



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-1224-7/20
Мостар, 11.6.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби заинтересованог понуђача ГРАДПРОМ д.о.о. Србац од 15.5.2020.год. изјављену по адвокату Мили Антонић из Бања Луке, на Тендерску документацију поступка јавне набавке роба – опрема за испитивање околиша (Обавјештење о набавци бр.280-1-1-3-3-10/20 од 12.5.2020.год.) уговорног органа Универзитет у Зеници, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14) на сједници Вијећа II одржаној 11.6.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
Поништава се тендерска документација предметног поступка набавке (Обавјештење о набавци бр.280-1-1-3-3-10/20 од 12.5.2020.год.).
2. Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава предметне жалбе изјављене по адвокату Мили Антонић из Бања Луке, у износу од 658,00 КМ, које је уговорни орган дужан надокнадити жалиоцу у року од 15 дана од пријема овог рјешења, док се захтјев у преосталом износу одбија као неоснован.
3. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ извршиће се посебним актом овог органа.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, Универзитет у Зеници (у даљем тексту: Уговорни орган) је на Порталу јавних набавки дана 12.5.2020.год. објавио Обавјештење бр.280-1-1-3-3-10/20 о спровођењу поступка јавне набавке набавке роба – опрема за испитивање околиша.
Заинтересовани понуђач, ГРАДПРОМ д.о.о. Србац (у даљем тексту: Жалилац), дана 15.5.2020.год. изјављује по адвокату Мили Антонић из Бања Луке, жалбу на Тендерску документацију предметног поступка набавке, уговорном органу, који исту као неосновану уз Изјашњење по жалби (од 22.5.2020.год.) прослијеђује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.
2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.
Жалба је дјелимично основана.

3. Жалилац побијајући тендерску документацију предметног поступка набавке, истиче сљедеће жалбене наводе:

3.1. Тачком 13. тендерске документације прописано је: *Остали услови за квалификацију: Остали услови за квалификацију у смислу доказивања економско-финансијске и техничке и професионалне способности су : 13.1 Економска и финансијска способност: Понуђач је дужан у сврху доказивања економске и финансијске способности испунити сљедеће минималне услове:*

а) Да испуњава услове тражене чланом 47. став (1) тачка а) и ц) Закона о јавним набавкама тј. да је економско финансијски способан у погледу чињеница које се могу доказати документима које издаје банка или друга финансијска институција у складу са прописима.

У сврху доказивања економско-финансијске способности понуђач је дужан доставити копије документације (осим у случају ако је добављач за предметни сегмент набавки роба регистрован у 2020.години):

а) Биланс стања за 2019. годину

б) Биланс успјеха за 2019. годину и

ц) Доказа о солвентности трансакцијског рачуна понуђача

У сврху доказивања услова из члана 47. Закона о јавним набавкама понуђач је дужан доставити и изјаву попуњену и овјерену од стране понуђача а која је саставни дио Тендерске документације и обичну копију захтјеваних докумената у тачки 13.1. Достављене изјаве не могу бити старије од 15 дана од дана предаје понуде у овом поступку јавне набавке. У случају да буде одабран као најповољнији понуђач, понуђач је дужан доставити оригиналан документ или овјерену копију траженог документа у року од 5 дана од дана запримања обавјештења о резултатима овог поступка јавне набавке заједно са осталом документацијом. Докази које доставља изабрани понуђач не могу бити старији од три мјесеца, рачунајући од момента предаје понуде. Изабрани понуђач мора испуњавати све услове у моменту предаје понуде.

Оцјена економског и финансијског стања добављача ће се извршити на основу сљедећег:

а) Биланса стања за 2019. годину, или референцу кроз изјаву понуђача за период од датума регистрације, односно почетка пословања у предметном сегменту, ако је добављач регистрован, односно почео са радом у текућој 2020. години;

б) Биланса успјеха за 2019. годину, или референцу кроз изјаву понуђача за период од датума регистрације, односно почетка пословања у предметном сегменту, ако је добављач регистрован, односно почео са радом у текућој 2020. години.

ц) Доказ о солвентности трансакцијског рачуна понуђача у посљедњих шест мјесеци прије подношења понуде.

Жалилац истиче да је уговорни орган прописао доказе који се захтијевају у сврху доказивања испуњености услова из члана 47. ЗЈН а да није поставио минималне услове у погледу економске и финансијске способности понуђача што је у супротности са одредбама члана 2. став (1) тачка д) ЗЈН (којим је прописано да тендерска документација садржи минимум јасних и одговарајућих информација у односу на изабрани поступак додјеле уговора), члана 47. ЗЈН (којим је прописано да уговорни орган у тендерској документацији може утврдити минималне услове у погледу економске и финансијске способности), те члана 53. став (1) ЗЈН (којим је прописано да је уговорни орган у тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку дођеле уговора, а

који су понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи). На овај начин отвара се могућност да уговорни орган на основу навода из изјаве (односно доказа који се достављају након избора најповољнијег понуђача - биланса стања за 2019. годину биланса успјеха за 2019. годину и доказа о солвентности трансакцијског рачуна понуђача) чија достава је прописана тендерским документом, накнадно, субјективно, и из разлога који су само њему познати, одреди који понуђачи испуњавају услове економске и финансијске способности из тачке 13.1. ТД. С наведеним у вези, жалилац сматра да су одредбе предмете ТД нејасне и непрецизне те са на основу исте не може објективно, правилно и недвосмислено утврдити подобност понуђача у смислу економске и финансијске способности, а што посљедично као резултат има и неправилно сачињену ТД и у коначници, евентуални избор најповољнијег понуђача.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу наводи да предметни навод није основан из разлога што је оспорени дио ТД сачињен у складу са одредбама члана 47. ЗЈН, јер је јасно и прецизно поставио захтјев којим захтијева достављање неовјерених копија Биланса стања за 2019. годину и Биланса успјеха за 2019. годину и оцјену квалификованости врши искључиво на темељу тога да ли су тражени документи достављени или нису, при чему се овјерене копије наведених докумената достављају тек када се донесе Одлука о избору најповољнијег понуђача, тако да навод жалитеља да ће уговорни орган тек “накнадно, субјективно и из разлога који су само њему познати одредити који понуђачи испуњавају услове економске и финансијске способности” нема никаквог смисла.

Члан 47. ЗЈН – Економска и финансијска способност, прописује сљедеће: (1) Уговорни орган у тендерској документацији може утврдити минималне услове у погледу економске и финансијске способности кандидата/понуђача, као и доказе који се захтијевају, а који могу бити: а) одговарајући документ који издаје банка или друга финансијска институција, а којим се доказује економско-финансијска способност у погледу чињеница које се могу доказати из докумената које издаје банка или друга финансијска институција у складу са позитивним прописима; б) гаранција за покриће осигурања од одговорности за реализацију предметног уговора из области његове регистроване дјелатности; ц) пословни биланси или изводи из пословних биланса, за период не дужи од посљедње три финансијске године, или од датума регистрације, односно почетка пословања у предметном сегменту, ако је понуђач односно кандидат регистрован, односно почео са радом прије мање од три године, уколико је објављивање пословног биланса законска обавеза у земљи у којој је кандидат/понуђач регистрован; у случају када не постоји законска обавеза у земљи у којој је кандидат/понуђач регистрован, дужан је да достави изјаву овјерену од надлежног органа; д) изјава о укупном промету кандидата/понуђача и, када је то примјерено, о промету у сегменту пословања који је предмет уговора, за период не дужи од три посљедње финансијске године, или од датума регистрације, односно почетка пословања, ако је кандидат/понуђач регистрован, односно почео са радом прије мање од три године; изјава која се прилаже овјерава се код надлежног органа. (2) Уговорни орган, уколико захтијева један или више докумената из става (1) овог члана, дужан је да у тендерској документацији јасно и прецизно дефинише доказе које је кандидат/понуђач дужан да достави у сврху доказивања економске и финансијске способности. (3) Кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који има с њима. У том случају мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе. Под истим условима, група кандидата/понуђача може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката. (4) Документи наведени у ставу (1) овог члана достављају се као обичне копије заједно са изјавом коју овјерава кандидат/понуђач, у форми и на начин који прописује Агенција подзаконским актом.

Сходно наведеном, предметни навод жалиоца сматра се неоснованим, како је захтјев уговорног органа из т.13.1. предметне ТД везан за финансијску и економску способност понуђача постављен у складу са одредбама члана 47. ЗЈН, имајући у виду да споменутим дијелом ТД уговорни орган, као доказ економске и финансијске способности понуђача захтијева достављање копије биланса стања и успјеха за 2019. године а што омогућавају одредбе члана 47. став (1) тачка ц) ЗЈН. Такође се констатује да је захтјев уговорног органа за достављањем Изјаве о испуњавању услова из члана 47. ЗЈН (као саставног дијела ТД), сачињен у складу са одредбама наведеног члана ЗЈН. Надаље, оспорени захтјеви уговорног органа из предметне ТД су сачињени и у складу са одредбом члана 53. став (3) тачка и) ЗЈН, како је у конкретној истуацији уговорни орган прописивањем захтјева из оспореног дијела ТД, утврдио минималне услове у погледу економске и финансијске способности понуђача као и доказе на основу којих је могуће вршити објективно поређење односно оцјену понуда. Истовремено, констатује се да су оспорни захтјеви ТД постављени довољно прецизно и јасно, што значи да су исти дефинисани у складу са одредбама члана 53. став (1) тачка а) ЗЈН.

3.2. Уговорни орган т.13.1.ц) ТД захтијева доказ о солвентности трансакцијског рачуна понуђача у посљедњих шест мјесеци прије подношења понуде, при чему уговорни орган не прецизира доказе који се захтијевају у сврху доказивања наведеног услова, те је ријеч о кршењу одредби члана 2. став (1) тачка д) ЗЈН и члана 2. став (1) и члана 3. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда. У контексту истакнутог навода, жалилац истиче да се поставља питање могућности доказивања „солвентности“ трансакцијског рачуна, како се солвентност може односити искључиво на обвезника плаћања одређене обавезе/обавеза а никако на трансакцијски рачун, те да иста преставља дугорочну платежну способност предузећа, односно способност привредног субјекта да измири своје обавезе у износу и року доспећа, па се мјери односом расположивих новчаних средстава и доспелих обавеза плаћања.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу наводи да је појам солвентности трансакцијског рачуна довољно познат, те да потврду о истом понуђач може добити искључиво од банке код које има отворен трансакцијски рачун, да потврда дефинише да је рачун активан, солвентан и да није био блокиран у траженом периоду.

Предметни навод жалиоца овај орган сматра неоснованим, како је овај орган схватања да је спорни захтјев уговорног органа постављен у складу са одредбама члана 47. став (1) ЗЈН по коме уговорни орган у тендерској документацији може утврдити минималне услове у погледу економске и финансијске способности кандидата/понуђача, као и доказе који се захтијевају, а који могу бити: а) одговарајући документ који издаје банка или друга финансијска институција, а којим се доказује економско-финансијска способност у погледу чињеница које се могу доказати из докумената које издаје банка или друга финансијска институција у складу са позитивним прописима.

3.3. Тачком 15. ТД прописано је: *Оригинал и све копије понуде требају бити откуцани или написани неизбрисивом тинтом. Сви листови понуде морају бити чврсто увезани, са означеним страницама и парафирани или потписани од стране овлашћених особа понуђача.* Жалилац сматра да је наведени захтјев уговорног органа сачињен у супротности са одредбама члана 8. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда.

Уговорни орган сматра да је овакав навод без образложења непрецизан, нејасан и неоснован, те да је т.15. ТД сачињена у складу с чланом 8. Упутства за припрему модела тендерске документације.

Сходно наведеном, овај орган утврђује како је постављени услов т.15.ТД уговорног органа да сви листови понуде морају бити парафирани или потписани од стране овлашћених особа понуђача постављен супротно члану 8. став (6) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, који прописује да се *странице понуде означавају бројем на начин да је видљив редни број странице*, дакле не и да сви листови понуде морају бити парафирани или потписани од стране овлашћених особа понуђача, те овај орган предметни навод жалиоца сматра основаним.

3.4. Тендерском документацијом повређен је члан 123. став (2) ЗЈН и члана 10. став (2) Правилника о условима и начину кориштења е-аукције („Службени гласник БиХ“, број 66/16). Наиме, чланом 123. став (2) ЗЈН прописано је да ће електронске набавке, електронска аукција и динамички систем куповине, начин, рокови и почетак примјене бити дефинирани подзаконским актом који доноси Вијеће министара БиХ, док је чланом 10. Правилника о условима и начину кориштења е-аукције („Службени гласник БиХ“, број 66/16) прописано да су од 01.01.2020. године уговорни органи дужни за све поступке јавне набавке из члана 1. став (1) овог правилника, код којих се користи најнижа цијена као критериј за додјелу уговора, предвидјети провођење е-аукције. С тим у вези жалилац истиче да предметна ТД не садржи одговарајуће информације о процесу е-аукције и подкритерије који ће бити предмет е-аукције, те је уговорни орган ТД припремио супротно одредбама члана 10. Правилника о условима и начину кориштења е-аукције.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу цијени навод неоснованим, наводећи да је т.20. предметне ТД као критериј за додјелу уговора предвидио критерије економски најповољније понуде, дакле не најниже понуђене цијене, те у конкретном предмету нема обавезу спровођења е-аукције.

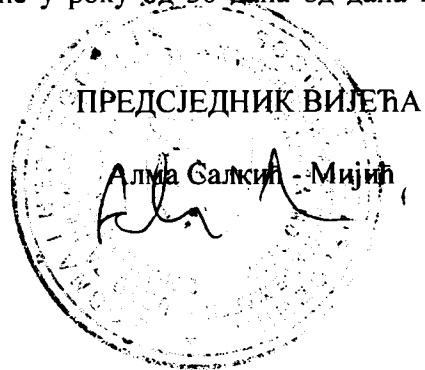
Предметни навод жалиоца се одбија као неоснован, како је увидом у т.20. ТД утврђено да је уговорни орган одредио економску најповољнију понуду као критериј додјеле уговора, те се констатује да се самим тим у датој набавци нису стекли услови за примјену члана 10. Правилника о условима и начину кориштења е-аукције.

4. Жалилац предметном жалбом захтијева накнаду трошкова састава исте, изјављене по по адвокату Мили Антонић из Бања Луке, у укупном износу од 1.316,25 КМ (састав жалбе 900,00 КМ, примјеном Тар.бр.2. АТРС, паушална награда од 225,00 КМ примјеном Тар.бр.12. АТРС; уз припадајући ПДВ од 191,25 КМ). С обзиром на утврђену основаност предметне жалбе, овај орган усваја захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава исте по именованом пуномоћнику/адвокату, у укупном износу од 658,00 КМ, сходно члану 105. Закона о управном поступку (примјеном Тар.бр.3. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Службени гласник РС“ бр.68/05) - састав жалбе у управном поступку у износу од 450,00 КМ; паушал у износу од 112,50 КМ сходно Тар.бр.12. Тарифе; уз припадајући износ ПДВ-а од 95,50 КМ), док се захтјев у преосталом дијелу одбија као неоснован.

5. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ извршиће се посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 86/14).

Поука о правном лијеку:

Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Доставити:

- ГРАДПРОМ д.о.о. Србац, по адвокату Мили Антонић из Бања Луке
- Универзитет у Зеници
- а/а