



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

06-02-2020

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-47-6/20

Banja Luka, 06.02.2020.godine

Ured/ Kancelarija za razmatranje žalbi - podružnica / filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi od 12.12.2019.godine ponuđača „FINANC“ d.o.o. Mostar zastupan putem punomoćnika Sanela Nezirića advokata iz Sarajeva izjavljenu na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa RS OPŠTINA BROD - Načelnik u konkurentskom postupku javne nabavke roba "Nabavka vatrogasne opreme za 2019.godinu, na osnovu člana 111. stav 1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" br: 39/14), donio je:

RJEŠENJE

1. Odbija se žalba od 12.12.2019.godine ponuđača „FINANC“ d.o.o. Mostar zastupan putem punomoćnika Sanela Nezirića advokata iz Sarajeva izjavljenu na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa RS OPŠTINA BROD - Načelnik u konkurentskom postupku javne nabavke roba "Nabavka vatrogasne opreme za 2019.godinu, kao neosnovana.

2. Odbija se i zahtjev za nadoknadu troškova žalbenog postupka.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ RS OPŠTINA BROD - Načelnik (u daljem tekstu Ugovorni organ) je dana 09.04.2019.godine, na portalu Javnih nabavki objavio Obavještenje o nabavci br. 170-7-1-135-3-118/19

Nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije ponuđač „FINANC“ d.o.o. Mostar zastupan putem punomoćnika Sanela Nezirića advokata iz Sarajeva, (u daljem tekstu Žalilac) nezadovoljan istom izjavljuje žalbu koja je u skladu sa članom 107. Zakona o javnim nabavkama BiH, proslijeđena Kancelariji/Uredu za razmatranje žalbi BiH.

U žalbi žalilac navodi : Ugovorni organ je u navedenom Konkurentskom zahtjevu u postupku javne nabavke „Nabavka vatrogasne opreme za 2019. godinu“ za dostavljanje ponuda od 05.12.2019. godine objavio uslove za prihvatljivost ponuda ponuđača, odnosno uslove u samom sadržaju ponude da bi se ocjenila kao prihvatljiva, a pri tome je izostavio unijeti tačke od a) do d), a vezi sa ispunjavanjem uvjeta u pogledu lične sposobnosti ponuđača. Ovakav Konkurentski zahtjev za dostavljanje ponuda Ugovornog organa je nepravilan i nezakonit.

Naime, Ugovorni organ je u objavljenom Konkurentskom zahtjevu izostavio bitan uslov za prihvatljivost ponuda, odnosno nije zahtijevao ispunjavanje uvjeta u pogledu lične sposobnosti ponuđača, odnosno ispunjavanje uvjeta iz člana 45. ZJN.

U samoj odredbi člana 45. stav 1. ZJN propisano je:

"Ugovorno tijelo, osim u slučajevima iz člana 21. stav 1. tačka d) i člana 22. stav 1. tačka d) ovog zakona, dužno je odbaciti zahtjev za sudjelovanje ili ponudu ako kandidat/ponuđač: dj nije ispunio obveze u vezi s plaćanjem izravnih i neizravnih poreza, sukladno važećim propisima u BiH. "

U kontekstu ovog žalbenog navoda žalitelj se poziva i na raniji stav Ureda za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine u Rješenju broj: JN2-03-07-1-2319-12/19 od 10.10.2019. godine te na strani 6. i 7. navedenog Rješenja URŽ BiH je zauzeo stav:

„ U kontekstu razmatranog navoda, neophodno se pozivati na čl. 44. st. 2. ZJN (prema kome ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji definira uslove za kvalifikaciju na način da utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti) i čl. 45. st. 1. ZJN - Lična sposobnost, koji propisuje sljedeće: (1) Ugovorni organ, izuzev u slučajevima iz čl. 21. st. 1. tačka d) i čl. 22. st. 1. tačka d) ovog zakona, dužan je odbaciti zahtjev za učešće ili ponudu ako: ... Istovremeno, čl. 103. ZJN - Bitne povrede zakona, propisuje: (1) U postupcima javne nabavke apsolutno birne povrede zakona su one povrede o kojima URŽ vodi računa po službenoj dužnosti i koje mogu dovesti do poništenja postupka u potpunosti ili djelimično, i ti: a) neusklađenost tenderske dokumentacije s ovim zakonom ili podzakonskim aktima, koja je dovela do nemogućnosti utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda ili koja je dovela do narušavanja osnovnih principa ovog zakona, odnosno nezakonite dodjele ugovora. Imajući u vidu razmatrani navod žalioaca, sadržinu predmetnog konkurentskog zahtjeva za dostavljanje ponuda, te zakonske odredbe sadržane u spomenutim članovima 44, 45. i 103. ZJN, ovaj organ smatra da su se u konkretnoj situaciji stekli uslovi za primjenu čl. 103. st. 1. tačka a) ZJN, te se predmetni postupak nabavke poništava u potpunosti, s obzirom da ugovorni organ predmetnim konkurentskih zahtjevom za dostavljanje ponuda nije predvidio dostavljanje dokaza vezanih za ličnu sposobnost ponuđača definisanu čl. 44. st. 2. i čl. 45. st. 1. ZJN. “

Stoga smatramo da Ugovorni organ bez zahtijevanja uslova u pogledu lične sposobnosti ponuđača iz člana 45. ZJN, postupak javne nabavke bi bio nepravilno proveden, pa predlažemo da Ugovorni organ usvoji ovu žalbu, izmijeni Konkurentski zahtjev za dostavljanje ponuda broj: 02-404-124/19 od 05.12.2019. godine na način da unese tačke od a do d u sam navedeni Konkurentski zahtjev, a u vezi sa ispunjavanjem uvjeta u pogledu lične sposobnosti ponuđača, te žalitelju nadoknadi troškove sastava ove žalbe u iznosu od 1045,98 KM.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlažemo da istu na odlučivanje proslijedi URŽ-u BiH, te da URŽ BiH žalbu usvoji, poništi Konkurentski zahtjev za dostavljanje ponuda broj: 02-404-124/19 od 05.12.2019. godine, a u vezi sa ispunjavanjem uvjeta u pogledu lične sposobnosti ponuđača, predmet vrati Ugovornom organu na ponovni postupak, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi troškove sastava ove žalbe u iznosu od 1045,98 KM, te naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH da žalitelju izvrši povrat naknade uplaćene za vođenje žalbenog postupka.

Procjenjena vrijednost postupka: 34.188,00 KM bez PDV-a

Prilog:

-Punomoć

-Uvjerenje o PDV-u

Troškovnik:

-Sastav žalbe 894,00 KM + 17% PDV = 1045,98 KM

U Izjašnjenju na žalbu Ugovorni organ navodi:

Ugovorni organ je postupao u skladu sa čl. 44. pozivajući se na stav (2) „Ugovorno tijelo određuje u tenderskoj dokumentaciji uslove za kvalifikaciju tako što utvrdi minimum zahtjeva za kvalifikaciju kandidata/ ponuđača u pogledu njihove lične sposobnosti, ekonomskog i finansijskog stanja, te njihove tehničke i/ili profesionalne sposobnosti", te stav (3) istog člana „ Minimum kvalifikacionih uslova koje ugovorno tijelo odredi za kandidate/ponuđače, kao i dokumenti koji su im potrebni za dokazivanje toga; obavezno trebaju biti razmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim. Postavljeni uslovi ne smiju biti ograničavajući za konkurenciju i moraju biti jasni i precizni" te stav (4) „ Ugovorno tijelo zahtijeva od kandidata/ponuđača samo one dokaze koji su nužni da bi se utvrdilo ispunjava li kandidaat/ponuđač kvalifikacijske uslove koje je postavio ugovorni organ."

Ugovorni organ je rukovodeći se članom 44. koji inzistira na minimumu kvalifikacionih uslova, postavio sljedeće uslovce za koje je smatrao da su neophodni ali i dovoljni u konkretnoj nabavci te da će pravilnom primjenom istih osigurati da ponuđači koji ispune te uslove i dokažu svoju sposobnost mogu izporučiti predmet nabavke na kvalitetan način i u ugovorenim rokovima, a da se time ne povrijede temeljna načela javnih nabavki:

2. Uslovi za učešće i potrebni dokazi

2.1. Da bi učestvovali u proceduri javnih nabavki, ponuđač mora ispunjavati uslove koji se odnose na:

- sposobnost obavljanja profesionalne djelatnosti, u skladu sa članom 46. ZJN BiH, odnosno da je registrovan za obavljanje profesionalne djelatnosti koja je predmet nabavke,
- profesionalnu i tehničku sposobnost u skladu sa članom 48. i članom 50. ZJN BiH, odnosno:
 - da je ponuđač u posljednje tri godine izvršio minimalno jedan ugovor za isporuku vatrogasne opreme u vrijednosti od najmanje 34.188,00 KM bez PDV-a odnosno 40.000,00 KM sa PDV-om,
 - da ponuđač može obezbjediti ovlašeni postprodajni, garantni i postgarantni servis na području BiH za uređaj iz stavke 14. Tehničke specifikacije;

2.2 Ponuđači trebaju uz ponudu dostaviti dokumentaciju kojom potvrđuju da ispunjavaju uslove tražene tačkom 2.1 konkurentskog zahtjeva za dostavljanje ponuda, i to :

2.2.1. u svrhu dokazivanja sposobnosti obavljanja profesionalne djelatnosti ponuđač je u skladu sa članom 46.3 JN BiH obavezan dostaviti originale ili ovjerene kopije sljedećih dokumenata:

Aktuelni izvod iz sudskog registra kojim ponuđač dokazuje da je registrovan za obavljanje predmetne djelatnosti;

Ponuđači koji nemaju sjedište u BiH dostavljaju dokument o registraciji koji je propisan zakonodavstvom zemlje u kojoj je ponuđač registrovan. Dokaz koji se dostavlja mora biti originali ili kopija ovjerena od strane nadležnog organa.

Na osnovu dostavljenih dokaza (dokumenata) ponuđač nedvosmisleno dokazuje da je u vrijeme predaje ponude registrovan za predmetnu djelatnost.

2.2.2. u svrhu dokazivanja tehničke i profesionalne sposobnosti u skladu sa članom 48. i članom 49. ZJN BiH tačka a) i tačka e) ponuđač je dužan dostaviti sljedeće dokumente: Spisak (referenc listu) izvršenih ugovora za isporuku vatrogasne opreme u posljednje 3 godine,

Uvjerjenje (Pismo preporuke) o izvršenom minimalno jednom ugovoru za isporuku vatrogasne opreme u posljednje 3 godine, a vrijednost ugovora mora biti ista ili veća od vrijednosti iz predmeta ove nabavke (34.188,00 KM bez PDV-a odnosno 40.000,00 KM sa PDV-om), izdana (potpisana i ovjerena) od strane primaoca. Uvjerjenje treba da sadrži sljedeće podatke: naziv i sjedište primaoca predmetne usluge, predmet ugovora, vrijednost ugovora, navod da li je sa PDV-om ili bez PDV-a, vrijeme i mjesto izvršenja ugovora i navode o uredno izvršenom ugovoru. Navedeno uvjerenje dostavlja se u originalu ili u vidu ovjerene kopije.

Izjava ponuđača da može obezbjediti ovlašteni postprodajni, garantni i postgarantni servis na području BiH za uređaj iz stavke 14. Tehničke specifikacije, sa navođenjem servisa.

U članu 88. - Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda- U stavu (3) stoji: „ Zahtjev za dostavu ponuda obuhvaća primjerene i dovoljne informacije na temelju kojih ponuđači mogu pripremiti svoje ponude na stvarno konkurentskoj osnovi. Ugovorno tijelo dužno je u zahtjevu navesti: precizan rok i mjesto primanja ponuda, minimum dokumenata kojima se dokazuje kvalifikovanost ponuđača (ukoliko ih zahtjeva) i sl. „

Takođe ugovorni organ se rukovodio mišljenjem Agencije za javne nabavke BiH, ne samo u ovom postupku nabavke, da Zakon nije propisao koje dokumente-uslove za učešće je ugovorni organ obavezan zahtijevati vezano za kvalifikovanost ponuđača u postupku konkurentskog zahtjeva, te da se odredbe čl. 45. st. (1) ne odnose na postupke male vrijednosti iz poglavlja V. Zakona.

Postavljene uslove u konkurentskom zahtjevu koji su predviđjeli dostavu reference (pisma preporuke krajnjeg korisnika) za uspješnu realizaciju bar jednog ugovora za isporuku vatrogasne opreme u posljednje tri godine sa vrijednosti ugovora koja mora biti ista ili veća od vrijednosti iz predmeta ove nabavke (34.188,00 KM bez PDV-a odnosno 40.000,00 KM sa PDV-om), dostavljanje Atesta/certifikata, Tehničke dokumentacije, kataloga, uputstava, dostavu garancije za dobro izvršenje ugovora u vrijednosti od 10 % ukupne ugovorene vrijednosti bez PDV-a u formi bezuslovne bankovne garancije plative na prvi poziv sa rokom važnosti 30 dana dužim od ugovorenog krajnjeg roka za izvršenje posla, obavezu odabranog

ponuđača/ prodavca da osigura garanciju na isporučenu robu na period od minimalno jedne godine od dana uspješno izvršene primopredaje robe, ovaj ugovorni organ smatrao je sasvim primjerenim uslovima za nabavku ove vrste robe i odabir konkurentskog zahtjeva kao postupka za provođenje procedure, kao i sigurnošću ispunjenja ugovora od strane izabranog ponuđača.

Što se tiče Rješenja KRŽ na koje se žalio poziva smatramo da je KRŽ zauzeo takav stav vezano za zakonske odredbe Čl. 44. i Čl. 45. u kontekstu žaliočevih navoda za neispunjavanje uslova za konkretnog ponuđača, sadržinu predmetnog konkurentskog zahtjeva, više žalbenih navoda koji nisu u korist druge strane, nemogućnost utvrđivanja osnovanosti žalbenih navoda...

Ukoliko to jeste konačan generalni stav KRŽ BiH, postupit ćemo u skladu sa dostavljenim rješenjem. Mišljenja smo takođe da se žalio u ovom slučaju žali na „manjak“ postavljenih uslova. Nije jasno zbog čega tek u trećem postupku, u kojem se nisu mijenjali kvalifikacioni uslovi traži da se pooštre uslovi za kvalifikaciju ponuđača što je inače u suprotnosti sa odredbama člana 44. Zakona. Ugovorni organ smatra da je tenderska dokumentacija u ovom postupku javne nabavke usklađena sa odredbama Zakona o javnim nabavkama, te da je žalba žalioca neosnovana.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 227. stavak 1. Zakona o upravnom postupku, te je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog, ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe članka 105 i 108. stavak 3. Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenog Zakona.

Nakon utvrđivanja svih činjenica, uvidom u dostavljenu dokumentaciju, Tendersku dokumentaciju, predložene dokaze i cijeli spis, ovaj Ured/Kancelarija je utvrdio da je :

Žalba neosnovana

U konkretnom postupku javne nabavke Ugovorni organ se opredijelio za Konkurentski zahtjev za dostavljanje ponuda, čije sprovođenje je propisano odredbama člana 88. Zakona o javnim nabavkama BiH, kao ostali postupci javne nabavke/dodjela ugovora male vrijednosti.

Stavom 3. navedenog člana Zakona propisano je sljedeće:

(3) Zahtjev za dostavljanje ponuda obuhvata adekvatne i dovoljne informacije na osnovu kojih ponuđači mogu pripremiti svoje ponude na stvarno konkurentskoj osnovi. Ugovorni organ dužan je, da u zahtjevu navede: precizan rok i mjesto prijema ponuda, minimum dokumenata kojim se dokazuje kvalifikovanost ponuđača (ako ih zahtjeva) i slično.“

Prema toj, pravilnim tumačenjem odredbi člana 88. stav(3) Zakona o javnim nabavkama BiH, precizno je propisano da je Ugovorni organ u zahtjevu za dostavljanje ponuda dužan navesti rok i mjesto prijema ponuda, dok je minimum dokumenata kojim dokazuje kvalifikovanost ponuđača diskreciono pravo Ugovornog organa, te s tim u vezi vijeće ovog organa smatra da u skladu sa navedenim odredbama Zakona, Ugovorni organ nije u obavezi zahtijevati niti jedan dokument u pogledu kvalifikacije ponuđača. Ugovorni organ može da propiše određeni broj dokumenata o ispunjenosti uslova iz člana 45. do 51 ZJN, odnosno da srazmjerno vrijednosti, složenosti predmeta nabavke u konkurentskom zahtjevu postavi kvalifikacione uslove, kako bi provjerio i ocijenio da li je kandidat/ponuđač pouzdan i sposoban da izvrši ugovor u skladu sa postavljenim uslovima. Međutim, ugovorni organ navedeno nije u obavezi niti mu ovaj organ može naložiti zahtjevanje navedenih uslova u konkurentskom postupku.

Ovakav stav vijeća ovog organa u potpunosti je saglasan sa mišljenjem Agencije za javnu nabavku BiH, a koja je u skladu sa odredbama 92. Zakona o javnim nabavkama nadležna za pružanje tehničke pomoći i savjetodavnih mišljenja ugovornim organima i ponuđačima u vezi sa pravilnom primjenom Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata.

S obzirom na navedeno utvrđeno je da je žalba neosnovana, te se odbija kao neosnovan i zahtjev za nadoknadu troškova žalbenog postupka.

Pouka 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 KM.



Dostaviti:

- RS OPŠTINA BROD - Načelnik
- FINANC d.o.o. Mostar zastupan putem punomoćnika Sanela Nezirića advokata iz Sarajeva
- EVIDENCIJA
- A/a

Banja Luka, Jovaña Dučića br. 23/1; Tel ++387 51 211 130; Fax: ++387 51 211 137