



RUDNICI MRKOG UGLJA «BANOVIĆI» d.d. BANOVIĆI

Ulica Armije BiH 52, 75290 Banovići; Bosna i Hercegovina;

Telefoni-Centrala: 00387 35 870-600; 875-010; Fax: 00387 35 875-166

Rješenje Kantonalnog suda Tuzla br: U/I-0891/98.

ID PDV broj: 209329530001

Identifikacijski broj: 4209329530001

Porezni broj: 03421100

www.rmub.ba



Broj: 7872/22
Banovići, 19. 04. 2022.

Na osnovu člana 100. stav (3) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača "Nexen" d.o.o. Banja Luka, koga zastupa punomoćenik Boris Mandić advokat, od 13.04.2022. godine, zaprimljena 13.04.2022. godine, izjavljenoj na tendersku dokumentaciju broj: C-IR 02/22 u postupku javne nabavke "Radovi na dalekovodima.", Ugovorni organ, donosi

R J E Š E N J E

Usvaja se žalba potencijalnog ponuđača "Nexen" d.o.o. Banja Luka, od 13.04.2022. godine, izjavljena na tendersku dokumentaciju broj: C-IR 02/22 u postupku javne nabavke "Radovi na dalekovodima".

Ovo Rješenje je osnov za preduzimanje radnje ispravljanja od strane ugovornog organa i izmjenu tenderske dokumentacije broj: C-IR 02/22.

Ugovorni organ će o preduzetoj radnji izmjene obavijestiti sve potencijalne učesnike u postupku, te će ovo Rješenje biti objavljeno na web stranici Ugovornog organa.

U pogledu zahtjeva žalitelja za naknadu troškova po predmetnoj žalbi, Ugovorni organ će donijeti poseban zaključak.

Rješenje stupa na snagu danom donošenja.

O b r a z l o ž e n j e

Na osnovu plana javnih nabavki Rudnici mrkog uglja "Banovići" d.d. Banovići (Ugovorni organ) su pokrenuli otvoreni postupak javne nabavke radova "Radovi na dalekovodima", Tenderska dokumentacija broj: C-IR 02/22. a obavještenje o nabavci 565-1-3-102-3-188/22 objavljeno na Portalu javnih nabavki dana 04.04.2022. godine.

Ugovorni organ je dana 13.04.2022. godine zaprimio žalbu na tendersku dokumentaciju od 13.04.2022. godine, uloženu od strane potencijalnog ponuđača "Nexen" d.o.o. Banja Luka, koga zastupa punomoćenik Boris Mandić advokat.

Ugovorni organ je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

U žalbi je navedeno

Za Tendersku dokumentaciju br. C-IR 02/22 od Aprilla 2022. godine za Otvoreni postupak - Javna nabavka radova „Radovi na dalekovodima“, smatramo da ima nedostatak, odnosno da dio tenderske dokumentacije nije pripremljen u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH.

S tim u vezi, izjavljujemo žalbu prema navodima, a kako slijedi.

1. Tenderskom dokumentacijom, u tački 7.4. Tehnička i profesionalna sposobnost postavljen je, sljedeći, nepravilan zahtjev:

„7. 4. TEHNIČKA I PROFESIONALNA SPOSOBNOST

7.4.1 Što se tiče tehničke i profesionalne sposobnosti, ponuđači trebaju ispuniti sljedeće minimalne uslove:

a) Ponuđač mora imati odobrenje za vršenje radova u rudarstvu

7.4.2 Ocjena tehničke i profesionalne sposobnosti ponuđača će se izvršiti na osnovi sljedećih dokaza:

a) Rješenje od Federalnog ministarstva energije, industrije i rudarstva kojim se ponuđaču odobrsavs izvođenje radova u rudarstvu ili Rješenje Federalne uprave za inspekcijske poslove – Inspektorat tehničkih inspekcija kojim se ponuđaču odobrava izvođenje elektro i mašinskih radova u rudarstvu.

7.4.3 Ponuđač je **dužan dostaviti u sastavu ponude** originale ili ovjerene kopije dokumenata kojim dokazuje tehničku i profesionalnu sposobnost.

Prema Zakonu o javnim nabavkama BiH, Ugovorni organ nema pravo zahtijevati dostavljanje licenci/ ovlaštenja uz ponudu. U konkretnom slučaju, kao licenca/ovlaštenje za izvođenje elektro i mašinskih radova u rudarstvu se navodi Rješenje Federalnog ministarstva energije, industrije i rudarstva kojim se ponuđaču odobrava izvođenje elektro i mašinskih radova u rudarstvu ili Rješenje Federalne uprave za inspekcijske poslove –inspektorat tehničkih inspekcija kojim se ponuđaču odobrava izvođenje elektro i mašinskih radova u rudarstvu. Dostavljanje pomenutih dokumenata može biti zahtijevano samo kao uslov za zaključenje ugovora. O ovom pitanju se izjasnila Agencija za javne nabavke BiH, te u nastavku navodi stav Agencije kojim se detaljno obrazloženje zašto se ne može zahtijevati dostavljanje licenci uz ponudu.

S obzirom da licenca nikako ne može biti jedan od kvalifikacionih dokaza na osnovu kojeg će se izvršiti ocjena ponuda, te s obzirom na to da je detaljno objašnjeno kada i pod kojim uslovima se može zahtijevati dostavljanje licence, predlažemo da se žalbeni navod usvoji kao osnovani da se izvrši izmjena i dopuna tenderske dokumentacije na način da tendersku dokumentaciju uskladi sa Zakonom o javnim nabavkama BiH i podzakonskim aktima kojih su se Ugovorni organi dužni pridržavati prilikom pripreme tenderskih dokumentacija.

Razmatrajući izjavljene navode žalbe ugovorni organ je utvrdio da je ista osnovana te da je potrebno ukloniti nedostatke te preformulirati određene stavke za ocjenu tehničke sposobnosti ponuđača.

Ugovorni organ će izvršiti ispravku tenderske dokumentacije u tački 7.4.2. te izmjenu objaviti na portalu Agencije za javne nabavke.

2. Tenderskom dokumentacijom u tački, 7.5. Grupa ponuđača postavljen je, sljedeći, nepravilan zahtjev:

„7. 5. GRUPA PONUDAČA

7.5.1 U slučaju da ponudu dostavlja grupa ponuđača, ugovorni organ će ocjenu ispunjenosti kvalifikacionih uslova od strane grupe ponuđača izvršiti na sljedeći način:

– grupa ponuđača kao cjelina mora ispuniti uslove koji su navedeni u tački 7.3.1 i 7.4.1 tenderske dokumentacije, što znači da grupa ponuđača može kumulativno ispunjavati postavljene uslove i dostaviti dokumentaciju kojom dokazuju ispunjavanje postavljenih uslova;

– uslove koji su navedeni pod tačkom 7.1.1 i 7.2.1 moraju ispunjavati svaki član grupe ponuđača pojedinačno, te svaki od članova grupe ponuđača mora dostaviti dokumentaciju kojom dokazuju ispunjavanje postavljenih uslova, na način na koji su predviđeni da se dostavljaju dokazi;

7.5.2 Grupa ponuđača koja želi učestvovati u ovom otvorenom postupku javne nabavke dužna je u ponudi dostaviti original i ovjerenu kopiju pravnog akta o udruživanju u grupu ponuđača radi učešća u postupku javne nabavke. Navedeni pravni akt mora sadržavati: ko su članovi grupe ponuđača sa tačnim identifikacionim elementima; ko ima pravo istupa, predstavljanja i ovlaštenje za potpisivanje ugovora u ime grupe ponuđača kao i utvrđenu solidarnu odgovornost između članova grupe

ponuđača za obaveze koje preuzima grupa ponuđača. Ukoliko ponuđač ne dostavi definisani pravni akt sa definisanom sadržinom, ponuda će se odbaciti kao neprihvatljiva."

Zahtjev je nepravilan. Naime, Ugovorni organ ne može kao uslov za učešće u postupku javne nabavke, zahtijevati dostavljanje dokaza o postojanju ugovora između svih ponuđača/pravnog akta (grupe ponuđača). Zakonom o javnim nabavkama nije predviđeno dostavljanje ugovora između svih članova o udruživanju u Grupu ponuđača uz ponudu.

U slučaju zajedničkog poduzetništva ili konzorcija, broj partnera nije ograničen i ne traži se da oni osnuju novo pravno lice kako bi dostavili zahtjev, ali se traži da dostave originalni primjerak pravnog akta o formiranju JV ili konzorcija radi izvršenja predmetnog ugovora.

Sve informacije, koje su Ugovornom organu neophodne za evaluaciju ponuda, u vezi sa grupom ponuđača su ponuđene kroz druge kvalifikacione zahtjeve koji se odnose na grupu ponuđača te je vrlo jasno kako nema zakonskog uporišta za postavljeni zahtjev. U cilju osiguranja odvijanja postupka u skladu sa načelom zakonitosti, Ugovorni organ je dužan gornji zahtjev izmijeniti.

Razmatrajući žalbene navode zainteresiranog ponuđača, ugovorno tijelo je zaključilo da ima elementa za usvajanje žalbe, obzirom da je postavljeni zahtjev "pravni akt" zbunjujući, jer ponuđači ne znaju da li treba ili ne treba dostaviti ugovor o konzorciju ili treba dostaviti samo izjavu.?!

Ugovorni organ će izvršiti ispravku tenderske dokumentacije u tački 7.5.2., te izmjenu objaviti na portalu Agencije za javne nabavke.

3. Tenderska dokumentacija je nepravilno i nezakonito sačinjena, budući da u Tenderskoj dokumentaciji je stranama 38-42 kao prilog i sastavni dio — Aneks 7 — *Ugovor o javnoj nabavci*, a da su isti inkorporirane odredbe koje nisu u skladu sa ZJN, ZOO, a što evidentno vodi kršenju Opštih principa ZJN.

Na stranici 41 Tenderske dokumentacije Aneksa 7 — *Ugovor o javnoj nabavci* isti sadrži nepravilnu nezakonitu odredbu, kojom se ponuđači dovode u neravnopravan položaj. Konkretno, članom 16 Ugovora o javnoj nabavci propisano je sledeće:

član 16.

„Ugovorne strane su saglasne da izvršilac radova neće zapošljavati, odnosno angažovati fizička i pravna lica koja su učestvovala u pripremi tenderske dokumentacije ili bili angažovani od Komisije za nabavke prilikom dodjele Ugovora.

Ograničenja u smetnji iz stava 1. ovog člana traju šest mjeseci od dana zaključenja Ugovora.

Nadalje, rok za izvršenje ugovora je definisan tačkom 6.1.3 Tenderske dokumentacije:

„6.1.3. Rok za završetak radova je maksimalno 60 dana od dana od darta prijema narudžbenice. Ponude sa rokom isporuke preko 60 dana će biti odbačene kao neprihvatljive."

Kako Ugovorni organ disponira dostavljanjem narudžbenice, to se ista može, hipotetički, dostaviti nakon npr. 5 mjeseci i 20 dana od dana zaključenja ugovora, što znači da fizička i pravna lica koja su učestvovala u pripremi tenderske dokumentacije mogu da se uključe u realizaciju navedenog ugovora (u hipotetičkoj situaciji) već 10-og dana nakon dostavljanja narudžbenice i da bez problema pristupe realizaciji i naplati u postupku javne nabavke koju su sami pripremili. (!?)

Osim kršenja Opštih principa iz člana 3. ZJN, ovakvo propisani dijelovi ugovora u suprotnosti sa osnovnim načelima Zakona o obligacionim odnosima, i to načelu Savjesnosti i poštenja:

Takođe, ovakvo propisivanje „uslova" je u direktnoj suprotnosti i sa članom 52. stav (5) ZJN:

Razmatrajući žalbene navode zainteresiranog ponuđača, ugovorno tijelo je zaključilo da ima elementa za usvajanje žalbe, obzirom da "hipotetički" može doći do kršenja odredbi ZJN .

Ugovorni organ će izvršiti ispravku tenderske dokumentacije u tački 6.1.3, te izmjenu objaviti na portalu Agencije za javne nabavke.

Analizirajući žalbene navode, evidentno je da su se svi uočeni propusti mogli otkloniti traženjem pojašnjenja tenderske dokumentacije i izmjenama tenderske dokumentacije, odnosno primjenom odredbi člana 56.stav1. Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ je u cilju obezbijeđenja osnovnih principa javne nabavke i to principa jednakog tretmana, transparentnosti, pravične i otvorene konkurencije, te da bi na taj način omogućili svakom ponuđaču da ostvari svoje pravo sudjelovanja u postupku javne nabavke, a da bi mi, kao ugovorni organ po što povoljnijim ekonomskim uslovima dobili najbolju ponudu u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava, shodno odredbama člana 100. st. 3. Zakona o javnim nabavkama BiH odlučio kao u dispozitivu.

Pouka o pravnom lijeku: Protiv ovog rješenja se može izjaviti žalba Uredu za razmatranje žalbi (URŽ), putem Ugovornog organa direktno ili preporučenom poštanskom pošiljkom u roku od 5 (pet) dana od dana prijema Rješenja.

Dostavljeno:

1x Advokat Boris Mandić
1x komisija za nabavke
1x a/a

DIREKTOR

Elvir Salihović dip.ecc

E. Salihović



Transakcijski računi:

161 0250 007 190075 Raiffeisen bank d.d. BiH, filijala Tuzla
132 1300 309 179345 NLB Banka d.d. Tuzla, filijala Banovići
187 2000 000 044917 Postbank BH d.d. Sarajevo, filijala Živinice
154 3602 003 310866 Intesa Sanpaolo banka d.d. BiH
555 0530 049 467130 Nova banka AD Banja Luka, ekspozit. Tuzla

306 0450 000 163538 Hypo Alpe Adria bank Bosnia d.d.
140 4010 018 681113 Sberbank BH d.d. Sarajevo
186 0001 048 962098 Turkish Ziraat bank Bosnia d.d.
338 4402 212 197081 UniCredit banka d.d. Mostar

RMU.423-08