



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-29-7/24
Mostar, 18. 1. 2024. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi Rubikon d.o.o. Bijeljina, broj: 77/23 od 27. 12. 2023. godine zastupan po punomoćniku Milan Milovanović, odvjetniku iz Bijeljine, uloženoj na Tendersku dokumentaciju, broj: 02-2-1-48-83-11/23 od decembra 2023. godine u postupku javne nabave roba: *Auto gume i felge*, ugovornog tijela Univerzitet u Sarajevu – Stomatološki fakultet sa stomatološkim kliničkim centrom, na temelju članaka 93. stavak (8), 104., 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH“, br. 39/14 i 59/22) na sjednici Vijeća II održanoj 18. 1. 2024. godine, donio je

RJEŠENJE

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Tenderska dokumentacija, broj: 02-2-1-48-83-11/23 od decembra 2023. godine u postupku javne nabave roba: *Auto gume i felge*, ugovornog tijela Univerzitet u Sarajevu – Stomatološki fakultet sa stomatološkim kliničkim centrom zajedno sa Obavještenjem o nabavci 29342-7-1-71-3-103/23 od 26. 12. 2023. godine.
3. Usvaja se zahtjev Rubikon d.o.o. Bijeljina za naknadu troškova sastava žalbe, broj: 77/23 od 27. 12. 2023. godine putem punomoćnika Milan Milovanović, odvjetnika iz Bijeljine u iznosu od 562,50 KM, dok se u preostalom dijelu odbija zbog nesnovanosti.
4. Nalaže se ugovornom tijelu Univerzitet u Sarajevu – Stomatološki fakultet sa stomatološkim kliničkim centrom, da odvjetniku Milan Milovanović iz Bijeljine, punomoćniku Rubikon d.o.o. Bijeljina, isplati iznos iz točke 3. ovog Rješenja u roku od 8 dana od dana prijema ovog Rješenja.
5. Povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim rješenjem ovog tijela.

Obrazloženje

Univerzitet u Sarajevu – Stomatološki fakultet sa stomatološkim kliničkim centrom (u daljem tekstu: **Ugovorno tijelo**) je pokrenuo konkurentski zahtjev za dostavu ponuda jave nabave roba: *Auto gume i felge* za koji je Tendersku dokumentaciju, broj: 02-2-1-48-83-11/23 od decembra 2023. godine i Obavještenje o nabavci 29342-7-1-71-3-103/23 objavio na portalu javnih nabava dana 26. 12. 2023. godine.

Rubikon d.o.o. Bijeljina je putem punomoćnika Milan Milovanović, odvjetnika iz Bijeljine (u daljem tekstu: **Žalitelj**) dana 27. 12. 2023. godine uložio žalbu, broj: 77/23 ugovornom tijelu na naprijed navedenu tendersku dokumentaciju.

Ugovorno tijelo je postupajući u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH“, br. 39/14 i 59/22; u daljnjem 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 zbog povrede odredbi ZJN, te u bitnom navodi da u odjeljku Uvjeti za kvalifikaciju točka 9 podtočka a) na stranici 4. tenderske dokumentacije propisani uvjeti su u suprotnosti sa odredbama ZJN s obzirom da ugovorno tijelo nije propisalo obavezu dostavljanja uvjerenja Suda BiH i suda prema sjedištu pravne osobe odnosno kandidata/ponuditelja, zbog čega ponuditeljima nije dao sve potrebne informacije koje privrednom subjektu omogućavaju izradu zahtjeva za ponude čime je postupio suprotno odredbi članka 2. stavak (1) točka d) ZJN i članku 2. stavak (1) i članka 3. stavak (1) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda. Zbog navedenog predlaže žalbu usvojiti, donijeti odluku kojom će se predmet vratiti ugovornom tijelu na ponovno postupanje, sa jasnim uputama kako da postupi, a u svakom slučaju da žalitelju nadoknadi troškove žalbenog postupka koji se sastoje od takse na žalbu i troškova za sastav žalbe od strane punomoćnika, a prema priloženom troškovniku:

1. Za sastav žalbe iznos od 450,00 KM shodno Tar. br. 3. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske“, broj: 68/05, sa kasnijim izmjenama i dopunama)
2. Paušalna nagrada u iznosu od 112,50 KM shodno Tar. br. 12. Tarife (naknada se odnosi na prikupljanje informacija, pregledanje spisa, predaju žalbe ugovornom organu i si. radnje)
3. Porez na promet usluga u visini od 10% 56,25 KM shodno Tar. br. 3. stav 2. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata. Napomena: nije PDV obveznik. UKUPNO 618,75 KM;
4. Troškove postupka koji se odnose na taksu na ovu žalbu, kao i druge eventualne troškove koji nastanu u daljem toku postupka.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 02-2-1-48-83-16/23 od 29. 12. 2023. godine navodi da se radi o neosnovanoj žalbi jer je u cijelosti u tendersku dokumentaciju prenio članak 45. ZJN na način kako je isti izvorno propisan.

U skladu s člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama Žalitelj je aktom broj JN2-03-07-1-29-4/24 od 05. 1. 2024. 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 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 (4) 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, 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.

Razmatrajući žalbeni navod, ovo tijelo je uvidom u tendersku dokumentaciju, broj: 02-2-1-48-83-11/23 od decembra 2023. godine (u daljem tekstu: **TD**) utvrdilo točkom 9. propisani su Uvjeti za kvalifikaciju u smislu osobne sposobnosti i dokazi koji se traže tako da je ponuditelj dužan u svrhu dokazivanja osobe sposobnosti dokazati da: a) u kaznenom postupku nije osuđen pravosnažnom presudom za kaznena djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran. Dalje je propisano da ponuditelj koji bude odabran kao najbolji u ovom postupku javne nabave dužan je dostaviti sljedeći dokaz u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi i to: a) uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u kaznenom postupku nije izrečena pravosnažna pšresuda kojom je osuđen za kaznena djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran.

S tim u vezi, ovo tijelo ističe da je člankom 45. stavak (1) ZJN propisano: Ugovorno tijelo izuzev u slučajevima iz članka 21. stavak (1) točka d) i članka 22. stavak (1) točka d) ovog zakona, dužno je odbaciti zahtjev za učešće ili ponudu ako:

a) je kandidat/ponuditelj u krivičnom postupku osuđen pravosnažnom presudom za krivična djela organiziranog kriminala, korupciju, prijevaru ili pranje novca, u skladu s važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran;

Člankom 45. stavak (2) ZJN je propisano: Kandidat/ponuditelj kojem bude dodijeljen ugovor obavezan je dostaviti sljedeće dokumente kojima će potvrditi da se slučajevi navedeni u stavu (1) ovog člana ne odnose na njega:

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, prijevaru ili pranje novca.

Člankom 53. stavak (1) ZJN je propisano da je ugovorno tijelo dužno pripremiti tendersku dokumentaciju u skladu s odredbama ovog zakona i podzakonskim aktima. U tenderskoj dokumentaciji ugovorno tijelo daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za učešće, odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi.

Članak 3. stavak (1) Naputka za pripremu modela tenderkse dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, br. 90/14 i 20/15) propisuje da tenderska dokumentacija sadrži sve neophodne informacije i pojašnjenja koji moraju biti definirani jasno, na osnovu kojih kandidati/ponuditelji mogu pripremiti svoje zahtjeve za učešće/ponude.

U kontekstu navedenog, ovo tijelo ističe da je nadležni sud svaki sud kome je zakonom dato ovlaštenje da sudi u određenim slučajevima. U Bosni i Hercegovini, to su Sud BiH, ali i sudovi u entitetima i Brčko distriktu. Nadalje, djela iz članka 45. stavak (1) točka a) ZJN (kaznena djela organiziranog kriminala, korupcija, prijevara ili pranje novca) predviđena su i entitetskim kaznenim zakonodavstvom, npr. Zakonom o sudovima u Federaciji BiH („Sl. novine F BiH“, broj 38/05 do 52/14), Krivičnim zakonom FBiH („Službene novine F BiH“, broj 36/03 do 75/17). Također, člankom 26. Zakona o krivičnom postupku Federacije BiH je propisana nadležnost sudova prema mjestu na čijem području je krivično djelo izvršeno. U BiH ne postoji jedinstveni registar kaznene evidencije za pravne osobe na području entiteta ili Brčko distrikta i za suđenje po kaznenim djelima iz članka 45. stavak (1) točka a) ZJN nadležni su svi općinski i osnovni sudovi u BiH, kao i Sud BiH.

Ovo tijelo također napominje da se Agencija za javne nabave obratila Sudu Bosne i Hercegovine aktom br. 01-02-1-1083-3/19 od 14.05.2019. godine pitanjem: „Da li je za ispunjenje uvjeta iz članka 45. stavak (1) točka a) Zakona, a u vezi sa stavkom (2) točka a) iste odredbe zakona, neophodno da potencijalni kandidat/ponuditelj kumulativno dostavi potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema sjedištu pravnog lica odnosno kandidata/ponuditelja?“. Sud BiH je svojim aktom od 21.05.2019. godine, obavjestio Agenciju da je u cilju urednosti ponuda, a prema članku 45. stavak (1) točka a), u vezi sa stavkom (2) točka a) istog člana Zakona, neophodno da svaki kandidat/ponuditelj kumulativno dostavi potvrdu Suda BiH i potvrdu suda prema sjedištu pravnog lica, odnosno kandidata/ponuditelja, iz razloga što nije definiran Jedinstveni registar na nivou Bosne i Hercegovine, u koji bi se upisivale pravosnažne presude za osuđene za kaznena djela organiziranog kriminala, korupcije, prijevara i pranja novca. Stoga, neophodno je da ugovorna tijela u tenderskoj dokumentaciji propišu obvezu za kandidate/ponuditelje da, u smislu odredbi članka 45. stavak (1) točka a), u vezi sa stavkom (2) točka a) iste odredbe Zakona, dostave uvjerenje Suda BiH i suda prema sjedištu pravne osobe, odnosno kandidata/ponuditelja.

Dakle, imajući u vidu da ugovorno tijelo traži uvjerenje nadležnog suda, a kako su za kaznena djela organiziranog kriminala, korupcija, prijevara ili pranje novca nadležni svi općinski i osnovni sudovi u Bosni i Hercegovini, kao i Sud Bosne i Hercegovine, ovo tijelo cijeni da zahtjev kojim se od ponuditelja traži *uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u kaznenom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za kaznena djela organiziranog kriminala, korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran*, kandidatima/ponuditeljima ne daje potpune informacije o postupku dodjele ugovora u smislu članka 53. stavak (1) ZJN, budući da tenderskom dokumentacijom nije precizirano koji je/su nadležni sudovi, a od izabranog ponuditelja se traži da dostavi uvjerenje nadležnog suda, dok je člankom 53. stavak (1) ZJN izričito propisana obveza ugovornog tijela da u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, što u konkretnom slučaju nije ispunjeno. Stoga se navod žalitelja smatra **osnovanim**, žalba usvaja i poništava pobijana tenderska dokumentacija.

Žalitelj predmetnom žalbom zahtijeva naknadu troškova za sastav žalbe 27. 12. 2023. godine uložena na tendersku dokumentaciju po punomoćniku/odvjetniku Milan Milovanović iz Bijeljine u iznosu od 618,75 KM.

Pravo na naknadu troškova u postupku javne nabave propisano je odredbom članka 119. ZJN, tako je stavkom (4) propisano da ovo tijelo odlučuje o troškovima žalbenog postupka, određuje tko snosi troškove žalbenog postupka i njihov iznos te kome se i u kojem roku moraju platiti, stavkom (5) propisano je Stranka na čiju je štetu žalbeni postupak okončan dužna je protivnoj stranci nadoknaditi jasno precizirane opravdane troškove koji su joj nastali učešćem u žalbenom postupku. Stavkom (8) propisano je U slučaju usvajanja žalbe, URŽ svojom odlukom nalaže ugovornom tijelu plaćanje troškova žalbenog postupka žalitelju u roku od osam dana od dana prijema rješenja URŽ-a i stavkom (10) propisano je Na žalbene postupke za naknadu troškova pravnog zastupanja visina naknade određuje se prema visini naknade na koju odvjetnici imaju pravo u upravnim postupcima u neprocjenjivim predmetima.

Imajući u vidu činjenicu da ovo tijelo usvaja žalbu izjavljenu na osporavani zaključak, u skladu sa naprijed citiranim odredbama članka 119. ZJN, usvaja zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe po punomoćniku/odvjetniku, primjenom tarifnog broja 3. ATRS u iznosu od 450,00 KM, paušal 25% u skladu s tarifnim brojem 12. ATRS u iznosu od 112,50 KM, što sveukupno iznosi 562,50 KM, dok odbija neosnovanim zahtjev za naknadu na ime poreza na promet usluga u visini od 10% u iznosu od 56,25, te obavezuje ugovorno tijelo da punomoćniku/odvjetniku žalitelju u roku 8 dana od dana prijema ovog Rješenja isplati troškove za sastav predmetne žalbe u ukupnom iznosu od 562,50 KM.

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

Na temelju naprijed navedenog, sukladno članku 111. stavak (1) točka d) ZJN, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

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 Hadžomerović

Dostaviti:

- Rubikon d.o.o. Bijeljina putem punomoćnika/odvjetnika Milan Milovanović, ul. Gavril Principa 11/2, 76300 Bijeljina,
- Univerzitet u Sarajevu – Stomatološki fakultet sa stomatološkim kliničkim centrom, ul. Bolnička br. 4-a, 71000 Sarajevo,
- Evidencija,
- a/a.