

14-13-2020



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

Број: JH2-02-07-1-2523-6/20
Бања Лука, 08.10.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Нестро Петрол а.д. Бања Лука, бр 17158/20 од 10.09.2020.године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, бр. 080-0-Су-20-000 536-2 од 07.09.2020.године, уговорног органа, Основни суд у Бијелини, у поступку јавне набавке „горива за ПМВ“, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа, одржаној дана 08.10.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Нестро Петрол а.д. Бања Лука, бр. 17158/20 од 10.09.2020.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, Основни суд у Бијелини, број 080-0-Су-20-000 536-2 од 07.09.2020. године, **се усваја.**
2. **Поништава се** Одлука о избору најповољнијег понуђача, бр. 080-0-Су-20-000 536-2 од 07.09.2020.године, уговорног органа, Основни суд у Бијелини, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за поврат накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Основни суд у Бијелини (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 2704-7-1-4-3-2/20 од 12.08.2020.г.у конкурентском поступку набавке „горива ПМВ“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Побијаном Одлуком Уговорни орган је одлучио да у поступку јавне набавке горива за ПМВ, за потребе Основног суда у Бијељини, путем Конкурентског захтјева за достављање понуда од дана 12. августа 2020. године, уз кориштење е-аукције, Уговор за јавну набавку горива за ПМВ додијели понуђачу д.о.о. „ЦСП“ Бијељина за укупну понуђену цијену од 20.600,00 КМ (без ПДВ-а), као најповољнијем понуђачу.

Жалбу улажемо због:

погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања, погрешне примјене материјалног права

Уговорни орган Основни суд Бијељина је путем Захтјева за достављање понуда - конкурентски захтјев за доставу понуда расписао тендер за набавку горива за ПМВ, Обавјештење о набавци бр. 2704-7-1-4-3-2/20 од 12.08.2020. године. Након достављања понуда, Комисија за јавне набавке Основног суда у Бијељини је дана 03.09.2020. године сачинила Записник са отварања понуда у складу с којим је дана 07.09.2020 године проведена е-аукција. Уговорни орган је након завршетка е-аукције донио одлуку да Уговор за јавну набавку горива за ПМВ додијели понуђачу д.о.о. „ЦСП“ Бијељина.

Дана 08.09.2020. године путем поште запримили смо побијану Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку горива за ПМВ.

„НЕСТРО ПЕТРОЛ“ а.д. се дана 09.09.2020. године обратио Уговорном органу са захтјевом за увид и копирање понуде и документације изабраног понуђача, бр. 16130/20-2, а Уговорни орган му је то и омогућио дана 10.09.2020. године.

Жалбу улажемо из следећих разлога:

• Увидом у понуду „ЦПС“ д.о.о. констатовали смо да иста садржи образац изјаве о обавезној примјени преференцијалног третмана домаћег у којој је понуђач заокружио опцију „да је предузеће које доставља ову понуду домаће са сједиштем у БиХ и да најмање 50% укупне вриједности од понуђених роба имају поријекло из Босне и Херцеговине, те да у овом поступку јавне набавке уколико будемо изабрани као најповољнији понуђач достављамо доказ од стране Спољнотрговинске коморе Босне и Херцеговине и/и Ентитетске привредне коморе, којом доказујемо да подлијежемо примјени преференцијалног третмана домаћег.“

Међутим, на страници 2. Обрасца за достављање понуде, односно у Изјави добављача за достављање понуде - Изјава, у тачки 4 која се односи на уживање преференцијалног третмана домаћег, понуђач „ЦПС“, д.о.о. није заокружио, нити је на неки други начин јасно означио једну од двије понуђене опције.

У складу са тачком 12 Тендерске документације између осталог се наводи „Понуђачи су дужни да доставе доказ да подлијежу примјени преференцијалног третмана домаћег од стране Спољнотрговинске коморе БиХ и ентитетске привредне коморе.“

Имајући у виду да понуђач ничим није доказао да подлијеже примјени преференцијалног третмана домаћег, а уважавајући опште познату чињеницу да „Рафинерија нафте Брод“ а.д. (као једини домаћи произвођач нафтних деривата на подручју БиХ) не врши испоруку роба које би се у поступцима јавних набавки нудиле као робе из Босне и Херцеговине, односно које би задовољиле услове Одлуке о обавезној примјени преференцијалног третмана домаћег у поступку јавних набавки, поставља се питање стварног поријекла робе коју је „ЦПС“ д.о.о. понудио Уговорном органу у својој понуди.

„Нестро Петрол“ а.д. се управо због сличних ситуација око спорне примјене преференцијалног третмана домаћег обратило Привредној комори Републике Српске и добио одговор бр. 03-02- 1288-1/20, којим се потврђује да Привредна комора РС не издаје потврде о преференцијалном третману домаћег за нафту и нафтне деривате, а који вам достављамо у прилогу.

Из свега горенаведеног произилази да је „ЦПС“ д.о.о. дао лажну изјаву да роба коју нуди у својој понуди не ужива преференцијални третман домаћег.

Имајући у виду висину цјеновног преференцијалног третмана који се користи у сврху поређења понуда, од 30%, а у складу са Одлуком Савјета Министара БиХ о обавезној примјени преференцијалног третмана домаћег, Уговорни орган у конкретном случају поред тога што мора водити рачуна да ли су достављени сви докази тражени Тендерском документацијом, тј. да ли понуђач формално испунио услов да његова понуда ужива преференцијални третман домаћег и дао изјаву о томе, такође мора водити рачуна прије свега о предмету набавке, да ли је могуће набавити предметну робу домаћег поријекла, те савјесно оцијенити пристигле понуде заједно са достављеном документацијом.

У крајњем случају шта спречава понуђача да да лажну изјаву, ако такав његов поступак не подлијеже никаквим санкцијама?

Због свега горе наведеног предлажемо да Уговорни орган, у складу са својим овлаштењима, побијану Одлуку поништи, утврди стварно чињенично стање тј. да понуда „ЦПС“ д.о.о. не ужива преференцијални третман домаћег и поступи у складу са Законом о јавним набавкама БиХ.

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 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.

Прилози:

1. Одлука о избору најповољнијег понуђача за набавку горива за ПМВ бр. 080-0-Су-20-000 536-2 од 07.09.2020. године;
2. Извјештај о току и завршетку е-аукције;
3. Записник са отварања понуда од 03.09.2020. године;
4. Захтјев за увид и копирање понуде и документације изабраног понуђача бр. 16130/20-2 од 09.09.2020. године;
5. Обавјештење о дозволи увида од 09.09.2020. године;
6. Допис Привредне коморе Републике Српске бр. 03-02-1288-1/20;
7. Обавјештење о набавци 2704-7-1-4-3-2/20;
8. Конкурентски захтјев за достављање понуда.

На изнешењу жалбу, Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 080—0-Су-20-000 536-2 од 17.09.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-2523/20 од 21.09.2020. године.

У Изјашњењу се истиче

У поступку јавне набавке горива за ПМВ. за потребе Основног суда у Бијељини, путем Конкурентског захтјева за достављање понуда од дана 12. августа 2020. године, уз кориштење е-аукције, Уговор за јавну набавку горива за ПМВ, је додјељен понуђачу д.0.0. „ЦСП“ Бијељина, за укупну понуђену цијену од 20.600.00КМ. као најповољнијем понуђачу.

Изабрани понуђач, д.0.0. „ЦСП“ Бијељина, није поступио у складу са чланом 5.. Одлуке о избору најповољнијег понуђача за набавку горива за ПМВ. односно није у року од 5 дана од пријема наведене Одлуке доставио оригинал или овјерене копије докумената, којима потврђује вјеродостојност достављених изјава.

Због наведеног, а сходно члану 72. став 3. Закона о јавним набавкама, овај суд је доставио Приједлог Уговора на потписивање понуђачу чија је понуда на ранг листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, а то је а.д. "Нестро Петрол" Бања Лука.

Након што је овај суд доставио Приједлог Уговора на потписивање понуђачу а.д. "Нестро Петрол" Бања Лука, дана 14. септембра 2020. године је запримио жалбу а.д. "Нестро Петрол" Бања Лука, који у својој жалби истичу да понуда најповољнијег понуђача не ужива преференцијални третман домаћег.

Обзиром да овај Уговорни орган сматра да је наведена жалба а.д. "Нестро Петрол" Бања Лука безпредметна и без правног интереса понуђача, јер баш из разлога наведених у жалби Уговор за набавку и није додјељен најповољнијем понуђачу д.0.0. „ЦСП“ Бијељина (није

доставио доказ да његова понуда ужива преференцијални третман домаћег), него жалитељу, исту жалбу, сматрајући је неоснованом, са цијелим списом Јавне набавке број 080-0-Су-20-000 536-2. сходно 100. став 5. Закона о јавним набавкама. Вам достављамо на поступање.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смислу одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка, КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, су тачни.

Овај орган је према жалбеном наводу извршио увид у ТД-у, те на основу Изјашњења уговорног органа утврдио да се према законским и подзаконским одредбама овај поступак није водио до краја при чему је уговорни орган вршио одређене пропусте приликом наведених радњи.

Контрадикторно је изјашњење уговорног органа јер формално потврђује жалбене наводе као основане а да истовремено одбија жалбу као неосновану, те је прослеђује другостепеном органу.

Дакле, на основу жалбених навода а и самог изјашњења уговорног органа може се закључити да изабрани понуђач не ужива „преференцијални третман домаћег“ односно да роба која је предмет јавне набавке није поријеклом из БиХ, те да је на то указао жалилац у својој жалби са приложеним доказима што не побија ни уговорни орган.

Стога се не може рећи да је жалба безпредметна и да нема правни интерес понуђача, јер жалилац као понуђач тиме штити свој економски и правни интерес ако докаже да други понуђач у истом поступку није могао бити квалификован, што је у конкретном случају и доказао.

Како је жалбени навод основани, горе образложени, овај орган је поништио оспорену одлуку, предмет вратио на поновни поступак уговорном органу, те дао одређене смјернице у дијелу где су направљени пропусти како би исте исправио и поступак довео до краја у складу са законским одредбама.

Поврат уплаћених средстава у износу од 500,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан 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



Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
- изабраном понуђачу
- а/а-евиденција