BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-2956-9/20
Сарајево, 12.11.2020.год

Уред за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача „Danial S“ доо Тешањ, заступан по пуномоћнику Санелу Незирићу, адвокату из Сарајева, изјављене на Закључак број: 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020 године Уговорног органа: Министарство одбране БиХ, у поступку јавне набавке роба класа II-Издаци за одјећу, униформе и платно-лот 4- спортска опрема, на основу члана, 104. и 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" бр: 39/14.) и чл. 193. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" бр: 29/02., 12/04., 93/09. и 41/13.), Уред за разматрање жалби, на сједници Вијећа, одржаној дана 12.11.2020. донио је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се:

- Закључак број: 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020 године
- Усваја се захтјев за повратак уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 1166,67 КМ
- Усваја се захтјев жалитеља за накнаду адвокатских трошкова у износу од 240,00 КМ + 17 % ПДВ, укупно 280,80 КМ и исте је уговорни орган дужан надокнадити жалитељу у року од 15 дана од дана извршности овог Рјешења

О б р а з л о ж е њ е

Понуђач „Danial S“ доо Тешањ, заступан по пуномоћнику Санелу Незирићу, адвокату из Сарајева, изјавио је жалбу на Закључак број: 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020 године Уговорног органа: Министарство одбране БиХ, у поступку јавне набавке роба класа II-Издаци за одјећу, униформе и платно-лот 4- спортска опрема, која је запримљена код овог органа под бројем: ЈН2-01-07-1- 2956/20

Жалилац у жалби наводи следеће:

Уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број Ј1-О3-26-707-30/20 од 28.07.2020.године. а којом је понуда понуђача "DANIAL S“ Тешањ оцијењена као најприхватљивија.

На наведену одлуку у законском року понуђач "ЕУРО ВЕЗ“ до.о. Тешањ уложио је жалху. коју је овај орган усвојио те на основу члана 100. став 3. ЗЈН. донио Одлуку о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-41/20 од 31.08.2020.године.

Са наведеном Одлуком путем обавјештења број: 11-03-26-707-42/20 од 31.08.2020.године, дана 04.09.2020.године упознати су тада у поступку као жалилац "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ и "DANIAL S“ д.о.о. Тешањ.

Рок за жалбу на одлуку је био пет дана.

С обзиром на то да у остављеном року до дана 09.09.2020.године. нико од понудача није уложио жалбу. одлука је постала коначна.

Дана 16.09.2020.године на Препоруку Комисије именоване Одлуком министра одбране БиХ број: 11-03-26-707-7/20 од 22.04.2020.године. уговорни орган је донио Оидуку о избору најповољнијег понуђача за набавку роба ЛОТ4-Спортска опрема број: 11-03-26-707-46/20. са којом су благовремено упознати сви понуђачи који су благовремено доставили понуду.

Увидом у члан 101. став 6. ЗЈН констатујемо сљедеће:„(6)Жалитељ који је пропустио уложити жалбу према одредбама ст. Од (1) до (5) овог члана. губи право тражити испитивање законитости по истој основи у каснијој фази поступка."

Имајући у виду предње наведено утврђено чињенично стање. овај орган цијени да је жалилац пропустио уложити жалбу на Одлуку о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-30/20 од 28.07.2020. године за ЛОТ4 број: 11-03-26-707-41/20 од 31.08.2020.године."

Овакав закључак уговорног органа је неправилан и незаконит.

Наиме, поступајући по жалби понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ, уговорни орган је дана 31.08.2020.године донио Одлуку број 11-03-26-707-41/20, а којом одлуком се жалба понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ усваја као дјелимично основана. те се ставља ван снаге Одлука о избору најповољнијег понуђача број:л 1-03-26-707-30/20 од 28.07.2020.године за ЛОТ 4-Спортска опрема.

У овој Одлуци, уговорни орган је цијенио основаност жалбених навода "ЕУРО ВЕЗ"д .0.0. Тешањ, односно утврдио је да је један од њих основан. међутим уговорни орган у предметној Одлуци од 31.08.2020.године није одлучивао о прихватљивости достављених понуда.

Након тога, уговорни орган је дана 16.09.2020.године донио Одлуку број 11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020.године, а у којој је у образложењу навео сљедеће:

"С обзиром да није било жалби на Одлуку Комисија је приступила анализи документације приложене уз понуду у смислу провјере валидности обзиром на исказане захтјеве уговорног органа у тендерској документацији, односно вредновању понуда. а у складу са процедурама и правилима утврђеним тендерском документацијом и Законом о јавним набавкама БиХ, односно припадајућим поцаконским актима. "

У даљем образложењу, уговоми орган је навео да је понуда понуђача ""DANIAL S“ д.оо. Тешањ неприхватљива, те навео разлог одбацивања исте, а да је понуда понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.оо Тешањ прихватљива за уговорни орган.

Дакле, уговорни орган је тек у Одлуци о избору најповољнијег понуђача од 16.09.2020.године вршио оцјену обје достављене понуде, и жалитеља-"DANIAL S“, а и понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.0.0. Тешањ, односно прихватљивост истих.

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

Имајући наведено у виду. и поуку о правном иијеку уговорног органа у Одлуци од 16.09.2020.године, те неспорну чињеницу да су у овом поступку достављене само двије понуде, понуђача "DANIAL S“ д.оо. Тешањ и "ЕУРО ВЕЗ" д.оо. Тешањ, из тога јасно произилази да жалитель "DANIAL S“, као понуђач у овом поступку јавне набавке има могућност изјављивања жалбе у којој оспорава наводе уговомог органа из Одлуке од 16.09.2020.године којом се његова понуда цијени неприхватљивом, те оспорава прихватљивост понуде изабраног понуђача. а након извршеног увида у понуду изабраног понудача.

Ово све би било беспредметно наводити у жалби на Одлуку од 31.08.2020.године, а имајући у виду чињеницу да уговоми орган у Одлуци од 31,08.2020.године није цијенио прихватљивост понуде нити једног. а нити другог понуђача.

С обзиром на све наведено, сматрамо да је закључак уговомог органа- Министарство одбране БиХ број 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020.године неправилан и незаконит, па предлажемо да уговоми орган усвоји ову жалбу. поништи Закључак број 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020.године

У погледу адвокатских трошкова жалитель указује на примјену кау у поступцима процјењене вриједности и тарифирање по члану 12 Тарифе о награди и накнади трошкова за рад адвокатате тражи износ за састав жалбе од 01.10.2020 год, и од 09.10 2020 године по 111,50 КМ.

Уговорни орган је доставио овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби,
Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Жалба је основана.

Овај орган је размотрио жалбу и стање у спису, те утврдио следеће неспорне и релевантне чињенице:

Полазећи од навода жалитеља:

Уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број Ј1-О3-26-707-30/20 од 28.07.2020.године, а којом је понуда понуђача "DANIAL S“ Тешањ оцијењена као прихватљива.

На наведену одлуку у законском року понуђач "ЕУРО ВЕЗ“ до.о. Тешањ уложио је жалбу коју је овај орган усвојио те на основу члана 100. став 3. ЗЈН. донио Одлуку о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-41/20 од 31.08.2020.године.

Са наведеном Одлуком путем обавјештења број: 11-03-26-707-42/20 од 31.08.2020.године, дана 04.09.2020.године упознати су тада у поступку као жалилац "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ и "DANIAL S“ д.о.о. Тешањ.

Рок за жалбу на одлуку је био пет дана.

С обзиром на то да у остављеном року до дана 09.09.2020.године, нико од понуђача није уложио жалбу, одлука је постала коначна.

Дана 16.09.2020.године на Препоруку Комисије именоване Одлуком министра одбране БиХ број: 11-03-26-707-7/20 од 22.04.2020.године, уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку роба ЛОТ4-Спортска опрема број: 11-03-26-707-46/20, са којом су благовремено упознати сви понуђачи који су благовремено доставили понуду.

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

Увидом у члан 101. став 6. ЗЈН констатујемо сљедеће:,.(6)Жалитељ који је пропустио уложити жалбу према одредбама ст. Од (1) до (5) овог члана. губи право тражити испитивање законитости по истој основи у каснијој фази поступка."

Имајући у виду предње наведено утврђено чињенично стање, овај орган цијени да је жалилац пропустио уложити жалбу на Одлуку о стављању ван снаге Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-30/20 од 28.07.2020. године за ЛОТ4 број: 11-03-26-707-41/20 од 31.08.2020.године."

Овакав закључак уговорног органа је неправилан и незаконит.

Наиме, поступајући по жалби понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ, уговорни орган је дана 31.08.2020.године донио Одлуку број 11-03-26-707-41/20, а којом одлуком се жалба понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о. Тешањ усваја као дјелимично основана. те се ставља ван снаге Одлука о избору најповољнијег понуђача број:л 1-03-26-707-30/20 од 28.07.2020.године за ЛОТ 4-Спортска опрема.

У овој Одлуци, уговорни орган је цијенио основаност жалбених навода "ЕУРО ВЕЗ"д .о.о. Тешањ, односно утврдио је да је један од њих основан, међутим уговорни орган у предметној Одлуци од 31.08.2020.године није одлучивао о прихватљивости достављених понуда.

Након тога, уговорни орган је дана 16.09.2020.године донио Одлуку број 11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020.године, а у којој је у образложењу навео сљедеће:

"С обзиром да није било жалби на Одлуку Комисија је приступила анализи документације приложене уз понуду у смислу провјере валидности обзиром на исказане захтјеве уговорног органа у тендерској документацији, односно вредновању понуда. а у складу са процедурама и правилима утврђеним тендерском документацијом и Законом о јавним набавкама БиХ, односно припадајућим подзаконским актима. "

У даљем образложењу, уговорни орган је навео да је понуда понуђача ""DANIAL S“ д.оо. Тешањ неприхватљива, те навео разлог одбацивања исте, а да је понуда понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.оо Тешањ прихватљива за уговорни орган.

Дакле, уговорни орган је тек у Одлуци о избору најповољнијег понуђача од 16.09.2020.године вршио оцјену обје достављене понуде, и жалитеља-"DANIAL S“, а и понуђача "ЕУРО ВЕЗ" д.о.о Тешањ, односно прихватљивост истих.

Имајући наведено у виду и поуку о правном иијеку уговорног органа у Одлуци од 16.09.2020.године, те неспорну чињеницу да су у овом поступку достављене само двије понуде, понуђача "DANIAL S“ д.оо. Тешањ и "ЕУРО ВЕЗ" д.оо. Тешањ, из тога јасно произилази да жалитель "DANIAL S“, као понуђач у овом поступку јавне набавке има могућност изјављивања жалбе у којој оспорава наводе уговомог органа из Одлуке од 16.09.2020.године којом се његова понуда цијени неприхватљивом, те оспорава прихватљивост понуде изабраног понуђача. а након извршеног увида у понуду изабраног понудача.

Ово све би било беспредметно наводити у жалби на Одлуку од 31.08.2020.године, а имајући у виду чињеницу да уговорни орган у Одлуци од 31,08.2020.године није цијенио прихватљивост понуде нити једног, а нити другог понуђача.

С обзиром на све наведено, сматрамо да је закључак уговомог органа- Министарство одбране БиХ број 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020.године неправилан и незаконит, па предлажемо да уговорни орган усвоји ову жалбу, поништи Закључак број 11-03-26-707-56/20 од 06.10.2020.године.

У Изјашњењу на наведено уговорни орган истиче да је приликом доношења Закључка од 06.10.2020 године као основ за одбацивање жалбе, позвао се на члан 101 став (6)ЗЈН.

Из свега наведеног, увидом у приложену документацију овај орган констатује:

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

Дана 28.07.2020 године уговорни орган доноси Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 11-03-26-707-30/20 од 28.07.2020 године, којом је као најповољнији понуђач изабран „Еуро-вез“ доо Јелах (у наредним одлукама „Тешањ“) са цијеном, након е-аукције 69.908,оо КМ

Дан 31.08.2020 године, уговорни орган доноси Одлуку о стављању ван снаге Одлуку о избору најповољнијег понуђача број:11-03-26-707-30/20 од 28.07.2020 године, по Жалби понуђача „Еуро-Вез“ доо Тешањ.

Дана 16.09.2020 године, Уговорни орган доноси Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку роба лот 4-спортска опрема, број:11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020 године, којом се прихвата препорука Комисије те за најбоље оцјењену понуду у проведеном поступку бира „Еуро –Вез“ доо Тешањ, који остаје једини прихватљив понуђач, те се прихвата понуђена цијена прије е-аукције, у износу од 91.875,00 КМ

Наведена Одлука је достављена свим понуђачима (укупно два понуђач) и „Еуро Вез“ доо Тешањ и „Danial S“ doo доо Тешањ, уз дату поуку о правном лијеку, на улагање жалбе.

Из свега наведеног овај орган констатује да је Уговорни орган приликом доношења Закључка од 06.10.2020 године, као основ за одбацивање жалбе, позвао се на члан 101 став (6) ЗЈН БиХ, којим је дефинисано изјављивање жалбе у погледу рокова у смислу ако жалилац пропусти изјавити жалбу према одредбама става (1) до (5) овог члана губи право тражити испитивање законитости по истом основу у каснијој фази поступка.

Међутим, уговорни орган у поуци о правном лијеку Одлуке о избору најповољнијег понуђача „Еуро Вез“ доо Тешањ број: 11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020 године навео да се против исте може изјавити жалба у року од десет дана од дан пријема Одлуке.

С обзиром на то да су у конкретном случају у овом поступку јавне набавке за ЛОТ 4, учествовала два поонуђача-жалитељ „Danial S“ Тешањ и „Еуро Вез доо Тешањ, из тога јасно произилази да на темељу упуте о правном лијеку из Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020 године, понуђач „Danial S“ доо Тешањ има могућност изјављивања жалбе, а као понуђач у конкретном поступку јавне набавке.

Такође остаје нејасним сврха достављања Одлуке о избору најповољнијег понуђача број 11-03-26-707-46/20 од 16.09.2020 године понуђачу „Danial S“ доо Тешањ, уз истовремено онемогућавање остварења права на жалбу, као једног од битних начела поступка, те је из свега наведеног навод жалитеља основан.

На основу члана 199. став (3) Закона о управном поступку (“Службени гласник БиХ” број: 29/02, 12/04, 88/07 и 93/09) у вези са чланом 105. став (2) и (3) истог закона којим је прописано:”Када у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак, а на чију је штету поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку. Ако је у таквом случају која од странака дјелимично успјела са својим захтјевом, она је дужна надокнадити противној странци трошкове сразмјерно дијелу свог захтјева с којим није успјела. Странка, која је обијешћу проузроковала противној странци трошкове у поступку, дужна је тој странци те трошкове надокнадити”, те је у конкретном случају овај орган приступио одлучивању о трошковима овог поступка, сматрајући да у конкретном случају треба примјенити Тарифу о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у поступцима у непроцјењивим стварима.

На основу члана 199. став (3) Закона о управном поступку (“Службени гласник БиХ” број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13) у вези са чланом 105. став (2) и (3) истог Закона удовољено је захтјеву жалитеља у износу од 240,00 КМ + 17 % ПДВ , укупно 280,80 КМ за надокнаду жалитељу трошкова састава жалбе, а на основу Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката, те узимајући у обзир став из пресуде Суда Босне и Херцеговине

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756

број: С 1 3 У 023495 16 У од 16.03.2018. године, одлучено је као у диспозитиву овога Рјешења.

На основу члана 230. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Повратуплаћених средстава у износу од 1166,67 КМ ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108 став 7. ЗЈН и чланом 4 Инструкције о начину уплате, контроли и повратанакнада прописаних чланом 108.ЗЈН („Сл гласник БиХ број 86/14).

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Жељка Клобучар

Доставити:
- "DANIAL S"доо Тешањ
- Министарство одбране БиХ
- евиденцији
- а/а

Sarajevo, M. Tita 11a; Tel ++387 33 207 682 Fax: ++387 33 207 756