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

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

24 -09- 2020

Број: ЈН2-02-07-1-2294-8/20
Бања Лука, 24.09.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „Нестро Петрол“ а.д. Бања Лука, број: 15931/20 од 26.08.2020.године, изјављене против Одлуке о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 2186/20 од 24.08.2020.године, Уговорног органа „Комуналне услуге“ а.д Приједор у Конкурентском захтјеву набавке роба *„набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивања, антифриз, течност за стакло и адитиве“*. На основу члана 93. став(8); и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), на сједници, вијећа одржаној дана 24.09.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба „Нестро Петрол“ а.д. Бања Лука, број: 15931/20 од 26.08.2020.године, изјављене против Одлуке о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 2186/20 од 24.08.2020.године, Уговорног органа „Комуналне услуге“ а.д Приједор у Конкурентском захтјеву набавке роба *„набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивања, антифриз, течност за стакло и адитиве“*, одбија се као **неоснована.**

2. **Одбија се** захтјев за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган „Комуналне услуге“ а.д Приједор (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлука о покретању поступка јавне набавке број: 1542/20 од 19.06.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **2850-7-1-3-3-3/20** од 22.06.2020.године.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: без броја од 06.07.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигле пет понуда, те да није било примједби на поступак отварања понуда.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о прегледу и оцјени понуда број: 2096/20 од 13.08.2020.године, у којем је након одржане е-аукције, дат приједлог да се донесе Одлука о избору најповољнијег понуђача „БГ Енерго Тим“ д.о.о. Приједор.

Уговорни орган донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 2103/20 од 13.08.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуке о избору најповољнијег понуђача, понуђач „Инвинг Инвест Инжињеринг“ д.о.о. Приједор, изјавио је жалбу број: 1714/20 од 17.08.2020.године.

Уговорни орган, рјешавајући жалбу понуђача „Инвинг Инвест Инжињеринг“ д.о.о. Приједор, донио је Одлуку о стављању ван снаге одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 2186/20 од 24.08.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуку о стављању ван снаге одлуке о избору најповољнијег понуђача, понуђач „Нестро Петрол“ а.д. Бања Лука (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 15931/20 од 26.08.2020.године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 03.09.2020.године.

Уговорни орган донио је Закључак број: 2185/20 од 24.08.2020.године којим је обустављен поступак јавне набавке.

У жалби Жалиоца се наводи:

Побијаном Одлуком о стављању ван снаге одлуке о избору најповољније понуде за „НАБАВКА РОБА - Набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве" Уговорни орган је након поновљене детаљне анализе приспијелих понуда елиминисао понуду понуђача Нестро Петрол из даље процедуре јавне набавке.
Жалбу улажемо због:
погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања
погрешне примјене материјалног права
Уговорни орган је путем Конкурентског захтјева расписао тендер за набавку роба - набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве, евиденцијски број набавке: 2850-7-1-3/20, Обавјештење о набавци бр. 2850-7-1-3-3-3/20 објављено на порталу јавних набавки 22.06.2020. године. године.
Након проведене е-аукције уговорни орган је додијелио уговор о набавци понуђачу „БГ Енерго Тим" д.о.о. Приједор.
Дана 13.08.2020. године запримили смо Одлуку бр. 2103/20 од 13.08.2020. године и Записника о прегледу и оцјени понуда бр. 2096/20 од 13.08.2020. године те на исту уложили жалбу бр. 15568/20 дана 18.08.2020.године.
Дана 24.08.2020. године запримили смо побијану Одлуку о стављању ван снаге одлуке о избору најповољније понуде за „НАБАВКА РОБА - Набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве" бр. 2186/20 од 24.08.2020.године.
У наведеној Одлуци Уговорни орган прихвата жалбени захтијев понуђача „Инвест Инвинг Инжењеринг" д.о.о. Приједор те елеиминише понуду Нестро Петрол-а из даље процедуре јавне набавке.
Понуда Нестро Петрол-а је одбачена јер не испуњава услове из члана 27.1 ТД у којем је наведено следеће „ Саставни дио ове тендерске документације је Нацрт оквирног споразума, у који су унијети сви елементи из тендереске документације. Понуђачи су дужни доставити Нацрт оквирног споразума у који су унијели податке из своје понуде, те парафирати све листове Нацрта оквирног споразума".
Према неведеном уговорни орган је елиминисао понуду Нестро Петрол-а јер у својој понуди на стр. 79 понуде у члану бр. 2 Нацрта оквирног споразума пропустио да унесе цијену понуђену у Анексу бр. 2.
Наводи Уговорног органа нису основани.
У цитираном члану бр. 2 наведено је
“Продавац продаје, а купац купује робе из члана 1. овог Споразума према Понуди број_____од _____2020.године, и измјењене понуде након поступка е-аукције проведеног _____,2020.године, која је саставни дио овог оквирног споразума. Укупна вриједност роба Износи_____КМ без ПДВ-а, односно_____КМ са урачунатим ПДВ.”
Тендерском документацијом од понуђача се захтијевало попуњавање свих података из своје понуде, обзиром да се у члану 2. јасно наводи „измјењене понуде након поступка е- аукције" из наведеног произилази логичан закључак понуђача Нестро Петрол да податак о износу понуде након поступка е аукције није познат у моменту подношења понуде.
Нестро Петрол је такође у члану 2. Нацрта оквирног споразума на страни бр. 79 понуде и на мјесту предвиђеном за попуњавање навео број понуде као и датум исте (бр. Понуде 12303/20 од 03.07.2020.).
Такође, самом овјером и потписом нацрта оквирног споразума Нестро Петрол је недвосмислено имао намјеру закључења оквирног споразума у случају одабира као најповољнијег понуђача. Сам назив

„нацрт" оквирног споразума говори о томе да ће остали битни елементи уговора као што су цијена, вриједност, трајање уговора бити накнадно попуњени расположивим подацима након проведене е аукције и окончања поступка.
Дакле, понуда „НЕСТРО ПЕТРОЛ" а.д. је попуњена у складу са свим расположивим подацима у моменту подношења понуде као и у складу са Тендерском документацијом и Уговорни орган је неосновано одбацио његову понуду.
Када је у питању жалбени навод да на стр. 80 понуде Нестро Петрол ад је пропустио да на мјесту Прилог понуда бр._____упише бој понуде испод члана 8 нацрта Оквирног споразума чињеница је да је пропуштено да се упише овај податак, међутим исти је податак уписан на стр. 79 понуде као и на страни бр. 19 понуде у Анексу 3 - образац за цијену понуде.
Из свега наведеног јасно је да приликом оцјене понуда није постојала могућност стварања забуне и могућност да се не идентификује број понуде и јасно је да се ради о маргиналном недостатку и пропусту који не утиче на цјеловитост и квалитет понуде.
Поступак набавке је строго формалан поступак али понуду што се тиче форме неприхватљивом чини ако је пропуштено да се уопште достави одређени акт или доказ тражен тендерском документацијом али не и одређен пропуст унутар документа ако се из садржаја цјелокупне понуде може јасно и недвосмислено утврдити да пропуст унутар документа не утиче на ваљаност понуде.
Због свега горе наведеног предлажемо да Уговорни орган, у складу са својим овлашћењима, побијану Одлуку поништи, утврди стварно чињенично стање тј. да је понуда „Нестро Петрол- а" а.д. квалификована и одговарајућа за даљи процес јавне набавке.
У случају да Уговорни орган оцијени да је жалба неоснована, дужан је да је у складу са Законом о јавним набавкама БиХ прослиједи Канцеларији за разматрање жалби са комплетним списом у законском року од 5 дана.
„НЕСТРО ПЕТРОЛ" а.д. Бања Лука захтјева од другостепеног органа да жалбу усвоји и поништи оспоравану одлуку и записник из разлога наведених у овој жалби, те наложи уговорном органу да настави предметни поступак јавне набавке у складу са Законом о јавним набавкама БиХ, подзаконским актима и предметном тендерском документацијом. и да у складу са чланом 105. Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", бр. 29/02, 12/04, 93/09 и 41/14) изврши поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којег одреди другостепени орган.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Дана 27.08.2020.године на протоколу предузећа путем редовне поште запримили смо жалбу понуђача "Нестро Петрол" АД Бања Лука на Одлуку бр.2186/20 од 24.08.2020.године о стављању ван снаге претходно донесене одлуке о избору најповољније понуде за "Набавку роба - Набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве" бр. 2103/20 од 13.08.2020.године и записника о прегледу и оцјени понуда бр. 2096/20 од 13.08.2020.године у поступку јавне набавке бр. 2850-7-1-3/20, а која се односи на конкурентски захтјев за доставу понуда за набавке роба - набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве".
По запримању предметне жалбе, Уговорни орган у складу са чл.100 став 5 ЗЈН БИХ и чланом 94.став 3 ЗЈН БИХ, поступајући по жалби је утврдио сљедеће:
1. Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.
2. Жалба је неоснована, те је Уговорни орган, у року од пет дана од датума запримања прослеђује Уреду/Канцеларији за разматрање жалби БиХ, са сљедећим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом у вези са поступком против којег је изјављена жалба и то:
Жалбени захтјев жалиоца "Нестро Петрол" АД Бања Лука на Одлуку бр.2186/20 од 24.08.2020.године о стављању ван снаге претходно донесене одлуке о избору најповољније понуде за "Набавку роба - Набавка уља за мотор и хидраулику, мјењаче и кочнице, масти за подмазивање, антифриз, течности за стакло и адитиве" бр. 2103/20 од 13.08.2020.године и записника о прегледу и оцјени понуда бр. 2096/20 од 13.08.2020.године у поступку јавне набавке бр. 2850-7-1-3/20 у коме жалилац тврди даје Уговорни орган погрешно и непотпуно утврдио чињенично стање и погрешно примијенио материјална права, јер га је поменутом Одлуком бр. 2186/20 од 24.08.2020.године дисквалификовао из даљње процедуре одабира најповољнијег понуђача.
Приговор се одбија.
Појашњење: .
Уговорни орган је по доношењу Одлуке о избору понуђача бр. 2103/20 од 13.08.2020.године запримио жалбе од два понуђача укључена у поступак јавне набавке бр. 2850-7-1-3/20 и то хронолошким редом :

- жалба понуђача "Инвинг Инвест Инжењеринг" д.о.о Приједор бр. 1714/20 од 17.08.2020.гопдине запримљена на протоколу Уговорног органа дана 17.08.2020.године у 11:25 часова,
- жалба понуђача "Нестро Петрол" АД Бања Лука бр. 15568/20 од 18.08.2020.године запримљена на протоколу Уговорног органа дана 19.08.2020.године у 08:20 часова.

Рјешавајући запримљене жалбе по редослиједу запримања Уговорни орган је Одлуком бр. 2186/20 ставио ван снаге претходну одлуку бр.2103/20 од 13.08.2020.године и дјелимично усвојио жалбу понуђача "Инвинг Инвест Инжењеринг д.о.о Приједор, те Одлуком бр. 2187/20 у потпуности усвојио жалбу понуђача "Нестро ПетроП" АД Приједор.

У својој жалби бр. 15931/20 од 26.08.2020. понуђач "Нестро Петрол" АД Бања Лука износи став да наводи Уговорног органа нису основани из разлога што је према жалиоцу његова понуда попуњена "у складу с свим расположивим подацима" у моменту подношења понуде, те да Уговорни орган није имао основ за елиминацију његове понуде приликом поновљеног поступка прегледа и оцјене понуда по жалбама учесника у процедури наведене јавне набавке.

Уговорни орган је неоспорно утврдио приликом поновљеног прегледа запримљених понуда да понуђач "Нестро Петрол" АД Бања Лука није доставио понуду у складу са захтијеваним у чл. 27.1 ТД из разлога што није попунио у потпуности Анекс бр.8- Нацрт оквирног споразума гдје је јасно наведено да „Саставни дио ове тендерске документације је Нацрт оквирног споразума, у који су унијети сви елементи из тендерске документације. Понуђачи су дужни уз понуду доставити Нацрт оквирног споразума у који су унијели податке из своје понуде, те парафирати све листове Нацрта оквирног споразума. "

Узимајући у обзир да су понуђачи БГ Енерготим д.о.о Приједор, Инвинг Инвест Инжењеринг д.о.о. Приједор и Тотал Траде д.о.о. Добој попунили наведени анекс у складу са захтијеваним наводом из поменутог члана тендерске документације сматрамо да наводи жалиоца "Нестро Петрол" АД Бања Лука нису тачни.

Што више и други понуђач- "Брчко Гас" д.о.о. Брчко који је Одлуком бр.2186/20 елиминисан из даљег поступка јавне набавке због истог прекршаја, није улагао жалбу на наведену одлуку у законом допуштеном року, индиректно признајући тиме да његова понуда није дата у складу са чланом 27.1 тендерске документације.

Обзиром да је поступак јавне набавке строго формални поступак како је наведено и у жалби жалиоца, те да је наведеним чланом јасно прописан начин попуњавања Анекса бр.8 -Нацрта оквирног споразума, Уговорни орган сматра да не постоји простор за интерпретације наведеног члана у смислу маргиналног недостатка и поступку који не утиче на цјеловитост и квалитет понуде и да би усвајање жалбе бр. 15931/20 од 26.08.2020.године поднесене од стране жалиоца "Нестро Петро" АД Приједор било у супротности са наведеним одредбама тендерске документације те да би створило правни основ да остали понуђачи укључени у овај поступак јавне набавке изјаве жалбе на утврђивање чињеничног стања у поступку јавне набавке.

С обзиром на изложено, приједлог је да Уред/Канцеларија за разматрање жалби БиХ, након проведеног поступка, предметну жалбу у складу са чл.л 11 став (1) тачка ц) одбије као неосновану.

У одговору на жалбу изабрани понуђач „БГ Енерго Тим" д.о.о. Приједор наводи:

Понуђач "БГ ЕНЕРГО-ТИМ" д.о.о. Приједор је дана 08.09.2020.године од Канцеларије за разматрање жалби Филијала Бања Лука, запримио Обавјештење о вођењу поступка по жалби број горњи од 03.09.2020.године. У складу са чл. 94. став 3) Закона о јавним набавкама БГ ЕНЕРГО-ТИМ д.о.о. Приједор Канцеларији за разматрање жалби, достављамо изјашњење на жалбу жалиоца „Нестро Петрол" д.о.о. Бања Лука изјављену на Одлуку број 2186/20 од 24.08. о стављању ван снаге одлуке о избору бр.2103 од 13.08.2020.године и Записника о прегледу и оцјени понуда број 2096/20 од 13.08.2020.године.

Жалилац у жалби истиче да исту улаже због погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања те погрешне примјене материјалног права.

Жалилац такође истиче да је његова понуда попуњена у складу са тендерском документацијом иако не оспорава да је на страници 80 пропустио да упише број понуде.

Жалба жалиоца Нестро Петрол д.о.о. Бања Лука је у потпуности неоснована.

На страни 13 под тачком 27- Нацрт оквирног споразума ТД наведено је да:

„Саставни дио ове тендерске документације је Нацрт оквирног споразума, у који су унијети сви елементи из тендерске документације. Понуђачи су дужни уз понуду доставити Нацрт оквирног споразума у који су унијели податке из своје понуде, те парафирати све листове Нацрта оквирног споразума.

Како понуђач Нестро Петрол АД Бања Лука није попунио Нацрт оквирног споразума у складу са тачком 27 ТД тј није унио податке из своје понуде, понуда истог не задовољава услове које је УО дефинисао у ТД те је иста требала бити одбачена као непотпуна у складу са чланом 68 став 4 под и) ЗЈН.
Не попуњавање Нацрта Уговора на начин који је захтијеван тендерском документацијом се не може сматрати мањом грешком јер је поступак јавне набавке строго формалан поступак , који има за циљ да је јавна средства троше на најефикаснији могући начин, при томе је обавеза Уговорног органа да омогући једнак третман свим учесницима поступка, без било какве дискриминације сваког од учесника, због чега је прописан облик и садржај тендерске докуметације, која дефинише услове за квалификацију кандидата у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихове техничке и професионалне способности, те стим у вези све оно што Уговорни орган пропише у тендерској документацији, мора то и да поштује у фази прегледа и оцјена свих пристиглих понуда и да у складу са чланом 68 став 4 под и) одбаци све понуде које нису потпуне, односно које НИСУ испуниле све захтјеве прописане тендерском документацијом.
Стога, неоспорно је да понуда понуђача Нестро Петрол д.о.о. Бања Лука није у складу са захтјевима уговорног органа наведених у Тендерској документацији, те је уговорни орган је донио исправну и основану одлуку о додјели уговора БГ ЕНЕРГО-ТИМ д.о.о. Приједор што даље имплицира да је предметна жалба жалиоца Нестро Петрол д.о.о. Бања Лука неоснована.
Сходно напред наведеном, предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби жалбу жалиоца "Нестро Петро" д.о.о. Бања Лука у цјелости одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлука о покретању поступка јавне набавке број: 1542/20 од 19.06.2020.године
- Обавјештење о набавци број: 2850-7-1-3-3-3/20 од 22.06.2020.године.
- Тендерску документацију број протокола: 1551/20 од 22.06.2020.године,
- Записник о прегледу и оцјени понуда број: 2096/20 од 13.08.2020.године,
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 2103/20 од 13.08.2020.године,
- Одлуку о стављању ван снаге одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 2186/20 од 24.08.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 2260/20 од 01.09.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у Тендерску документацију, Записник и Одлуке те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **неоснована.**

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган погрешно и непотпуно утврдио чињенично стања, јер је понуду Жалиоца „НЕСТРО ПЕТРОЛ" а.д. Бања Лука оцијенио неприхватљивом из разлога што Жалилац није попунио податке који су предвиђени у члану 2. Нацрта Оквирног споразума, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **неоснован.**

Вијеће овог органа извршило је увид у тендерску документацију у којој је тачком 27.1 између осталог прописано: *„Понуђачи су дужни уз понуду доставити Нацрт оквирног споразума у који су **унијели податке из своје понуде, …..**“*
Дакле, наведеном тачком је прецизно прописана обавеза понуђача, Жалилац ако је имао нејасноћа поводом ове тачке тендерске документације имао је могућност да у складу са одредбама члана 56. ЗЈН БиХ од Уговорног органа затражи појашњење предметне тачке ТД, и члана 2. Нацрта оквирног споразума.

У конкретном случају, вијеће овог органа је неспорно утврдило да је Жалилац на странама 28 и 29. понуде доставио Нацрт оквирног споразума, у којем у члану 2. нису попуњени сви захтијевани подаци, те с тим у вези Жалилац није поступио у складу са тачком 27.1 тендерске документације, чиме је повредио одредбе члана 57. став(1) Закона о јавним набавкама, у којем је прописано да у поступку јавне набавке понуђач се придржава захтјева и услова из тендерске документације.

Ово вијеће указује да је поступак јавне набавке формалан поступак, те свако, па и најмање непоштивање законом прописане форме достављене понуде чини исту неприхватљивом. Како је у смислу Закона о јавним набавкама, понуда прихватљива када је поднесе квалификовани понуђач и када испуњава све обавезне спецификације и захтјеве које је навео уговорни орган у тендерској документацији, то изостанак једног захтјева наведеног у тендерској документацији, исту чини неквалификованом.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка ц) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбија се захтјев за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка.

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни управни акт. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
дипл. правник Марко Колобарић

Достављено:

- „Нестро Петрол“ а.д. Бања Лука,
- „Комуналне услуге“ а.д Приједор
- „БГ Енерго Тим“ д.о.о. Приједор.
- евиденцији,
- а/а