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: ЈН2-02-07-1-3615-9/20
Бања Лука, 21.01.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Хифа Оил д.о.о. Тешањ, бр 07/12/20 од 07.12.2020.године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, бр. 20-879/20 од 18.11.2020.године, уговорног органа, Дом здравља Бијељина, у поступку јавне набавке „ моторног горива “, на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 21.01.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Хифа Оил д.о.о. Тешањ, бр. 07/12//20 од 07.12.2020.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, уговорног органа, Дом здравља Бијељина, број 20-879/20 од 18.11.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о избору најповољнијег понуђача, бр. 20-879/20 од 18.11.2020.године, уговорног органа, Дом здравља Бијељина, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 800,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, Дом здравља Бијељина (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 87-1-1-117-3-59/20 од 23.10.2020.г.у отвореном поступку набавке „ моторног горива“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу.

Обзиром да понуђач у својој понуди није доставио потврду банке којом доказује даје рачун ликвидан тј. да није био блокиран у посљедњих 6 мјесеци од дана подношења понуде него само Извјештај о рачунима пословног субјекта издат од Централне банке БиХ гдје се не може утврдити да ли је рачун понуђача ликвидан односно није блокиран у посљедњих 6 мјесеци. Наиме, из извјештаја трансакцијских рачуна издат од Централне банке БиХ се види колико добављач има рачуна и у којим банкама се води и статус рачуна на дан издавања извјештаја: активан, блокиран и угашен.

Обзиром, да Понуђач није поступио према захтјевима тендерске документаиције и није доказао да трансакцијски рачун није био у блокади у посљедњих 6 мјесеци сматрамо да је понуда Понуђача требала бити одбачена као неприхватљива.

2. У тендерској документаицји у Анексу 2 - образац за цијену понуде се захтијева испорука горива „ЕУД 5 БАС ЕН 559“ односно ради се очито о гориву еуро дизел 5.

На страни 75/100 понуђач је видљиво из Цертификата о квалитету горива даје понуђач доставио цертификат од еуро дизел 4 јер је количина измјереног супмора 10,7 ппм, због чега је понуда понуђача требала бити одбачена као неприхватљива.

Правилником о утврђивању квалитета течних нафтних горива („Службене новине Федерације БиХ“, број 107/14) члан 14. је дефинисана граница сумпора до 10 ппм сумпора и до 50 ппм сумпора при чему је еуро дизел 5 до 10 ппм сумпора а еуро дизел 4 до 50 ппм сумпора.

ПЕИЛОГ: Правилник о утврђивању квалитета течних нафтних горива („Службене новине Федерације БиХ ". број 107/14) члан 14.

А.Д. „Нестро Петрол“ Бања Лука

1. Понуђач А.Д. „Нестро Петрол“ Бања Лука је у својој понуди број: 21097/20 у погледу економске и финансијске способности доставио на странама од 59 до 71 Извјештај о рачунима пословног субјекта издат од Централне банке БиХ од 08.09.2020. године.

У погледу економске и финансијске способности тендерском документацијом тачка 13. Б) економска и финансијска способност (члан 47. закона) је дефининисано да понуђачи између осталога требају испунити сљедеће минималне услове: „Да је рачун у банци ликвидан односно да није блокиран у посљедњих 6 мјесеци рачунајући од дана подношења понуде Обзиром да понуђач у својој понуди није доставио потврду банке којом доказује даје рачун ликвидан тј. да није био блокиран у посљедњих 6 мјсеци од дана подношења понуде него само Извјештај о рачунима пословног субјекта издат од Централне банке БиХ гдје се не може утврдити да ли је рачун понуђача ликвидан односно није блокиран у посљедњих 6 мјесеци. Наиме, из извјештаја трансакцијских рачуна издат од Централне банке БиХ се види колико добављач има рачуна и у којим банкама се води и статус рачуна на дан издавања извјештаја: активан, блокиран и угашен.

Понуђач је дужан придржавати се захтјева и услова прописаних Тендерском документацијом, обрасце попунити у задатој форми и садржају те испунити сва тражена поља/податке. Жалилац није испунио обавезна поља у Анексу 1 и на тај начин је прекршио одредбе Тендерске документације те de facto није поступио према захтјеваном, иако је на наведено био упућен садржајем документа поступка.

Уговорни орган је дужан да пристигле понуде цијени у складу са условима које је поставио. Сви потенцијални понуђачи се морају третирати исто, сви морају добити исте шансе за судјеловање у поступку јавне набавке, те је Уговорни орган правилно поступио када је понуду жалиоца, а у складу са принципима једнакости и недискриминације, одбацио зато што не испуњава квалификационе услове, те се у наведеном смислу понуда понуђача искључује због неиспуњавања услова за квалификацију у складу са чланом 68. став (4) тачка и) Закона о јавним набавкама.

Које се грешке односно пропусти могу сматрати мање формалним, одређује уговорни орган у сваком конкретном случају на основу дискреционе оцјене имајући у виду цио ток поступка и све пристигле понуде.

Имајући у виду неправилно попуњен Анекс 1, те поштујући начело једнакости и недискриминације, конкуренције, а обзиром да изабрани понуђач није начинио никакве пропусте, уговорни орган је правилно поступио када је понуду жалиоца одбацио из разлога јер иста не испуњава кавлификационе услове.

Тврдње жалиоца да изабрани понуђач Д.О.О. „Мопасо“ Бијељина и понуђач „НЕСТРО ПЕТРОЛ“ а.д. Бања Лука је требало да за сваки активан рачун доставе Потврде банке да рачун није блокиран у последњих 6 мјесеци су неосноване и супротне одредбама члана 44. став (3) Закона о јавним набавкама БиХ. Наиме, тако постављен услов би представљао излагање непотребним трошковима понуђача, поготово понуђача који имају и преко 20 активних трансакционих рачуна те би имали ограничавајући карактер на конкуренцију, а што је потврдио КРЖ својим Рјешењима број: ЈН2-03-07-1-268-8/18 од 15.03.2018. годинете број ЈН“-02-07-1-208-6/18 од 03.05.2018. године.

Дискрециono је право уговорног органа коју ће документацију захтијевати као доказе о квалификацији и способности понуђача (Члан 44. Закона о јавним набавкама).

Уговорни орган је правилно поступио када је у тендерској документацији дефинисао услове за квалификацију на начин да је утврдио минимум захтјева за квалификацију понуђача у погледу њихове личне способности, економског и финансијског стања, те њихве техничке или професионалне способности и који су сразмјерни предмету набавке.

Наведени понуђачи као доказ о испуњавању економске и финансијске способности су доставили Потврде Централне банке БиХ о активним рачунима, из којих је видљиво који рачуни су блокирани, а који активни, а све у складу за постављним захтјевима из тендерске документације, тачка 13. под б), страна 9 ТД, те у складу и са горе наведеним Рјешењима УРЖ.

Овај орган је према првом жалбеном наводу извршио увид у ТД-у и понуду жалиоца, како би утврдио постављене услове, те констатовао да се ради о минорним одступањима те да иста нису могла утицати на коначан исход поступка нити су могли довести у заблуду уговорни орган јер се овакав недостатак може видети помоћу другим докумената о ком се субјекту ради. Такав став је заузео и суд на основу којег базирамо своје становиште.

Пресуда Суда Босне и Херцеговине у Сарајеву број: СИ 3 У 027321 18 У Сарајево од 30.12.2019. године у којој је истакнуто:

"Дакле, поступак јавне набавке јесте строго формалан поступак, али понуду што се тиче форме, неприхватљивом чини, ако је пропуштено да се уопште достави одређени акт или доказ тражен Тендерском документацијом али не и одређени пропуст унутар документа ако се из садржаја цјелокупне понуде јасно и недвосмислено може утврдити да пропуст унутар документа не утјече на ваљаност понуде. Зато је и законодавац у одјељку А. Поглавља ИИ. Провођење поступка јавне набавке (Квалификација кандидата и понуђача), прописао поступак провјере квалификације добављача, ограничење за учешће у поступку јавне набавке, техничке и професионалне способности добављача, те остале критерије оцјене понуде те чланом 68. Закона о јавним набавкама прописао разлоге за одбацивање понуде. Члан 68. став 4. тачка и) прописује, даје уговорни орган дужан одбацити понуду, ако понуда није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације.Наведена одредба јасно указује, даје уговорни орган дужан одбацити понуду која је непотпуна, дакле недостаје јој неки од докумената или не испуњава неки од захтјева ТД, односно да понуда не задовољава постављене услове. Ово судско вијеће напомиње, даје задаћа свих надлежних тијела државне и јавне власти, да тумаче и примјењују право и при томе су дужни правне норме тумачити полазећи од циља и сврхе коју је законодавац желио постићи њиховим прописивањем те у складу с тако утврђеном сврхом примјењивати адекватну прописану норму. Како би се одговарајућа норма правилно примјенила, надлежна тијела морају узети у обзир околности сваког случаја и смислено проценити која је сврха конкретне правне норме. Сходно наведном, претјерани правни формализам посебно у поступцима јавне набавке, може резултирати врло неповољним посљедицама за прокламирани циљ јавне набаве - најучинковитије коришћење јавних средстава."

Стога је овај жалбени навод основан.

Други жалбени навод који се односи на економску и финансијску способност како жалилац наводи: „Понуђач Д.О.О. „.МОНАЦО" Бијељина је у својој понуди број: 193/20 од 12.11.2020. године у погледу економске и финансијске способности доставио на странама од 57/100 до 59/100 Извјештај о рачунима пословног субјекта издат од Централне банке БиХ од 03.11.2020. године. У погледу економске и финансијске способности тендерском документацијом тачка 13. Б) економска и финансијска способност (члан 47. закона) је дефинисано да понуђачи између осталога требају испунити сљедеће минималне услове: „Да је рачун у банци ликвидан односно да није блокиран у посљедњих 6 мјесеци рачунајући од дана подношења понуде", није основан јер је услов ТД-а по овом питању управо и постављен како су понуђачи доставили које оспорава жалилац.

Поука о правном лијеку

Ово Рјешење је коначан 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
Драган Илић

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
- изабраном понуђачу
-а/а-евиденција