BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1926-6/22
Sarajevo, 04.08.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi bb od 07.07.2022. godine, žalitelja: "Forest M" d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Kadrić Remzija, odvjetnik iz Sarajeva, izjavljenoj na tendersku dokumentaciju, Ugovornog tijela „Sarajevoputevi" d.d. Sarajevo, u postupku nabave „Nabava krečnjačkih kamenih agregata za proizvodnju asfalta", na temelju članka 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), i članka 230. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na Plenarnoj sjednici održanoj dana 04.08.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. **Usvaja se žalba** i poništava se akt Ugovornog tijela i to:

   Tenderska dokumentacija, broj: 27/22, Ugovornog tijela „Sarajevoputevi" d.d. Sarajevo, u postupku nabave „Nabava krečnjačkih kamenih agregata za proizvodnju asfalta", i predmet se vraća prvostupanjskom tijelu na ponovni postupak.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo donijet će posebno rješenje.
3. Zahtjev žalitelja zastupan po punomoćniku Kadrić Remzija, odvjetnik iz Sarajeva, za naknadu troškova žalbenog postupka usvaja se u iznosu od 240,00 KM.
4. Obavezuje se ugovorno tijelo da žalitelju nadoknadi troškove žalbenog postupka u iznosu od 240,00 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo- „Sarajevoputevi" d.d. Sarajevo, provodi otvoreni postupak javne nabave: „Nabava krečnjačkih kamenih agregata za proizvodnju asfalta".

U navedenom postupku Ugovorno tijelo je objavilo tendersku dokumentaciju, protiv koje je žalitelj "Forest M" d.o.o. Mostar, zastupan po punomoćniku Kadrić Remzija, odvjetnik iz Sarajeva, izjavio žalbu bb od 07.07.2022. godine.

Navedena žalba je u skladu sa člankom 100. stavak 5. Zakona o javnim nabavama proslijeđena ovom tijelu na nadležno postupanje.

Žalitelj u svojoj žalbi navodi sljedeće:

U skladu sa članom 99. i 101. Zakona o javnim nabavkama BiH, u vezi sa otvorenim postupkom za Nabavku krečnjačkog kamenog materijala za proizvodnju asfalta, za koji je obavještenje o nabavci broj: 8093-1-1-50-3-64/22; objavljeno na portalu javnih nabavki dana: 26.05.2022. godine, žalitelj podnosi žalbu žalbu jer je Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji predmetne nabavke broj 27/22, pogrešno primjenio ZJN BIH.

I

U TD u tački 7.4.1. pod a) Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke robe - (član 48-51. ZJN BiH), propisan je sljedeći minimalan uslov:

a) da ponuđač ima uspješno iskustvo na realizaciji istih ugovora koji su predmet javne nabavke u iznosu procjenjene vrijednosti u posljednje *3* godine od dana objave obavještenja o javnoj nabavi, s tim da od tog iznosa moraju imati jedan uspješno realizovan ugovor u iznosu od minimalno *500.000,00 KM* bez PDV-a na isporuci robe koja je predmet javne nabavke."

U tački 7.4.2. TD propisano je da će Ugovorni organ ocjenu ispunjavanja uslova iz prethodnog stava izvršiti na osnovu sljedećih dokaza:

a) Dokaz se podnosi u obliku popisa provedenih ugovora istom ili sličnoj popisnoj listi shodno obrascu iz Aneksa *10* TD uz potvrde koja daje druga ugovorna strana o njihovoj realizaciji. Potvrda o uredno provedenim ugovorima mora sadržati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto provedbe ugovora, navode o uredno provedenim ugovorima.

U vezi postavljenog uslova odgovarajući na pitanja zainteresiranih ponuđača, Ugovorni organ je na portalu javnih nabavki objavio sljedeće odgovore:
- Pitanje broj: 1 (postavljeno 10.06.2022. godine): „Poštovani, molimo pojašnjenje koliko ugovora će bit potpisano tokom trajanja okvirnog sporazuma.
„Odgovor na pitanje broj: 1 (objavljen 14.06.2022. godine): Broj ugovora zavisi od potreba ugovornog organa koje u ovom trenutku nismo u mogućnosti precizirati."
-Pitanje broj: 2 (postavljeno 20.06.2022. godine): Poštovani, molimo pojašnjenje tačke *7.4.1.* pod a) TD, da li prema navedenoj odredbi TD ponuđači u "ponudi treba da dostave spisak ugovora i potvrde o uspješnoj realizaciji ugovora na ukupan iznos minimalno *1.105.000,00 KM* od čega najmanje jedan ugovor mora biti na minimalan iznos od *500.000,00 KM* u zadnje tri godine ?"
Odgovor na pitanje broj: 2 (objavljen 14.06.2022. godine): Poštovani, Da, a sasvim precizno je određeno u TD koji uslov treba ispuniti ponuđač i to: a) da ponuđač ima uspješno iskustvo na realizaciji istih ugovora koji su predmet javne nabavke u iznosu procjenjene vrijednosti u posljednje 3. godine od dana objave obavještenja o javnoj nabavci, stim da od tog iznosa moraju imati jedan uspješno realizovan ugovor u iznosu od minimalno 500.000,00 KM bez PDV-a na isporuci robe koja je predmet javne nabavke.

Navedeni uslov je nezakonit i propisan je isključivo radi ograničavanja konkurencije. Naime, u tački 11.3. Obavještenja o nabavci (kao i tačkama: 3.3. i 6.1.3. TD) je navedeno da je planirano zaključenje okvirnog sporazuma sa jednim ponuđačem na period od 2. godine, kao i da je procjenjena ukupna vrijednost okvirnog sporazuma bez PDV-a: 1.105.000,00 KM.

Kada je u postupku javne nabavke s namjerom zaključivanja okvirnog sporazuma u pitanju ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača putem popisa uspješno realizovanih ugovora (koji su isti kao što je predmet nabavke), minimali uslovi u pogledu iznosa realizovanih ugovora mora biti određen u skladu sa članom 7. stav 6. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glasnik BiH broj: 90/14,20/15) koji glasi: *„U slučaju postupaka javne nabavke s namjerom zaključivanja okvirnog sporazuma u smislu st. (4) i (5) ovoga člana, minimalni uslovi sposobnosti ponuđača koje se zahtijevaju moraju biti srazmjerni procijenjenoj vrijednosti podijeljenoj s brojem godina za koje se sklapa okvirni sporazum ili brojem ugovora za koje se predviđa da će se zaključiti na osnovu okvirnog sporazuma."*

Obzirom da je Ugovorni organ u odgovoru na prvo pitanje pojasnio da nije u mogućnosti precizirati broj ugovora koji će biti potpisan tokom trajanja okvirnog sporazuma, slijedi da je shodno citiranoj odredbi *Uputstva* minimalni uslovi tehničke i profesionalne sposobnosti u pogledu ukupnog iznosa realizovanih ugovora koji su predmet javne nabavke, morao biti određen iznos do 552.500 00 KM jer je to iznos koji se dobije kada se ukupna vrijednost okvirnog sporazuma bez PDV-a 1.105.000,00 KM podijeli sa 2 (broj godina za koje se sklapa okvirni sporazum). Očigledno da je Ugovorni organ prekršio član 53. stav 1. ZJN BIH jer je navedenu tačku TD pripremio suprotno odredbama zakona i podzakonskih akata.

Na osnovu navedenog žalitelj predlaže da Ugovorni organ nakon razmatranja žalbe u skladu sa članom 100. stav 3. ZJN BIH donese rješenje kojim vrši izvrši izmjenu i dopunu tenderske dokumentacije broj 27/22 za nabavku krečnjačkog kamenog materijala za proizvodnju asfalta na način kako je opisano; usvaja zahtjev žalitelja zastupanog po punomoćniku Remzija Kadrić, advokatu iz Sarajeva za nadoknadom troškova sastava žalbe u iznosu od 240,00 KM (primjenom člana 18. tačka 2. i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata - „Službene novine FBiH broj 22/04, 24/04) u roku od 15 dana od dana usvajanju žalbe. U suprotnom žalitelj predlaže da Ugovorni organ shodno članu 100. stav 5. ZJN BIH u roku od 5 dana od dana zaprimanja proslijedi žalbu sa izjašnjenjem nadležnom Uredu za razmatranje zalbi BiH, kojem predlaže da na osnovu obrazloženih činjenica donese rješenje kojim se: usvaja žalba i poništavaju sljedeći akti ugovornog organa: tenderska dokumentacija broj 27/22 za Nabavku krečnjačkog kamenog materijala za proizvodnju asfalta, usvaja zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka kao i zahtjev žalitelja zastupanog po punomoćniku Remzija Kadrić, advokatu iz Sarajeva za nadoknadom troškova sastava žalbe u iznosu od 240,00 KM (primjenom člana 18. tačka 2. i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata - „Službene novine FbiH broj: 22/04, 24/04).

U svom Izjašnjenju na navode žalbe, Ugovorno tijelo ističe da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali neosnovana, te navodi sljedeće:

Žalitelj „Forest M“ d.o.o. Mostar, navodi da je ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji broj 27/22 pogrešno primjenio ZJN BiH. Ugovorni organ smatra da su navodi u žalbi neosnovani.

Ugovorni organ je pokrenuo postupak javne nabavke "Nabavka krečnjačkih kamenih agregata za proizvodnju asfalta" dana 26.05.2022. godine, broj obavještenja sa portal javne nabavke : 8093-1-150-3-64/22 od 26.05.2022. godine. Ugovorni organ je

tendersku dokumantaciju pripremio u sladu sa ZJN BiH (Službeni glasnik 39/14) i Upustvu za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda (Službeni glasnik BiH broj: 90/14, 20/15). U tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ je definisao uslove koji su transparentni i jednaki za sve učesnike u postupku javne nabavke u skladu sa članom 3. ZJN BiH.

Procjenjena vrijednost od 1.105.000,00 KM je bazirana na potrebama ugovornog organa kao i na analizi cijena roba na tržištu za period od dvije godine, za koliko je i planirano potpisivanje okvirnog sporazuma. Dinamika isporuke roba (a samim tim i broj ugovora u okvirnom sporazumu) zavisi od dinamike izvođenja radova, koje ugovorni organ ne može u potpunosti da predvidi, tj. da li će više roba uzeti u jednoj ili drugoj godini trajanja okvirnog sporazuma.

Navod žalitelja „Forest M" d.o.o. Mostar da je u pogledu minimalnih uslova tehničke i profesionalne sposobnosti- ukupnog iznosa realizovanih ugovora koji je predmet javne nabavke, morao biti određen iznos do 552.500,00 KM, odnose se na jednu godinu i velika je vjerovatnoća da će se zaključiti jedan pojedinačni ugovor obzirom da dosadašnja praksa bila zaključenje jednog ugovora za iste robe.
Dokaz: Portal javnih nabavki - Prvi pojedinačni ugovor.

Nadalje sasvim su neosnovani navodi žalitelja da se ograničava konkurencija obzirom da se radi o specifičnim robama za čiji kvalitet mi kao izvođač odgovaramo pri proizvodnji i ugradnji asfalta je veoma bitan faktor da dobijemo najkvalitetniju robu, a u skladu sa zahtjevanom tehničkom specifikacijom.

Ugovorni organ podsjeća da se radi u javnoj nabavci za koju je objavljeno i međunarodno obavještenje o nabavci, tako da ni na koji način ugovorni organ nije prekršio član 53. Stav 1 ZJN BiH. Smatramo da je žalba ponuđača neosnovana, te predlažemo da Ured za razmatranje žalbi BiH istu odbije kao nesnovanu.

Prije nego što se upustilo u meritorno rješavanje predmetne žalbe, ovo tijelo je pristupilo utvrđivanju ispunjenosti procesnih predpostavki za rješavanje žalbe sukladno članku 109. a u svezi sa člankom 101. Zakona o javnim nabavama i članku 227. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdilo da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Žalba je osnovana.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovo tijelo je izvelo odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno usvojiti žalbu žalitelja, sve kako je odlučeno u izreci rješenja.

Žalitelj žalbu ulaže na točku 7.4.1. pod a) TD-a Tehnička i profesionalna sposobnost u postupku nabavke robe - (član 48-51. ZJN BiH), kojom je propisan sljedeći minimalan uslov:

a) da ponuđač ima uspješno iskustvo na realizaciji istih ugovora koji su predmet javne nabavke u iznosu procjenjene vrijednosti u posljednje 3 godine od dana objave obavještenja o javnoj nabavi, s tim da od tog iznosa moraju imati jedan uspješno realizovan ugovor u iznosu od minimalno 500.000,00 KM bez PDV-a na isporuci robe koja je predmet javne nabavke."

U tački 7.4.2. TD propisano je da će Ugovorni organ ocjenu ispunjavanja uslova iz prethodnog stava izvršiti na osnovu sljedećih dokaza:

a) Dokaz se podnosi u obliku popisa provedenih ugovora istom ili sličnoj popisnoj listi shodno obrascu iz Aneksa 10 TD uz potvrde koja daje druga ugovorna strana o njihovoj realizaciji. Potvrda o uredno provedenim ugovorima mora sadržati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih strana, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto provedbe ugovora, navode o uredno provedenim ugovorima.

Žalitelj smatra da je navedeni uslov je nezakonit i propisan je isključivo radi ograničavanja konkurencije, a poziva se na točku 11.3. Obavještenja o nabavci (kao i tačkama: 3.3. i 6.1.3. TD) u kojoj je navedeno da je planirano zaključenje okvirnog sporazuma sa jednim ponuđačem na period od 2. godine, te da su minimali uslovi u pogledu iznosa realizovanih ugovora morali biti određeni u skladu sa članom 7. stav 6. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glasnik BiH broj: 90/14,20/15) koji glasi:

„U slučaju postupaka javne nabavke s namjerom zaključivanja okvirnog sporazuma u smislu st. (4) i (5) ovoga člana, minimalni uslovi sposobnosti ponuđača koje se zahtijevaju moraju biti srazmjerni procijenjenoj vrijednosti podijeljenoj s brojem godina za koje se sklapa okvirni sporazum ili brojem ugovora za koje se predviđa da će se zaključiti na osnovu okvirnog sporazuma."

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ navodi da je navod žalitelja „Forest M" d.o.o. Mostar u pogledu minimalnih uslova tehničke i profesionalne sposobnosti neosnovan iz razloga što ugovorni organ cijeni da je velika vjerovatnoća da će se u predmetnom postupku zaključiti jedan pojedinačni ugovor obzirom da dosadašnja praksa bila zaključenje jednog ugovora za iste robe.

Po ocjeni ovog organa ne može se smatrati osnovanim obrazloženje u kojem ugovorni organ navodi da je velika vjerovatnoća da će se u predmetnom postupku zaključiti jedan pojedinačni ugovor obzirom da dosadašnja praksa bila zaključenje jednog ugovora za iste robe. Žalitelj u žalbi jasno ukazuje da su minimali uslovi u pogledu iznosa realizovanih ugovora morali biti određeni u skladu sa članom 7. stav 6. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glasnik BiH broj: 90/14,20/15), te da je ugovornom organu od strane ponuđača u tijeku postupka postavljeno pitanje da li zna koliko će ugovora biti zaključeno u predmetnom postupku javne nabavke na što je ugovorni organ odgovorio da nije u mogućnosti precizirati broj ugovora koji će biti zaključeni.."

S obzirom da se u predmetnom postupku planira zaključiti okvirni sporazum s jednim ponuđačem na period od dvije godine te da ugovorni organ nije u mogućnosti

precizirati broj ugovora koji će biti zaključeni u periodu trajanja okvirnog sporazuma ovaj organ cijeni da je žalbeni navod osnovan te da žalitelj u žalbi pravilno ukazuje na obavezu postupanja ugovornog organa u skladu sa članom 7. stav 6. Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda ("Službeni glasnik BiH broj: 90/14,20/15).

Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva za troškove postupka, ovo tijelo je sukladno odredbama članka 18. stavak 2. i 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika ("Službene novine Federacije BiH" broj: 22/04 i 24/04) u konkretnom slučaju pristupilo odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Žalitelju pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, to jest u iznosu od 240,00 KM sukladno članku 18. stavak 2. i 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad odvjetnika ("Službene novine Federacije BiH" broj: 22/04 i 24/04) i Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine.

Na temelju svega naprijed navedenog, sukladno članku 111. Zakona o javnim nabavama Bosne i Hercegovine, a u svezi sa člankom 230. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u izreci ovog Rješenja.

Naputak o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog zaključka 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.

PREDSJEDATELJ
UREDA ZA RAZMATRANjE ŽALBI

Marko Kolobarić

Dostaviti:
- Kadrić Remzija, odvjetnik iz Sarajeva,
  (za "Forest M" d.o.o. Mostar)
- „Sarajevoputevi" d.d. Sarajevo
- evidencija
- a/a