



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2203-7/20
Мостар, 24.9.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби понуђача ПЕТРОЛ-П д.о.о. Бихаћ од 14.8.2020.год. изјављену на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке горива бр.5-1-1-03-Пон/20 од 5.8.2020.год. уговорног органа ЈКП Водовод д.о.о. Цазин, на основу члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14) и члана 230. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ“ бр.29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16) на сједници Вијећа II одржаној 24.9.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
Поништава се предметна Одлука о поништењу поступка бр.5-1-1-03-Пон/20 од 5.8.2020.год. и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
2. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 800,00 КМ извршиће се посебним актом овог органа.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, ЈКП Водовод д.о.о. Цазин (у даљем тексту: Уговорни орган) је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке горива бр.5-1-1-03-Пон/20 од 5.8.2020.год. (Обавјештење о набавци бр.1169-1-1-99-3-29/20, објављено на Порталу јавних набавки 27.4.2020.год.).

Понуђач, ПЕТРОЛ-П д.о.о. Бихаћ (у даљем тексту: Жалилац), дана 14.8.2020.год. изјављује жалбу на наведену Одлуку о поништењу поступка уговорном органу, који исту као неосновану, заједно са Изјашњењем на жалбу (од 21.8.2020.год.) прослијеђује Канцеларији за разматрање жалби БиХ.

2. У складу са чланом 109. ЗЈН, жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.

Жалба је основана.

3. Жалилац захтијевајући поништење предметне Одлуке о поништењу поступка у жалби наводи да је у конкретном поступку набавке уговорни орган донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача у којој као најповољнијег понуђача одабере Рез д.о.о. Цазин. Незадовољан таквом одлуком, понуђач Петрол-П д.о.о. Бихаћ је изјавио жалбу сматрајући да понуда понуђача Рез д.о.о. Цазин није прихватљива, те да је исти требао бити дисквалифициран из поступка. Уред за разматрање жалби, филијала Мостар Рјешењем број

: JH2-0307-1-1375-9/20 од 09.07.2020 усваја жалбу понуђача Петрол-П д.о.о. Бихаћ, оцјењује понуду понуђача Рез д.о.о. неприхватљивом, те враћа предмет уговорном органу на поновни поступак. Увидом у детаљно образложење рјешења УРЖ-а које је коначно и извршно јасно је и видљиво да УРЖ даје упуту Уговорном органу истичући: „Уговорни орган ће у поновном поступку окончати поступак предметне набавке у складу са ставовима предметног рјешења и законским и поџаконским прописима из области јавних набавки.“ Међутим, уговорни орган, на основу споменутог Рјешења, умјесто да изврши дисквалификацију понуђача Рез д.о.о. Цазин, те донесе одлуку којом ће изабрати као најповољнијег понуђача Петрол-П д.о.о., доноси Одлуку о поништењу поступка број 5-1-1-1-03-Пон/20 наводећи слиједеће: „Полазећи од приговора који је Уред уважио као основан уговорном органу није преостало ништа друго него покренути управни спор, против наведеног Рјешења, јер сматрамо став Уреда апсолутно неприхватљив и некоректан, због чега је одлучено као у диспозитивну ове Одлуке.“ Жалилац истиче да се уговорни орган оглушио на инструкције и ставове другостепеног органа, чије је рјешење коначно и извршно, те чијих инструкција се уговорни орган морао придржавати приликом доношења поновне одлуке, при чему само образложење уговорног органа којим сматра ставове другостепеног органа неприхватљивим и некоректним, нема упориште у законској легислативи, те оваквим понашањем исти доводи у питање постојања правног система. Дакле, из свега наведеног, јасно је да се уговорни орган оглушио на рјешење другостепеног органа и супротно Закону о управном поступку, али и осталим законским актима донио нову одлуку која је супротна ставовима другостепеног органа, при чему је покретање управног спора је законско дозвољена радња, те уговорни орган има апсолутно право покренути управни спор уколико сматра да су му права повријеђена, међутим како је рјешење другостепеног органа коначно и извршно покретање управног спора не може обуставити поступак, те је сасвим јасно да је исти требао донијети одлуку да изврши дисквалификацију понуђача Рез д.о.о., те као најповољнијег понуђача изабере жалиоца.

Поред тога жалилац наглашава да ожалбена Одлука о поништењу поступка није заснована на одредбама члана 69. став (2) ЗЈН.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу сматра да УРЖ у свом Рјешењу бр. JH2-03-07-1-1375-9/20 није дао ваљано образложење у којем дијелу је уговорни орган повриједио закон или подзаконски акт, него је само прихватио наводе жалитеља као основане, како Уред мора ваљано образложити и дати појашњење свим странама у поступку које су повреде материјалне или процесне природе учињене и како. Како наведено Рјешење није у складу са законом јер диспозитив рјешења не садржи рокове из члана 199. став 4. ЗУП-а, нити је дато образложење у складу са чланом 200. став 2. и 3. ЗУП-а БиХ, уговорни орган није био у могућности поступити по истом. Рјешење без образложења, рјешење које не садржи утврђене чињенице, ни релевантне правне прописе није ваљано рјешење. Уговорни орган у овом поступку користи законита и дозвољена средства (право на тужбу) за заштиту својих права, јер је Суд БиХ надлежан да утврди да ли се УРЖ при доношењу рјешења, вођењу поступка и одлучивању руководио начелом законитости и да ли је водио рачуна о томе да остварење права странака буде у складу са прописима. Заштита странака на судском нивоу представља једно од признатих основних начела закона, те полазећи од тога да је тужбени захтјев усмјерен на поништење Рјешења УРЖ-а, број: JH2-03-07-1-1375-9/20, због самог поступка набавке и поступања свих страна у том процесу, уговорни орган је поништио

поступак набавке, имајући у виду да се управни спор по тужби у поступку јавне набавке води по хитном поступку.

Увидом у ожалбену Одлуку о поништењу поступка, утврђено је да се уговорни орган приликом њеног доношења позива на одредбе члана 70. ЗЈН (дакле не на одредбе члана 69. став (2) ЗЈН које се односе на могуће разлоге поништења поступка) и Рјешење овог органа бр. ЈН2-03-07-1-1375-9/20 од 9.7.2020.год., наводећи да је УРЖ донио дато Рјешење којим је поништио Одлуку о избору најповољнијег понуђача од 27.5.2020.год. и предмет вратио уговорном органу на поновни поступак, те «Полазећи од приговора које је Уред уважио као основан, уговорном органу није преостало ништа друго него покренути управни спор против наведеног Рјешења, јер сматрамо став Уреда апсолутно неприхватљивим и некоректним, због чега је одлучено као у диспозитиву ове Одлуке.»

Увидом у предметни спис, утврђено је да је овај орган дана 9.7.2020.год. поступајући по жалби понуђача Петрол-П д.о.о. Бихаћ, изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача у предметном поступку јавне набавке горива бр.5-1-1-1-03/20 од 27.5.2020.год. (Рез д.о.о. Цазин), донио Рјешење бр. ЈН2-03-07-1-1375-9/20, којом је жалбу усвојио, поништио дату Одлуку (утврђујући основаност једног од навода којим је жалилац оспоравао прихватљивост понуде изабраног понуђача), и у коме је у упуту уговорном органу истакао: «Уговорни орган ће у поновном поступку окончати поступак предметне набавке, у складу са ставовима предметног рјешења и законским и подзаконским прописима из области јавних набавки.»

Сходно утврђеним чињеницама, предмтна жалба се сматра основаном. Наиме, сходно члану 111. став (13) ЗЈН рјешења овог органа су коначна и извршна, док сходно члану 115. став (1) ЗЈН, уговорни орган и остали учесници спора, против одлука УРЖ-а могу покренути управни спор пред Судом БиХ. Дакле, у конкретној ситуацији, након запримања Рјешења бр. ЈН2-03-07-1-1375-9/20, уговорни орган, иако је покренуо управни спор побијајући дато рјешење, био је у обавези поступити по упутама овог органа из споменутог рјешења, наставити поступак, односно утврдити да ли у конкретној ситуацији постоје (друге) прихватљиве понуде (или не), те окончати поступак на начин предвиђен одредбама члана 69. ЗЈН. Умјесто тога, уговорни орган поништава поступак позивањем на одредбе члана (70.) ЗЈН који не представља правни основ за поништење поступка јавних набавки.

С тим у вези, уговорни орган ће у поновном поступку, окончати поступак предметне набавке сходно одредбама члана 69. ЗЈН, односно у складу са ставовима овог органа из рјешења и законским и подзаконским прописима из области јавних набавки.

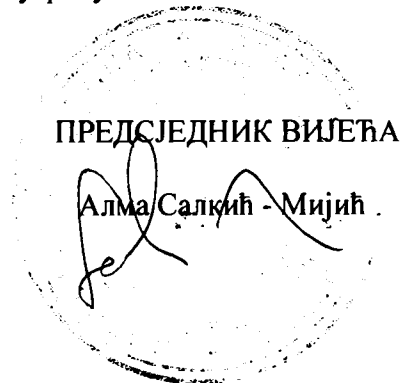
У разматраном контексту напомиње се да ЗЈН предвиђа прекршајну одговорност уговорног органа, сходно одредбама члана 116. ЗЈН, уколико исти не изврши рјешење овог органа.

Имајући у виду наведено, овај орган је основом члана 93. став (7) и члана 111. став (1) тачка д) ЗЈН и члана 230. став (2) Закона о управном поступку одлучио као у изреци Рјешења.

4. Поврат уплаћене накнаде покретања жалбеног поступка у износу од 800,00 КМ извршиће се посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ бр. 86/14).

Поука о правном лијеку:

Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Доставити:

- ПЕТРОЛ-П д.о.о. Бихаћ
- ЈКП Водовод д.о.о. Цазин
- а/а