BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3184-7/22
Mostar, 15. 12. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Buljan Ceste d.o.o. Kreševo, broj: 01-11/22 od 02. 11. 2022. godine uloženoj na Rješenje, broj: 01/14-11-7285-1/22 od 01. 11. 2022. godine u postupku javne nabave radova: *Radovi tekućeg održavanja biciklističke staze na području Grada Sarajeva*, ugovornog tijela Grad Sarajevo, na temelju članaka 93. stavak (7), 103. stavak (1) točka a), 104. i 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH", br.: 39/14 i 59/22) na sjednici Vijeća III održanoj 15. 12. 2022. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. Žalba se usvaja.

2. Poništava se u potpunosti postupak ugovornog tijela Grad Sarajevo za javnu nabavu usluga: *Radovi tekućeg održavanja biciklističke staze na području Grada Sarajeva* i:
   - Rješenje, broj: 01/14-11-7285-1/22 od 01. 11. 2022. godine,
   - Tenderska dokumentacija od septembra 2022. godine zajedno sa Obavještenjem o nabavci 1278-7-3-108-3-106/22 od 07. 9. 2022. godine,
   - kao i svi drugi akti ugovornog tijela doneseni u ovom postupku javne nabave.

3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Grad Sarajevo (dalje u tekstu: **Ugovorno tijelo**) je rješavajući po žalbi ponuditelja Sacom d.o.o. Sarajevo donio Rješenje, broj: 01/14-11-7285-1/22 od 01. 11. 2022. godine u postupku javne nabave radova: *Radovi tekućeg održavanja biciklističke staze na području Grada Sarajeva.*

Ponuditelj Buljan Ceste d.o.o. Kreševo (dalje u tekstu: **Žalitelj**) je dana 02. 11. 2022. godine uložilo žalbu, broj: 01-11/22 na gore navedeno rješenje ugovornog tijela.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim

nabavama („Službeni glasnik BiH", br. 39/14 i 59/22; dalje u tekstu: **ZJN**) proslijedio žalbu Uredu za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj žalbu izjavljuje iz slijedećeg razloga: Ugovorni organ je uvažio žalbeni navod u kojem se navodi da ponuđač Buljan ceste d.o.o. Kreševo jeste dostavio ovjerenu izjavu propisanu Aneksom 4.TD, međutim nije dostavio obične kopije iz tačke 5.1.4. TD. Ugovorni organ je pod tačkom 5.1.9. Tenderske dokumentacije između ostalog i propisao: Ponuđač može (mada nije obavezan) u svojoj ponudi, uz Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona, dostaviti i odgovarajuća uvjerenja/potvrde nadležnih organa zahtijevana tačkom 5.1.4. pod a) – d) TD čime bi bio oslobođen obaveze dostavljanja istih nakon donošenja Odluke o odabiru najpovoljnijeg ponuđača. Dakle, TD je propisano da ponuđač može ali nije obvezan u svojoj ponudi uz Izjavu iz čl. 45. dostaviti i odgovarajuća uvjerenja/potvrde. Navodi da je uostalom i uobičajena praksa da dokumente kojim se potvrđuje vjerodostojnost date izjave iz čl. 45. ZJN dostavlja ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor, a kako je to i propisano člankom 45. stav (2) ZJN. Zbog prethodno navedenih razloga traži da se ponuda žalitelja proglasi prihvatljivom, a Rješenje ugovornog organa poništi.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 14-11-7507-1/22 od 10. 11. 2022. godine navodi žalba je neosnovana iz sljedećih razloga: iz točke 5.1. tenderske dokumentacije koja se odnosi na osobnu sposobnost jasno je vidljivo da su ponuđači dužni u ponudi dostaviti Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona o javnim nabavkama, ovjerenu kod nadležnog organa (organ uprave - općina, sud ili notar) da se na njih ne odnose slučajevi definirani tačkom 5.1.1. pod a) - d) TD. Izjava se dostavlja u formi utvrđenoj Aneksom 4 TD. Uz ovu izjavu ponuđači dostavljaju i obične kopije dokumenata iz tačke 5.1.4. TD. Nadalje, u tački 5.1.9. je navedeno da ponuđač može (mada nije obavezan) u svojoj ponudi, uz Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona, dostaviti i odgovarajuća uvjerenja/potvrde nadležnih organa zahtijevana tačkom 5.1.4. pod a) - d) TD čime bi bio oslobođen obaveze dostavljanja istih nakon donošenja Odluke o odabiru najpovoljnijeg ponuđača. Članom 5.1.4. je propisano da je ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti dokumente, a članom 5.1.10. da navedeni dokumenti iz tačke 5.1.4. TD ne smiju biti stariji od 3 (tri) mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude. Dokazi koji se zahtijevaju moraju biti originali ili ovjerene kopije (organ uprave - općina, sud ili notar). Za ponuđače koji imaju sjedište izvan BiH ne zahtijeva se posebna nadovjera dokumenata. U slučaju sumnje u postojanje okolnosti koje su definirane tačkom 5.1.4. TD, ugovorni organ će se obratiti nadležnim organima s ciljem provjere dostavljene dokumentacije. Jasno je vidljivo iz svega navedenog da je ponuđač u ponudi dužan uz Izjavu iz člana 45. ZJN dostaviti i obične kopije dokumenata iz tačke 5.1.4. TD. Ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti navedene dokumente u originalu ili ovjerenoj kopiji, a da može dostaviti i odgovarajuća uvjerenja/potvrde nadležnih organa čime bi bio oslobođen obaveze dostavljanja istih nakon donošenja Odluke o odabiru najpovoljnijeg ponuđača. Ponuđač Buljan ceste d.o.o. u svojoj ponudi nije dostavio obaveznu dokumentaciju uz Izjavu iz člana 45. Zakona o javnim nabavkama - obične kopije dokumenata iz tačke 5.1.4. TD, te shodno tome ugovorni organ smatra ponudu ponuđača Buljan ceste d.o.o. neprihvatljivom jer nije dostavljena u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije.

U skladu s člankom 94. stavak (3) ZJN, Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-3184-4/22 od 17. 11. 2022. godine obaviješten o izjašnjenju Ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se žalitelj nije dostavio odgovor na gore navedeni akt ovog tijela.

U skladu s člankom 94. stavak (2) i (3) ZJN, ponuditelj Sacom d.o.o. Sarajevo (dalje u tekstu: **Izabrani ponuditelj**) je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-3184-5/22 od 27. 11. 2022. godine obaviješten o vođenju postupka po žalbi, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Uvidom u spis predmeta konstatira se kako Izabrani ponuditelj nije dostavio odgovor 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) 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 žalbe žalitelja, izjašnjenja ugovornog tijela, ponude žalitelja, osporavanog Rješenja, tenderske dokumentacije, 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 kako je ugovorno tijelo rješavajući po žalbi ponuditelja Sacom d.o.o. Sarajevo, sada Izabranog ponuditelja, donijelo Rješenje, broj: 01/14-11-7285-1/22 od 01. 11. 2022. godine kojim je usvojena žalba Izabranog ponuditelja uložena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 01/14-5357-3/22 od 20. 10. 2022. godine u predmetnom postupku javne nabave (točka 1.), točkom 2. dispozitiva stavljena je van snage Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, broj: 01/14-5357-3/22 od 20. 10. 2022. godine, a točkom 3. dispozitiva ugovor je dodijeljen Izabranom ponuditelju sa ponuđenom cijenom prije provođenja e-aukcije, a u obrazloženju osporavanog Rješenja navedeno je kako ugovorno tijelo usvaja žalbeni navod pod 1 koji se odnosi na točku 5.1. tenderske dokumentacije – Osobna sposobnost jer su ponuditelji bili obavezni da u ponudi dostave Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz čl. 45. ZJN ovjerenu kod nadležnog tijela, ista se dostavlja u formi Aneksa 4 tenderske dokumentacije, te se uz izjavu dostavljaju i obične kopije dokumenata iz točke 5.1.4. TD, a kako žalitelj jeste dostavio ovjereni Aneks 4, ali nije dostavio obične kopije iz točke 5.1.4. tenderske dokumentacije, ponuda žalitelja ne ispunjava uvjete propisane tenderskom dokumentacijom, te kao takva ne može biti uzeta u razmatranje.

Uvidom u tendersku dokumentaciju za predmetnu javnu nabavu od septembra 2022. godine (dalje u tekstu: **TD**) utvrđeno je kako je točkom 5.1. propisana Osobna sposobnost na način kako slijedi:

„5.1.1. U skladu sa članom 45. Zakona, ponuda će biti odbačena ako ispunjava sljedeće USLOVE:

a) ako je ponuđač u krivičnom postupku osuđen pravosnažnom presudom za krivična djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan;

b) ako je ponuđač pod stečajem ili je predmet stečajnog postupka, osim u slučaju postojanja važeće odluke o potvrdi stečajnog plana ili je predmet postupka likvidacije, odnosno u postupku je obustavljanja poslovne djelatnosti, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan;

c) ako ponuđač nije ispunio obaveze u vezi sa plaćanjem penzionog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili propisima zemlje u kojoj je registrovan;

d) ako ponuđač nije ispunio obaveze u vezi sa plaćanjem direktnih i indirektnih poreza, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan;

5.1.2. Ponuda se odbija i ako je ponuđač bio kriv za težak profesionalni propust počinjen tokom perioda od 3 (tri) godine prije početka postupka javne nabavke, a koje ugovorni organ može dokazati na bilo koji način, a posebno značajni nedostatci koji se ponavljaju u izvršenju bitnih zahtjeva ugovora koji su doveli do njegovog prijevremenog raskida, nastanka štete, ili drugih sličnih posljedica koje su rezultat namjere ili nemara privrednog subjekta - ponuđača, određene težine.

5.1.3. U svrhu dokaza o ispunjavanju uslova utvrđenih u tački 5.1.1. TD ponuđači su dužni u ponudi dostaviti Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona, ovjerenu kod nadležnog organa (organ uprave - općina, sud ili notar) da se na njih ne odnose slučajevi definisani tačkom 5.1.1. pod a) - d) TD. Izjava se dostavlja u formi utvrđenoj Aneksom 4 TD. Uz ovu izjavu ponuđači dostavljaju i obične kopije dokumenata iz tačke 5.1.4. TD. Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuđača, svaki član grupe dužan je dostaviti ovjerenu izjavu.

5.1.4. Ponuđač kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeće dokumente kojima će potvrditi vjerodostojnost date izjave iz tačke 5.1.3. TD:

a) Uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca.

b) Uvjerenje nadležnog suda ili organa uprave kod kojeg je registriran ponuđač kojim se potvrđuje da nije pod stečajem niti je predmet stečajnog postupka, da nije predmet postupka likvidacije, odnosno da nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti.

c) Uvjerenje nadležnih institucija kojim se potvrđuje daje ponuđač izmirio dospjele obaveze, a koje se odnose na doprinose za penziono i invalidsko osiguranje i zdravstveno osiguranje.

d) Uvjerenje nadležnih institucija daje ponuđač izmirio dospjele obaveze u vezi sa plaćanjem direktnih i indirektnih poreza.

5.1.5. Kao dokaz o ispunjavanju uslova iz tačke 5.1.4. pod a) TD ponuđači su obavezni da dostave uvjerenja izdata od strane Suda BiH i suda nadležnog prema sjedištu ponuđača (kumulativno) iz kojih je vidljivo da ponuđaču u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela navedena u ovoj tački TD.

5.1.6. Kao dokaz o ispunjavanju uslova iz tačke 5.1.4. pod c) i d) TD ugovorni organ prihvata i:

- *Sporazum ponuđača sa nadležnim poreskim institucijama o reprogramiranom, odnosno odloženom plaćanju obaveza ponuđača po osnovu poreza i doprinosa i indirektnih poreza, uz dostavljanje*
- *Potvrde poreskih organa da ponuđač u predviđenoj dinamici izmiruje svoje reprogramirane obaveze.*

5.1.7. Kao dokaz o ispunjavanju uslova iz tačke 5.1.2. TD ugovorni organ prihvata dokaz o prijevremenom raskidu ranijeg ugovora zbog neispunjavanja obaveza u skladu sa Zakonom o obligacionim odnosima, odnosno u slučaju nastanka štete, pravosnažnu presudu nadležnog suda za štetu koju je pretrpio ugovorni organ.

5.1.8. Dokumenti navedeni u tački 5.1.4. TD moraju biti zaprimljeni kod ugovornog organa u roku od 5 dana od dana prijema Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, u radnom vremenu ugovornog organa najkasnije do 15:00 sati, te za ugovorni organ nije relevantno na koji su način dostavljeni (lično, poštom itd).

5.1.9. Ponuđač može (mada nije obavezan) u svojoj ponudi, uz Izjavu o ispunjenosti uslova iz člana 45. Zakona, dostaviti i odgovarajuća uvjerenja/potvrde nadležnih organa zahtijevana tačkom 5.1.4. pod a) - d) TD čime bi bio oslobođen obaveze dostavljanja istih nakon donošenja Odluke o odabiru najpovoljnijeg ponuđača.

5.1.10. Dokumenti ili uvjerenja navedena u tački 5.1.4. TD ne smiju biti stariji od 3 (tri) mjeseca računajući od dana dostavljanja ponude. Dokazi koji se zahtijevaju moraju biti originali ili ovjerene kopije (organ uprave - općina, sud ili notar). Za ponuđače koji imaju sjedište izvan BiH ne zahtijeva se posebna nadovjera dokumenata. U slučaju sumnje u postojanje okolnosti koje su definisane tačkom 5.1.4. TD, ugovorni organ će se obratiti nadležnim organima s ciljem provjere dostavljene dokumentacije."

Uvidom u ponudu žalitelja utvrđeno je kako se na stranici 11 nalazi Aneks 4 Izjava o ispunjenosti uvjeta iz čl. 45. stavka (1) točaka a) do d) ZJN, dok se u ostatku ponude ne nalaze obične kopije dokaza iz čl. 45. ZJN, niti se takva dokumentacija navodi u Sadržaju ponude na stranici 3 ponude žalitelja.

Člankom 45. ZJN Osobna sposobnost propisano je (1) Ugovorno tijelo, osim u slučajevima iz članka 21. stavka (1) točke d) i članka 22. stavka (1) točke d) ovoga Zakona, dužno je odbaciti zahtjev za sudjelovanje ili ponudu ako kandidat/ponuditelj: a) u kaznenom postupku je osuđen pravomoćnom presudom za kaznena djela organiziranog kriminala, korupciju, prijevaru ili pranje novca, sukladno važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran; b) pod stečajem je ili je predmetom stečajnog postupka, osim u slučaju postojanja važeće odluke o potvrdi stečajnog plana ili je predmetom likvidacijskog postupka, odnosno u postupku je obustavljanja poslovne djelatnosti, sukladno važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran; c) nije ispunio obveze u vezi s plaćanjem mirovinskog i invalidskog osiguranja i zdravstvenog osiguranja, sukladno važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili propisima zemlje u kojoj je registriran; d) nije ispunio obveze u vezi s plaćanjem izravnih i neizravnih poreza, sukladno važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran, dok je stavkom (4) istog članka propisano Kandidat/ponuditelj u svrhu dokaza o ispunjavanju uvjeta iz stavka (1) ovoga članka dužan je dostaviti izjavu ovjerenu kod nadležnog tijela, u obliku i na način koji podzakonskim aktom propisuje Agencija. Člankom 103. stavak (1) točka a) ZJN propisano je u postupcima javne nabave apsolutno bitne povrede zakona su one povrede o kojima URŽ vodi računa po službenoj dužnosti i koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelomično, i to: neusklađenost tenderske dokumentacije s ovim zakonom ili podzakonskim aktima, koja je uslijed nedorečenosti, protivrječnosti ili nejasnosti dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je uslijed bitnih propusta dovela do narušavanja osnovnih načela ovog zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora.

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, po ocjeni ovog tijela u konkretnom postupku javne nabave stekli su se uvjeti za primjenu odredbe članka 103. stavak (1) točka a) ZJN. Naime, s ciljem dokazivanja ispunjenja uvjeta iz točke 5.1.1. TD ponuditelji su u konkretnom postupku javne nabave bili dužni dostaviti Izjavu o ispunjenosti uvjeta iz članka 45. ZJN u vidu Aneksa 4 TD, što je nesporno učinjeno od strane žalitelja. Međutim, u skladu sa točkom 5.1.3. TD uz navedenu Izjavu ponuditelji su bili dužni dostaviti i obične kopije dokumenata iz točke 5.1.4. TD. Propisani uvjet iz TD je u suprotnosti sa odredbom članka 45. stavak (4) ZJN po kojem Kandidat/ponuditelj u svrhu dokaza o ispunjavanju uvjeta iz stavka (1) ovoga članka dužan je dostaviti izjavu ovjerenu kod nadležnog tijela, u obliku i na način koji podzakonskim aktom propisuje Agencija. Dakle, prema navedenoj odredbi ZJN u svrhu dokazivanja osobne sposobnosti od ponuditelja se može tražiti izjava ovjerena kod nadležnog tijela, ali ne i kopije dokumenata iz članka 45. ZJN. Stoga su u konkretnom postupku javne nabave ispunjeni uvjeti za primjenu članka 103. stavak (1) točka a) ZJN zbog čega ovo tijelo poništava u potpunosti predmetni postupak javne nabave jer je TD sačinjena u suprotnosti sa odredbom članka 45. stavak (4) ZJN što predstavlja apsolutno bitnu povredu postupka o kojoj ovo tijelo vodi računa po službenoj dužnosti i koja je dovela do poništenja postupka u potpunosti zbog neusklađenosti TD sa odredbom članka 45. stavak (4) ZJN, a koja je dovela do narušavanja temeljnih načela ZJN, odnosno nezakonite dodjele ugovora.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo utvrđuje kako je žalba osnovana zbog čega poništava u potpunosti predmetni postupak javne nabave, te Rješenje, broj: 01/14-11-7285-1/22 od

01. 11. 2022. godine, Tendersku dokumentaciju od septembra 2022. godine zajedno sa Obavještenjem o nabavci 1278-7-3-108-3-106/22 od 07. 9. 2022. godine, kao i sve druge akte ugovornog tijela doneseni u ovom postupku javne nabave.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, primjenom odredbi članaka 103. stavak (1) točka a) i 111. stavak (1) točka d) ZJN, ovo tijelo je riješilo žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

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, u skladu sa člankom 108. stavak (7) ZJN i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. ZJN.

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
mr.sci.iur. Amar Hadžiomerović

Dostaviti:
- Buljan ceste d.o.o. Kreševo, Troska b.b., p.p. 28, 71260 Kreševo,
- JP Ceste Federacije BiH d.o.o. Sarajevo, Terezija 54, 71000 Sarajevo,
- Sacom d.o.o. Sarajevo, Luka b.b., 71380 Ilijaš,
- Evidencija,
- a/a.