BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3136-7/22
Mostar, 08.12.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu bez broja od 01.11.2022. godine potencijalnog ponuđača Gradprom d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke izjavljenu na Tendersku dokumentaciju, u postupku javne nabavke – Rekonstrukcija krova, ugovornog organa JU Osnovna škola „Ivan Goran Kovačić" Gradačac, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14 i 59/22), na sjednici Vijeća I održanoj 08.12.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1.Usvaja se žalba i poništava se Tenderska dokumentacija, zajedno sa Obavještenjem o nabavci broj 5413-1-3-1-3-1/22 od 01.11.2022. godine.

2.Usvaja se zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava predmetne žalbe od 01.11.2022. godine izjavljene po punomoćniku/advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 658,12 KM.
3.Obavezuje se ugovorni organ JU Osnovna škola „Ivan Goran Kovačić" Gradačac da žalitelju Gradprom d.o.o. Srbac zastupanom po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke, isplati troškove postupka u iznosu od 658,12 KM, koji se sastoje od troškova za sastav žalbe od 01.11.2022. godine, u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja.
4.O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijet će posebno rješenje

O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ JU Osnovna škola „Ivan Goran Kovačić" Gradačac (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) je pokrenuo Otvoreni postupak javne nabavke - Rekonstrukcija krova, za koji je Obavještenje o nabavci broj 5413-1-3-1-3-1/22 objavljeno je na Portalu javnih nabavki dana 01.11.2022. godine. Nakom objave tenderske dokumentacije potencijalni ponuđač Gradprom d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu. Ugovorni organ je u skladu s članom 100. stav (5) Zakona o javnim

nabavkama proslijedio žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 10.11.2022. godine, a uplata naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršena je 24.11.2022. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ dana 01.11.2022. godine na Portalu javnih nabavki objavio je obavještenje o nabavci broj: 5413-1-3-1-3-1/22 i tendersku dokumentaciju broj: 01/1-193-1/2022. Žalitelj je dana 01.11.2022. godine sa Portala javnih nabavki preuzeo predmetnu tendersku dokumentaciju. Tenderskom dokumentacijom propisano je:

1.5.Podaci o postupku javne nabavke

Vrsta postupka javne nabavke: Otvoreni postupak javne nabavke Procijenjena vrijednost javne nabavke (bez uključenog PDV): =57.000,00 KM:

Dalje, tenderskom dokumentacijom propisano je:

3.4. Tehnička i profesionalna sposobnost

3.4.1.Definisani uslovi vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača

Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, u skladu sa članom 51. Zakona, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove:

Profesionalna sposobnost:

- angažovano najmanje 10 lica od čega su:
- 1 (jedan) građevinski tehničar sa tri godine radnog iskustva i položenim stručnim ispitom,
- 1 (jedan) rukovaoc građevinskim mašinama,
- 7 (sedam) angažovanih lica u visokogradnji,
- 1 (jedan) dipl. ing.građevine sa 3 (tri) godine radnog iskustva i položenim stručnim ispitom;

- uspješno iskustvo kao glavnog ugovorača u izvođenju jednog ugovora na izgradnji i rekonstrukciji objekata visokogradnje u posljednje 3 (tri) godine, koji je iste ili veće vrijednosti od 150.000,00 KM (sa PDV-om) ili tri ugovora, koji su ukupne vrijednosti iste ili veće od 150.000,00 KM (sa PDV- om).

Glavnim ugovoračem se smatra dobavljač koji je direktno, samostalno ili kao član konzorcija, zaključio ugovor sa investitorom.

3.4.2.Traženi dokazi vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača

Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih izjava i dokumenata koje dostave ponuđači:

a) izjavu o angažovanom tehničkom osoblju ili tehničkim organima, naročito onom osoblju koje je angažovano za poslove nadzora i kontrole kvaliteta, a za koje se ne može zahtijevati da su

zaposleni kod kandidata/ponuđača; Izjavu je potrebno pripremiti prema obrascu iz aneksa ove tenderske dokumentacije - ANEKS 5.

b) dokaz o angažovanom tehničkom osoblju:

kopija diplome, kao dokaz o završenoj stručnoj spremi angažovanog osoblja za 1 građevinskog tehničara, 1 rukavaoca građevinski mašinama i 1 dipl.ing.građevine

uvjerenje o osposobljavanju izdato od ovlaštene kuće (za rukovaoca građevinskim mašinama ako za to nema odgovarajuću stručnu spremu)

kopija uvjerenja o položenom stručnom ispitu za angažovanog jednog dipl.ing.građevine i građevinskog tehničara;

uvjerenje o radnom stažu u struci za angažovane dipl. ing. građevine i građevinskog tehničara;

c) spisak izvršenih ugovora kao glavnog ugovorača u izvođenju 1 (jednog) ugovora na izgradnji i rekonstrukciji objekata visokogradnje u posljednje 3(tri) godine, koji je iste ili veće vrijednosti od 150.000,00 KM (sa PDV-om) ili tri ugovora, koji su ukupne vrijednosti iste ili veće od 150.000,00 KM (sa PDV- om) uz osiguranje dokumenata u formi potvrda o izvedenim radovima koje je izdala druga ugovorna strana koja mora da sadrži sljedeće podatke:

1) Naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata

2) Predmet ugovora

3) Vrijednost ugovora

4) Vrijeme i mjesto izvršenja ugovora

5) Navode o uredno izvršenim ugovorima

Navedene odredbe tenderske dokumentacije nisu propisane u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata. Procijenjena vrijednost nabavke iznosi 57.000,00 KM bez PDV-a, odnosno 66.690,00 KM sa PDV-om, a ugovorni organ kao uslov za učešće zahtjeva da imaju uspješno iskustvo u realizaciji ugovora najmanje vrijednosti od 150.000,00 KM.

Navedenim je ugovorni organ postavio uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke čime je postupio suprotno odredbama člana 44. stav (3) ZJN kojim je propisano: "Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim" i suprotno odredbama člana 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda (primjena uputstva je propisana odredbama člana 53. stav (4) ZJN) kojim je propisano:

„Ako ugovorni organ od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis ugovora, smatra se daje uslov:

a) u vezi sa predmetom nabavke, odnosno grupom predmeta nabavke, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao što je predmet nabavke, odnosno lot, te bjsrazmjeran predmetu nabavke, odnosno lotu, u sljedećim slučajevima:

1) kada se traži dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota;

2) kada se traži dokaz o izvršenju više ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.

Navedenim postupanjem postavljeni su uslovi koji nisu srazmjerni predmetu javne nabavke, odnosno uslovi koji imaju ograničavajući karakter na konkurenciju, čime je ugovorni organ postupio suprotno odredbama člana 44. stav (3) ZJN i 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije. Iz navedenih razloga žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od ugovornog organa traži da se, u skladu sa članom 110. ZJN, postupak javne nabavke obustavi u skladu sa članom 110. Zakona o javnim nabavkama, žalba usvoji, odluči o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev žalitelja za nadoknadu troškova sastava žalbe u iznosu od 658,13 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima, te da iznos od 658,13 KM u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmtranje Kancelariji za razmatranje žalbi BiH, te predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi, nakon zaprimanja i razmatranja ove žalbe istu usvoji, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi trokoškove sa sastav žalbe, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i donese Rješenje kojim se Žalba usvaja, Poništava Tenderska dokumentacija broj: 01/1-193-1/2022, zajedno sa obavještenjem o nabavci koja je objavljena na Portalu javnih nabavki broj: 5413-1-3-1-3-1/22objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 01.11.2022. godine,Usvaja zahtjev Žalitelja za naknadu troškova sastava predmente žalbe u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u iznosu od 112,00 KM, PDV 17% u iznosu od 95,63 KM, ukupno 658,13 KM, Obavezuje Ugovorni organ Javna ustanova Osnovna škola „Ivan Goran Kovačić“ Gradačac, da žalitelju „Gradprom“ d.o.o. Srbac , zastupanom po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, isplati iznos od 658,13 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja uplatom na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46, Usvaja zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM i nalaže Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka uplatom na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka“ a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ugovorni organ je dostavio izjašnjenje na žalbu i dokumentaciju u vezi sa postupkom protiv kojeg je izjavljena žalba. Smatra da je žalba neosnovana i u svom izjašnjenju navodi sljedeće:

Smatramo da je žalba Ponuđača neosnovana jer smo Tenderskom dokumentacijom tražili reference Ponuđača koji su u prethodnim godinama zadovoljavali te kriterije.

Ugovorni organ odbacuje kao neosnovan Zahtjev žalitelja na naknadu, jer je Zakonom o javnim nabavkama potencijalnim ponuđačima omogućeno traženje pojašnjenja tenderske dokumentacije, gdje zainteresovani kandidati/ponuđači mogu, u pisanoj formi, tražiti pojašnjenje od Ugovornog organa prije isteka roka za podnošenje prijava.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3136-4/22 od 14.11.2022. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Žalitelj nije dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je u skladu s članom 109. Zakona o javnim nabavkama, utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe, te da su ispunjeni uslovi za razmatranje žalbe u smislu člana 105. i 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama.

Nakon što je ispitao prethodne pretpostavke, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i propisani zakonski postupak, utvrdio da je žalbu potrebno **usvojiti**.

Žalitelj osporavajući zahtjev ugovornog organa iz tačke 3.4.1. tenderske dokumentacije, navodi da odredbe tenderske dokumentacije nisu propisane u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata, s obzirom da procijenjena vrijednost nabavke iznosi 57.000,00 KM bez PDV-a, odnosno 66.690,00 KM sa PDV-om, a ugovorni organ kao uslov za učešće zahtjeva da imaju uspješno iskustvo u realizaciji ugovora najmanje vrijednosti od 150.000,00 KM, ističući da je navedenim ugovorni organ postavio uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke čime je postupio suprotno odredbama člana 44. stav (3) ZJN i suprotno odredbama člana 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda.

S tim u vezi, ovaj organ je uvidom u tenderksu dokumentaciju utvrdio da je istom propisano:

3.4.1.Definisani uslovi vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača

Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, u skladu sa članom 51. Zakona, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove:

Profesionalna sposobnost:

- uspješno iskustvo kao glavnog ugovorača u izvođenju jednog ugovora na izgradnji i rekonstrukciji objekata visokogradnje u posljednje 3 (tri) godine, koji je iste ili veće vrijednosti od 150.000,00 KM (sa PDV-om) ili tri ugovora, koji su ukupne vrijednosti iste ili veće od 150.000,00 KM (sa PDV- om).

Glavnim ugovoračem se smatra dobavljač koji je direktno, samostalno ili kao član konzorcija, zaključio ugovor sa investitorom.

3.4.2.Traženi dokazi vezano za tehničku i profesionalnu sposobnost ponuđača

Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovu sljedećih izjava i dokumenata koje dostave ponuđači:

c) spisak izvršenih ugovora kao glavnog ugovorača u izvođenju 1 (jednog) ugovora na izgradnji i rekonstrukciji objekata visokogradnje u posljednje 3(tri) godine, koji je iste ili veće vrijednosti od 150.000,00 KM (sa PDV-om) ili tri ugovora, koji su ukupne vrijednosti iste ili veće od 150.000,00 KM (sa PDV- om) uz osiguranje dokumenata u formi potvrda o izvedenim radovima koje je izdala druga ugovorna strana koja mora da sadrži sljedeće podatke:

1) Naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata

2) Predmet ugovora

3) Vrijednost ugovora

4) Vrijeme i mjesto izvršenja ugovora

5) Navode o uredno izvršenim ugovorima

Uvidom u tačku 1.5. tenderske dokumentacije, ovaj organ je utvrdio da je istom propisano da procijenjena vrijednost javne nabavke bez PDV-a iznosi 57.000,00 KM.

Članom 44. stav (3) ZJN je propisano: "Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorni organ odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su potrebni za njihovo dokazivanje obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim". Članom 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda je propisano:

Ako ugovorni organ od kandidata/ponuđača kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti traži popis ugovora, smatra se da je uslov:

a) u vezi sa predmetom nabavke, odnosno grupom predmeta nabavke, ako se traži dokaz o izvršenju istog ili sličnog, odnosno istih ili sličnih ugovora kao što je predmet nabavke, odnosno lot, te b)srazmjeran predmetu nabavke, odnosno lotu, u sljedećim slučajevima:

1) kada se traži dokaz o izvršenju jednog ugovora, ako njegov iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota;

2) kada se traži dokaz o izvršenju više ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procijenjene vrijednosti nabavke, odnosno od procijenjene vrijednosti pojedinog lota.

Imajući u vidu citirane odredbe Zakona o javnim nabavkama i Uputstva za pripremu modela TD i ponuda i utvrđeno činjenično stanje, da procijenjena vrijednost predmente javne nabavke iznosi 57.000,00 KM bez PDV-a (66.690,00 KM sa PDV-om), a da ugovorni organ kao uslov tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača traži uspješno iskustvo u realizaciji jednog ili više ugovora

(tri) vrijednosti iste ili veće od 150.000,00 KM sa PDV-om, nespornim se zaključuje da je ugovorni organ postavio uslov koji nije srazmjeran predmetu nabavke, jer ugovorni organ može zahtijevati uspješno iskustvo u realizaciji jednog ili više ugovora čiji iznos nije viši od procijenjene vrijednosti javne nabavke, odnosno postavljeni minimum ne može biti viši od procijenjene vrijednosti. S tim u vezi, ovaj organ ističe da je navedenim uslovom iz tačke 3.4.1, a u vezi sa tačkom 3.4.2. c) Tenderske dokumentacije ugovorni organ postupio suprotno članu 7. stav (4) tačka b) Uputstva za pripremu modela TD i ponuda i članu 44. stav (3) ZJN, kao i suprotno članu 53. stav (1) ZJN koji propisuje da je ugovorni organ dužan pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu sa odredbama ZJN i podzakonskim aktima.

Stoga se navod žalitelja kao i žalba u cijelosti smatra **osnovanom**, zbog čega se ista usvaja i poništava pobijana tenderska dokumentacija.

Žalitelj predmetnom žalbom od 01.11.2022. godine zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe izjavljene po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luka, u iznosu od 658,13 KM

S obzirom da usvaja predmetnu žalbu od 01.11.2022. godine, ovaj organ u skladu sa članom 105. stav (2) ZUP-a, primjenom tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u RS (Službeni glasnik RS broj 68/05) usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova za sastav žalbe po advokatu 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 od 95,62, **što ukupno iznosi 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. Ovaj organ odlučio je tako u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, a potvrđenim u Presudi apelacionog upravnog vijeća Suda BiH broj S1 3 U 023495 18 Uvp.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Josip Dragić, dipl.iur.

Dostavljeno:

-Gradprom d.o.o. Srbac, po punomoćniku Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke

-JU Osnovna škola „Ivan Goran Kovačić“ Gradačac

-evidencija

-a/a