BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3069-8/20

Mostar, 12.11.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 663/20 od 22.10.2020. godine, žalitelja PETROL BH OIL COMPANY d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Nabavka goriva i lož ulja"*, ugovornog organa KJU „Dom za socijalno zdravstveno zbrinjavanje osoba sa invaliditetom i drugih osoba" Sarajevo, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća I održanoj 12.11.2020. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **USVAJA SE** žalba ponuđača PETROL BH OIL COMPANY d.o.o. Sarajevo, izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Nabavka goriva i lož ulja"*, ugovornog organa KJU „Dom za socijalno zdravstveno zbrinjavanje osoba sa invaliditetom i drugih osoba" Sarajevo, kao **osnovana**.

2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

KJU „Dom za socijalno zdravstveno zbrinjavanje osoba sa invaliditetom i drugih osoba" Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke *„Nabavka goriva i lož ulja"*, donio je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 511-1-1-270-3-14/20 objavljeno je 21.09.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač PETROL BH OIL COMPANY d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine, izjavio je žalbu 22.10.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 30.10.2020 godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 06.11.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ Kantonalna javna ustanova "Dom za socijalno zdravstveno zbrinjavanje osoba sa invaliditetom i drugih osoba" Sarajevo, je dana 20.10.2020. godine donijelo Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za nabavku goriva i lož ulja, broj 27-1906-2/20, u kojoj je za najpovoljnijeg ponuđača izabran „Green Oil" d.o.o. Sarajevo.
U navedenoj Odluci, Ugovorni organ je naveo da ponuda „Petrol BH Oil Company" d.o.o. Sarajevo ne ispunjava uslove za kvalifikaciju te se ponuda odbacuje, jer su priložene pismene izjave iz člana 52. ZJN potpisane od strane zaposlenika, odnosno da punomoć koja je izdata uposlenici Srna Amili nije potpuna i da ne sadrži ovlaštenja za davanje izjava o ispunjenosti uslova iz čl. 52. Zakona o javnim nabavkama.
Netačni su istaknuti navodi, jer punomoć koja je dostavljena na strani 103 ponude ponuđača broj 107/20, omogućuje punomoćniku/ovlaštenom predstavniku, da ispred Petrol BH Oil Company d.o.o. Sarajevo preduzima sve pravne i faktičke ranje kod postupaka javnih nabavki, dakle i da daje izjave u ovu svrhu, te druge potrebne radnje.
Na osnovu pismenog ovlaštenja (punomoći) datog od strane lica ovlaštenog za zastupanje (Gregor Žnidaršič), Izjava o ispunjenosti uslova iz člana 52. Zakona o javnim nabavkama je popunjena i dostavljena u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije i iste sadrže podatke o Srna Amili, kao ovlaštenog predstavnika privrednog društva, te je potpisana i ovjerena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama.
Da je dostavljanjem punomoći i potpisivanjem izjava, ponuđač Petrol BH Oil Company d.o.o. Sarajevo postupio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, potvrđuje i Rješenje broj JN2-03-07-1-211-8/20 koje 06.02.2020. godine donosi Ured za razmatranje žalbi, kao i stav Agencije za javne nabavke broj 04-02-1-21-2/20 od 09.01.2020. godine.
Dakle, odluka je donesena na osnovu nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja.
Na osnovu svega navedenog „Petrol BH Oil Company" d.o.o. Sarajevo predlaže da Ugovorni organ, nakon razmatranja žalbe poništi Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine, ponudu „Petrol BH Oil Company" d.o.o. Sarajevo oglasi prihvatljivom i uvrsti u kriterij za izbor ponude, te ponovo sprovede postupak e-aukcije.
U slučaju da Ugovorni organ ne donese i ne razmotri odluku, predlažemo da žalbu dostavi nadležnom Uredu za razmatranje žalbi na dalje postupanje.
U slučaju da žalba bude usvojena, ističemo zahtjev za povrat troškova takse na žalbu.

Ugovorni organ je aktom broj 27-1928-1/20 od 28.10.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojem navodi:

Predmetna žalba je dopuštena, blagovremena i izjavljena od strane ovlaštene osobe, ali je neosnovana.
Ožalbenom Odlukom ugovorni organ je odbacio ponudu ponuđača „Petrol Oil BH Company" doo, sada žalitelja iz razloga što je priložena pismena izjava u vezi sa članom 52. stav 2. ZJN potpisana od strane Srna Amile koja je prema podacima iz ponude uposlenica. Prilikom evalucije ponuda i odbacivanja ponude žalitelja Ugovorni organ se rukovodio stavom Ureda za razmatranje žalbi istaknutim u Rješenju broj: JN2-02-07-1-686-6/20 od 09.04.2020. godine u kojem je između ostalog navedeno da izjavu iz člana 52. stav 2. Zakona može dati samo lice koje je po zakonu ovlašteno da zastupa ponuđača i koje je kao takvo odgovorno za zakonitost rada, imajući u vidu činjenicu da se u izjavi pod punom materijalnom i krivičnom odgovornošću, svjestan krivične odgovornosti predviđene za koruptivna krivična djela, davalac izjave izjavljuje da ponuđač nije učestvovao u nekoj koruptivnoj radnji.
Za Ugovorni organ nije nije sporno da je navedena izjava potpisana od strane lica koje je ovlastio zakonski zastupnik ponuđača, da je potpis na izjavi ovjeren od strane nadležnog organa, ali navedena izjava je neprihvatljiva jer licu koje je potpisalo izjavu može biti potpuno nepoznato da li postoje okolnosti zbog kojih bi Ugovorni organ bio dužan diskvalifikovati ponuđača u smislu odredbi člana 52 Zakona.
Izjava je akt lične volje njenog davaoca, a u konkretnom slučaju je relevantna izjava lica koje je odgovorno za zakonitost rada ponuđača, iz čega je potpuno jasno da punomoćnik ne može u ime direktora, pod punom materijalnom, moralnom i krivičnom odgovornošću izjaviti da direktor, kao zakonski zastupnik ponuđača, nije u konkretnom postupku javne nabavke učestvovao u koruptivnim radnjama.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3069-4/20 od 02.11.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Pored toga, ovaj organ je dopisom broj JN2-03-07-1-3069-5/20 od 02.11.2020. godine, u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama, dostavio izabranom ponuđaču Green Oil d.o.o. Sarajevo kopiju žalbe i izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno žalbu usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako je u ožalbenoj Odluci Ugovorni organ naveo da ponuda „Petrol BH Oil Company" d.o.o. Sarajevo ne ispunjava uslove za kvalifikaciju te se ponuda odbacuje, jer su priložene pismene izjave iz člana 52. ZJN potpisane od strane zaposlenika, odnosno da punomoć koja je izdata uposlenici Srna Amili nije potpuna i da ne sadrži ovlaštenja za davanje izjava o ispunjenosti uslova iz čl. 52. Zakona o javnim nabavkama. Žalitelj navodi kako su netačni istaknuti navodi, jer punomoć koja je dostavljena na strani 103 ponude ponuđača broj 107/20, omogućuje punomoćniku/ovlaštenom predstavniku, da ispred Petrol BH Oil Company d.o.o. Sarajevo preduzima sve pravne i faktičke ranje kod postupaka javnih nabavki, dakle i da daje izjave u ovu svrhu, te druge potrebne radnje.

Ovaj organ je uvidom u ponudu žalitelja utvrdio kako je na stranici 103 ponude dostavljena ponomoć od 02.10.2019. godine potpisana od Gregora Žnidaršića, direktora Petrol BH Oil Company d.o.o. Sarajevo (utvrđeno uvidom u Aktuelni izvod iz sudskog registra broj 065-0-RegZ-19-008753 od 24.10.2019. god.), kojom se Amila Srna opunomoćuje da u ime i za račun privrednog društva Petrol BH Oil Company d.o.o. Sarajevo **može vršiti sve pravne i faktične radnje vezane za prijave na tender**. Predmetna punomoć je ovjerena od strane nadležnog organa općine Novo Sarajevo dana 08.10.2020. godine.

Ovaj organ upućuje ugovorni organ na član 58. stav 1. tačka g) ZJN kojim je propisano da ponuda sadrži *„potpis podnosioca ponude ili ovlaštenog lica na osnovu punomoći koja u tom slučaju mora biti priložena u originalu **ili ovjerenoj kopiji**"*. Slijedom naprijed navedenog ovaj organ utvrđuje kako ugovorni organ nije postupio shodno naprijed navedenoj odredbi Zakona o javnim nabavkama, budući da je Žalitelj dostavio izjavu iz člana 52. Zakona koja je potpisana od ovlaštenog lica Amile Srna na osnovu ovjerene kopije punomoći dostavljene na strani 103 ponude žalitelja, te se ovaj žalbeni navod smatra **osnovanim.**

Slijedom navedenog, ovaj organ je poništio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 27-1906-2/20 od 20.10.2020. godine i vratio predmet ugovornom organu na ponovno odlučivanje u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije i Zakona o javnim nabavkama, svakako poštujući stavove ovog organa iznesenog u ovom rješenju.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 3.500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom

4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr. Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- PETROL BH OIL COMPANY d.o.o. Sarajevo
- KJU „Dom za soc. i zdrav. zbrinjavanje osoba sa invaliditetom i drugih osoba" Sarajevo
- Green Oil d.o.o. Sarajevo
- Evidencija
- a/a.