BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1946-11//20

Mostar: 24.09.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, postupajući po žalbi ponuditelja „EU Explosive" d.o.o. Zenica, izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj: 03-5725/20 od 23.07.2020. godine u postupku javne nabave – Praškasti eksploziv, ugovornog tijela JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, ZD RMU Đurđevik d.o.o. Đurđevik, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća II održanoj dana 24.09.2020. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba ponuditelja „EU Explosive" d.o.o. Zenica, izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj: 03-5725/20 od 23.07.2020. godine u postupku javne nabave – Praškasti eksploziv, ugovornog tijela JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, ZD RMU Đurđevik d.o.o. Đurđevik, **i poništava se:**

   - Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj: 03-5725/20 od 23.07.2020. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak

2. **Usvaja se** zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka žalitelju u iznosu od 3.500,00 KM

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, ZD RMU Đurđevik d.o.o. Đurđevik (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) donijelo je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja broj:

u postupku javne nabave – Praškasti eksploziv. Obavijest o nabavi broj: 350-1-1-383-3-172/20 od 02.06.2020. godine objavljeno na Portalu javnih nabava.

Na navedenu Odluku žalbu je izjavio ponuditelj „EU Explosive" d.o.o. Zenica, (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorno tijelo proslijedilo ovom tijelu, u skadu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama, kod kojeg je zaprimljena dana 03.08.2020. godine.
Navedena žalba kompletirana je uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 19.08.2020. godine

Žalitelj u žalbi navodi da izjavljuje žalbu na Odluku br.: 03-5725/20 od 23.07.2020. o izboru najpovoljnijeg ponuđača za javnu nabavku robe Praškasti eksploziv, ugovornog organa JP ELEKTROPRIVREDA BiH dd Sarajevo, Zavisno društvo RMU „Đurđevik" doo Đurđevik
U cilju dokazivanja aktivne legitimacije, odnosno interesa za izjavljivanje žalbe, žalilac navodi sljedeće:
Pored činjenice dostavljanja ponude i učestvovanja u postupku javne nabavke te iskazanog interesa za dodjelu ugovora o javnoj nabavci, iznosi se i:

- Da je ponuda žalioca ocjenjena kao prihvatljiva u skladu s uslovima i zahtjevima tenderske dokumentacije za predmetnu nabavku

- Da je u skladu s utvrđenim kriterijima za dodjelu ugovora, ista rangirana na drugo mjesto, odmah iza ponude izabranog ponuđača, čija vjerodostojnost se osporava predmetnom žalbom, tako da u slučaju osnovanosti žalbe i utvrđivanja da ponuda izabranog ponuđača ne može na provedeni način biti proglašena kao najuspješnija, poništavanjem sporne e-aukcije u predmetnom postupku javne nabavke, bila bi dokazana, odnosno učinjena vjerovatnom, a sve u smislu člana 102., stav (3) ZJN, okolnost da bi u konkretnom postupku javne nabavke bila ili mogla biti prouzrokovana šteta žaliocu zbog, nezakonitog i nepravilnog postupanja ugovornog organa, koje se ogleda u donošenju ožalbene odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, kojom je kao najpovoljniji izabran ponuđač čija ponuda neopravdano podliježe primjeni preferencijalnog tretmana, odnosno ne ispunjava uslove i zahtjeve iz tenderske dokumentacije za predmetnu nabavku u vezi s primjenom preferencijalnog tretmana, a što će biti detaljno obrazloženo u nastavku žalbe

Žalilac EU-EXPLOSIVE doo Zenica je dana 23.07.2020. godine, putem maila zaprimio predmetnu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača br.: 03-5725/20 od 23.07.2020.,godine.
U Odluci koja je predmet ove žalbe navodi se da je "Komisija u početnoj ocjeni ponuda utvrdila da su se oba ponuđača kvalifikovala i da su dostavili prihvatljive ponude, te da se ponude mogu unijeti u sistem E-nabavke prije zakazivanja e-aukcije.", te da 06.07.2020., a "u toku trajanja e-akucije nije bilo podnošenja novih ponuda ponuđača", s tim da se "na ponudu ponuđača BEAT BH doo Živinice primjenjuje preferencijalni tretman domaćeg". Na osnovu navedenog Komisija je

sačinila rang listu te 23.07.2020. kao najuspješniju ponudu proglasila ponudu ponuđača BEAT BH doo Živinice.
Komisija za provođenje postupka javne nabavke u postupku analize i ocjene nije uzela u obzir činjenice kojima je blagovremeno raspolagala, a koje su dostavljene odmah po završetku e-aukcije na adresu ugovornog organa od strane Vanjskotrgovinske komore BiH (u daljem tekstu VTK).
Radi se o činjenicama koje dokazuju da je **greškom VTK,** Sektor za javna dokumenta izabranom ponuđaču izdata Potvrda za primjenu preferencijalnog tretmana br.: 05-05-3-27-2030/20 od 02.06.2020.
Smatramo da je ugovorni organ ovom Odlukom prekršio opšte principe ZJN, definisane u Čl.3., čija je primjena i poštovanje obavezno, te na taj način žalitelju pričinio štetu, obzirom da nije ispravno proveo postupak javne nabavke, nije omogućio žalitelju ravnopravan status i ravnopravno učešće u e-aukciji, iz čega proizilazi da nije ispravno izvršio pregled i ocjenu ponuda.
Na osnovu gore navedenog smatramo da je ugovorni organ imao obavezu da poštuje dostavljene dokaze VTK, poništi preferencijalni tertman na ponudu BEAT BH doo Živinice i spornu Potvrdu stavi van snage kako je traženo od VTK u njihovom dopisu od 06.07.2020., poništi e-aukciju ili kompletan postupak, kao manjkav, što nije učinio.
Dokaz: - dopis VTK, Sektor za javna dokumenta o poništenju preferencijalne potvrde broj 05-05-3- 27-2030/20 od 02.06.2020. god. br.: 05-05-3-900/20 od 06.07.2020. upućen ugovornom organu Isti dopis upućen je i izabranom ponuđaču BEAT BH doo Živinice 10.07.2020..
Dokaz: dopis VTK, Sektor za javna dokumenta br.: 05-05-3-900-2/20

Ugovornom organu smo odmah po završetku sporne e-aukcije dostavili Rješenje VTK od 09.06.202[illegible]., kojim se odbija naš zahtjev za izdavanje potvrde o zadovoljavanju uvjeta o BH porijeklu proizvoda u kojem se između ostalog navodi da VTK u svojoj evidenciji privrednih subjekata nema saznanja da na bosanskohercegovačkom tržištu postoje društva koja u okviru svoje djelatnosti mogu ponuditi robe **predmetne nabavke** kao proizvod koji u ukupnoj vrijednosti ima najmanje 50% porijekla iz BiH.
Dokaz: Rješenje VTK, Sektor za javna dokumenta br.: 05-05-3-27-2189-2/20 od 09.06.2020.

Na naš zahtjev VTK nam 24.07.2020. dostavlja detaljno obrazloženje u vezi sa spornom Potvrdom, gdje još jednom naglašava da je sporna Potvrda izdata greškom, a u suprotnosti sa tačkom 1., stav c) Odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg (SI. glasnik BiH br. 34/20) koja propisuje da domaće ponude su ponude koje podnose pravne ili fizičke osobe sa sjedištem u BiH i koje su registrirane u skladu sa zakonima u BiH i kod kojih, u slučaju ugovora o nabavkama roba, najmanje 50% ukupne vrijednosti od ponuđenenih roba imaju porijeklo iz BiH.
Dokaz: dopis VTK, Sektor za javna dokumenta br.: 05-05-3-965-2/20 t>d 24.7.2020.
Smatramo da je u ovoj proceduri žalilac stavljen u diskriminirajući položaj, obzirom da je u postupku javne nabavke onemogućen da ravnopravno učestvuje u e-aukciji.

Žalitelj zahtijeva na osnovu gore navedenog da se poništi Odluka br.: 03-5725/20 od 23.07.2020. o izboru najpovoljnijeg ponuđača za javnu nabavku robe Praškasti eksploziv, ugovornog organa JP ELEKTROPRIVREDA BiH dd Sarajevo, Zavisno društvo RMU „Đurđevik" doo Đurđevik, da se , utvrdi da je postupak manjkav, tj. da nije proveden u skladu sa ZJN, gdje su narušeni osnovni principi ovog zakona, te povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka

Ugovorno tijelo u svom Izjašnjenju navodi da je razmatrajući žalbu u pisanoj formi, u smislu člana 100. stav (1) ZJN BiH utvrđeno je da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

U Žalbi se navodi:
Da je ponuda Žalioca rangirana na drugo mjesto, te da je time prouzrokovana šteta Žaliocu jer ponuda prvorangiranog ponuđača nezakonito podliježe primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg. ***Žalba je neosnovana.***
Ugovorni organ je postupio transparentno, osiguravajući pravičnu i aktivnu konkurenciju, a sve u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.
- Žalbeni navodi koji se odnose na to da je da je ponuda Žalioca rangirana na drugo mjesto, te da je time prouzrokovana šteta Žaliocu jer ponuda prvorangiranog ponuđača nezakonito podliježe primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg **su neosnovani.**

Ugovorni organ je pokrenuo postupak predmetne nabavke, te je nakon uvida u ponude, a obzirom da je imao dvije prihvatljive ponude, zakazao e-aukciju. Prilikom uvida u ponudu ponuđača "BEAT BH" d.o.o. Živinice, konstatovano je da njegova ponuda sadrži Potvrdu broj: 05-05-3-27-2030/20 izdatu dana, 02.06.2020. godine, od strane Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine "da ponuđena roba zadovoljava uvjete za izdavanje certifikata o bh porijeklu". Prilikom zakazivanja e-aukcije u sistem je ova ponuda unesena kao ponuda na koju se primjenjuje preferencijalni tretman domaćeg.

U toku trajanja e-aukcije nije bilo podnošenja novih ponuda, te je rang lista ponuđača ostala nepromjenjena

a) "BEAT BH" d.o.o. Živinice sa cijenom 339.099,46 KM,
b) "EU EXPLOSIVE" d.o.o. Zenica sa cijenom 362.046,04 KM.

Dakle, ponuda koja je odabrana kao najpovoljnija je ponuda sa najnižom cijemom, "BEAT BH" d.o.o. Živinice (ponuda koja je niža i bez primjene preferencijalnog tretmana).
Nakon održane e-aukcije, Ugovorni organ je primio poziv, a zatim je obavješten i pismenim putem, od strane Vanjskotrgovinske komore BiH, da najpovoljniji ponuđač ne ispunjava uslove za primjenu preferencijalnog tretmana, te da je Potvrda izdata njihovom greškom.

Obzirom da je e-aukcija održana prije obavjesti od strane VTK, Ugovorni organ je uputio Dopis najpovoljnijem ponuđaču da se izjasni u vezi sporne Portvde, na šta su odgovorili da oni od strane VTK nisu dobili nikakvo obavještenje o stavljanju van snage predmetne Potvrde, a samim tim što su predmetne potvrde za istu robu dobivali unazad nekoliko godina.
Nakon toga, Ugovorni organ je uputio Dopis Agenciji za javne nabavke, za upute i smjernice, kako nastaviti predmetni postupak, da li poništiti e-auciju, ili donijeti Odluku po već održanoj e-aukciji, ali obzirom da ni do danas (30.07.2020.) nije stigao nikakv odgovor, Ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Obzirom da se radi o robi koja je potrebna za redovno obavljanje procesa proizvodnje, Ugovorni organ je dodjelio Ugovor ponuđaču čija cijena je najniža i koji ispunjava sve uslove iz Obavještenja o nabavci i Tenderke dokumentacije.Iz gore navedenog predlažemo da se Žalba žalitelja "EU EXPLOSIVE" d.o.o. Zenica ODBIJE KAO NEOSNOVANA.

Sukladno članku 94. stavak (3) izabrani ponuditelj je svojim aktom broj: 02-AE-2103/20 od 19.08.2020. godine ovom tijelu dostavio Odgovor na žalbu, koje je zaprimljeno kod ovog tijela dana 05.08.2020. godine, u kojem navodi sljedeće:

U cilju što transparentnijeg rješavanja po žalbi broj 1146/20 od 28.07.2020. godine uloženoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 03-5725/20 od 23.07.2020. godine i postupanja po Zakonu o javnim nabavkama u nastavku dajemo odgovor našeg privrednog društva koje je odabrano kao najpovoljniji ponuđač.
Kao zainteresovani ponuđač smo uzeli učešće u postupku javne nabavke robe - Prškasti eksploziv koju je proveo Rudnik mrkog uglja „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik. Obzirom da smo i u svim prethodnim nabavkama predmetne robe po uputama iz tenderske dokumentacije, ishodili potvrdu o preferencijalnom tretmanu domaćeg tako smo i ovoga puta uputili zahtjev za izdavanje potvrde Vanjskotrgovinskoj komori BiH dana 02.06.2020. godine. Istog dana nam je faxom poslata Potvrda o ispunjavanju uslova preferencijalnog tretmana broj 05-05-3- 27-2030/20. Original potvrda je došla naknadno poštom i ista je priložena kao sastavni dio originalne ponude dostavljene Ugovornom organu RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik.
Nakon provedene zakonske procedure otvaranja ponuda i konstatacije da su zadovoljeni svi uslovi za održavanje e-aukcije ista je od strane Ugovornog organa RMU „Đurđevik“ d.o.o. održana 06.07.2020. godine. Na e-aukciji smo od dvije dospjele ponude bili rangirani na prvo mjesto jer je ponuda našeg privrednog društva bila povoljnija i iznosila je 339.099,46 KM Što je i u okvirima procijenjene vrijednosti date u tenderskoj dokumentaciji.

Dana 06.07.2020. godine smo od strane Ugovornog organa RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik zaprimili dopis broj 19-617/20-JN kojim smo obaviješteni da je potvrda o prefencijalnom tretmanu domaćeg za robu koju smo nudili u predmetnom postupku javne nabavke poništena

dopisom Vanjskotrgovinske komore BiH koji su nam poslali u prilogu kako bi se očitovali vezano za sve navedeno.
Obzirom da smo godinama unazad dobijali potvrde Vanjskotrgovinske komore, nije nam bilo jasno zašto je ovoga puta potvrda poništena jer u dopisu Vanjskotrgovinske komore ne piše ništa konkretno. Dana 07.07.2020. godine smo Ugovornom organu RMU „Đurđevik" d.o.o. Đurđevik poslali pojašnjenje dostavljene potvrde broj 02-AE-1631/20.
Uvidom u rješenje i dopis kojim se odbija zahtjev zainteresovanog lica EU EXPLOSIVE d.o.o. Zenica za izdavanje potvrde o preferencijalnom tretmanu kao i pregledom dopisa koji je nama dostavljen od strane Vanjskotrgovinske komore BiH uočili smo da nigdje nije naveden konkretan razlog zašto se potvrde naprasno više ne mogu izdavati kada su se do sada za isti proizvod izdavale i sa potvrdama se učestvovalo u nizu javnih nabavki koje su uspješno završavane.
Postavlja se pitanje ko je od stručnih lica ispred Vanjskotrgovinske komore BiH proveo studiju, istraživanje, inspekcijski nadzor ili neki drugi uvid pa je konstatovao da 50% vrijednosti predmeta nabavke ne ispunjava uslove u pogledu preferencijalnog tretmana domaćeg. Postavlja se pitanje šta će biti sa nizom drugih postupaka javne nabavke koji su uspješno završeni ili su još uvijek u toku a u ponudama za učešće na istim je priložena valjana potvrda o preferencijalnom tretmanu domaćeg.
Svakako bi trebalo ispitati okolnosti i promjene koje su se desile pa se potvrde za preferencijalni tretman domaćeg više ne izdaju a do sada su se izdavale.

U konkretnom slučaju naše mišljenje je da je žalba žalioca neosnovana, jer kako je i sam Ugovorni organ napisao i sa, a i bez primjene preferencijalnog tretmana domaćeg ponuda odabranog ponuđača BEAT BH d.o.o. Živinice je najpovoljnija, te je u skladu sa uslovima tenderske dokumentacije odabrana kao najpovoljnija, dok ponuda podnositelja žalbe privrednog društva EU EXPLOSIVE d.o.o. Zenica izlazi izvan okvira procijenjene vrijednosti i iznosi 362.046,04 KM.
Molimo Ured za razmatranje žalbi da naš odgovor na žalbu uzme u obzir i da žalbu žalitelja odbije kao neosnovanu jer ponuda žalioca izlazi izvan okvira procijenjene vrijednosti naznačene u tenderskoj dokumentaciji.
Pored gore pomenutog, a nakon obavljenog uvida u ponudu žalitelja uočili smo da su isti na strani 57 ponude dostavili Rješenje Federalnog Ministarstva unutrašnjih poslova broj 10-12/8- 04-9-37/12 od 13.08.2014. godine kojim se odobrava proizvodnja i promet anfo eksploziva na mobilnom postrojenju UNIBODY-2 i na strani 63 Rješenje Federalnog Ministarstva unutrašnjih poslova broj 10-12/8-04-9-263 od 10.07.2013. godine kojim se odobrava proizvodnja i promet anfo eksploziva na mobilnom postrojenju UNIBODY.
Na strani 4 i 6 tenderske dokumentacije je naznačeno da Robe treba dostavljati sukcesivno prema potrebama ugovornog organa do 11 sati za zahtjevane dnevne potrebe od dostavljanja narudžbenice i važećeg policijskog odobrenja za nabavku na paritetu DDP RMU „Đurđevik" (dnevne potrebe će se utvrditi do 07:15 sati). Iz navedenog se konstatuje da gotov proizvod - ROBU treba dostavljati Ugovornom organu prema njegovim potrebama.

Obzirom da je žalitelj dostavio Rješenja za promet i proizvodnju eksploziva na mobilnom postrojenju dolazimo da zaključka da isti nije ni mogao učestvovati u postupku javne nabavke, jer je Ugovorni organ jasno naveo da zahtijeva da se roba isporučuje sukcesivno, a ne da se proizvodi sukcesivno na licu mjesta upotrebe za što je osposobljen žalitelje. Potrebno je napomenuti, da bi se eksploziv proizvodio na mjestu upotrebe neophodno je i da Ugovorni organ dobije dozvolu i da se odredi tačna lokacija proizvodnje, što u ovoj javnoj nabavci nije slučaj.
Budući da žalitelj nije ni ispunjavao uslove da učestvuje u postupku javne nabavke, a što je komisija Ugovornog organa propustila da konstatuje tokom pregleda ponuda i da ponudu žalitelja odbaci kao neprihvatljivu, a ponuda odabranog ponuđača je svakako ispunjavala sve uslove, to molimo Ured za razmatranje žalbi da uzme u obzir naš odgovor na žalbu, te žalbu ocijeni kao neosnovanu i donese Rješenje za nastavak postupka javne nabavke, kako i sam Ugovorni organ ne bi trpio štetu zbog mogućeg nedostatka robe koja je svakodnevno potrebna za nesmetano funkcionisanje proizvodnog procesa.

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje, je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Žalitelj žalbom osporava ponudu izabranog ponuditelja BEAT BH d.o.o. Živinice, navodeći da u pobijanoj Odluci se navodi da je "Komisija u početnoj ocjeni ponuda utvrdila da su se oba ponuđača kvalifikovala i da su dostavili prihvatljive ponude, te da se ponude mogu unijeti u sistem E-nabavke prije zakazivanja e-aukcije", te da dana 06.07.2020., u toku trajanja e-akucije nije bilo podnošenja novih ponuda ponuđača, s tim da se na ponudu ponuđača BEAT BH d.o.o. Živinice primjenjuje prcferencijalni tretman domaćeg, na osnovu čega je Komisija sačinila rang listu te 23.07.2020. kao najuspješniju ponudu proglasila ponudu ponuđača BEAT BH doo Živinice." Žalitelj dalje navodi da Komisija za provođenje postupka javne nabave u postupku analize i ocjene nije uzela u obzir činjenice kojima je pravodobno raspolagala, a koje su dostavljene odmah po završetku e-aukcije na adresu ugovornog tijela od strane Vanjskotrgovinske komore BiH. Naime, radi se o činjenicama koje dokazuju da je **greškom VTK,** Sektor za javna dokumenta izabranom ponuditelju izdata Potvrda za primjenu preferencijalnog tretmana broj: 05-05-3-27-2030/20 od

02.06.2020. Žalitelj smatra da je ugovorno tijelo spornom Odlukom prekršilo opće principe ZJN, definirane člankom 3., čija je primjena i poštivanje obvezno, te na taj način žalitelju pričinio štetu, obzirom da nije ispravno proveo postupak javne nabave, nije omogućio žalitelju ravnopravan status i ravnopravno učešće u e-aukciji, iz čega proizilazi da nije ispravno izvršio pregled i ocjenu ponuda, te da je ugovorno tijelo imalo obavezu da ispoštuje dostavljene dokaze VTK, poništi preferencijalni tertman na ponudu BEAT BH doo Živinice i spornu Potvrdu stavi izvan snage kako je traženo od VTK u njihovom dopisu od 06.07.2020., poništi e-aukciju ili kompletan postupak, kao manjkav, što nije učinio.

U izjašnjenju na žalbu ugovorno tijelo navodi da je tek nakon održane e-aukcije primio poziv, a zatim je obaviješten i pismenim putem, od strane Vanjskotrgovinske komore BiH, da najpovoljniji ponuditelj ne ispunjava uvjete za primjenu preferencijalnog tretmana, te da je Potvrda izdata njihovom greškom.

Uvidom u predmetnu tendersku dokumentaciju ovo tijelo je utvrdilo da je točkom 7.2. po pitanju preferencijalnog tretmana domaćeg propisano sljedeće: „Ugovorni organ obavezno primjenjuje preferencijalni tretman domaćeg (preferencijalni tretman cijene) iz člana 67. Zakona i podzakonskih akata u skladu **sa izjavom ponuđača datoj u obrascu za ponudu (Aneks 1) i dostavljenom potvrdom Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine, za robu koju nudi u ovom postupku nabavke".**

Uvidom u ponudu izabranog ponuditelja ovo tijelo je utvrdilo da je izabrani ponudielj BEAT BH d.o.o. Živinice u Aneksu 1 Obrasca za ponudu na stranici 6. svoje ponude zaokružio opciju da njegova ponuda ispunjava uvjete za preferencijalni tretman domaćeg. Daljnjim uvidom u ponudu utvrđeno je da je na stranici 9. ponude dostavljena Potvrda Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine broj: 05-05-3-27-2030/20 od 02.06.2020. godine kojom se potvrđuje da „Praškasti eksploziv-Bohex 1" zadovoljava uvjete za izdavanje certifikata o bh porijeklu, odnosno da proizvode iz prethodne točke proizvodi društvo „BEAT BH" d.o.o. Živinice, čija je pretežna djelatnost proizvodnja eksplozivnih sredstava. Potvrda služi u postupku javne nabave kod ugovornog tijela JP EP BiH, d.d. ZD RMU „Đurđevik".

Dana 26.08.2020. godine ovo tijelo je zaprimilo dopis Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine broj: 05-05-3-965-4/20 od 18.08.2020. godine u kojem se između ostalog navodi „da je Vanjskotrgovinska komora BiH **greškom** izvršila izdavanje preferencijalne potvrde pod brojem 05-05-3-27-2030/20 od 02.06.2020. godine, društvu BEAT BH d.o.o. Živinice, u postupku gore navedene nabavke, a što je u suprotnosti sa tačkom I.stav c) Odluke o obaveznoj primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg (Službeni glasnik BiH broj 34/20) koja propisuje, da domaće ponude su ponude koje podnose pravne ili fizičke osobe sa sjedištem u Bosni i Hercegovini i koje su registrirane u skladu sa zakonima u Bosni i Hercegovini i kod kojih, **u slučaju ugovora o nabavkama roba, najmanie 50% ukupne vrijednosti od ponuđenih roba imaju podriieklo iz Bosne i Hercegovine.**

O navedenom propustu smo obavjestili ugovorni organ aktom broj: 05-05-3-900/20 od 06.07.2020.godine, (PRILOG), te se nadamo da je ugovorni organ postupio u skladu sa zahtjevom za poništenje preferencijalne potvrde izdate društvu BEAT BH d.o.o. Živinice, pod brojem 05-05-3-27- 2030/20 od 02.06.2020.godine, te da prilikom donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača nije presudio preferencijalni faktor domaćeg, te na taj način doveo ponuđača EU-Explosive d.o.o. Zenica u nepovoljniji položaj u odnosu na ponuđača BEAT BH d.o.o. Živinice, posebno iz razloga što smo po istom predmetu nabavke izvršili izdavanje Rješenja broj: 05-05-3-27-2189-2/20 od 09.06.2020. godine, kojim smo odbili izdati preferencijalnu potvrdu podnosiocu EU-Explosive d.o.o. Zenica, uz obrazloženje da ne zaovoljavaju uvjete za dobijanje potvrde o bh porijeklu. (PRILOG). Za sva eventualna pitanja stojimo Vam na raspolaganju."

U odnosu na naprijed navedeno, a imajući u vidu činjenicu da žalitelj osporava Potvda o primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg za izabranog ponuditelja, navodeći da ista nije vjerodostojna, odnosno da je greškom izdata od Vanjskotrgovinske komore TK, te činjenicu da je ovom tijelu Vanjskotrgovinska komora Bosne i Hercegovine proslijedila dopis označen kao *„Poništenje preferencijalne potvrde broj: 05-05-3-27-2030/20, u kojem se između ostalog navodi „da je Vanjskotrgovinska komora BiH* ***greškom*** *izvršila izdavanje preferencijalne potvrde pod brojem 05-05-3-27-2030/20 od 02.06.2020. godine, društvu BEAT BH d.o.o. Živinice, u postupku predmetne javne nabave („praškasti eksploziv"), te da ugovorno tijelo nije moglo na navedenog ponuditelja primjeniti preferencijalni tretman domaćeg,* posebno iz razloga što smo po istom predmetu nabavke izvršili izdavanje Rješenja broj: 05-05-3-27-2189-2/20 od 09.06.2020. godine, kojim smo odbili izdati preferencijalnu potvrdu podnosiocu EU-Explosive d.o.o. Zenica, uz obrazloženje da ne zaovoljavaju uvjete za dobijanje potvrde o bh porijeklu", ovo tijelo konstatira da s obzirom da je navedena potvrda o primjeni preferencijalnog tretmana domaćeg za izabranog ponuditelja stavljena izvan snage, odnosno da je navedena Potvrda poništena od strane Vanjskotrgovinske komore Bosne i Hercegovine, ugovorno tijelo nije moglo na izabranog ponuditelja „Beat BH" d.o.o. Živinice izvršiti primjenu preferencijalnog tretmana domaćeg, što nikako ne predstavlja razlog za eliminaciju ponude navedenog ponuditelja, jer se preferencijalni tretman domaćeg primjenjuje u svrhu poređenja ponuda, a nikako u svrhu utvrđivanja kvalificiranosti/prihvatljivosti ponuda. Stoga je navod žalitelja utemeljen.

U ponovnom postupku ugovorno tijelo će izvršiti ponovno rangiranje ponuditelja, odnosno zakazivanje nove e-aukcije, te donijeti zakonitu odluku u predmetnom postupku javne nabave, a na temelju stavova datih u ovom Rješenju, te zakonskim i podzakonskim aktima iz oblasti javnih nabava.

Na temelju navedenog, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 3.500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i člankom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članku 230 stavak (2) Zakona o upravnom postupku ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

Alma Salkić-Mijić

Dostaviti:

- „EU Explosive" d.o.o. Zenica
- JP Elektroprivreda BiH d.d. Sarajevo, ZD RMU „Đurđevik"

d.o.o. Đurđevik

- „Beat BH" d.o.o. Živinice
- Evidencija
- a/a