



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07.1-2408-10/20.
Сарајево, 24.09.2020. године.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача "БТГ" д.о.о. Томиславград, изјављена против Одлуке о избору најповољнијег понуђача ЛОТ 2 број: 11-03-26-821-16/20. од 27.07.2020. године, у поступку јавне набавке укапљени нафтни плин (ЛПП), уговорног органа Министарство одбране БиХ, на основу члана 104. и члана 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број: 39/14 од 19.05.2014. године) и члана 193. став 2. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" број: 29/02., 12/04, 93/09. и 41/13.) на сједници Вијећа одржаној 24.09.2020. године донесено је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја.

Поништава се акт уговорног органа Министарство одбране БиХ:

- **Одлука о избору најповољнијег понуђача ЛОТ 2 број: 11-03-26-821-16/20. од 27.07.2020. године.**

Предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.

Усваја се захтјева жалиоца/понуђача "БТГ" д.о.о. Томиславград, за поврат средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 1.666,66 КМ.

О б р а з л о ж е њ е

Уговорни орган је покренуо је поступак јавне набавке укапљеног нафтног плина (ЛПП) који је објавио на Порталу јавних набавки, број обавјештења: 723-1-1-75-3-123/20. од 28.04.2020. године.

Понуђач "БТГ" д.о.о. Томиславград поднио је жалбу број: 172/20. од 17.08.2020. године, која је запримљена код овог органа 10.09.2020. године, против Одлуке о избору најповољнијег понуђача ЛОТ 2 број: 11-03-26-821-16/20. од 27.07.2020. године, у поступку јавне набавке укапљени нафтни плин (ЛПП), уговорног органа Министарство одбране БиХ.

Жалилац је своју жалбу засновао на следећим жалбеним наводима:

1. Тачком 8.3. тендерске документације је прописано:

- Понуда за сваки лот се пакује у посебној коверти, која се опет заједно пакује у једну заједничку коверту или пакет или посебно аз сваки лот. Уколико се одкази о квалификацији за више лотова достављају у посебној коверти, понуђач је дужан ту коверту и коверте са понудама за све лотове

доставити у једној заједничкој коверти, на којој ће бити изричито написано шта је садржај те коверте.

Понуђач "Супер петрол" д.о.о. Бања Лука је доставио понуду за ЛОТ 1, 2 и 3. Како је понуђач "Супер петрол" д.о.о. Бања Лука доставио понуде за више ЛОТ-ова, то је исти имао обавезу за сваки ЛОТ доставити у засебној коверти.

Тачком 8.1.1. ТД је прописано да су понуђачи обавезни да припреме понуде у складу са условима који су утврђени у овој тендерској документацији. Понуде које нису у складу са овом тендерском документацијом ће бити одбачене као неприхватљиве, све у складу са чланом 68. Закона. С обзиром да је понуђач "Супер петрол" д.о.о. Бања Лука доставио понуде за 3 ЛОТ-а у једној коверти, умјесто за сваки ЛОТ посебно те му је понуда морала бити одбачена као неприхватљива.

Тачком 8.3.2. тендерске документације је прописано да коверта или пакет са понудом се доставља на адресу уговорног органа из тачке 1.1. тендерске документације. На коверти или пакету понуде мора бити назначено:

- Назив и адреса уговорног органа;
- Назив и адреса понуђача у лиjevом горљем углу коверте;
- Евиденцијски број набавке;
- Назив предмета набавке, односно лота на који се понуда односи;
- Назнака "не отварај" до ____ 2020. године до ____ сати.

Увидом у понуду понуђача "Супер петрол" д.о.о. Бања Лука те прегледм коверте у којој је иста достављена, утврдили смо да понуђач није испоштовао прописано у тачки 8.3.2. тендерске документације. Наиме, на коверти нису означени ЛОТ-ови на које се понуда односи, а тендерском документацијом је изричито написано на коверти да мора бити назначено те му је због тог пропуста понуда морала бити одбачена као неприхватљива.

Жалилац тражи од овог органа да жалбу усвоји и поништи оспоравани акт уговорног органа, а актом број: ЈН2-01-07-1-2412-5/20. од 21.09.2020. године, захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 1.666,66 КМ.

Уговорни орган је актом број: 11-03-26-821-45/20. од 07.09.2020. године заједно са изјашњењем доставио је овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних предпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалилаца, како би се уопште приступило њеном рјешавању, а односе се на условљене предпоставке у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама, односно на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлаштене особе.

Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана.

Овај орган је размотрио жалбе и стање у спису, те утврдио следеће неспорне и релевантне чињенице:

- Одлуком о покретању поступка јавне набавке број: 11-03-26-821-2/20. од 07.04.2020. године, покренут је поступак јавне набавке укапљеног нафтног плина, чија је процјењена вриједност 726.598,71КМ без ПДВ-а;
- Тендерском документацијом број: 11-03-26-821-3/20 од траван 2020. године, прописани су услови и поступак предметне набавке; планирано закључивање оквирног споразума на три године са више понуђача;

- Према Записнику о раду и оцјени понуда број: 11-03-26-821-14/20. од 24.07.2020. године, за ЛОТ 2 је стигло шест прихватљивих понуда;
- Одлуком о избору најповољнијег понуђача број: 11-03-26-821-15/20. од 27.07.2020. године, изабран је "Супер-Петрол" д.о.о. Бања Лука, чија укупна цијена понуде за ЛОТ 2 износи 12.633,60 КМ без ПДВ-а.

У вези предње наведеног жалбеног навода овај орган је увидом у предметну тендерску документацију утврдио да је уговорни орган тачком 8.3.3. прописао следеће:

- Ако понуђач доставља понуде за више лотова, може документе који су заједнички за више лотова, може документе који су заједнички за више лотова доставити на један од следећих начина:
 - У посебној коверти на којој ће јасно назначити да доставља доказе за квалификацију или
 - Уз понуду која је прва по редослиједу лотова на који се пријављује (у другим понудама доставља само обичне копије уз назнаку да је оригинал уз понуду за Лот____) или
 - Посебно уз сваки лот.

Понуда за сваки лот се пакује у посебној коверти, које се опет заједно пакују у једну заједничку коверту или пакет или посебно за сваки лот. Уколико се докази о квалификацији за више лот-ова достављају у посебној коверти, понуђач је дужан ту коверту и коверте са понудама за све лотове доставити у једној заједничкој коверти, на којој ће бити изричито написано шта је садржај те коверте.

Тачком 8.3.2. тендерске документације прописано је следеће:

- Коверта или пакет са понудом се доставља на адресу уговорног органа из тачке 1.1. тендерске документације. На коверти или пакету понуде мора бити назначено:
 - Назив и адреса уговорног органа,
 - Назив и адреса понуђача у лијевом горњем углу коверте,
 - Евиденцијски број набавке,
 - Назив предмета набавке, односно лота на који се понуда односи,
 - Назнака "не отварај" до _____ 2020. године до _____ сати.

У свом изјашњењу уговорни орган наводи да: "....,Тачком 8.3.3. тендерске документације, прописани су следећи услови:

- Ако понуђач доставља понуде за више лотова, може документе који су заједнички за више лотова, може документе који су заједнички за више лотова доставити на један од следећих начина:
 - У посебној коверти на којој ће јасно назначити да доставља доказе за квалификацију или
 - Уз понуду која је прва по редослиједу лотова на који се пријављује (у другим понудама доставља само обичне копије уз назнаку да је оригинал уз понуду за Лот____) или
 - Посебно уз сваки лот.

Понуда за сваки лот се пакује у посебној коверти, које се опет заједно пакују у једну заједничку коверту или пакет или посебно за сваки лот. Уколико се докази о квалификацији за више лот-ова достављају у посебној коверти, понуђач је дужан ту коверту и коверте са понудама за све лотове доставити у једној заједничкој коверти, на којој ће бити изричито написано шта је садржај те коверте.

Увидом у понуду изабраног понуђача "Супер-Петрол" д.о.о., овај орган је утврдио да је изабрани понуђач доставио оригинал и копију понуде за све лот-ове у једној заједничкој коверти.

Напријед наведена одредба из тачке 8.3.3. тендерске документације односи се на могућност достављања понуда за више лотова, а исто је прописано и чланом 12. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда, и у наведеним одредбама користи се модални глагол "може", односно предметном тендерском документацијом нигдје није прецизирано да се понуда не може доставити заједно за све лот-ове предметне набавке у једној коверти. Уговорни орган констатује сљедеће да је понуда уредно увезана, опечаћена (тако да није могуће накнадно вађење или улагање докумената), на којој је назначено да садржи документе за ЛОТ 1., 2., и 3. Такође, утврђено је да понуда садржи сва документа тражена тендерском документацијом за наведене лотове, те ће могуће за сваки достављени документ из понуде недвосмислено утврдити припадност одговарајућем лот-у. Сходно томе начин на који је достављена понуда ни на који начин не утиче на ваљаност достављене понуде.

С обзиром да је у тачки 8.1.1. ТД наведен да ће понуда бити одбачена као неприхватљива у случајевима дефинисаним чланом 68. Закона о јавним набавкама, то уговорни орган поновним увидом у понуду није утврдио ниједан разлог због којег би иста могла бити одбачена према наведеном члану Закона. С тим у вези уговорни орган је закључио, да је понуђач "Супер-Петрол" д.о.о. Бања Лука испунио потребне услове дефинисане тачком 8. ТД за Лот 1, јер је доставио сву тражену документацију на начин који ничим не утиче на ваљаност достављене понуде.

Тачком 8.3.2. тендерске документације прописано је следеће:

- Коверта или пакет са понудом се доставља на адресу уговорног органа из тачке 1.1. тендерске документације. На коверти или пакету понуде мора бити назначено:
 - Назив и адреса уговорног органа,
 - Назив и адреса понуђача у лијевом горњем углу коверте,
 - Евиденцијски број набавке,
 - Назив предмета набавке, односно лота на који се понуда односи,
 - Назнака "не отварај" до _____ 2020. године до _____ сати.

Увидом у понуду изабраног понуђача те прегледом коверте којом је иста достављена овај орган је утврдио да је на коверти наведено сљедеће:

- ✓ Назив и адреса овог уговорног органа
- ✓ Назив и адреса понуђача "Супер Петрол" д.о.о. Краља Алфонса XIII бр. 8, 78 000 Бања Лука
- ✓ Евиденцијски број набавке и то: 11-03-26-821-3/20
- ✓ Назив предмета набавке и то: "Јавна набавка роба-Укапљени нафтни плин (ЛПГ) путем отвореног поступка, назнака "НЕ ОТВАРАЈ" до 16.06.2020. године до 12 сати.

Узимајући у обзир чињеницу да је предметна набавка подијељена на ЛОТ-1, ЛОТ-2, ЛОТ-3, те да је иста објављена под истим евиденцијским бројем и под истим називом тендерске документације "Јавна набавка роба-Укапљени нафтни плин (ЛПГ) путем отвореног поступка", овај орган је утврдио да се недвосмислено може утврдити да се изабрани понуђач пријавио на све ЛОТ-ове".

Имајући у виду предње наведено изјашњење уговорног органа, овај орган цијени да је неприхватљиво изјашњење уговорног органа у коме наводи да је потенцијалним

кандидатима/понуђачима остављена могућност да своје понуде достављају на начин како то они желе, јер је уговорни орган тај који прописује услове поступка набавке и на јасан начин даје упуте како требају потенцијални кандидати/понуђачи поступати приликом припреме и доставе понуда, како у каснијој фази односно фази евалуације понуда не би дошло до субјективног и двојаког тумачења захтјева наведених у предметној тендерској документацији, а што би за посљедицу имало неједнак третман понуђача. Преме томе, како изабрани понуђач је своје понуде доставио за ЛОТ-ове 1., 2., и 3., то је исти био у обавези да поступи у складу са захтјевом уговорног органа дефинисаним у тачки 8.3. предметне тендерске документације.

Такође, уговорни орган је тачком 8.3.2. тендерске документације прописао да на коверти или пакету понуде морају назначити назив предмета набавке, односно лота на који се понуда односи, па је с тим у вези неприхватљиво изјашњење уговорног органа у коме наводи да: "Узимајући у обзир чињеницу да је предметна набавка подијељена на ЛОТ-1, ЛОТ-2, ЛОТ-3, те да је иста објављена под истим евиденцијским бројем и под истим називом тендерске документације "Јавна набавка роба-Укапљени нафтни плин (ЛПГ) путем отвореног поступка", овај орган је утврдио да се недвосмислено може утврдити да се изабрани понуђач пријавио на све ЛОТ-ове", јер на овај начин уговорни орган одступа од својих захтјева те својим слободним тумачењем понуђаче доводи у заблуду и неједнак третман у односу на оне понуђаче који су поступили у складу са захтјевом уговорног органа. Закон о јавним набавкама је дефинисано да је поступак јавне набавке строго формалан поступак који садржи низ форми које морају да се испуне како би понуђачи задовољили тражене услове тендерском документацијом те свако погрешно достављање или недостављање захтјева податка чини повреду поступка јавне набавке. **Жалбени навод је основан.**

У поновном поступку уговорни орган је у обавези да уважавајући ставове овог органа изврши поновну евалуацију пристиглих понуда, затим донесе правилну и закониту одлуку, те предметни поступак настави у складу са Законом о јавним набавкама, подзаконским актима и предметном тендерском документацијом.

Поврат уплаћених средстава у износу од 1.666,66 КМ ће се извршити посебним актом, у складу са чланом 108. став 7. ЗЈН и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроли и поврата накнада ("Сл. гласник БиХ", број 86/14.).

Имајући у виду предње, жалба је основана, те је на основу члана 230. став 2. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 KM.



ПРЕДСЈЕДНИК ВЈЕЋА

Драгана Шобот
Драгана Шобот

Доставити:

- "БТГ" д.о.о. Томиславград
Коло бб
80240 Томиславград,
- Министарство одбране БиХ
Хамдије Крешевљаковића број 98
71 000 Сарајево,
- евиденцији,
- а/а.

