BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3339-7/20

Mostar, 03.12.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj JN-4948/20 od 10.11.2020. godine, žalitelja HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 04/485 od 03.11.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke *„Ukapljeni naftni plin LPG-LOT 2035 B“*, ugovornog organa KJKP Gradski saobraćaj d.o.o. 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 03.12.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Odluka o poništenju postupka javne nabavke broj 04/485 od 03.11.2020. godine. Predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

Obrazloženje

KJKP Gradski saobraćaj d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke *„Ukapljeni naftni plin LPG-LOT 2035 B“*, donio je Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 04/485 od 03.11.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 257-1-1-122-3-151/20 objavljeno je 06.08.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj 04/485 od 03.11.2020. godine, izjavio je žalbu na istu 10.11.2020. godine 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 19.11.2020 godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 30.11.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ, KJKP "GRADSKI SAOBRAĆAJ" d.o.o. Sarajevo, je putem otvorenog zahtjeva na portalu Javnih nabavki, dana 06.08.2020. godine, objavio tender za Lot 2035 B Ukapljeni naftni plin LPG broj obavještenja o nabavci: 257-1-1-122-3-151/20.
Dana 06.11.2020. godine smo zaprimili Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 04/485 od 03.11.2020. godine u kojoj se navodi da se poništava postupak javne nabavke: Ukapljeni naftni plin LPG - LOT 2035 B iz razloga što je jedna pristigla ponuda neprihvatljiva te su cijene u ponudi znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku - član 69. stav 2. tačka e. Zakona o javnim nabavkama.
Nezadovoljni odlukom ulažemo žalbu iz sljedećih razloga:
Član 69. stav 2. tačka e. Zakona o javnim nabavkama BiH propisuje da je Ugovorni organ obavezan poništiti postupak javne nabavke u slučaju da cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Dakle, prema citiranoj odredbi Zakona jasno proizilazi da je ugovorni organ obavezan poništiti postupak javne nabavke u slučaju da su cijene svih prihvatljivih ponuda znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.
U konkretnom postupku javne nabavke primljena je jedna prihvatljiva ponuda ponuđača Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo čija ukupna vrijednost ponude bez PDV-a iznosi 556.600,00 KM. Procjenjena vrijednost konkretne javne nabavke iznosi 556.600,00 KM bez PDV-a, tačka 6.2. tenderske dokumentacije.
Dakle, proizilazi da je ukupna vrijednost ponude ponuđača Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo identična procjenjenoj vrijednosti nabavke bez PDV-a, tako da nam nije jasno kako je mogao ugovorni organ postupak poništiti iz razloga navedenih u odluci, tj. da navede da su cijene svih prihvatljivih ponuda znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.
Ugovorni organ nastoji prikazati da je ponuđena jedničina cijena plina veća od maloprodajna cijene na b/p u mjestu Adema Buće bb. Obzirom da ugovorni organ nije tenderskom dokumentacijom zahtjevao nikakav dokument kojim bi ponuđači dokazali jedničnu cijenu iz ponude, nije nam jasno zašto je kod nadležnog ministarstva vršena provjera cijene plina na b/p u mjestu Adema Buće bb. Također, ne treba zanemariti činjenicu da je u konkretnom postupku javne nabavke bila predviđena e-aukcija. Dakle, jednična cijena iz ponude se mogla na e-aukciji korigovati. Međutim, obzirom da je primljena jedna prihvatljva ponuda e-aukcija se nije provela.

Samim tim smatramo da ugovorni organ ne može poništiti postupak iz razloga što je jedinična cijena veća od trenutne cijene plina na tržištu obzirom da je ukupna cijena ponude unutar procjenjene vrijednosti nabavke. Odnosno, da bi se postupak javne nabavke mogao poništiti iz razloga na koje se poziva ugovorni organ potrebno je da je ukupna cijene ponude veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, a ne jednična cijena, što nije slučaj u konkretnom postupku javne nabavke. Jedinična cijena je promjenjiva kategorija i može da bude veća ovisno o kretanju cijena na domaćem i svjetskom tržištu. Šta ako za 15 dana jednična cijena plina na tržištu bude veća od ponuđene jedinične cijene ?
Ponuđač Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo je ponudu pripremio u skladu sa uslovima koje je ugovorni organ propisao što je i sam ugovorni organ potvrdio odlukom. Ugovorni organ je tenderskom dokumentacijom predvidio promjenu cijene plina i propisao je formulu na koji način će se vršiti promjena cijene. Obzirom da nije bilo žalbi na tendersku dokumentacija, da je ista objavljena na portalu javnih nabavki i na taj način učinjena dostupnom svim zainteresiranim ponuđačima smatramo da nije narušeno načelo pravične i aktivne konkurencije. Naime, svaki zainteresirani ponuđač je mogao dostaviti svoju ponudu u konkretnom postupku nabavke ili uložiti žalbu na tendersku dokumentaciju što nije bio slučaj. Odnosno, primljena je jedna prihvatljiva ponuda i to ponuda ponuđača Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo. Smatramo da je obaveza ugovornog organa bila da nastavi postupka nabavke dodjelom ugovora, a ne poništenjem postupka obzirom da nisu ispunjeni uslovi propisano zakonom.
Ukoliko Ugovorni organ smatra da je žalba osnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 3. ZJN BiH i donese novu odluku. Međutim, ukoliko Ugovorni organ smatra da je žalba neosnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH i istu proslijedi URŽ-u.
Podnosilac žalbe, temelji ovu žalbu na p[illegible]redi odredaba zakona o javnim nabavkama, zbog čega na kraju predlaže da Ured za razmatranje žalbi, usvoji žalbu i postupi u skladu sa ovlaštenjima propisanim ZJN BiH. Ukoliko URŽ utvrdi daje žalba žalioca osnovana, podnosilac žalbe posebno zahtjeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, kao i da naloži Ugovornom organu namirenje prouzrokovane štete koja je nastala nezakonitim radama ugovornog organa.

Ugovorni organ je aktom broj 15541 od 17.11.2020. godine dostavio izjašnjenje na žalbu u kojoj navodi:

Žalba je dopuštena, blagovremena i izjavljena od strane ovlaštene osobe.
Cijeneći navode izjavljene u predmetnoj Žalbi ugovorni organ je utvrdio da je ista neosnovana te se proslijeđuje Uredu za razmatranje žalbi BiH na postupanje, sa izjašnjenjem na navode iz žalbe kako slijedi:
Postupak javne nabavke: „LOT 2035B Ukapljeni naftni plin LPG“ je postupak sa promjenljivom cijenom. Ugovorni organ je prilikom procjene vrijednosti nabavke u skladu sa članom 15. Zakona o javnim nabavkama BiH predvidio maksimalnu procijenjenu vrijednost svih predviđenih ugovora za cijeli period trajanja Okvirnog sporazuma.

Ponuđač je u svojoj ponudi ponudio cijenu za robu: „Ukapljeni naftni plin - LPG“ u iznosu od 1,10 KM /litar bez PDV, odnosno 1,287 KM /litar sa PDV. U cilju provjere trenutne cijene na tržištu Ugovorni organ je uputio zahtjev Ministarstvu trgovine FBiH da nam dostavi maloprodajnu cijenu ukapljenog naftnog plina LPG za ponuđača HIFA Petrol d.o.o., za prodajno mjesto Adema Buće bb. pošto je ponuđač u svojoj ponudi naveo da ta benzinska pumpa zadovoljava kriterije navedene u tenderskoj dokumentaciji. Od Ministarstva trgovine FBiH smo dana 03.09.2020. godine zaprimili odgovor u kojem se daje sljedeće:
„Uvidom u podatke koje ovo ministarstvo evidentira putem web aplikacije eopc.fmt.gov.ba, u skladu sa Uputstvom o načinu sadržaju i rokovima dostave obavještenja o promjeni cijena i marži pojedinih proizvoda i usluga Službene novine Federacije BiH", broj 20/19) utvrđeno je da nije bilo promjena cijena za navedeni naftni derivat na ovom prodajnom mjestu u periodu od 01 - 31.08.2020. godine te maloprodajna cijena iznosi 0.96 KM/litru.“

Ponuđač HIFA Petrol d.o.o. Sarajevo ponudio je cijenu koja je 34,06% veća od njegove trenutne maloprodajne cijene odnosno za iznos 0,327 KM viša po litru, što bi na planiranu količinu značilo da bi Ugovorni organ nabavku pomenute robe platio 165.462,00 KM više od tržišne cijene što je u suprotnosti sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, član 3. Opšti principi gdje se u stavu (1) kaže da je Ugovorni organ dužan da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava, u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.
Trenutne cijene nafte i naftnih derivata su zbog poremećaja tržišne potražnje u odnosu na protekli period niske, a kako moramo predvidjeti i rast pomenutih cijena na tržištu mišljenja smo da se ne može nabaviti kompletna količina koja je predviđena Okvirnim sporazumom za ponuđenu vrijednost od 556.600,00 KM, te da bi potpisivanje Okvirnog sporazuma na osnovu ove ponude bilo štetno za Ugovorni organ.
Tačni su navodi žalitelja da je procjenjena vrijednost nabavke 556.600,00 KM. Ponuđač se vodio našim datim planiranim količinama i planiranim sredstvima za te količine i izračunao matematičku cijenu po litru LPG što nema nikakvog uporišta sa trenutom cijenom LPG-a na tržištu, koja je u njegovoj ponudi veća za 0,327 KM po litri odnosno 34,06 % veća od trenutne maloprodajne cijene, a što za ugovorni organ nije prihvatljivo. Ponovo napominjemo da cijena LPG nije fiksna nego tržišno promjenljiva te smo morali procijeniti maksimalnu procijenjenu vrijednost svih ugovora za cijeli period trajanja okvirnog sporazuma u skladu sa članom 15. stav (2) tačka e) Zakona o javnim nabavkama BiH.
Smatramo da je ponuđač u svojoj ponudi prekoračio stvarne tržišne cijene LPG-a koje ni u kom slučaju nemože da zadovolje naše finansijske mogućnosti.
Na osnovu naprijed navedenog, ugovorni organ smatra da je ispravno ocjenio kao neprihvatljivu ponudu ponuđača „Hifa petrol d.o.o.“, Sarajevo, dostavljenu u otvorenom postupku nabavke roba: „LOT 2035B Ukapljeni naftni plin LPG“ i pravilno primjenio odredbe Zakona o javnim nabavkama i tenderske dokumentacije.
Ugovorni organ je postupajući po žalbi, uvidom u kompletnu dokumentaciju u vezi sa predmetnim postupkom javne nabavke, izvršio analizu svakog navoda u žalbi pojedinačno i u

međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te smatra da se Žalba treba odbiti kao neosnovana.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3339-4/20 od 20.11.2020. godine dostavio žalitelju 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 dostavio ponudu u predmetnom postupku javne nabavke u visini procjenjene vrijednosti, dok je dana 06.11.2020. godine zaprimio Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 04/485 od 03.11.2020. godine u kojoj se navodi da se poništava postupak javne nabavke: Ukapljeni naftni plin LPG - LOT 2035 B iz razloga što je jedna pristigla ponuda neprihvatljiva te su cijene u ponudi znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku - član 69. stav 2. tačka e. Zakona o javnim nabavkama. Žalitelj navodi kako član 69. stav 2. tačka e. Zakona o javnim nabavkama propisuje da je Ugovorni organ obavezan poništiti postupak javne nabavke u slučaju da cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.
Dakle, prema citiranoj odredbi Zakona jasno proizilazi da je ugovorni organ obavezan poništiti postupak javne nabavke u slučaju da su cijene svih prihvatljivih ponuda znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.
U konkretnom postupku javne nabavke primljena je jedna prihvatljiva ponuda ponuđača Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo čija ukupna vrijednost ponude bez PDV-a iznosi 556.600,00 KM. Procjenjena vrijednost konkretne javne nabavke iznosi 556.600,00 KM bez PDV-a, tačka 6.2. tenderske dokumentacije.

Ovaj organ je uvidom u ožalbenu Odluku utvrdio kako se ugovorni organ pozvao na član 69. stav 2. tačka e. Zakona o javnim nabavkama koji propisuje da je ugovorni organ obavezan poništiti

postupak javne nabavke u slučaju da cijene **svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.**

Daljim uvidom u tačku 6.2. tenderske dokumentacije ovaj organ utvrđuje kako je ugovorni organ procjenio vrijednost javne nabavke (bez PDV-a) u iznosu od 556.600,00 KM.

Uvidom u Aneks II Obrasca za cijenu ponude žalitelja ovaj organ utvrđuje kako je žalitelj ponudio cijenu u iznosu od 556.600,00 KM bez PDV-a, odnosno ukupnu cijenu sa PDV-om u iznosu od 651.222,00 KM.

Slijedom navedenog, ovaj organ utvrđuje kako je žalitelj dostavio cijenu ponude koja je obezbijeđena za predmetnu javnu nabavku kako je to i navedeno u tački 6.2. tenderske dokumentacije, pa s tim u vezi, ovaj organ utvrđuje **osnovanim** žalbeni navod žalitelja i utvrđuje kako ugovorni organ nije mogao donijeti Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 04/485 od 03.11.2020. godine budući da je zaprimljena samo jedna ponuda koja je u okviru procjenjenje javne nabavke.

Ugovorni organ u ponovljenom postupku će postupiti u skladu sa stavom ovog organa i okončati predmetnu javnu nabavku u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije i Zakona o javnim nabavkama.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 5.000,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Na osnovu či..jenica 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:

- HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo
- KJKP Gradski saobraćaj d.o.o. Sarajevo
- Evidencija
- a/a.