

01-04/23.12.2022
01-2-2/23.12.22

Bosna i Hercegovina
Federacija Bosne i Hercegovine
Služba za zapošljavanje
Hercegovačko-neretvanske
županije – kantona

PRIJELAZNO: 23.12.2022			
Organizaciona jedinica	Kvalifikacijska oznaka	Redni broj	Broj priloga



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3402-7/22
Mostar, 22. 12. 2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi Delta Security d.o.o. Čitluk, broj: 01-773/22 od 01. 12. 2022. godine uloženoj na Tendersku dokumentaciju – Poziv za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine, ugovornog tijela Služba za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije, na temelju članaka 93. stavak (7), 104. stavak (1) i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH“, br.: 39/14 i 59/22) na sjednici adhoc Vijeća IVb održanoj 22. 12. 2022. godine, donio je

RJEŠENJE

1. Žalba se usvaja.
2. Poništava se Poziv ugovornog tijela Služba za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine (Usluge iz Aneksa II Dio B Zakona o javnim nabavama), broj: 04-2-2-11-7-20-161/3-22 od 24. 11. 2022. godine.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje.

Obrazloženje

Služba za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije (dalje u tekstu: **Ugovorno tijelo**) je objavila Poziv za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine (Usluge iz Aneksa II Dio B Zakona o javnim nabavama), broj: 04-2-2-11-7-20-161/3-22 od 24. 11. 2022. godine.

Delta Security d.o.o. Čitluk (dalje u tekstu: **Žalitelj**) je dana 01. 12. 2022. godine uložio žalbu, broj: 01-773/22 na gore tendersku dokumentaciju u gore navedenom Pozivu.

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**) prosljedio žalbu Uredu

za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, kao drugostupanjskom tijelu, zajedno sa izjašnjenjem na navode žalbe i dokumentacijom prvostupanjskog postupka.

Žalitelj žalbu ulaže zbog bitnih povreda ZJN, odnosno kontradikcija i nepravilnosti tenderske dokumentacije zbog kojih je nemoguće podnijeti ponudu na stvarno konkurentskoj osnovi. Nepravilnosti koje predstavljaju povrede odredbi ZJN i podzakonskih akata donesenim na temelju tog Zakona su sljedeće.

1. U točki 6. ugovorno tijelo je traži jamstvo za ozbiljnost ponude, u iznosu 1 % (jedan posto) od procijenjene vrijednosti ove javne nabave (bez uključenog PDV-a). Dalje navodi da jamstvo za ponudu treba važiti trideset (30) dana po isteku roka valjanosti ponude...

Međutim, u predmetnoj dokumentaciji- pozivu ugovorno tijelo nigdje nije preciziralo razdoblje važnosti ponude zbog čega je nemoguće pripremiti ovo jamstvo. Također, u Obrascu za dostavljanje ponude ugovorno tijelo je ostavilo prazna mjesta .. točkice u kojima bi ponuditelji trebali upisati dokle ponuda važi. Ovo nije moguće popuniti jer razdoblje jamstva nije precizirano u pozivu. Naime, ova rubrika Obrasc za dostavljanje ponude doslovno glasi:

... Ova ponuda važi (broj dana ili mjeseci se upisuju i bročano i slovima, a u slučaju da se razlikuju, validan je rok važenja ponude upisan slovima) računajući od isteka roka za prijem ponuda, tj. do (/ /) (datum).

Očito da uopće nije ostavljen prostor za upis slovima, dok prazna mjesta u kojima bi trebao biti upisan krajnji datum važenja ponude nije moguće popuniti jer se ne zna razdoblje važenja koje je ugovorno tijelo moralo navesti.

2. Nadalje, u dokumentaciji - pozivu uopće nema odredbe o načinu i rokovima plaćanja za izvršenu uslugu. Također, u nacrtu ugovora, u članku 3. PLAĆANJE ostavljeno je prazno mjesto da vjerojatno ponuditelj sam odredi plaćanje! Naime, članak 3. Nacrta ugovora doslovno glasi: Naručitelj se obvezuje izvršiti plaćanje Izvršitelju usluge za izvršene usluge fizičke i tehničke zaštite objekata Službe za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije odnosno u roku od dana od dana dostavljanja odgovarajućeg računa koji prati izvršenu uslugu za prethodni mjesec. Dakle, nedostaje nekoliko temeljnih informacija bez kojih ponuditelji ne mogu pripremiti ponude na stvarno konkurentskoj osnovi. Sve i da pripreme neku ponudu, ponude će biti neusporedive zbog izostanka ključnih informacija. Također, zbog izostanka jasnih i preciznih informacija svaka ponuda se može proglasiti prihvatljivom ili neprihvatljivom.

3. U točki 3.2. poziva ugovorno tijelo je propisalo sljedeće: „Ponuditelj koji bude odabran kao najpovoljniji nakon primitka Odluke o dodjeli ugovora će u roku do 5 dana dostaviti ugovornom tijelu uvjerenja navedene u točki 3.2. točka e).“ Međutim, u Obrascu za dostavljanje ponude ugovorno tijelo je u točki 5. potpuno nepravilno i protuzakonito propisalo da će naknadno, nakon pravomoćnosti odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja odrediti rok za dostavu dokaza o kvalificiranosti, u pogledu osobne sposobnosti, registriranja, ekonomske i financijske sposobnosti, te tehničke i profesionalne sposobnosti koji se traže tenderskom dokumentacijom. Naime, ova točka doslovno glasi: Ako naša ponuda bude najuspješnija u ovom postupku javne nabave, obvezujemo se dostaviti dokaze o kvalificiranosti, u pogledu osobne sposobnosti, registriranja, ekonomske i financijske sposobnosti, te tehničke i profesionalne sposobnosti koji se traže tenderskom dokumentacijom, što potvrđujemo izjavama u ovoj ponudi. Rok dostavljanja dokaza

odredit će se nakon pravomoćnosti odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja.

Dakle, radi se o očitoj suprotnosti i kontradikcijama jer zapravo nije jasno kako ponuditelj treba postupiti. Kako god da postupi, može se naknadno reći da ne vrijedi prva odredba nego da vrijedi druga i obratno. Sve ovo čini predmetnu tendersku dokumentaciju nezakonitom u smislu članka 53. st. (1) ZJN. Također je suprotno i članku 2. st. (1) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda. Pravilnikom o postupku dodjele ugovora o uslugama iz Aneksa II. dio B Zakona o javnim nabavama, člankom 4. propisano sljedeće: (1) Pri dodjeli ugovora za nabavu usluga koje su predmet ovog pravilnika, ugovorno tijelo mora poštivati načela iz članka 3. stavak (1) Zakona. (2) Ugovorno tijelo u provođenju postupka nabave usluga iz Aneksa II. Dio B evidentira sva postupanja u svrhu dokumentiranja poštivanja načela transparentnosti.

Zbog svega naprijed navedenog, traži da se žalba usvoji i predmetna tenderska dokumentacija u dijelovima na koje se žalba odnosi poništi i usklade sa zakonom ili brišu, ili da se postupak poništi u cijelosti. Također traži da nadoknadu troškova žalbenog postupka koji se sastoje u naknadi za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju, broj: 04-2-2-11-7-20-161/7-22 od 06. 12. 2022. godine navodi žalba je blagovremena, dopuštena i uložena od ovlaštene osobe, ali je neosnovana, te ističe kako je isto mišljenja da je kandidat/ponuditelj trebao sam odrediti razdoblje važenja vlastite ponude i na to računati odnosno dodati još 30 dana zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, odnosno javnim pozivom za dostavu ponuda. U pogledu žalbenog navoda da nema odredbe o načinu i rokovima plaćanja za izvršenu uslugu smatra spomenuti rokovi plaćanja nisu nepoznanica ili uskraćena informacija kako to navodi žalitelj, jer se isti određuju sukladno Zakonu o obveznim odnosima, čiji su rokovi kao supsidijarnog zakona dostupni i poznati svim učesnicima u postupcima javnih nabava. Vezano za treći žalbeni navod ističe kako je propisalo takvu odredbu u spornom obrascu za dostavljanje ponude, ali se ta odredba odnosila na slučaj eventualnog pokretanja žalbenog postupka. Ugovorno tijelo predlaže da Ured za razmatranje žalbi u ovom postupku donese odluku na temelju dostavljenih činjenica i sukladno zakonu i podzakonskim aktima.

U skladu s člankom 94. stavak (3) ZJN Žalitelj je aktom ovog tijela, broj JN2-03-07-1-3402-4/22 od 13. 12. 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.

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, osporavane 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.

Žalitelj osporava točku 3.2, točku 6. i članak 3. Nacrta ugovora jer smatra da postoji očita kontradiktornost i nepravilnost tenderske dokumentacije s obzirom da točkom 6. nije precizirano razdoblje važenja ponude, da člankom 3.2. Nacrta ugovora nedostaje nekoliko temeljnih informacija bez kojih ponuditelji ne mogu na stvarno konkurentskoj osnovi pripremiti ponudu, dok je točka 3.2. u suprotnosti sa točkom 5. Obrasca za dostavljanje ponuda.

Ugovorno tijelo smatra žalbene navode neosnovanim jer je mišljenja da ponuditelji trebaju sami odrediti razdoblje važenja vlastite ponude i na to računati još 30 dana zahtijevanih tenderskom dokumentacijom, dalje smatra da ponuditeljima nisu uskraćene informacije o rokovima plaćanja jer se isti određuju sukladno Zakonu o obveznim odnosima, dok se sporni obrazac za dostavljanje ponude odnosi na slučaj eventualnog pokretanja žalbenog postupka.

Razmatrajući žalbene navode nakon izvršenog uvida u predmetnu tendersku dokumentaciju odnosno Poziv za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine (Usluge iz Aneksa II Dio B Zakona o javnim nabavama), broj: 04-2-2-11-7-20-161/3-22 od 24. 11. 2022. godine utvrđeno je sljedeće:

- Točkom 3.2. e) propisana je obaveza ponuditelja da dostavi Potpisanu i ovjerenu Izjavu iz članka 45. ZJN – Obrazac 3. Ovu izjavu ponuditelj koji bude odabran kao najpovoljniji dužan je upotpuniti Uvjerenjem izdanim od strane ovlaštenog organa u BiH ili u bilo kojoj drugoj zemlji u cilju dokazivanja da je ispunio obaveze u vezi s plaćanjem doprinosa za mirovinsko i invalidsko osiguranje i zdravstveno osiguranje u skladu sa relevantnim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran. Uvjerenje izdano od strane ovlaštenog organa u BiH ili u bilo kojoj drugoj zemlji u cilju dokazivanja da je ispunio obaveze u vezi s plaćanjem izravnih i neizravnih poreza u skladu sa relevantnim zakonskim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registriran. Ponuditelj koji bude odabran kao najpovoljniji nakon primitka Odluke o dodjeli ugovora će u roku od 5 dana dostaviti ugovornom tijelu uvjerenja navedena u tokci 3.2. točka e);
- Točkom 6. propisano je 1. Da bi sudjelovali u postupku javne nabave ponuditelji trebaju dostaviti jamstvo za ozbiljnost ponude, u iznosu 1% (jedan posto) od procijenjene vrijednosti ove javne nabave (bez uključenog PDV-a). Jamstvo za ozbiljnost ponude dostavlja se u obliku bezuvjetnog bankovnog jamstva. Jamstvo za ponudu će važiti trideset (30) dana po isteku roka valjanosti ponude. Obrazac bezuvjetnog jamstva za ozbiljnost ponude je dan u prilogu ove tenderske dokumentacije (Obraza 7).;
- Točkom 5. Obrasca 1 Obrazac za dostavljanje ponude propisano je Ako naša ponuda bude najsupješnija u ovom postupku javne nabave, obvezujemo se dostaviti dokaze o kvalificiranosti, u pogledu osobne sposobnosti, registriranja, ekonomske i financijske

sposobnosti, te tehničke i profesionalne sposobnosti koji se traže tenderskom dokumentacijom, što potvrđujemo izjavama u ovoj ponudi. Rok dostavljanja dokaza odredit će se nakon pravomoćnosti odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja.;

- Člankom 3. Obrasca 9 Nacrt ugovora propisano je „Naručilatelj se obvezuje izvršiti plaćanje Izvršitelju usluge za izvršene usluge fizičke i tehničke zaštite objekata Službe za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije odnosno u roku od ___ dana od dana dostavljanja odgovarajućeg računa koji prati izvršenu uslugu za prethodni mjesec. Zathjevi izvršitelja usluge za isplati bit će Naručitelju dostavljeni u pisanom obliku, popraćeni računom koji sadrži opis izvršene usluge sa podacima o objektima koji se štite, satima rada, te jediničnom cijenom sata rada sa PDV-om, ukupan iznos s PDV-om, te bankovnog računa na koji će se izvršiti uplata.“

S tim u vezi, člankom 53. stavak (1) ZJN propisano je Ugovorno tijelo dužno je pripremiti tendersku dokumentaciju sukladno odredbama ovoga Zakona i podzakonskim aktima. Ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji daje potpune informacije o uvjetima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji su kandidatima/ponuditeljima dovoljni za pripremu zahtjeva za sudjelovanje odnosno ponuda na stvarno konkurentskoj osnovi. Člankom 60. stavak (1) ZJN propisano je Razdoblje važenja ponude određuje ugovorno tijelo u tenderskoj dokumentaciji. Razdoblje važenja ne može biti kraće od roka navedenog u tenderskoj dokumentaciji, ali ugovorno tijelo ne može utvrditi rok kraći od 30 dana. Ako ponuditelj ne navede u ponudi razdoblje njenog važenja, smatra se da ponuda važi za razdoblje naznačeno u tenderskoj dokumentaciji.

Člankom 1. stavak (2) Naputka za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda („Službeni glasnik BiH“, 90/14 i 20/15; dalje u tekstu: **Naputak**) propisana je dužnost ugovornih tijela da pripreme tendersku dokumentaciju u skladu sa ovim Naputkom. Člankom 2. stavak (1) navedenog Naputka propisano je Tenderska dokumentacija izrađuje se na način da sadrži sve potrebne podatke koji privrednom subjektu omogućavaju izradu zahtjeva za učešće i/ili ponude. Člankom 3. stavak (1) propisano je Tenderska dokumentacija sadrži sve neophodne informacije i pojašnjenja koji moraju biti definirani jasno, na osnovu kojih kandidati/ponuđači mogu pripremiti svoje zahtjeve za sudjelovanje/ponude. Stavkom (2) istog članka propisano je Tenderska dokumentacija se sastoji od slijedećih dijelova: d) podaci o zahtjevu za sudjelovanje/ponudi: 11) period važenja ponude; e) Ostali podaci: 10) rok, način i uvjeti plaćanja izabranom ponuđaču.

U kontekstu žalbenog navoda i utvrđenog činjeničnog stanja, žalitelj osnovano ukazuje kako odredbe Poziva za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine (Usluge iz Aneksa II Dio B Zakona o javnim nabavama), broj: 04-2-2-11-7-20-161/3-22 od 24. 11. 2022. godine uopće ne sadrže podatak o razdoblju važenja ponude što je u suprotnosti sa člankom 53. stavak (1), ali i člankom 2. stavak (1), člankom 3. stavak (1) i stavak (2) točka d) alineja 11 Naputka te dovodi do toga da ponuditelji nemaju potpune informacije na temelju kojih bi osigurali i jamstvo za ozbiljnost ponude kako je traženo točkom 6.1. navedenog Poziva. Osnovan je, također, žalbeni navod po kojem u Pozivu uopće nema odredbe o načinu i rokovima plaćanja za izvršenu uslugu što je u suprotnosti sa člankom 53. stavak (1), ali i člankom 2. stavak (1), člankom 3. stavak (1) i stavak (2) točka e) alineja 10 Naputka jer člankom 3. Obrasca 9 Nacrta

ugovora nisu date potpune informacije o roku, načinu i uvjetima plaćanja izabranom ponuditelju. Naposljetku, osnovan je, također, žalbeni navod kojim se osporava točka 5. Obrasca 1 Obrazac za dostavljanje ponude kojim će se rok za dostavljanje dokaza o kvalificiranosti, u pogledu osobne sposobnosti, registriranja, ekonomske i financijske sposobnosti, te tehničke i profesionalne sposobnosti koji se traže tenderskom dokumentacijom, odrediti nakon pravomoćnosti odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja. Prema tome, iz predmetnog Poziva očito postoji neusklađenost između točke 3.2. e) Poziva kojom je propisano da će Ponuditelj koji bude odabran kao najpovoljniji nakon primitka Odluke o dodjeli ugovora u roku od 5 dana dostaviti ugovornom tijelu uvjerenja navedena u točki 3.2. e), dok je točkom 5. Obrasca 1 Obrasca za dostavljanje ponude propisano da će se rok za dostavu tražene dokumentacije odrediti nakon pravomoćnosti odluke o izboru najpovoljnijeg ponuditelja.

Imajući u vidu sve navedeno, ovo tijelo utvrđuje kako je žalba osnovana zbog čega istu usvaja, poništava Poziv za dostavljanje ponuda za pružanje usluga fizičke i tehničke zaštite ljudi i imovine (Usluge iz Aneksa II Dio B Zakona o javnim nabavama), broj: 04-2-2-11-7-20-161/3-22 od 24. 11. 2022. godine.

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

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavama.

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.



Dostaviti:

- Delta Security d.o.o. Čitluk, Gospodarska zona Tromeda II br. 3, 88260 Čitluk,
- Služba za zapošljavanje Hercegovačko-neretvanske županije, Kralja Tvrtka broj 19, 88000 Mostar,
- Evidencija,
- a/a.