BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-3538-7/22
Banja Luka: 04.01.2023. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi broj 301/22 od 14.12.2022. godine, žalioca: „STANEX“ d.o.o. Teslić, izjavljene na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku nabavki usluga u šumarstvu na području ŠG „Majevice“ Lopare broj 06.1/0203-4317-2/22. SO od 08.12.2022. godine, Ugovornog organa: Javno preduzeće šumasrtva „Šume Republike Srpske“ a.d. Sokolac, u postupku po pozivu za dostavu ponuda broj: 11.10/0608-2115/22 od 22.11.2022. godine, dobrovoljno ex ante obavještenje o transparentnosti: 1172-0-2-643-11-1452/22 od 08.12.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka usluga - „Nabavka usluga sječe i izrade ŠDS transport ŠDS od panja do stovarišta na ŠKP, popravke traktorskih puteva, uređenje stovarišta na ŠKP, i izrada premosnica u odjelu: 27 PJ „ Janja-Tavna” za LOT -1 , odjelu 36 PJ ‚Majevica-Jablanička rijeka” za LOT- 2, i odjelu 53 PJ „Majevica-Jablanička rijeka rijeka” za LOT- 3.“ na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine) i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, na sjednici održanoj 04.01.2023. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba se usvaja, poništava se slijedeći akt ugovornog organa
   - Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku nabavki usluga u šumarstvu na području ŠG „Majevice“ Lopare broj 06.1/0203-4317-2/22. SO od 08.12.2022. godine, te se predmet vraća Ugovornom organu na dalje postupanje.

2. Usvaja se kao osnovan, zahtjev žalitelja „STANEX“ d.o.o. Teslić za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu 2.000,00 KM, o čemu će se donijeti posebno Rješenje.

O B R A Z L O Ž E NJ E

U postupku po pozivu za dostavu ponuda broj: 11.10/0608-2115/22 od 22.11.2022. godine, dobrovoljno ex ante obavještenje o transparentnosti: 1172-0-2-643-11-1452/22 od 08.12.2022. godine, Predmet nabavke: Nabavka usluga - „Nabavka usluga sječe i izrade ŠDS transport ŠDS od panja do stovarišta na ŠKP, popravke traktorskih puteva, uređenje stovarišta na ŠKP, i izrada premosnica u odjelu: 27 PJ „ Janja-Tavna” za LOT -1 , odjelu 36 PJ ‚Majevica-Jablanička rijeka” za LOT- 2, i odjelu 53 PJ „Majevica-Jablanička rijeka rijeka” za LOT- 3.“, Ugovornog organa: Javno preduzeće šumasrtva „Šume Republike Srpske“ a.d. Sokolac, izjavljena je žalba broj 301/22 od 14.12.2022.

godine, žalioca: „STANEX“ d.o.o. Teslić, na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku nabavki usluga u šumarstvu na području ŠG „Majevice“ Lopare broj 06.1/0203-4317-2/22. SO od 08.12.2022. godine, zbog toga što ponuda za učešće u navedenom postupku i dokumentacije ponuđača D.O.O. „MB JOHOVAC COMERC" ne sadrži Referens listu a koja se s obzirom na potrebe ispunjenja uslova definisanih javnim pozvom broj 11.10/0608-2115/22 od 22.11.2022. godine trebala smatrati eliminatornom, odnosno razlogom za odbacivanje ponude pošto nije potpuna i ne ispunjava zahtjeve iz tenderske dokumentacije te nije prihvatljiva (Član 68. stav (4), tačka i), ZIN BiH) . Smatramo da ponudač ne ispunjava ustove tehničke i profesionaine sposobnosti, kako je propisano u Javnom pozivu pod tačkom 2.2 (c) predmetne javne nabavke i kako je predviđeno ZIN BiH Član 50. jer nije dostavio Referens listu
(dokaz o uredno izvršenim Ugovorima) nego Potvrdu (dokaz o neizvršenirfi ugovorima) izdatu od strane JPŠ „Šume Republike Srpske" broj 05.2/0934-4529-1/22 od 05.12.2022.godine koja nije u skladu sa Javnim pozivom u kojem je navedeno da Referens Jista mora biti u skladu sa Članom 48. ZIN BiH (Potvrda o uredno izvršenim Ugovorima mora sadržavati sledeće podatke :

a) Naziv i sjedište ugovornih strana ili privrednih subjekata
b) Predmet ugovora
c) Vrijednost ugovora
d) Vrijeme i mjesto izvršenja ugovora
e) Navode o uredno izvršenim ugovorima).

S obzirom na napred navedeno, gdje je očito da se radi o kršenju ZJN BiH nadamo se da će Ugovorni organ postupiti u skladu sa ZJN Član 100. te svojim rješenjem postojeću Odluku 06.1/0203-4317-2/22. SO od 08.12.2022. godine staviti van snage i zamjeniti je drugom ispravnom odlukom.

U izjašnjenju Ugovornog organa, navodi se, DOO „STANEX” Teslić, kao ponuđač čija je ponuda po sva tri lot-a, ocijenjena kao drugorangirana navodi da prvorangirani ponuđač nije ni mogao da učestvuje u postupku javne nabavke iz razloga što,nije dostavio kompletnu dokumentaciju. tačnije Referens listu, kao dokaz o uRedno izvršenim ugovbrima i daje to trebalo da se tretira kao eliminatorni uslov i kao razlogom za odbacivanje ponude.

Povodom ovakvog stava žalioca ugovorni organ ističe da se u konkretnom slučaju radi o ponuđaču koji prvi put učestvuje u postupku javne nabavke za datu vrstu usluga i u skladu sa tim isti i, nije mogao da dostavi spisak realizovanih ugovora kako tb žalilac smatra daje ispravno, ali je utvrđeno da ispunjava sve tehničke i stručne uslove, te daje dostavio potvrdu br. 282/22 od 05.12.2022. godine.

MB JOHOVAC COMERC'• d.o.o. Glavičice se blagovremeno obratio JPŠ Šume Republike Srpske ad. Sokolac Zahtjevom za davanje saglasnosti za učestvovanje u postupku konkretne javne nabavke na području ŠG „Majevica" Lopare. Uzimajući u obzir činjenicu da se radi o ponuđaču koji prvi put učestvuje u postupku javne nabavke 2 za dathj vrstu usluga, te da imenovani nije mogao dostaviti spisak izvršenih ugovora, a na osnovu svoji.h podzakonskih akata ugovorni organ je izdao potvrdu broj: 282/22 od 05. 12.2022. godine.

S obzirom da je cilj preduzeća bio da se što većem broju privrednih subjekata omogući učestvovanje u postupcima javnih nabavki, posebno uzevši u obzir činjenicu da konstantno postoji manjak izvođača radova u šumarstvu, a što utiče na kontinuitet proizvodnje i dinamiku radova- kao i da se novoformiranim preduzećima pruži mogućnost jednakih šansi JPŠ „Šume Republike Srpske“ ad. Sokolac, ugovorni organ u ovom konkretnom slučaju, je još 2017. godine donio Pravilnik o javnim nabavkama usluga i radova u šumarstvu i nadzoru nad njihovim izvođenjem br. 023433/17 od

18.05.2017. (sa izmjenama i dopuna.ma predmetnog Pravilnika od 19.06.2019. godine broj: 02-4432/19), a koji članom 12. stav 4) predviđa sledeće: „ Preduzeća koja su novoformirana i prvi put učestvuju u postupku javne nabavke za datu vrstu usluga ili radova nisu obavezna dostaviti referens listu".
Na osnovu predmetnog pravilnika. te zakonskih i podzakonskih akata koji se odnose na rad i funkcioinisanje javnih preduzeća, a iz naprijed preciziranih razloga, Uprava JPŠ „Šume Republike Srpske" ad. Sokolac je donijela i Zaključak broj: 03.05/0203-1678/22 od 12.04.2022. godine u kome decidno navodi da se u postupcima javnih nabavki usluga i radova u šumarstvu i nadzoru nad njihovim izvođenjem novoformiranim preduzećima izda potvrda kojom se daje saglasnost za učešće u predmetnom postupku.
Postupajući po naprijed navedenom Pravilniku i Zaključku u ovom konkretnom slučaju je po zahtjevu za davanje saglasnosti za učestvovanje u postupku javne nabavke privrednom subjektu „.MB JOHOVAC COMERC" d.o.o. Glavičice izdata Potvrda broj: 282/22 od 05.12.2022. godine, a za koji je jasno naglašeno da predstavlja ekvivalent navedenom dokumentu- Referens lista/potvrda o uspješno izvršenim uslugama/radovima i da važi za konkretno navedeni postupak javne nabavke.
Dakle, kako je predmetna potvrda donesena na osnovu podzakonskih akata na osnovu koih Ugovorni organ postupa, komisija za ocjenu najpovoljnijeg ponuđačaje istu prihvatila kao relevantnu.
Suprotno postupanje komisije ugovornog organa i samog ugovornog organa bi bilo protivno i Zakonu o zabrani diskriminacije BIH koji predviđa jednaka prava na obavljanje privredne djelatnosti pravo na tržišnu konkurenciju. U koliko bi se novoosnovani privredni subjekt unaprijed isključio iz postupka javne nabavke za koji ispunjava sve tehničke i stručne uslove bilo bi mu onemogućeno da uopšte stekne Referens listu u budućnosti jer mu se unaprijed onemogućava da zaюьuči bilo koji ugovor i isti uspješno realizuje. Dakle, onemogućilo bi mu se poslovanje pod jednakim uslovima i konkurentnost na tržištu i u odnosu na ostale privredne subjekte, u ovom konkretnom slučaju u odnosu na drugoplasiranog ponuđača, tj. žalioca.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih procesnih pretpostavki za ulaganje žalbe, a koje moraju biti ispunjene na strani žalioca kako bi se pristupilo rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, članom 109. i članom 111. Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako to definišu naprijed navedene odredbe.

Žalba je osnovana.

Uporednim uvidom u tendersku dokumentaciju, kao i uvidom u ponudu izabranog ponuđača:
-tačkom 2.2., c), podtačka 1), kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti, traženo je sljedeće:
„Referens lista izdata od strane JPŠ „Šume RS" a.d. Sokolac ili neke druge ugovorne strane u zemlji ili okruženju sa kojim je ponuđač zaključio ugovor, a koja se bavi poslovima iste prirode-iskorištavanja šuma, (najmanje jedan, uspješno realizovan ugovor u predhodne tri godine vrijednosti jednake ili manje od procjenjene vrijednosti pojedinog lota ili više izvršenih ugovora, ako njihov zbirni iznos nije viši od procjenjene vrijednosti nabavke, odnosno prcjenjene vrijednosti lota), a koja se bavi poslovima iste prirode-iskorištavanja šuma. NAPOMENA: Ukoliko se dostavlja Referens lista JPŠ „Šume Republike Srpske" a.d. Sokolac priznaće se samo Potvrda koja je izdata u Direkciji ugovornog organa, a ne Potvrda koja je izdata u nekom od organizacionih dijelova. Referens lita mora biti u skladu sa članom 48. ZJN BIH."

Uvidom na stranicu 14. ponude izabranog ponuđača, vidljivo je, da je dostavljena Potvrda JPŠ „Šume Republike Srpske“ broj 282/22 od 05.12.2022. godine, kojom se izabranom ponuđaču daje saglasnost za učešće u predmetnom postupku javne nabavke, te da kao novoformirano preduzeće i koje prvi put učestvuje u postupku, nije obavezno da dostavi referens listu, te je navedeno propisano Pravilnik JPŠ „Šume Republike Srpske“ o javnim nabavkama usluga i radova u šumarstvu i nadzoru nad njihovim izvođenjem br. 023433/17 od 18.05.2017. (sa izmjenama i dopuna.ma predmetnog Pravilnika od 19.06.2019. godine broj: 02-4432/19).

Međutim, pažljivim isčitavanje odredbi tenderske dokumentacije, vidljivo je da tačkom 2.2., c), podtačka 1), kao dokaz tehničke i profesionalne sposobnosti, propisano isključivo dostavljanje referens liste, a nikako dostavljanje ekvivalenta predmetnom dokumentu, a niti je podrobno propisaan okvirni sadržaj ekvivaletnog dokumenta, a kako je to propisano članom 3. stav 2. tačka d), potačka 13., Upustva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponude, koji glasi: *„ako je u tehničkoj specifikaciji korišten izraz „ili ekvivalent“ obavezno opisati način na koji će ponuđači koji ponude „ekvivalent“ dokazati da se radi o ekvivalentu.“*

Dakle, postoji nesuglasje između ponude izabarnog i tenderske dokumentacije, a što je suprotno članu 57. stav 1. Zakona o javnim nabavkama (Službeni glasnik BIH, broj 39/14, 59/22), a koji glasi:
„U postupku javne nabavke kandidat/ponuđač pridržava se zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije“.

Prednje utvrđenim činjeničnim i pravnim stanjem, nesumnjivo je došlo do povrede člana 57. stav 1. Zakona o javnim nabavkama (Službeni glasnik BIH, broj 34/19), a što je je Ugovorni organ bio dužan da brižljivo cijeni, sukladno članu 3. stav 1. Zakona o javnim nabavkama (Službeni glasnik BIH, broj 39/14, 59/22), koji glasi:
„Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Slijedom navedenog, Potvrda JPŠ „Šume Republike Srpske“ broj 282/22 od 05.12.2022. godine, izdata za izabranog ponuđača, nije dokument čije je dostavljanje zahtjevano tenderskom dokumentacijom, pa tako nije osnovana ni primjena odredbi Pravilnika JPŠ „Šume Republike Srpske“ o javnim nabavkama usluga i radova u šumarstvu i nadzoru nad njihovim izvođenjem br. 023433/17 od 18.05.2017. (sa izmjenama i dopuna.ma predmetnog Pravilnika od 19.06.2019. godine broj: 02-4432/19).

Dakle, predmetnim postupanjem Ugovorni organ narušio je opće principe javnih nabavki, slijedom čega je **ovaj žalbeni navod osnovan.**

S obzirom da izabrani ponuđač nije dostavio ponudu koja u potpunosti ispunjava zahtjev iz tenderske dokumentacije, ugovorni organ treba predmetnu ponudu odbaciti u skladu sa članom 68. stav 4) tačka i) Zakona o javnim nabavkama BiH, te donijeti novu Odluku, na temelju stanja spisa.

Prema tome, svi predhodno izneseni razlozi ukazuju na to da je ugovorni organ nije pravilno primjenio zakon i podzakonske akte, slijedom čega žalba se usvaja, te na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 104. i 111. stav 1. d) Zakona o javnim nabavkama, te člana 230. stav 2. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava u iznosu od 2.000,00 KM izvršiti će se posebnim aktom u skladu sa članom 108. stav 7. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH" broj 86/14).

Pouka o pravnom lijeku
Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.
Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Nataša Golić

Dostaviti:

- STANEX" d.o.o. Teslić
- Javno preduzeće šumasrtva
  „Šume Republike Srpske" a.d. Sokolac
  „MB JOHOVAC COMERC" D.O.O. Glavičice
- evidenciji
- u spis