15 -10- 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: ЈН2-02-07-1-2576-6/20
Бања Лука, 15.10.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Лада Ауто д.о.о. Бања Лука, бр 599/20 од 18.09.2020.године, изјављене на Рјешење о избору најповољнијег понуђача, бр. 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, уговорног органа, Република Српска Министарство пољопривреде, шумарства и водопривреде, у поступку јавне набавке „сервисирања и поправке службених возила", 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 15.10.2020.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Лада Ауто д.о.о. Бања Лука бр. 599/20 од 18.09.2020.године, изјављена на Рјешење о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, Република Српска Министарство пољопривреде, шумарства и водопривреде, бр. 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.г., **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Рјешење о избору најповољнијег понуђача** бр. 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, у цијелости, предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак .
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Република Српска Министарство пољопривреде, шумарства и водопривреде (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1009-7-2-14-3-24/20 од 09.07.2020.године, у конкурентском поступку јавних набавки „сервисирања и поправке службених возила ", према тендерској документацији, у поновљеном поступку доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истом.

У жалби жалиоца се истиче:

Жалба на Рјешење бр.: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, о избору најповољнијег понуђача за набавку услуга сервисирања и поправке службених возила путем конкурентског захтјева за доставу понуда, по Обавјештењу о набавци број: 1009-7-2-14-3-24/20 објављено на порталу јавних набавки дана 09.07.2020.године, а у складу са донесеним Рјешењем Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1 -1933-8/20 од 03.09.2020.године

Дана 16.09.2020.године запримили смо препорученом поштом Рјешење бр.: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, о избору најповољнијег понуђача за набавку услуга сервисирања и поправке службених возила путем конкурентског захтјева за доставу понуда, по Обавјештењу о набавци број: 1009-7-2-14-3-24/20 објављено на порталу јавних набавки дана 09.07.2020.године, а које је донесено након усвојене жалбе понуђача Лада ауто доо Бања Лука број: 477/20 од 29.07.2020.године по Рјешења Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године.

Рјешење Уговорног органа бр.: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, о избору најповољнијег понуђача за набавку услуга сервисирања и поправке службених возила путем конкурентског захтјева за доставу понуда, није донесено по смјерницама и упуствима Канцеларије за разматрање жалби по Рјешењу број: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године.

Наиме, у Рјешењу Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године стоји у поновљеном поступку, уговорни орган ће се придржавати смјерница и упустава овог органа, те у складу са законским и подзаконским актома донијети одговарајућу одлуку и тиме окончати поступак.

Комисија за јавну набавку је технички неприхватљиву понуду понуђача „ГУМА М“ д.о.о. Мостар оцјенила за прихватљивом, а затим незаконито заказала и спровела е-аукцију.

С обзиром даје понуда понуђача Лада ауто д.о.о. Бања Лука у предметном поступку јавне набавке једина технички прихватљива понуда, Уговорни орган је својим Рјешењем морао понуду понуђача „ГУМА М“ д.о.о.Мостар прогласити технички неприхватљивом и без заказивања е-аукције додијелити предметни уговор понуђачу Лада ауто д.о.о. Бања Лука.

Понуда понуђача ГУМА М“ д.о.о. Мостар је неприхватљива што је видљиво из Рјешења Канцеларије за разматрање жалби у коме је констатовано даје први жалбени навод понуђача Лада ауто доо из жалбе број: 477/20 основан, што и Уговорени орган потврђује да понуђач „ГУМА М“ д.о.о. Мостар није доставио документе из члана 45. Закона о јавним набавкама, јер је исти изјавио жалбу на Рјешење о избору најповољнијег понуђача. У Рјешењу Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године стоји: „У складу са чланом 100. Закона о јавним набавкама, јасно је да жалба има суспензивно дејство, те да обавеза достављања потребних докумената се одгађа, све до рјешавања поступка по жалби. Након рјешавања предметне жалбе, јасно је да је изабрани понуђач дужан да достави потребну документацију, овај орган констатује да сврха доказивања по

овом основу није потребна јер је уговорни орган исто потврдио, међутим само тумачење уговорног органа је погрешно и супротно одредбама законским и подзаконским, односно супротно је задатом услову из ТД-а. Погрешно је тумачење члана 110 . ЗЈН-а („Сл. гласник БиХ бр: 39/14) да је самим изјављивањем жалиоца, исти није имамо обавезу која је предвиђена ТД-ом која је услов квалификације у овој фази поступка. Дакле сваки понуђач има обавезу извршавања према задатим критеријима и условима ТД-а у одређеним фазама као што је то конкретни случај, што му наравно не ускраћује његова права као што је подношење правног лијека у поступку правне заштите. То говори да странка у поступку користећи своје право (правни лијек) избјегава и своју обавезу, односно да може бити ослобођена од исте. Овим се може рећи даје жалбени навод основан а да изабрани понуђач није испунио услов из ТД-а."

Из горе наведене констатације Канцеларије за ријешавање жалби видљиво је даје понуда понуђача ГУМА М" д.о.о. Мостар је неприхватљива, јер понуђач ГУМА М" д.о.о. Мостар није испунио услов из тендерске документације да достави у предвиђеном року документе из члана 45. Закона о јавним набавкама.

Погрешна је констатација уговорног органа у Рјешењу бр.: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године да се из потврде са стране 41. понуде понуђача ГУМА М" д.о.о. Мостар може јасно утврдити идентитет потврде, а Рјешењем Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године јасно стоји да на страни 41. спорне понуде налази се потврда чији се идентитет не може поуздано утврдити, односно да на истој има и знак (лого) у десном горњем углу „Гума х цар рента а у лијевом горњем углу „ ГУМА М д.о.о. Мостар Бишће Поље бб 88000 Мостар" те да у доњем десном углу има печат и штамбиљ обе горе наведене фирме. На овако достављену потврду није могуће утврдити ко је давалац ове потврде, односно да иста није у складу са чланом 48. став (3) ЗЈН-а (Сл.гласник БиХ бр. 39/14).

Рјешење бр: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020.године, о избору најповољнијег понуђача за набавку услуга сервисирања и поправке службених возила путем конкурентског захтјева за доставу понуда је незаконито и неприхватљиво, јер се Уговорни орган није придржавао смјерница и упустава Канцеларије за разматрање жалби по Рјешењу бр: ЈН2-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године и донесено је на основу непотпуног и погрешно утврђеног чињеничног стања, те представља кршење Закона о јавним набавкама и тендерске документације.

На основу горе изнесеног, тражимо:

- Да Уговорни орган поништи Рјешење бр.: 12.01.1-052-7368/20 од 14.09.2020, о избору најповољнијег понуђача за набавку услуга сервисирања и поправке службених возила и да Уговони орган одбаци технички неприхватљиву понуду понуђача ГУМА М д.о.о. Мостар, што је потврђено од стране Уговорног органа и Канцеларије за разматрање жалби, јер понуда понуђача ГУМА М д.о.о. Мостар не испуњава услове прописане тендерском документацијом и да поступак врати у вријеме прије заказивања е-аукције, јер у предметном поступку набавке постоји само једна технички прихватљива понуда, а то је понуда понуђача

Лада ауто доо Бања Лука, те да се уговор додијели понуђачу Лада ауто доо Бања Лука по понуди са понуђеном цијеном од 48.952,75 КМ без ПДВ-а.

-Да се изврши повратак уплаћене таксе за покретање жалбеног поступка, уколико Уговорни орган прослиједи жалбу Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине, а не донесе ново Рјешење о избору најповољнијег понуђача како је наложено од стране Канцеларије за разматрање жалби Босне и Херцеговине.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 12.02.1-059-7371/20 од 22.09.2020. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-2576/20 од 24.09.2020.године.

У Изјашњењу се истиче

Јавна набавка Министарства пољопривреде, шумарства и водопривреде, проведена је путем конкурентског захтјева за доставу понуда који је објављен на Порталу јавних набавки дана 09.07.2020.године, број Обавјештења о набавци : 1009-7-2-14-3-24/20. До крајњег рока за доставу понуда, достављене двије понуде понуђача и то:,

1. „GUMA M "д.о.о. Мостар са почетном цијеном од 49.454,69 КМ и
2. "Лада Ауто"д.о.о.Бања Лука са почетном цијеном од 48.952,75 КМ.

Након извршеног јавног отварања понуда, оцјене понуда и оцјени квалификованости понуђача Комисија је констатовала да пристигле понуде испуњавају формално правне, економске и техничке услове и да могу бити предмет вредновања, те је заказана и спроведена е-аукција у складу са Правилником о условима и начину спровођења е-аукције („Службени гласник БиХ" број 66/16) која је одржана 22.07.2020.године у времену од 14:50 до 16:25 часова.

Након окончане е-аукције Агенција за јавне набавке је доставила Извјештај о току и завршетку е-аукције, и коначну ранг листу, како слиједи, те констатовано да је понуда понуђача „GUMA M"d.o.o. најповољнија, стога је донесено Рјешење о избору најповољнијег понуђача број 12.02.1-052-5543-4/20 од 23.07.2020. године. Надаље, изабрани понуђач „GUMA M" d.o.o није у року од 5 дана од дана пријема рјешења доставио документе којима доказује личну способност, прописане Тендерском документацијом, што представља разлог за поништавање Рјешења о избору најповољнијег понуђача, те се самим тим уговор додјељује другорангираном понуђачу „ Лада ауто"д.о.о.

Надаље, према Рјешењу КРЖ ЈН-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године жалбени навод који се односи на повезана лица, није прихваћен од стране Канцеларије за разматрање жалби. С тим у вези, жалбени навод који се односи на повезаност привредних субјеката је неоснован јер се ради о регистрованом привредном субјекту (правном лицу) те није законска препрека да субјект наступа самостално без обзира ко је стварни власник једне или друге фирме. Наиме, Уговорни орган нема овлаштења нити начин да испитује оснивање

нити других правних лица, а потврда о уредно извршеним уговорима је достављена у понуди.

Увидом у потврду на страни 41. може се јасно утврдити да је : „GUMA X" заступана по директору Ивици Скендеру издала и насловила потврду предузећу („GUMA M d.o.o") заступана по директору Мариу Вујевићу, којом потврђује успјешну реализацију уговора у износу од 53.828,30 КМ. Наиме, констатација КРЖ да се на спорној потврди налазе два штамбиља/ печата је неоснована, јер је увидом у потврду са стране 41. Понуде утврђено да се налазе два штамбиља/печата , од којих је један печат („GUMA X") - печат издаваоца потврде, а други печат („GUMA M d.o.o") је - ознака овјере, нумерације и парафирања Понуде, којом је понуђач означио сваку страницу своје Понуде у доњем десном углу, а у конкретном случају страницу број 41. Потврда је насловљена на примаоца; односно понуђача „GUMA M", а увидом у оригинал понуде, јасно се може утврдити да иста садржи : називе уговорних страна, заступнике, предмет уговора, вриједност уговора, вријеме и мјесто извршења уговора и наводе о уредно извршеним уговорима, па се закључује да је иста v складу са чланом 48. став 3. Закона о јавним набавкама.

Након горе предочених чињеница утврђено је да су обе понуде формално-правно, технички исправне и потпуне, те је аукција спроведена у складу са Правилником о условима и начину спровођења е-аукције. С тим у вези, утврђено је да је другорангирани понуђач „ Лада Ауто " д.о.о., на е-аукцији понудио цијену за набавку услуге сервисирања и поправке службених возила у износу од 7.000,00 КМ без ПДВ-а.

Надаље, у поновном поступку, уважавајући смјернице КРЖ, Комисија је предложила уговорном органу да донесе рјешење о избору најповољнијег понуђача и Уговор о набавци закључи са другорангираним понуђачем „Лада Ауто " d.o.o, који је путем е-аукције за предметну набавку понудио цијену од 7.000,00 КМ без ПДВ-а. Уговорни орган је донио рјешење број 12.02.1- 052-7368/20 од 14.09.2020. године.

Сматрамо да је жалба неоснована, јер су обе понуде понуђача квалификоване и технички прихватљиве и потпуне, у складу са Тендерском документацијом, па је и заказана е- аукција спроведена правилно и законито.

Након извјештаја са одржане е-аукције, уговор се додјељује другорангираном понуђачу у коначној цијени након одржане е-аукције у вриједности од 7.000 КМ без ПДВ, стога је неоснован навод жалитеља да му се додијели уговор по почетној цијени понуде у износу од 48.952,75 КМ.

На основу свега, сматрамо да је жалба понуђача д.о.о„ Лада ауто „ неоснована и да је као такву треба одбити.

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 смису 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 у овом предмету предходно расправљао, те Рјешењем, бр. ЈН-02-07-1-1933-8/20 од 03.09.2020.године, утврдио чињенично стање, на основу одлучних чињеница усвојио жалбу садашњег жалиоца, уважио основаним жалбене наводе жалиоца који указују на пропусте приликом квалификације понуде понуђача Гума М д.о.о. Мостар, поништио оспорено рјешење издато од уговорног органа те предмет вратио на поновни поступак уговорном органу са јасним смјерницама како окончати започети поступак јавне набавке.

Чланом 111. став (13.) ЗЈН-а („Сл.гласник БиХ“ бр. 39/14) каже да су рјешења КРЖ-а коначна и извршна, па стога није јасно како уговорни орган као првостепени орган даје мишљење дали је такво рјешење основано или не, обзиром да з

а тако нешто није ни надлежан а ни компетентан. Свака странка у поступку која није задовољна коначним рјешењем , може покренути управни спор пред надлежним судом, што је у конкретном случају исто то могао урадити и уговорни орган јер је у истом био поучен о правном лијеку.

Дакле, када је ријеч о предходном рјешењу овога органа, овај орган констатује да нема ни формалних ни материјалних пропуста како би исти исправљао те још једном сугерише уговорном органу да је дужан по истом поступити.

Законским и подзаконским актима је регулисан поступак јавне набавке путем е-аукције чије одредбе кажу да на е-аукцији могу учествовати само квалификовани понуђачи, као и да, у колико у поступку има само један квалификовани понуђач е-аукција се неће проводити.

Ако је у конкретном случају квалификован само један понуђач то говори да нема примјене е-аукције, те је жалбени навод жалиоца основан.

У поновљеном поступку, уговорни орган ће се придржавати смјерница и упутстава овога органа , те у складу са законским и подзаконским актима донијети одговарајућу одлуку и тиме окончати поступак.

Повратуплаћених 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 повратанакнада 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

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Марко Колобарић,дипл.правник

Достављено:

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