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: ЈН2-02-07-1-2722-8/20
Бања Лука, 29.10.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „Derby trade“ d.o.o. Брчко, број: 434-09-20 од 01.10.2020.године, изјављене на Одлуку о поништењу одлуке о измјени одлуке најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године, Уговорног органа општина Чајниче-Начелник општине у конкурентском захтјеву за достављање понуда *„набавка и уградња кухињске опреме угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“*. На основу члана 93. став(8) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа одржаној дана 29.10.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

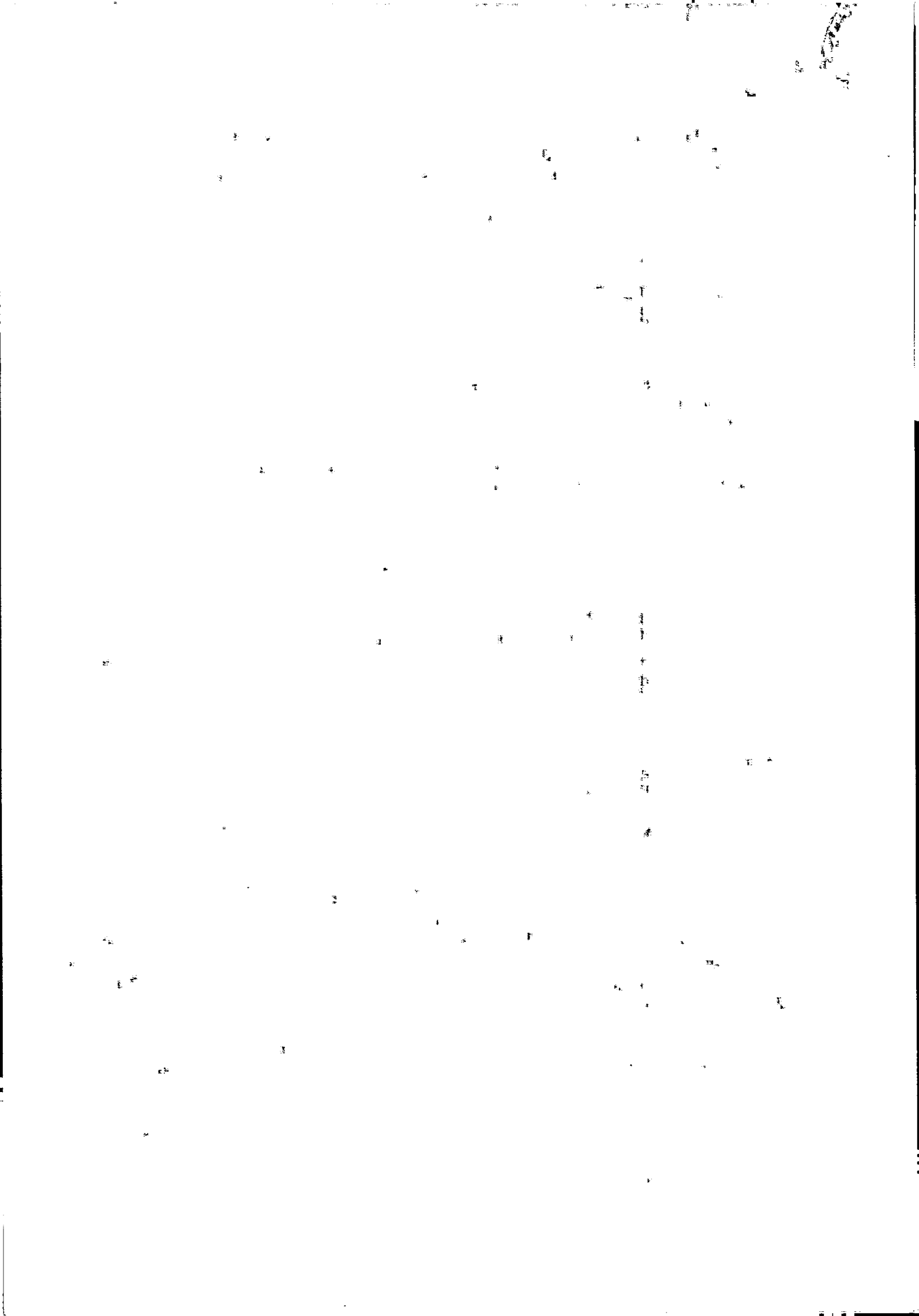
1. Жалба понуђача „Derby trade“ d.o.o. Брчко, број: 434-09-20 од 01.10.2020.године, изјављене на Одлуку о поништењу одлуке о измјени одлуке најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године Уговорног органа општина Чајниче-Начелник општине у конкурентском захтјеву за достављање понуда *„набавка и уградња кухињске опреме угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“*, усваја се као **основана,** предмет се враћа на поновно поступање и одлучивање.
2. **Поништавају се** сљедећи акти:
   - Одлука о поништењу Одлуке о измјени одлуке најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године.
3. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган ће донијети посебно рјешење.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган општина Чајниче-Начелник општине (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 01-404-18/20 од 13.08.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **291-7-1-11-3-10/20** од 13.08.2020.године.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: без броја од 08.09.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигле три понуде, те да није било примједби на ток и поступак отварања понуда.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о оцјени број: 01-404-18/20 од 11.09.2020.године, у којем је констатовала да су понуде свих понуђача прихватљиве, те након завршене е-аукције дала је препоруку да се уговор додијели понуђачу „Steel“ d.o.o. Зеница.



Уговорни орган донио је Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 15.09.2020.године, којом је уговор додијељен понуђачу „Steel“ d.o.o. Зеница.

Уговорни орган донио је Одлуку о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 23.09.2020.године, којом је уговор додијељен другорангираном понуђачу „Alper grup“ d.o.o. Сарајево, јер прворангирани понуђач „Steel“ d.o.o. Зеница није у року од пет дана од дана запримања Одлуке о избору најповољнијег понуђача доставио документа у вези члана 45. ЗЈН БиХ.

Након запримљеног дописа путем мејла од стране понуђача „Steel“ d.o.o. Зеница, Уговорни орган донио је Одлуку о поништењу Одлуке о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуке о поништењу Одлуке о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача, понуђач „Derby Trade“ d.o.o. Брчко, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 434-09-20 од 01.10.2020.године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 07.10.2020.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

Ову прилику користимо да уложимо жалбу на Одлуку о поништењу Одлуке о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године у поступку јавне набавке „Конкурентски захтјев за набавку и уградњу угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“.
Наиме, у Одлукама уговорног органа констатовали смо да је Уговорни орган а и изабрани понуђач „Steel“ d.o.o. Зеница, прекршили одредбе наведене у тендерској документаџији 11.1.4 које гласе:
11.1.4. Документи или увјерења наведена у тачки 11.1.3 не смију бити старији од 3 мјесеца рачунајући од тренутка достављања понуде, а доставља их изабрани понуђач у року не дужем од 5 дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача.
У одлуци уговорног органа о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 23.09.2020.године у образложењу наводи сљедеће:
„Одлуком бр. 01-404-18/20 од 15.09.2020.године за „Набавку и уградњу кухињске опреме угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“, изабрани понуђач „Steel“ d.o.o. Зеница, (након проведене е-аукције) који је у својој понуди доставио изјаву да испуњава услове за примјену преференцијалног третмана домаћег како је наведено тачком 13.2.3 тендерске документације. Изабрани понуђач је у року од 5 дана од пријема исте био обавезан да уговорном органу достави оригинал или овјерене копије докумената из члана 45. ЗЈН, а у складу са захтјевом (14. предуслови закључивања уговора) тендерске документације. Такође, није доставио потврду Вањскотрговинске коморе БиХ којом се потврђује да минимално 50% вриједности понуђене робе има поријекло из БиХ“.
На основу тога уговор се додјељује другопласираном понуђачу „Alper grup“ d.o.o. Сарајево.
Надаље, дана 28.09.2020.године Уговорни орган доноси Одлуку о поништењу Одлуке о измјени одлуке о избору најповољнијег понуђача гдје се у образложењу одлуке наводи сљедеће:
„Након запримљеног дописа путем е-маила од стране понуђача „Steel“ d.o.o. Зеница од 24.09.2020.године у којој је наведено да је квалификациона документација послана уредно и на вријеме уз предочење потврде о пошиљци запримљене у БХ пошти“.
Дакле, из наведених образложења је јасно видљиво да је понуђач „Steel“ d.o.o. Зеница ПОСЛАО али не и ДОСТАВИО уредно и на вријеме квалификациону документацију, чиме је прекршио захтјеве из тендерске документације по тачком 11.1.4: „Документи или увјерења наведена у тачки 11.1.3 не смију бити старији од 3 мјесеца рачунајући од тренутка достављања понуда, а доставља их изабрани понуђач у року не дужем од 5 дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача, а самим тим и Уговорни орган је ушао у прекршај прихватајући понуђача „Steel“ d.o.o. Зеница као најповољнијег.

Због свега наведеног, молимо Уговорни орган да још једном преиспита своју Одлуку, јер напомињемо сву квалификациону и потребну документацију потребно је доставити Уговорном органу у року који је Уговорни орган одреди, а не послати је у том року. Као примјер навест ћемо и достављање понуда за јавне набавке које је потребно доставити до крајњег рока за доставу понуда и да се све понуде након тог рока одбацују.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

На основу члана 100. став(5) ЗЈН БиХ у Конкурентском захтјеву поступка јавне набавке „Набавка и уградња опреме угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“, утврдили смо да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлашћеног лица, али је неоснована, јер жалилац ни на који начин није доказао постојање чињеница и околности које се тичу правног интереса за подношење жалбе, осим што у жалби наводи да је Уговорни орган прекршио одредбе наведене у тендерској документацији 11.1.4.
Из наведених разлога жалиоца, доносимо закључак којим се одбија жалба жалиоца „Derby trade“ d.o.o. Брчко, од 02.10.2020.године, као неоснована и неутемељена у складу са чланом 100. став(5) а потврђује се Одлука о избору најповољнијег понуђача 01-404-18/20 од 15.09.2020.године и препорука комисије од 14.09.2020.године и уговор за јавну набавку -Конкурентски захтјев за достављање понуда 01-404-18/20 „Набавка и уградња кухињске опреме угоститељског дијела Дома културе „Филип Вишњић“ у Чајничу“, додјели понуђачу „Steel“ d.o.o. Зеница, као најбољем оцијењеном понуђачу.
Донесени закључак је усклађен на ставу Агенције за јавне набавке БиХ који се базира на члану 93. став(2) Закона о управном поступку БиХ у којем пише кад је поднесак упућен поштом, препоручено или телеграфски, дан предаје пошти сматра се даном предаје органу коме је упућен.

У одговору на изјашњење Уговорног органа, Жалилац наводи:

Наиме, у свом горе наведеном изјашњењу уговорни орган доноси закључак којим се одбија жалба понуђача
„Derby trade“ d.o.o. Брчко, као неоснована и неутемељена, те свој закључак темељи на члану 93. став(2) Закона о управном поступку БиХ.
Морамо да напоменемо, а и да подсјетимо да би позивање на члан 93. став(2) Закона о управном поступку БиХ било правдано да уговорни орган није сам дефинисао „правила игре“ те на странама 4 и 5 тендерске документације навео сљедеће:
„11.1.4 Документа или увјерења наведена у тачки 11.1.3 не смију бити старији од 3 мјесеца рачунајући од тренутка достављања понуда, а доставља их изабрани понуђач у року не дужем од 5 дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача. Изабрани понуђач мора испуњавати све услове у моменту предаје понуде, у противном ће се сматрати да је дао лажну изјаву из члана 45. Закона. Докази морају бити физички достављени на протокол уговорног органа најкасније пети дан по пријему одлуке о избору, у радном времену уговорног органа (до 15,00 сати) те за уговорни орган није релевантно на који начин су послати.“
Дакле, докази из члана 45. ЗЈН БиХ, морају бити физички достављени а не само предати пошти.
Из свега горе наведеног је видљиво да се уговорни орган није придржавао услова које је сам дефинисао у својој тендерској документацији те стога сви акти о додијели уговора требају и морају бити поништени.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о покретању поступка јавне набавке број: 01-404-18/20 од 13.08.2020.године

- Обавјештење о набавци број: 291-7-1-11-3-10/20 од 13.08.2020.године,
- Записник о оцјени број: 01-404-18/20 од 11.09.2020.године,
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 15.09.2020.године,
- Одлуку о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 23.09.2020.године,
- Одлуку о поништењу Одлуке о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 28.09.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 01-404-18/20 од 05.10.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно у Тендерску документацију, Записник и Одлуке те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана.**

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган поништио Одлуку о измјени Одлуке о избору најповољнијег понуђача број: 01-404-18/20 од 23.09.2020.године, супротно прописаним условима из тачке 11.1.4. тендерске документације, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан.**

Испитујући доказе у поступку по овом жалбеном наводу с циљем правилног и потпуног утврђивања чињеничног стања, вијеће овог органа је утврдило сљедеће чињенице:

- Да је тачком 11.1.4 тендерске документације прописано сљедеће:
  „Документа или увјерења наведена у тачки 11.1.3 не смију бити старији од 3 мјесеца рачунајући од тренутка достављања понуда, а доставља их изабрани понуђач у року не дужем од 5 дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача.
  Изабрани понуђач мора испуњавати све услове у моменту предаје понуде, у противном ће се сматрати да је дао лажну изјаву из члана 45. Закона.
  Докази морају бити физички достављени на протокол уговорног органа најкасније пети дан по пријему одлуке о избору, у радном времену уговорног органа (до 15,00 сати) те за уговорни орган није релевантно на који начин су послати**.....“**
- Да је тачком 13.7.4 тендерске документације прописано сљедеће:
  „Уговорни орган је дужан да Одлуку о избору најповољнијег понуђача достави свим понуђачима у поступку набавке, најкасније у року од 7(седам) дана од дана доношења одлуке о избору или одлуке о поништењу поступка набавке ***електронским путем****, факсом, поштом или непосредно.“*
- Да се на страни 2. понуде понуђача „Steel“ d.o.o. Зеница, налази Образац за понуду у којем је наведена e:mail адреса steelzenica@gmail.com
- Да је Уговорни орган дана 15.09.2020.године, путем e:mail свим понуђачима доставио Одлуку о избору најповољнијег понуђача.
- Да је чланом 72. став(3) ЗЈН БиХ прописано између осталог сљедеће:
  „(3) Уговорни орган доставља предлог уговора оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, у случају да најуспјешнији понуђач: а) пропусти да достави оригинале или овјерене копије

*документације из чл. 45. и 47. овог закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде или захтјева за учешће, **у року који одреди уговорни орган;"***

Из наведених чињеница вијеће овог орган је утврдило сљедеће:

- Да је сасвим неспорна чињеница, да је Уговорни орган тендерском документацијом прописао да се Одлуке достављају између осталих и електронским путем, такође је неспорно да је Уговорни орган дана 15.09.2020.године, доставио Одлуку о избору најповољнијег понуђача путем e:mail, на адресе понуђача које су наведене у Обрасцу за понуду.
- Да се из изјаве понуђача „Steel" d.o.o. Зеница, коју је дана 24.09.2020.године путем мејла достави Уговорном органу, може закључити да је овај понуђач добио Одлуку о избору најповољнијег понуђача и да се иста налазила у „spam porukama", те да је исту понуђач „Steel" d.o.o. Зеница, отворио дана 17.09.2020.године.

Дакле, имајући у виду да је тачком 11.1.4 тендерске документације, јасно и прецизно прописано да се докази из тачке 11.1.3 морају **физички** доставити на протокол уговорног органа најкасније пети дан по пријему одлуке о избору, у радном времену уговорног органа (до 15,00 сати) те за уговорни орган није релевантно на који начин су послати, те да на тендерску документацију никo од учесника у поступку јавне набавке није изјавио жалбу, вијеће овог органа сматра да изабрани понуђач није поступио у складу са захтјевом из тачке 11.1.4 тендерске документације, односно изабрани понуђач није физички на протокол уговорног органа, у захтијеваном року доставио доказе из тачке 11.1.3 тендерске документације, те с тим у вези Уговорни орган је дужан да поступа у складу са одредбама члана 72. став(3) Закона о јавним набавкама, односно доставља приједлог уговор понуђачу чија је понуда одмах иза понуде најуспјешнијег понуђача.

Вијеће овог органа указује да је поступак јавне набавке строго формалан поступак, те да је Законом о јавним набавкама успостављено право, дужност и одговорност свих учесника у поступку, а све у циљу најефикаснијег трошења јавних средстава, омогућавањем активне и правичне конкуренције, уз остваривање једнаког третмана, недискриминације и транспарентности. Уговорни орган је дужан да припрема тендерску документацију у складу са одредбама члана 53. став(1) Закона о јавним набавкама, док су потенцијални понуђачи обавезни да у цјелости поштују постављене услове из тендерске документације.

У конкретном случају, вијеће овог орган је неспорно утврдило да изабрани понуђач „Steel" d.o.o. Зеница, није испоштовао услов који је постављен у тачки 11.1.4 тендерске документације, односно изабрани понуђач није физички на протокол уговорног органа, у захтијеваном року доставио доказе из тачке 11.1.3 тендерске документације.

У поновљеном поступку Уговорни орган ће у складу са образложењем овог Рјешења, те у складу са одредбом члана 69. ЗЈН БиХ окончати поступак јавне набавке.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14); члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени 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) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ", број:86/14). прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни 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
дипл. правник Марко Колобарић

Достављено:

- „Derby trade" d.o.o. Брчко,
- општина Чајниче-Начелник општине,
- „Steel" d.o.o. Зеница,
- евиденцији,
- а/а