašu djelatnost obavljate na cijelom području Bosne i Hercegovine upućujemo vas na Arhiv Bosne i Hercegovine radi eventualnog izdavanja akta o opremljenosti prostorija kao optimalnom mjestu za čuvanje dokumentacije u skladu sa zakonskim propisima i standardima, ali svakako nakon obilaska vaših poslovnih prostora.

Nadalje žalitelj tvrdi s obzirom da nije prikupio navedene dokumente, tačnije saglasnost od gore navedenih nadležnih tijela, Općinski sud u Sarajevu je odbio žalitelja sa prijavom za registraciju dodatne djelatnosti 91.01.

Ugovorni organ se poziva na član 46 Zakona o javnim nabavkama, te da je ugovorni organ dužan zahtjevati od ponuđača da je registrovan za obavljanje djelatnosti koja je predmet nabavke u ovom slučaju usluga arhiviranja. Također ugovorni organ tvrdi da u BiH postoje najmanje 22 poslovna subjekta koja su registrovana za navedenu djelatnost.

Iz svega naprijed navedenog ovaj organ je utvrdio da se radi o složenoj predmetnoj nabavi. U samoj tehničkoj specifikaciji je navedeno da se radi se o preuzimanju i transportu dokumentacije utovaru, istovaru slaganju i sl, nadalje sređivanju dokumentacije i arhiviranju dokumentacije u skladu sa odredbama Upustva o arhivskoj knjizi, čuvanju registraturne i arhivske građe, odabiranje arhivske građe i primopredaja arhivske građe između ministarstava službi, institucija i drugih tijela Vijeća ministara BiH i arhiva BiH. Također je predmet nabavke i izdavanje registratora, te ponovno dostava registratora korisnika usluge, u zadanim vremenskim rokvima, uništavanje bezvrijedne registraturne građe itd.

Predmetna nabavka ne samo da je složena nego obuhvata i različite vrste usluga te je ovom organu ostalo nejasno zbog čega se ugovorni organ izričito poziva na registraciju djelatnosti 91.01 Djelatnost biblioteka i arhiva, naročito jer se iz obrazloženja Rješenja Ministarstva kulture i sporta Kantona Sarajevo je navedeno *„da su biblotečka i arhivska djelatnost, djelatnosti kulture uređene Zakonom o arhivskoj djelatnosti, odnosno Zakonom o biblotečkoj djelatnosti, a na koje se primjenjuje i Zakon o ustanovama a ne privredne djelatnosti koje se obavljaju radi sticanja dobiti koje su uređene Zakonom o privrednim društvima*".

Nesporno je ovom organu kako ugovorni organ tvrdi da se usluga arhiviranja mora obavljati u skladu sa Uputstvom o arhivskoj knjizi, čuvanju registraturne i arhivske građe, odabiranje arhivske građe i primopredaji arhivske građe između ministarstava službi, institucija i drugih tijela Vijeća ministara Bosne i Hercegovine i arhiva Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH", br. 16/06, no međutim među strankama u postupku niz je spornih pitanja.

Naime, prije svega se ističe pitanje mogućnosti odnosno nemogućnosti registracije u pogledu sporne šifre djelantosti, jer sa jedne strane žalilac ističe da niko izuzev javnih ustanova ne može da se registruje za ovaj predmet javne nabavke, dok sa druge strane ugovorni organ njegovu tvrdnju demantuje na način da ističe da postoje najmanje 22 poslovna subjekta koja su registrovana za navedenu djelatnost. Međutim, na prednje navedeno nadovezuje se dalje sporno pitanje postupka koje se ne može posmatrati odvojeno od gore citiranog, a odnosi se na sam predmet javne nabavke. Kao što je već ovaj organ naveo, radi se o kompleksnoj javnoj nabavci koja uključuje niz radnji i aktivnosti koje bi trebalo da izvrši ponuđač u ovom postupku javne nabavke, a koje su predmet javne nabavke. U pogledu toga, ugovorni organ ne pruža jasno i nedvosmisleno uvjerenje u smislu toga da li mu je za sve opisane usluge koje nabavlja nužno da ponuđač bude registrovan za spornu šifru djelatnosti, jer ugovorni organ nije nedvosmisleno dokazao ovom organu da je za sve dijelove predmeta nabavke neophodna šifra djelatnosti koju spori žalilac. Stoga, kako je navedeno, isto i jeste prouzrokovalo prvo istaknuto sporno pitanje da postoje najmanje 22 poslovna subjekta koja su registrovana za predmet javne nabavke kako tvrdi ugovorni organ, dok sa druge strane sam predmet javne nabavke je kompleksan i nije doveden u vezu sa traženom šifrom djelatnosti.

Dakle, u potpunosti je ostalo neraspravljeno pitanje među strankama u postupku da li se sporna tvrdnja o postojanju, odnosno nepostojanju poslovnih subjekata sa traženom šifrom djelatnosti odnosi na predmet ove javne nabavke, te da li je opravdan zahtjev ugovornog organ, a u pogledu sporne šifre djelatnosti, kada je nesporno da predmet javne nabavke sadrži više različitih usluga koje ugovorni organ zahtijeva, a koje ne dovodi u direktnu vezu sa zahtjevom za registraciju koju traži.

U skladu sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama ugovorni organ treba da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 230. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 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).

Zahtjev za naknadu troškova zastupanja ponuđača od strane advokata je usvojen u iznosu od 280,80 KM, sve u skladu sa članom 18. St. (2) i (33) Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službene novine Federacije BiH", br. 22/04 i 24/04) i presudom Suda BiH broj S1 ZU 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

U skladu sa naprijed navedenim, te članom 105. stav (2) Zakona o upravnom postupku, kojim je propisano da kad u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju štetu je postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učestvovanjem u postupku, odlučeno je kao u dispozitivu.

Pouka o pravnom lijeku

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. 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

Jelena Račić

Dostaviti:

- „Mikrografija" d.o.o. Sarajevo zastupan po Zajedničkoj advokatskoj kancelariji Nenad Baroš i Feđa Bičakčić iz Sarajeva
- Ministarstvo civilnih poslova BiH
- Evidencija
- a/a