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: ЈН2-02-07-1-3142-8/20
Бања Лука, 26.11.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „ИЛИЋ-ТРГОВИНА“ д.о.о. Зворник, број: 2372/20 од 23.10.2020.године, изјављене на Одлуку о додјели уговора број: 1306/20 од 14.10.2020.године, Уговорног органа ЈУ Основна школа „Меша Селимовић“ Јања у конкурентском захтјеву набавке роба *„набавка огрева (угља) у школској 2020/2021.години“*. На основу члана 93. став(8); и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), на сједници вијећа одржаној дана 26.11.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба понуђача „ИЛИЋ-ТРГОВИНА“ д.о.о. Зворник, број: 2372/20 од 23.10.2020.године, изјављене на Одлуку о додјели уговора број: 1306/20 од 14.10.2020.године, Уговорног органа ЈУ Основна школа „Меша Селимовић“ Јања у конкурентском захтјеву набавке роба *„набавка огрева (угља) у школској 2020/2021.години“*, одбија се као **неоснована.**

2. **Одбија се** захтјев за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган ЈУ Основна школа „Меша Селимовић“ Јања (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о поновном приступању поступку јавне набавке број: 741/20 од 07.07.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **1233-7-1-7-3-2/20** од 11.09.2020.године и исправку обавјештења број: 1233-7-1-7-8-3/20 од 22.09.2020.године.

Уговорни орган донио је Рјешење број: 1291/20 од 12.10.2020.године којим је именовао Комисију за јавну набавку.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: 1298/20 од 13.10.2020.године у којем је констатовала да су благовремено пристигле двије понуде.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о прегледу и оцјени понуда број: 1302/20 од 13.10.2020.године, у којем је констатовала да су обе понуде прихватљиве и да је економски најповољнију понуду понудио понуђач „Zorscomerc“ d.o.o. Бијељина.

Уговорни орган донио је Одлуку о додјели уговора број: 1306/20 од 14.10.2020.године, којом се уговор додјељује понуђачу „Zorscomerc“ d.o.o. Бијељина.

Незадовољан садржајем Одлуке о додјели уговора, понуђач „ИЛИЋ-ТРГОВИНА“ д.о.о. Зворник, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: број: 2372/20 од 23.10.2020.године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 05.11.2020.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

У складу са чланом 101. став (1), тачка д) Закона („Службени гласник БиХ“, број 39/14), а у вези са чланом 97. Закона, изјављујемо: ЖАЛБУ
На Одлуку о додјели уговора број 1306/20, од 14.10.2020.године, коју смо запримили дана 19.10.2020.године, због директног кршења Закона о јавним набавкама БиХ, у даљем тексту Закон.
ЈУ Основна школа „МЕША СЕЛИМОВИЋ" Јања у даљем тексту Уговорни орган, објавио је јавну набаку на Порталу јавних набавки број: 1233-7-1-7-3-2/20, дана 11.09.2020.године, предмет набавке Набавка робе- огрева (угља) за школску 2020/2021.години, конкурентски захтјев за доставу понуда.
По истеку рока за пријем понуда понуде су предала два понуђача и то „Zorscomerc“ д.о.о. Бијељина и „Илић-трговина“ д.о.о. Зворник, о чему је на дан отварања понуда 13.10.2020.године сачињен Записник са отварања понуда.
У Записник са отварања понуда унијете су јединичне и укупне цијене за понуђену угаљ, рок испоруке и услови плаћања које су дали понуђачи у својој понуди.
Отварању понуда присуствовао је наш представник.
Цијене које су понуђачи понудили у својој понуди а које су унијете у Записник са отварања понуда су следеће :

Za ponuđača „Zorscomerc“ d .o.o. Bijeljina:

Redni broj	Opis usluge	Mjesto	Količina	Kj/kg	1 Cijena bez PDV-a	Cijena sa PDV-om
1.	Ugalj mrki kocka	PO Modran	8 T	13000-15000	114,00	133,38
2.	Ugalj mrki kocka	CŠ	100	13000-15000	114,00	133,38
			30 T	18600-19500	120,00	140,40
3.	Ugalj mrki kocka	PO Glogovac	5 T	13000-15000	114,00	133,38
	Ugalj mrki kocka	PO Čengić	5 T	13000-15000	114,00	133,38
5.	Ugalj mrki kocka	PO Novo naselje Janja	15 T	13000-15000	114,00	133,38
Ukupno:					18.762,00	21.951,54

Рок испоруке : 3 (три) дана
Цијена плаћања: 2 (два) мјесеца

Za ponuđača „Ilić-trgovina“ c .0.0. Zvornik:

Redni broj	Opis usluge	Mjesto	Količina	Kj/kg	1 Cijena bez PDV-a	Cijena sa PDV-om
1.	Ugalj mrki kocka	PO Modran	8 T	13000-15000	116,00	135,72
2.	Ugalj mrki kocka	CŠ	100	13000-15000	116,00	135,72

			30 T	18600-19500	160,00	187,20
3.	Ugalj mrki kocka	PO Glogovac	5 T	13000-15000	116,00	135,72
1.	Ugalj mrki kocka	PO Čengić	5 T	13000-15000	116,00	135,72
5.	Ugalj mrki kocka	PO Novo naselje Janja	15 T	13000-15000	116,00	135,72
Ukupno:					20.228,00	23.666,76

Рок испоруке : 3 (три) дана
Цијена плаћања: 2 (два) мјесеца

Дана 19.10.2020.године путем поште уручена нам је Одлука о додјели уговора број 1306/20, од 14.10.2020. године, у којој се наводи да се Уговор додјељује понуђачу „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина.
Затражили смо од Уговорног органа увид у понуду понуђача „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина, што нам је и омогућено дана 21.10.2020.године, о чему је сачињена и Забиљешка број: 1348/20 од 21.10.2020.године.
Увидом у понуду понуђача „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина утврдили смо да је у пунуди понудио угаљ произведен у два рудника, како слиједи :

- Угаљ мрки коцка калоричне моћи 13000-15000 кЈ/кг - понуђач је понудио угаљ произведен у руднику РИТЕ Угљевик, а.д. Угљевик, по цијени од 114,00 КМ/тону, без урачунатог ПДВ-а.
- Угаљ мрки коцка калоричне моћи 18600-19500кЈ/кг - понуђач је понудио мрки угаљ произведен у руднику РМУ Бановићи д.д. Бановићи, по цијени од 120,00 КМ/тону, без урачунатог ПДВ-а.

Као доказ о поријеклу односно произвођачу угља, који нуди понуђач „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина у својој понуди доставио је Потврду Привредне коморе Бијељина број 04-01-2093/20, од 07.10.2020.године, у којој се наводи да понуђач у својој понуди нуди Угаљ коцка који је произведен у РИТЕ Угљевик, а.д. Угљевик, и угаљ мрки коцка произведен у РМУ Бановићи д.д. Бановићи.
Ми смо такође у својој понуди понудили

- Угаљ мрки коцка калоричне мочи 13000-15000 кЈ/кг, произведен у руднику РИТЕ Угљевик, а.д. Угљевик, по цијени од 116,00 КМ/тону, без урачунатог ПДВ-а.
- Угаљ мрки коцка калоричне мочи 18600-19500кЈ/кг, произведен у руднику РМУ Бановићи д.д. Бановићи, по цијени од 160,00 КМ/тону, без урачунатог ПДВ-а.

Поријекло понуђеног угља односно произвођача угља који нудимо доказали смо такође Потврдом Привредне коморе која је саставни дио наше понуде.
Детаљном анализом понуде понуђача „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина, утвдили смо да понуђач у својој понуди нуди Угаљ мрки коцка калоричне моћи 18600-19500кЈ/кг који је произведен у РМУ Бановићи д.д. Бановићи, по цијени од 120,00 КМ по једној тони, без урачунатог ПДВ-а.
Према званичном важећем цјеновнику РМУ Бановићи д.д. Бановићи цијена мрког угља
асортиман коцка износи 128.00КМ по једној тони без урачунатог ПДВ-а. Као доказ наведног достављамо Вам и званични важећи Цјеновник угља РМУ Бановићи д.д. Бановићи.
РМУ Бановићи д.д. Бановићи је удаљен 100 километара од мјеста испоруке односно централне школа ЈУ Основна школа „МЕША СЕЛИМОВИЋ" Јања, па је неопходно обезбиједити и транспорт угља од мјеста утовара РМУ Бановићи д.д. Бановићи до мјеста истовара ЈУ Основна школа „МЕША СЕЛИМОВИЋ" Јања.
С обзиром да је количина која је предмет уговарања и испоруке 30,00 тона, а да возила товаре односно имају нето носивост у распону од 10,00 тона до 26,00 тона, испорука се мора вршити 2 до 3 пута на адресу купца.
Када узмемо у обзир и цијену превоза и направимо калкулацију иста изгледа овако :
Калкулација :
Мрки угља кокца РМУ Бановићи д.д. Бановићи 128,00 КМ/тони без урачунатог ПДВ-а Превоз угља од рудника до школе 20,00 КМ/тони без урачунатог ПДВ-а
Набавна вриједност угља 148,00КМ/тони без урачунатог ПДВ-а.

Маржа - зарада?!
Поставља се питање како понуђач „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина може понудити и испоручити мрки угаљ коцка произведен у РМУ Бановићи д.д. Бановићи по цијени од 120,00КМ/тони без урачунатог ПДВ-а, када тај угаљ у набавци кошта минимално 148,00 КМ /тони без урачунатог ПДВ-а?
Такође је Важно истаћи да понуђач „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина нема скопљен Уговор о копопродаји угља са РМУ Бановићи д.д. Бановићи, што значи да угаљ мора купити од трговца што додатно повећава цијену коштања угља приликом његове набавке.
Поставља се питање да ли Уговорни орган свјесно додјељује Уговор понуђачу „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина са циљем да се приликом реализације Уговора испоручи угаљ лошијег квалитета и тиме директно прекрши Уговор и Закон о облигационим односима, што директно доводи до кривичне орговорности уговорних страна, јер по цијени од 120,00КМ/тони без урачунатог ПДВ-а није могуће набавити и испоручити мрки угља коцку који је произведен у РМУ Бановићи д.д. Бановићи.
Прихватањем понуде понуђача „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина, Уговорни орган директно је прекршио Члан 66. Закона.
Доносећи спорну Одлуку о додјели уговора број 1306/20, од 14.10.2020.године, уговорни орган директно је прекршио Члан 3. и Члан 66. Закона.
ЖАЛБЕНИ ЗАХТЈЕВИ
Захтјевамо да уговорни орган поништи Одлуку о додјели уговора број 1306/20, од 14.10.2020.године, и одбаци понуду понуђача „Zorscomerc" д.о.о. Бијељина као понуду са неприродно ниском понуђеном цијеном, што смо горе у тексту и доказали.
Такође захтјевамо да се донесе нова одлука о додјели уговора и да се уговор додјели нашем предузећу понуђачу „Илић-трговина“ д.о.о. Зворник, као јединoм понуђачу чија понуда испуњава све формално правне услове прописане Законом о јавним набавкама БиХ.
У случају да уговорни орган као првостепени орган у поступку правне заштите одбије жалбене захтјеве као неосноване, те прослиједи жалбу Канцеларији за разматрање жалби БиХ (што му је обавеза по члану 100. став (5) Закона уз истовремену суспензију поступка из члана 110. Закона), позивамо Канцеларију за разматрање жалби БиХ да усвоји жалбене захтјеве.
Истичемо да ћемо захтјевати надокнаду свих трошкова проистеклих из овог жалбеног поступка.
У прилогу достављамо :

- Званични важећи цјеновник РМУ Бановићи д.д. Бановићи
- Понуду за превоз Угља на релацији Бановићи - Јања

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

ЈУ ОШ „ Меша Селимовић" Јања , школа је путем конкурентског захтјева расписала тендер за набавку огрева (угаљ) за школску 2020/2021. години. Исти је објављен путем портала За јавне набавке Обавјештење број: 1233-7-1-7-3-2/20 од 11.09.2020. године.
Дана 16.09.2020. године путем поште изјављена је жалба од стране „PRIMAX" д.о.о. Мостар. Школски одбор је на сједници одржаној дана 21.09.2020. године донио одлуку којим се жалба жалиоца сматра основаном. Уговорни орган је у складу са донесеном одлуком измијенио тендерску документацију о чему су обавијештени сви понуђачи који су преузели тендерску документацију. Дана ,22.09.2020. извршена је и исправка Обавјештења о јавној набавци број: 1233-7-1-7-8-3/20.
До дана отварања понуда, 13.10.2020. године до 11:00 часова, на адресу Уговорног органа пристигле су двије понуде и то д.о.о. „ Зорскомерц" Бијељина и „ Илић- трговина „ д.о.о. Зворник. На отварању понуда била је присутна Гордана Трбић испред д.о.о. „ Илић- трговина" Зворник. Комисија за јавне набавке сачинила је Записник о отварању понуда у којем су унијете јединичне и укупне цијене за понуђени угаљ, рок испоруке и услови плаћања који су дали понуђачи у својој понуди.
Један примјерак Записника о отварању понуда уручен је представнику „Илић -трговине" д.о.о. Зворник. Након отварања понуда Комисија је у извршила процјену достављених понуда те дала директору препоруку за додјелу уговора. Одлуком број 1306/20 од 14.10.2020. године в.д. директор школе донио је одлуку којом се Уговор о набавци огрева (угља) додјељује „ Зорскомерц" д.о.о. Бијељина јер је исти доставио економско најповољнију понуду.
Путем поште Одлука о додјели уговора број: 1306/20од 14.10.2020. године достављена је понуђачима. Дана 24.10.2020. године (субота) путем мејла упућена је жалба од стране „ Илић- тровине" д.о.о. Зворник на Одлуку број: 1306/20 од 14.10.2020. године. . Дана 26.10.2020. (понедјељак) Уговорни орган је путем мејла потврдио пријем Жалбе.
Комисија за јавне набавке је прегледа документацију те у Записнику о отварању понуда констатовала да су достављене двије понуде и то д.о.о „ Зорскомерц" Бијељина и д.о.о „ Илић- трговина" Зворник. У

истом су унијете једничне и укупне цијене за понуђени угаљ, рок испоруке и услови плаћања који су дали понуђачи у својој понуди. При прегледу и оцјени пунуда уговорни орган није сматрао да постоје разлози који би га опредијелили да приступи провјери постојања неприродно ниске цијене понуде посебно јер разлика у цијени није драстична.
У погледу навода да цијена није реална и тржишна, истичем да то није од значаја за предметни поступак, јер начин и разлози калкулације ниске цијене понуде нису нешто што је од интереса за уговорни орган, нити се може посебно цијенити.
Овим путем вам у складу са Законом о јавним набавкама прослеђујемо документацију везану за Набавку одрева (угља) у школској 2020/2021. години те жалбу „ Илић- трговине" д.о.о. Зворник на разматрење

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 поновном приступању поступку јавне набавке број: 741/20 од 07.07.2020.године
- Обавјештење о набавци број: 1233-7-1-7-3-2/20 од 11.09.2020.године и исправку обавјештења број: 1233-7-1-7-8-3/20 од 22.09.2020.године,
- Записник о прегледу и оцјени понуда број: 1302/20 од 13.10.2020.године,
- Одлуку о додјели уговора број: 1306/20 од 14.10.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 1408/20 од 02.11.2020.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, записнике и одлуку, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **неоснована.**

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган прекршио одредбе члана 3. и 66. Закона о јавним набавкама, јер је понуђач „Zorscomerc“ d.o.o. Бијељина понудио понуду са неприродно ниском цијеном, односно понудио је цијену мрког угља/коцка произведен у РМУ Бановићи д.д. Бановићи, која је нижа од цијене из званичног цјеновника произвођача, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **неоснован.**

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 у Обрасцу за цијену понуде-Анекс 2, Уговорни орган као предмет набавке навео угаљ мрки коцка различите калорије, те је између осталог под тачком 2. за централну школу захтијевао угаљ мрки коцка 30т 18600-19500 Kj/Kg.
- Да се из копије цјеновника за 2019.годину РМУ Бановићи д.д. Бановићи, (уз жалбу доставио Жалилац) може видјети да је цијена мрког угља коцка 150,00 КМ са ПДВ-ом

- Да је чланом 66. став(1) ЗЈН БиХ прописано сљедеће:
  „(1) Уколико уговорни орган оцијени да је понуђена цијена неприродно ниска, писмено ће од понуђача захтијевати да образложи понуђену цијену. Ако понуђач уговорном органу не понуди основано образложење, које може између осталог садржавати и поређење са цијенама на тржишту, уговорни орган ће одбацити понуду."
- Да је чланом 17. став(7) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда прописано сљедеће:
  „(7) Уговорни орган обавезно од понуђача тражи објашњење цијене понуде коју сматра неприродно ниском ако су испуњени слиједећи услови:
  а) цијена понуде је за више од 50% нижа од просјечне цијене преосталих прихватљивих понуда, уколико су примљене најмање три прихватљиве понуде, или
  б) цијена понуде је за више од 20% нижа од цијене другорангиране прихватљиве понуде.
- Да се из Записника о отварању понуда види да је укупна цијене понуде понуђача „Zorscomerc" d.o.o. Бијељина у износу од 18.762,00 КМ без ПДВ-а, а укупна цијена понуде понуђача „ИЛИЋ-ТРГОВИНА" д.о.о. Зворник у износу од 20.228,00 КМ.

Из наведених чињеница вијеће овог орган је утврдило сљедеће:

- Да у складу са одредбама члана 17. став(7) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Сл.гласник, БиХ број:90/14), Уговорни орган није био у обавези да од понуђача „Zorscomerc" d.o.o. Бијељина захтијева образложење неприродно ниске цијене понуде, јер укупна цијена његове понуде није за више од 20% нижа од цијене другорангиране прихватљиве понуде, у конкретном случају од понуде понуђача „ИЛИЋ-ТРГОВИНА" д.о.о. Зворник.
  Дакле, ово вијеће указује да се одредбе члана 17. став(7) Упутства односе на укупну цијену понуде, а не на цијене појединачних ставки.
  Према томе, погрешне су тврдње Жалиоца да је Уговорни орган прекршио одредбе члана 66. Закона о јавним набавкама БиХ, јер у конкретном случају нису испуњени услови због којих би Уговорни орган био обавезан затражити од најповољнијег понуђача објашњење неприродно ниске цијене.
  Приговор Жалиоца да је у овом случају цијена једне ставке/мрког угља коцка калорија од 18600 до 19500 нижа од званичне цијене произвођача, остаје без утицаја, јер према схватању ово вијећа представља ризик понуђача, јер је право понуђача да понуди цијену за коју сматра да може поднијети у свом пословању, с тим да остаје одговорност за извршење предметног уговора, односно сноси посљедице прописане предметним уговором.
  Уговорни орган је тачком 10.2 тендерске документације прописао да ће опште услове уговора поставити у складу са Законом о облигационим односима, те с тим у вези Уговорни орган има могућност да се додатно заштити од евентуално лошег извршења уговора.

Из свега изнесеног, вијеће овог органа закључује да нису испуњени услови да Уговорни орган у складу са одредбама члана 68. Закона о јавним набавкама БиХ („Сл.гласник, БиХ" број:39/14) одбаци понуду понуђача „Zorscomerc" d.o.o. Бијељина.

Вијеће овог органа указује да је поступак јавне набавке строго формалан поступак, међутим форма не може сама себи бити сврха. Наиме, Законом о јавним набавкама БиХ („Сл.гласник, БиХ" број:39/14) глава II, одељак А (квалификација кандидата и понуђача) прописан је поступак провјере квалификације понуђача, ограничења за учешће, те остале критерије оцјене понуде. Дакле, врши се провјера личне способности, способности обављања професионалне дјелатности, затим оцјена економке и финансијске способности те техничке и професионалне

способности, ако се при овој провјери уочи било који недостатак постоји разлог за дисквалификацију понуђача из даљег поступка јавне набавке. Како је у смислу Закона о јавним набавкама, понуда прихватљива када је поднесе квалификовани понуђач и када испуњава све обавезне спецификације и захтјеве које је навео уговорни орган у тендерској документацији, то изостанак једног захтјева наведеног у тендерској документацији, исту чини неквалификованом. Међутим по налажењу овог вијећа, у конкретном случају понуда изабраног понуђача била у складу са захтјевима из тендерске документације, то је правилан закључак Уговорног органа да је понуда прихватљива, због чега је у Записнику о прегледу и оцјени понуда чињенично стање правилно утврђено, а због чега је, на крају, правилно примијењен и Закон о јавним набавкама.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка ц) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

У складу са одредбама члана 108. Закона о јавним набавкама, обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбијају се захтјеви за накнаду трошкова покретања жалбеног поступка.

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:

- „ИЛИЋ-ТРГОВИНА“ д.о.о. Зворник,
- ЈУ Основна школа „Меша Селимовић“ Јања,
- „Zorscomerc“ d.o.o. Бијељина.
- евиденцији,
- а/а

