



ЈУ Матични музеј Херцеговине у Требињу

Стари град 59, 89101 Требиње, Република Српска, БиХ
ЈИБ: 4401353240004, матични број: 1196928
Тел: +387 59271060, факс: +387 59 271061
muzejhtr@gmail.com

Museum of Herzegovina in Trebinje, Stari grad 59, 89101 Trebinje, Republic of Srpska, BiH

**МУЗЕЈ ХЕРЦЕГОВИНЕ
ТРЕБИЊЕ**

Број: 1.263-5/23

Датум: 04.12.2023. године

На основу члана 100. став (3) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ бр. 39/14) у даљем тексту ЗЈН, директор ЈУ „Матични музеј Херцеговине у Требињу” као уговорни орган, одлучујући по основу жалбе Јасмине Кулачић, директора Derman Company, д.о.о. Зеница, заступаног по адвокату Аднану Хоџићу, запримљену код Уговорног органа ЈУ „Матични музеј Херцеговине у Требињу”, дана 04.12.2023. године, на тендерску документацију у поступку конкурентског захтјева за достављање понуда за „Грађевинско-занатски радови на санацији и адаптацији просторија сталне поставке „Атанасије Поповић” у Музеју Херцеговине у Требињу”, директор д о н о с и

**Р Ј Е Ш Е Њ Е
о усвајању жалбе**

Члан 1.

Жалба Derman Company, д.о.о. Зеница, заступаног по Аднану Хоџићу, адвокату из Зенице, у поступку конкурентског захтјева за достављање понуда за „Грађевинско-занатски радови на санацији и адаптацији просторија сталне поставке „Атанасије Поповић” у Музеју Херцеговине у Требињу”, за који је објављено Обавјештење о набавци број: 24674-7-3-1-3-1/23, дана 28.11.2023. године, на порталу Агенције за јавне набавке је основана, и као таква, се усваја.

Члан 2

Ово Рјешење је основ за предузимање радње исправљања и измјене Тендерске документације број: 24674-7-3-1-3-1/23 од 28.11.2023. године од стране Уговорног органа.

Члан 3.

Уговорни орган ће у складу са својим законским обавезама о предузетој радњи измјене обавијестити све потенцијалне учеснике у поступку, те ће ово Рјешење бити објављено на веб страници Уговорног органа www.muzejhercegovine.org.

Члан 4.

Усваја се захтјев жалиоца за накнаду трошкова за састављање жалбе у износу од 450,00 КМ сходно примјени тарифног броја 3. (непроцјењиви предмети у управном поступку) и члана 14. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката.

Члан 5.

Ово Рјешење ће бити достављено Derman Company, д.о.о. Зеница, заступаном по Аднану Хоџићу, адвокату из Зенице.

Образложење:

ЈУ „Матични музеј Херцеговине у Требињу” проводи конкурентски захтјев за достављање понуда за „Грађевинско-занатски радови на санацији и адаптацији просторија сталне поставке „Атанасије Поповић” у Музеју Херцеговине у Требињу”, покренутом Одлуком о покретању поступка јавне набавке бр: 1.263/23, од 10.11.2023. године.

Јавна набавка је спроведена путем конкурентског захтјева.

Процијењена вриједност јавне набавке без ПДВ-а износи 25.560,00 КМ.

Обавјештење о набавци број 24674-7-3-1-3-1/23, од 28.11.2023. године објављено је на Порталу јавних набавки истог дана.

Дана 30.11.2023. године Derman Company, д.о.о. Зеница поднијело је жалбу на тендерску документацију. Уговорни орган констатује да је жалба допуштена, изјављена од овлаштеног лица и благовремена.

У жалби је наведено да Уговорни орган поврјеђује Закон о јавним набавкама Босне и Херцеговине и подзаконске акте, нарушава права понуђача – жалитеља у предметној тендерској документацији. Тендерска документација сачињена је супротно одредбама Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине (члан 3., члан 45. и члан 46.).

Уговорни орган у својој тендерској документацији није дефинисао која се увјерења достављају када је у питању члан 45. став (1) тачка а) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине. Тачније, Уговорни орган није навео да се треба доставити и увјерење надлежног суда према сједишту правног лица да ли је кандидат/понуђач у кривичном поступку осуђен правоснажном пресудом за кривична дјела организираног криминала, корупцију, превару или прање новца, у складу с важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистран.

Жалбени навод се односи на тачку 3.1. а) и 3.2. тендерске документације:

Жалилац сматра да Суд Босне и Херцеговине је својим Актом од 21.05.2019. године обавијестио Агенцију да је у циљу уредности понуда а према члану 45. став (1) тачка а), у вези са ставом (2) тачка а) истог члана Закона, неопходно да сваки кандидат/понуђач кумулативно достави потврду Суда Босне и Херцеговине и потврду суда према сједишту правног лица, односно кандидата/понуђача, из разлога што није дефинисан Јединствени регистар на нивоу Босне и Херцеговине, у који би се уписивале правоснажне пресуде за осуђене за кривична дјела организираног криминала, корупције, преваре и прања новца. Стога, неопходно је да Уговорни орган у тендерској документацији пропише обавезу за кандидате/понуђаче да, у смислу одредбе члана 45. став (1) тачка а), у вези са ставом (2) тачка а) исте одредбе Закона, доставе увјерење Суда Босне и Херцеговине и суда према сједишту правног лица односно кандидата

понуђача. Према томе, кандидат/понуђач је дужан да достави увјерење издато од стране Суда БиХ и суда у надлежног према свом сједишту, из којег је видљиво да му у кривичном поступку није изречена правоснажна пресуда којом је осуђен за сва кривична дјела из члана 45. став (1) тачка а) Закона (видјети став Агенције за јавне набавке: (<https://www.iavnenabavke.gov.ba/hr/articles/154/који-суд-је-надлежан-да-издаје-увјерење-из-члана-45-став-2-тачка-а-закона-о-јавним-набавкама>)).

Чланом 2. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине прописано је: Тендерска документација је документација која садржи минимум јасних и одговарајућих информација у односу на изабрани поступак додјеле уговора, а објављује је или кандидатима/понудачима представља уговорни орган; ова документација укључује обавјештење о набавци, позив за доставу захтјева за учешће/понуда (почетних и коначних), техничке спецификације, критерије за квалификацију и избор најповољније понуде, нацрт или основне елементе уговора и друге релевантне документе и објашњења. Чланом 2. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, чија примјена је прописана одредбама члана 53. став (4) 3. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, прописано је: „Тендерска документација израђује се на начин да садржи све потребне податке који привредном субјекту омогућавају израду захтјева за учешће или понуде“. Чланом 3. став (1) наведеног Упутства прописано је: „Тендерска документација садржи све неопходне информације и појашњења који морају бит дефинисани јасно, на основу којих кандидати/понудачи могу припремити своје захтјеве за учешће/понуде.

Жалилац сматра да Уговорни орган није у тендерској документацији прописао обавезу достављања увјерења Суда Босне и Херцеговине и суда према сједишту правног лица, Уговорни орган није понуђачима дао све потребне информације које привредном субјекту омогућавају израду захтјева за понуде чиме је поступио супротно одредбама члана 2. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине и члана 2. став (1) и члана 3. став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда. На начин на који је поступио Уговорни орган, отвара се простор да Уговорни орган на субјективан начин оцјењује да ли достављени докази потврђују испуњеност услова из члана 45. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, односно, не може се на јасан, објективан и недвосмислен начин утврдити да ли понудач испуњава услове из члана 45. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине. Рјешавајући у истој ствари Уред за разматрање жаби одлучио је Рјешењем, број:

JH2-03-07-1-3407-7/22 од 29.12.2022. године.

Даље, Уговорни орган у својој тендерској документацији наводи као услов за квалификацију – способност обављања професионалне дјелатности, а у смислу члана 46. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине и тражи доказе који нису у складу са наведеним Законом. Дакле, Уговорни орган тражи да понуђач достави овјерену копију рјешења о регистрацији. Доказ о професионалној способности - доказ о регистрацији/актуелни извод из судског регистра не смије бити старији од три мјесеца рачунајући од дана достављања понуде. Жалилац сматра да је овим апсолутно

повријеђена одредба члана 46. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, те да ово може бити услов за техничку способност али не и квалификацијски документ.

Жалилац сматра да је тражењем ових доказа Уговорни орган повриједио одредбу члана 46. Закона о јавним набавкама у којој је јасно прописано да Уговорни орган може тражити само Рјешење о регистрацији. Дакле, не дозвољава се да Уговорни орган тражи и друге доказе. Одредбом члана 46. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине регулисано је сљедеће: „Уговорни орган у тендерској документацији може од кандидата/понуђача захтијевати да докажу своју регистрацију у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистровани или да обезбиједи посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези са предметом набавке.“

Жалилац истиче да, овако постављен захтјев Уговорног органа, у смислу старости наведених доказа, није у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, односно није у складу са најновијом праксом Уреда за разматрање жалби, као ни са Мишљењем Агенције за јавне набавке. Сходно истакнутом, овакав захтјев неопходно је оцијенити као неправилан и незаконит, те као такав уклонити из тендерске документације. Агенција за јавне набавке је по наведеном питању дала своје Мишљење бр. 03-02-1-1085-2/21 од 10.06.2021. године, гдје експлицитно наглашава и издваја сљедеће: „Оно што је битно додати је да Закон и подзаконски акти не одређују старост докумената из члана 46. Закона. Наиме, старост документације до три мјесеца не односи се на доказе из члана 46. Закона“.

Исто тако, рјешавајући у идентичној ситуацији, Уред за разматрање жалби заузео је став у Рјешењу број: ЈН2-01-07-1-1045-7/23 од 21.06.2023. године (Рјешење објављено на Порталу јавних набавки). Повриједивши горе наведене одредбе, Уговорни орган повриједио је и члан 3. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине. Имајући у виду наведену одредбу, у конкретном случају поступање Уговорног органа би нарушило основне принципе поступка јавних набавки, а то су правична и активна конкуренција, као и једнако и недискриминирајуће понашање према свим кандидатима и понуђачима у вези с предметом јавне набавке и њеном сврхом.

Разматрајући назначену жалбу уговорни орган је жалбене наводе оцијенио као основане, због чега је у складу са одредбом члана 100. ЗЈН одлучено као у диспозитиву. Поступајући по жалби и дјелујући у складу са наведеним чланом ЗЈН, уговорни орган доноси Рјешење о усвајању жалбе и истовремено предузима радњу исправљања на начин да ће измијенити тендерску документацију у складу са наводима из жалбе, те се овим Рјешењем мијењају сљедећи услови:

Под редним бројем 3. КВАЛИФИКАЦИОНИ УСЛОВИ:

- 3.1. Понуђач је дужан у сврху доказивања личне способности доказати да: (члан 45. Закона) умјесто: „Понуђач је дужан у сврху доказивања личне способности доказати да: (члан 45. Закона)
 - а) у кривичном поступку није осуђен правоснажном пресудом за кривична дјела организованог криминала, корупцију, превару или прање новца, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;

- б) није под стечајем или није предмет стечајног поступка, осим у случају постојања важеће одлуке о потврди стечајног плана или је предмет поступка ликвидације, односно у поступку је обустављања пословне дјелатности, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;
- в) је испунио обавезе у вези са плаћањем пензионог и инвалидског осигурања и здравственог осигурања, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или прописима земље у којој је регистрован;
- г) је испунио обавезе у вези са плаћањем директних и индиректних пореза, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован.

У сврху испуњавања услова из претходне тачке понуђачи требају доставити Изјаву овјерену код надлежног органа (орган управе или нотар) да се на њих не односе случајеви дефинисани тачком 3.1. од а) до г) тендерске документације. Изјава се доставља у форми утврђеној Анексом 4 конкурентског захтјева за прикупљења понуде.

Понуђач којем буде додијељен уговор обавезан је да достави сљедеће документе којима ће потврдити вјеродостојност дате изјаве из тачке 3.1.:

- а) Увјерење надлежног суда којим доказује да у кривичном поступку није изречена правоснажна пресуда којом је осуђен за кривично дјело учешћа у криминалној организацији, за корупцију, превару или прање новца;
- б) Увјерење надлежног суда или органа управе код којег је регистрован понуђач, којим се потврђује да није под стечајем, нити је предмет стечајног поступка, да није предмет поступка ликвидације, односно да није у поступку обустављања пословне дјелатности;
- в) Увјерење издато од стране надлежних институција којим се потврђује да је понуђач измирио доспјеле обавезе, а које се односе на доприносе за пензијско-инвалидско и здравствено осигурање;
- г) Увјерење издато од стране надлежних институција којим се потврђује да је понуђач измирио доспјеле обавезе у вези са плаћањем директних и индиректних пореза.”

треба да стоји: „Понуђач је дужан у сврху доказивања личне способности доказати да: (члан 45. Закона)

- а) у кривичном поступку није осуђен правоснажном пресудом за кривична дјела организованог криминала, корупцију, превару или прање новца, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;
- б) није под стечајем или није предмет стечајног поступка, осим у случају постојања важеће одлуке о потврди стечајног плана или је предмет поступка ликвидације, односно у поступку је обустављања пословне дјелатности, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;
- в) је испунио обавезе у вези са плаћањем пензионог и инвалидског осигурања и здравственог осигурања, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или прописима земље у којој је регистрован;
- г) је испунио обавезе у вези са плаћањем директних и индиректних пореза, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован.

У сврху испуњавања услова из претходне тачке понуђачи требају доставити Изјаву овјерену код надлежног органа (орган управе или нотар) да се на њих не односе случајеви дефинисани тачком 3.1. од а) до г) тендерске документације. Изјава се доставља у форми утврђеној Анексом 4 конкурентског захтјева за прикупљења понуде.

Понуђач којем буде додијељен уговор обавезан је да достави сљедеће документе којима ће потврдити вјеродостојност дате изјаве из тачке 3.1.:

- а) Увјерење Суда Босне и Херцеговине и Надлежног суда према сједишту правног лица односно кандидата понуђача којим доказује да у кривичном поступку није изречена правоснажна пресуда којом је осуђен за кривично дјело учешћа у криминалној организацији, за корупцију, превару или прање новца;
- б) Увјерење надлежног суда или органа управе код којег је регистрован понуђач, којим се потврђује да није под стечајем, нити је предмет стечајног поступка, да није предмет поступка ликвидације, односно да није у поступку обустављања пословне дјелатности;
- в) Увјерење издато од стране надлежних институција којим се потврђује да је понуђач измирио доспјеле обавезе, а које се односе на доприносе за пензијско-инвалидско и здравствено осигурање;
- г) Увјерење издато од стране надлежних институција којим се потврђује да је понуђач измирио доспјеле обавезе у вези са плаћањем директних и индиректних пореза.”

и под редним бројем 3.2. Тендерске документације умјесто: „**Способност за обављање професионалне дјелатности**”

Што се тиче способности за обављање професионалне дјелатности понуђачи морају бити регистровани за обављање дјелатности која је предмет јавне набавке.

У сврху доказивања професионалне способности понуђачи требају уз понуду доставити доказ о регистрацији у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистровани или да осигурају посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези с предметом набавке.

- ❖ За понуђаче из БиХ: Понуђач у сврху доказа о испуњавању услова из члана 46. Закона дужан је доставити доказ о регистрацији. **Актуелни извод из судског регистра.**
- ❖ За понуђаче чије је сједиште изван БиХ: Одговарајући документ који одговара захтјеву из члана 46. Закона, а који је издат од надлежног органа, све према важећим прописима земље сједишта понуђача/земље у којој је регистрован понуђач. Достављени докази се признају, без обзира на којем нивоу власти су издати.

Докази који се достављају морају бити оригинали или овјерене копије, с тим да датум издавања оригинала не може бити старији од 3 (три) мјесеца рачунајући од дана достављања понуде.”

треба да стоји: „**Способност за обављање професионалне дјелатности**”

Што се тиче способности за обављање професионалне дјелатности понуђачи морају бити регистровани за обављање дјелатности која је предмет јавне набавке.

У сврху доказивања професионалне способности понуђачи требају уз понуду доставити доказ о регистрацији у одговарајућим професионалним или другим регистрима земље у којој су регистровани или да осигурају посебну изјаву или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези с предметом набавке.

- ❖ За понуђаче из БиХ: Понуђач у сврху доказа о испуњавању услова из члана 46. Закона дужан је доставити доказ о регистрацији. **Актуелни извод из судског регистра или Рјешење о упису у судски регистар или потврду надлежног органа којом се доказује њихово право да обављају професионалну дјелатност, која је у вези с предметом набавке .**
- ❖ За понуђаче чије је сједиште изван БиХ: Одговарајући документ који одговара захтјеву из члана 46. Закона, а који је издат од надлежног органа, све према важећим прописима земље сједишта понуђача/земље у којој је регистрован понуђач. Достављени докази се признају, без обзира на којем нивоу власти су издати. **Докази који се достављају морају бити оригинали или овјерене копије."**

Уговорни орган ЈУ „Матични музеј Херцеговине у Требињу” ће Жалиоцу надокнадити тражене трошкове.

ПРАВНА ПОУКА:

Против овог Рјешења може се поднијети жалба, у року од 5 дана од дана пријема исте.

Достављено:

- „DERMAN COMPANY” д.о.о. Зеница посредством пуномоћника – адвоката;
- Аднан Хоџић, адвокат из Зенице;
- Одјељењу за рачуноводство;
- у предмет;
- а/а.

Директор Музеја Херцеговине у Требињу

Ивана Грујић

