BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2629-8/20
Мостар, 29.10.2020.год.

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар, рјешавајући по жалби понуђача БОС-МОНТ д.о.о. Сарајево од 21.9.2020.год. изјављену на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке роба за аутосервис и оправку моторних возила, те набавку потрошног материјала и резервних дијелова за возила бр.01-11-2387/20 од 16.9.2020.год. уговорног органа Федерално министарство за питање бораца и инвалида одбрамбено-ослободилачког рата, Сарајево, 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 29.10.2020.год. доноси

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
   Поништава се предметна Одлука о поништењу поступка бр.01-11-2387/20 од 16.9.2020.год. и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
2. Овај орган доноси посебно рјешење о повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка.

О б р а з л о ж е њ е

1. Уговорни орган, Федерално министарство за питање бораца и инвалида одбрамбено-ослободилачког рата, Сарајево (у даљем тексту: Уговорни орган) је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке роба за аутосервис и оправку моторних возила, те набавку потрошног материјала и резервних дијелова за возила бр.01-11-2387/20 од 16.9.2020.год. (Обавјештење о набавци бр.746-7-1-27-3-8/20, објављено на Порталу јавних набавки 17.8.2020.год.).
Понуђач, БОС-МОНТ д.о.о. Сарајево (у даљем тексту: Жалилац), дана 21.9.2020.год. изјављује жалбу на наведену Одлуку о поништењу поступка уговорном органу, који исту као неосновану, заједно са Изјашњењем на жалбу (од 21.9.2020.год.) прослиједује 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 побијајући предметну Одлуку о поништењу поступка истиче да уговорни орган у истој наводи : "... поступајући по одредбама Закона о јавним набавкама и након што је

утврђено да понуде понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево и Сарадис д.о.о. Вогошћа нису прихватљиве за уговорни орган, утврђено је слиједеће: Двије понуде и то понуде понуђача Бос-монт д.о.о. Сарајево и Turbo trade д.о.о. Сарајево, а након што су као прихватљиве понуде позване да учествују у е аукцији и након окончане е аукције у току које и нису мијењали првобитну цијену, су такођер оцјењене као неприхавтљиве за уговорни орган сходно члану 68. став 4. под и) Закона о јавним набавкама јер нису потпуне и не испуњавају захтјеве из тендерске документације из сљедећих разлога: Тачком 2.4. тендерске документације за набавку роба за аутосервис и оправку моторних возила, те набавку потрошног материјала и резервних дијелова за возила Министарства и обавјештењем о набавци број : 746-7-1-27-3-8/20, у тачци II 6.., процијењена вриједност уговора без ПДВ-а износи 28.188.00 КМ. Понуђач Бос-монт д.о.о. Сарајево је у својој понуди исказао укупну цијену понуде у износу од 35.340,84 без ПДВ-а, која је већа од цијене процијењене вриједности коју је уговорни орган прописао тендерском документацијом и обавјештењем о набавци.... " Жалилац наводи да је једина е-аукција на порталу јавних набавки била заказана дана 26.08.2020. и иста је одржана дана 28.08.2020. године у 13:00:00 сати. Понуђачи који су позвани да учествују у е-аукцији су: Аутоделта д.о.о., Сарадис д.о.о., Бос-монт д.о.о. и Turbo trade д.о.о.. Жалилац наглашава да није снижавао цијену на овој е-аукцији јер није имала равноправан статус са фирмама Аутоделта д.о.о д.о.о. и Сарадис д.о.о д.о.о. а што је и потврђено Рјешењем о усвајању жалбе уговорног органа број 01-11-2387/20-1 од 15.09.2020. године (фирме Аутоделта д.о.о. и Сарадис д.о.о. су дале лажну изјаву да робе из њихових понуда испуњавају услове за примјену преференцијалног третмана домаћег а самим тим добијају предност од 30% приликом поређења понуда), јер да би била конкурентна са укупном цијеном на овој е-аукцији на смањење цијене од нпр. 1% понуђача Аутоделта д.о.о. и Сарадис д.о.о., жалилац је морао своју цијену смањити за минимум 31,1 %. Жалилац напомиње да је уговорни орган у образложењу Одлуке о поништењу поступка навео да су након што су као прихватљиве понуде два понуђача (Бос-монт д.о.о. и Turbo trade д.о.о.) позване да учествују у е аукцији и након одржане е аукције понуђачи нису мијењали првобитну цијену. Дакле, дана 15.09.2020. године уговорни орган је донио Рјешење о усвајању жалбе број 01-11-2387/20-1, којим су понуде понуђача Аутоделата д.о.о. и Сарадис д.о.о. одбачене као неприхватљиве. Правилником о условима и начину кориштења е-аукције, члан.4 став 3. је дефинисано да од момента заказивања до времена почетка е-аукције мора проћи минимално 48 сати. Жалилац наглашава да с обзиром да су су му Одлука број 01-11-2387/20 и Рјешење број 01-11-2387/20-1 достављени 17.09.2020. јасно је да наведена аукција, са прихватљивим понудама а у складу са чланом 3. став 1. Правилника о условима и начину кориштења е-аукције није ни одржана, што се једноставно може провјерити и у систему Портала јавних набавки на којем се и одржавају е-аукције, а требала је бити одржана да би се испоштовао члан 3. став 1. ЗЈН. Обзиром на све наведено, жалилац захтијева поништење предметне Одлуке о поништењу поступка те заказивање нове е-аукције.

Уговорни орган у Изјашњењу на жалбу истиче да је дана 28.08.2020. године заказана е-аукцију са квалификованим понуђачима: Аутоделта д.о.о., Сарадис д.о.о., Бос-монт д.о.о. и Turbo trade д.о.о., због чега није основан жалбени навод жалитеља да е аукција није одржана. Учешће у е-аукцији су узела два понуђача: Аутоделта д.о.о. и Сарадис д.о.о. а жалитељ је, као квалификовани понуђач могао узети учешће у е аукцији на начин да мјења цијену, међутим исти то није учинио, због чега је његова цијена након окончане е-аукције остала

непромјењена и износи 35.340,84 КМ без ПДВ-а, те се сматра коначном понуђеном цијеном, која је предмет даљег рангирања прихватљивих понуда. Оваква коначна цијена жалитеља налазила се на 3. мјесту ранг листе прихватљивих понуда а уговорни орган је поступајући по жалби изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку роба за аутосервис и оправку моторних возила број: 01-11-2387-7/20 од 31.08.2020. године изјављеној од стране жалиоца, запримљеној дана 04.09.2020. године, утврдио да ниједна понуда није прихватљива за уговорни орган из слиједећих разлога: У циљу провјере жалбених навода, а како би донио закониту одлуку по жалби, Уговорни орган је од понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево и Сарадис д.о.о. Вогошћа, затражио појашњење које су то робе, односно којих то 50% роба из Анекса 3 тендерске документације (образац за цијену понуде са техничком спецификацијом) испуњавају услов за примјену преференцијалног третмана домаћег, те да доставе детаљно образложење да испуњавају услове за примјену преференцијалног третмана, уз напомену да уколико не доставе појашњење у траженом року сматрат ће се да достављена понуда не испуњава услове. У остављеном року, понуђач Сарадис д.о.о. Вогошћа није доставио тражено појашњење као доказ да испуњава услов за примјену преференцијалног третмана домаћег, због чега је оцјењено да понуда понуђача Сарадис д.о.о. Вогошћа није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације односно није прихватљива за Уговорни орган. Дана 07.09.2020.године понуђач Аутоделта д.о.о. Сарајево доставио је појашњење преференцијалног третмана домаћег, међутим достављањем истог са доказима које је приложио није успио доказати да испуњава услов преференцијалног третмана домаћег, због чега је оцјењено да понуда понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације, односно није прихватљива за уговорни орган. Наиме, Ваљскотрговинска комора БиХ је својим Рјешењем број 05-05-3-27-3611-2/20 од 27.08.2020. (овјерену копију рјешења достављамо као прилог жалби) одбила захтјев за издавање потврде о задовољавању увјета о бх поријеклу производа понуђача Бос Монт д.о.о. Сарајево, те је у образложењу одлуке навела да нема сазнања да на босанскохерцеговачком тржишту постоје друштва која у оквиру своје дјелатности могу понудити робе предметне набавке као производ који у укупној вриједности има најмање 50% поријекла из Босне и Херцеговине. Уговорни орган истиче да су понуда жалиоца и понуда понуђача Turbo trade д.о.о Сарајево, а након што су као прихватљиве понуде позване да учествују у е аукцији и након окончане е аукције у току које и нису мијењали првобитну цијену, су такође оцјењене као неприхватљиве за уговорни орган сходно члану 68. став 4. под и) Закона о јавним набавкама јер нису потпуне и не испуњавају захтјеве из тендерске документације из слиједећег разлога: Тачком 2.4. тендерске документације процијењена вриједност уговора без ПДВ-а износи 28.188,00 КМ а жалилац је у својој понуди исказао укупну цијену понуде у износу од 35.340,84 КМ без ПДВ-а, која је већа од цијене процијењене вриједности коју уговорни орган прописао тендерском документацијом и обавјештењем о набавци; Понуђач Turbo trade д.о.о Сарајево је у својој понуди исказао укупну цијену понуде у износу од 86.939,49 КМ без ПДВ-а, која је већа од цијене процијењене вриједности коју уговорни орган прописао тендерском документацијом и обавјештењем о набавци. Сходно напријед наведеном, а након што је утврђено да понуде понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево и Сарадис д.о.о Вогошћа нису прихватљиве за уговорни орган, слиједећа на ранг листи прихватљивих понуда, а након окончане е аукције је била понуда жалитеља те обзиром да је коначна цијена његове понуде након е аукције износила 35.340,84 КМ без ПДВ-а, а коју исти није мијењао, као таква није

била прихватљива за уговорни орган обзиром да иста прелази процијењену вриједност предметне набавке, те се поновна е аукција није ни могла заказати обзиром да су жалитељ и Turbo trade д.о.о. Сарајево већ учествовали у е аукцији.
Жалилац у Одговору на Изјашњење уговорног органа по адвокату Санелу Незирићу из Сарајева, од 12.10.2020.год. истиче да остаје код истакнутих навода у жалби, оспоравајући Изјашњење уговорног органа из сљедећих разлога: Уговорни орган сасвим контрадикторно наводи, прије свега, да жалитељ није нити учествовао на заказаној е-аукцији, док на страни 5. Изјашњења наводи да је исти већ учествовао на е-аукцији, те да је то разлог због којег поновна е-аукција није нити могла бити заказана. Жалитељ упућује на чињеницу да је исти учествовао на првој одржаној е-аукцији, али није спуштао цијену, а из разлога како је то навео и у самој жалби коју је у коначници уговори орган и усвојио, односно из разлога неравноправног статуса са осталим понуђачима, односно давања лажних изјава о преференцијалном третману домаћег од стране понуђача који исти третман не уживају. Сходно томе, жалитељ би, због незаконитог поступања других понуђача, био у обавези да на е-аукцији цијену своје понуде без разлога значајно умањи. С тим у вези, а како је уговорни орган Рјешењем од 15.09.2020. године усвојио жалбу жалитеља, те оцијенио као неприхватљиве понуде које су учествовале превасходно на е-аукцији, односно понуду изабраног понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево, те другорангираног понуђача Сарадис д.о.о. Вогошћа, сасвим је јасно да је Уговорни орган био у обавези заказати нову е-аукцији са прихватљивим понудама и то са понудом жалитеље и понудом понуђача Turbo trade д.о.о. Сарајево. Како из самог Рјешења о усвајању жалбе, тако и из предметног Изјашњења Уговорног органа, није јасно да ли Уговорни орган уопће спори или не спори чињеницу да је исти заказао или није заказао поновну е-аукцију, а сходно томе, жалитељ се позива и саму чињеницу да без обзира на нејасно и непрецизно формулисане наводе Уговорног органа, да Уговорни орган у коначници није нити одржао поновну е-аукцији. Наиме, уколико постоји било каква сумња да ли је Уговорни орган заиста одржао е-аукцији, исто се може провјерити у систему Портала јавних набавки, а у којем систему није забиљежена било каква заказана нити одржана е-аукције са наведена два понуђача. Жалилац у Одговору на жалбу надаље истиче да је незаказивањем поновне е-аукције са двије прихватљиве понуде, цијена понуде жалитеља није нити могла бити умањена, односно жалитељу је ускраћено право да мијења своју цијену на е-аукцији. Наиме, жалитељ указује и да се ради о незнатно већој цијени понуде жалитеља у односу на процијењу вриједност набавке, чак и без одржавања обавезне е-аукције, како понуда жалитеља износи 35.340,84 КМ без ПДВ-а, док процијењена вриједност износи 28.188,00 КМ без ПДВ-а, а што представља разлику у износу од око 7.000,00 КМ. Одредбама члана 69. став 2. ЗЈН прописано је сљедеће: „ (2) Уговорно тијело обвезане је поништити поступак јавне набаве у случајевима кад: е) су цијене свих прихватљивих понуда знатно више од осигураних средстава за предметну набаву. “ Дакле, управо да није жалитељ у ограничено да се надмеће на е-аукцији, имао би могућност да понуди цијену у оквиру процијењене вриједности ове јавне набавке.
Увидом у ожалбену Одлуку о поништењу поступка утврђено је да се у истој наводи да је уговорни орган, након спроведене е-аукције (у којој су учествовали Аутоделта д.о.о. Сарајево, Сарадис д.о.о. Сарајево, Turbo trade д.о.о. Сарајево и жалилац) донио Одлуку о избору најповољнијег понуђачабр.01-11-2387-7/20 од 31.8.2020.год. а да је жалилац дана 4.9.2020.год. изјавио жалбу на споменуту Одлуку а да је уговорни орган поступајући по истој донио Рјешење о усвајању жалбе бр.01-11-2387/20-1 од 15.9.2020.год., којим је

утврдио неприхватљивост понуда понуђача Аутоделта д.о.о. Сарајево и Сарадис д.о.о. Сарајево, наводећи да су остале двије понуде – понуда жалиоца и понуда Turbo trade д.о.о. Сарајево, прихватљиве, те да су дати понуђачи позвани да учествују у е-аукцији, а да након окончане е-аукције исти нису мијењали првобитне цијене, па су дате понуде неприхватљиве сходно члану 68. став (4) тачка и) ЗЈН, из разлога што је жалилац понудио цијену од 35.340,84 КМ а понуђач Turbo trade д.о.о. Сарајево цијену од 86.939,49 КМ а да је процијењена вриједност предметне набавке (утврђена ТД) 28.188,00 КМ.

Даљим увидом у предметни спис утврђено је да је уговорни орган у Рјешењу о усвајању жалбе бр.01-11-2387/20-1 од 15.9.2020.год. (донесном основом изјављене жалбе жалиоца од 4.9.2020.год. на Одлуку о избору најповољнијег понуђача бр.01-11-2387-7/20 од 31.8.2020.год.) навео да су остале двије понуде – понуда жалиоца и понуда Turbo trade д.о.о. Сарајево, прихватљиве те да су дати понуђачи позвани да учествују у е-аукцији те да након окончане е-аукције исти нису мијењали првобитне цијене па су понуде неприхватљиве сходно члану 68. став (4) тачка и) ЗЈН из разлога што је жалилац понудио цијену од 35.340,84 КМ а понуђач Turbo trade д.о.о. Сарајево цијену од 86.939,49 КМ а да је процијењена вриједност предметне набавке (утврђена ТД) 28.188,00 КМ.

Сходно наведеном, овај орган предметну жалбу жалиоца сматра основаном. Наиме, уговорни орган је након донесене Одлуке о избору најповољнијег понуђача од 31.8.2020.год. а основом изјављене жалбе на исту од стране жалиоца, донио Рјешење о усвајању жалбе којим је понуде понуђача Аутоделата д.о.о. и Сарадис д.о.о. (а који су учествовали у е-аукцији 28.8.2020.год) оцијенио неприхватљивим. Дакле, уговорни орган је након доношења датог Рјешења, био дужан спровести нову е-аукцију и позвати на исту жалиоца и понуђача Turbo trade д.о.о. Сарајево, чије су понуде у поступку оцјене прихватљивости од стране уговорног органа оцијењене као прихватљиве, па и у ситуацији у којој су цијене понуда истих биле веће од износа процијењене вриједности набавке. Наиме, Правилник о условима и начину коришћења е-аукције („Службени гласник БиХ“ бр.66/16) прописује да је е-аукција начин спровођења дијела поступка јавне набавке који укључује подношење нових цијена, измијењених наниже, или цијена и нових (побољшањих) вриједности које се односе на одређене елементе понуде (члан 1. став 3.) при чему Правилник прописује да прије заказивања е-аукције, уговорни орган у систем е-Набавке, уноси све прихватљиве понуде (члан 3. став 1).

Надаље, овај орган је схватања да се уговорни орган приликом доношења Рјешења о усвајању жалби од 15.9.2020.год. односно ожалбене Одлуке о поништењу поступка није могао позвати на члан 69. став члану 69. став (2) тачка е) ЗЈН који прописује да је уговорни орган дужан да поништи поступак набавке када су (понуђене) цијене свих прихватљивих понуда знатно веће од обезбијеђених средстава за предметну набавке, како је чињеница да су након доношења Рјешења о усвајању жалбе од 15.9.2020.год., преостала два прихватљива понуђача (понуда жалиоца и понуда Turbo trade д.о.о.) чије су понуђене цијене веће од износа процијењене вриједности набавке. Међутим, дата чињеница, у конкретној ситуацији према схватању овог органа, није могла довести до поништења предметног поступка набавке (јер је жалиоцу било онемогућено да мијења цијену своје понуде на е-аукцији, чије је одржавање уговорни орган изричито предвидио предметном ТД), како је уговорни орган био у обавези заказати нову е-аукцију са понудама споменутих понуђача, како би се истима дала могућност (евентуално) подношења нових цијена, сходно члану 1. став (3) Правилника о условима и начину коришћења е-аукције. С тим у вези, цијени се да је уговорни орган

„преуранио“ са доношењем ожалбене Одлуке о поништењу предметног поступка набавке, из разлога наведених у истој.
4. 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.
Уговорни орган ће у поновном поступку окончати поступак предметне набавке, у складу са ставовима овог органа из предметног рјешења и законским и подзаконским прописима из области јавних набавки.
5. Повратуплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа у складу са чланом 108. став (7) ЗЈН и члана 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. ЗЈН.

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.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Томислав Ћужић

Доставити:
- БОС-МОНТ д.о.о. Сарајево, по адвокату Санелу Незирићу из Сарајева
- Федерално министарство за питање бораца и инвалида одбрамбено-ослободилачког рата, Сарајево
- а/а