23-02-2021

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: ЈН2-02-07-1-133-6/21
Бања Лука, 18.02.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Хифа Петрол д.о.о. Сарајево, бр ЈН-78/21 од 07.01.2021.године, изјављене на Тендерску документацију, бр. 01-30-238/20 од 28.12.2020.године, уговорног органа, ЈЗУ Дом здравља Приједор, у поступку јавне набавке „нафте и нафтиних деривата за службена возила Дома здравља “, 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 18.02.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Хифа Петрол д.о.о. Сарајево, бр. ЈН-78//21 од 07.01.2021.године, изјављена на Тендерску документацију, уговорног органа, ЈЗУ Дом здравља Приједор, број 01-30-238/20 од 28.12.2020. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се Тендерска документација**, бр. 01-30-238/20 од 28.12.2020.године, уговорног органа, ЈЗУ Дом здравља Приједор, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћ накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 800,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, ЈЗУ Дом здравља Приједор (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1029-1-1-49-3-34/20 од 28.12.2020.г.у отвореном поступку набавке „нафте и нафтиних деривата за службена возила Дома здравља “, према тендерској документацији, на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Уговорни орган, ЈАВНА ЗДРАВСТВЕНА УСТАНОВА ДОМ ЗДРАВЉА ПРИЈЕДОР, је расписао поступак јавне набавке за доставу понуда за набавку горива број тендерске документације 01-30-238/20 од 28.12.2020. године.

Након прегледа тендерске документације, тврдимо да иста није састављена у складу са законским прописима, тачније у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, те захтјевамо да се изврше измјене тендерске документације у складу са ниже наведеним жалбеним наводом, те да се иста усклади са одредбама Закона о јавним набавкама БиХ.

Уговорни орган је у тендерској документацији у тачки 10. навео сљедеће:

"Изјава понуђача да у сједишту уговорног органа има минимално једну бензинску станицу за сукцесивну испоруку нафте и нафтних деривата на удаљености не даљој од 5 км од сједишта уговорног органа, са радним временом 0-24ч. 365 дана годишње и списак свих бензинских пумпи на подручју РС."

Овакав захтјев уговорног органа, да тражи од понуђача да посједују бензинску пумпу удаљену највише 5 километра, представља грубо кршење Закона о јавним набавкама, јер би понуђачи који не испуњавају наведени услов били неквалификовани, што несумњиво представља ограничавање конкуренције. Такође, овако постављени услови из тендерског документа практично значи да понуђачи који имају бензинску пумпу удаљену 5,1 или 6 или више километара, не би били квалификовани, што у суштини све понуђаче који не испуњавају наметнути услов, ставља у дискриминаторски, неравноправан, неправедан и несразмјеран положај у односу на понуђаче који испуњавају посебно наметнуте услове. Постављање оваквог услова у овом тендерском документу, представља, заиста, кршење општих принципа јавних набавки, прописаних чл. 3 Закона о јавним набавкама, гдје је јасно дефинисано даје Уговорни орган дужан да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметом набавке и његовом сврхом.

Дакле, прописивањем оваквог услова, Уговорни орган поступа на један дискриминаторски начин, покушавајући да наметне ситуацију да се велики број потенцијалних понуђача на најдиректнији начин стави у неравноправан, неправедан и несразмјеран положај у односу на једног до два понуђача који испуњавају наметнути услов. Постављени услови не смију ни у којем случају имати ограничавајући карактер на конкуренцију и морају бити јасни и прецизни.

Уколико Уговорни орган сматра даје жалба основана тражимо да поступи у складу са чланом 100. став 3. ЗЈН БиХ и измјени тендерску документацију, те да се иста усклади са

одредбама Закона о јавним набавкама БиХ. Међутим, уколико Уговорни орган сматра даје жалба неоснована тражимо да поступи у складу са чланом 100. став 5. ЗЈН БиХ и исту прослиједи УРЖ-у.

Подносилац жалбе, темељи ову жалбу на повреди закона и подзаконских прописа, због чега на крају предлаже да Уред за разматрање жалби, усвоји жалбу и поступи у складу са овлаштењима прописаним ЗЈН БиХ.

Уколико УРЖ утврди даје жалба жалиоца основана, подносилац жалбе посебно захтјева повратак накнаде за покретање жалбеног поступка.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 01-42-2/21 од 12.01.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-133/21 од 13.01.2021.године.

У Изјашњењу се истиче

У складу са чланом 100. став 5) Закона о јавним набавкама БиХ ("Службени гласник БиХ" бр. 39/14, у даљем тексту Закон), а у вези жалбе понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево бр. ЈН-78/21 од 07.01.2021. године, запримљене код уговорног органа 07.01.2021. године електронским путем, а затим и путем поште дана 11.01.2021 .године, заведена под бројем 01-42/21, у законски остављеном року достављамо Изјашњење на наводе жалбе као и комплетну документацију везано за поступак против којег је изјављена жалба.

ЈЗУ Дом здравља Приједор (у даљем тексту Уговорни орган) је у поступку набавке Нафте и нафтних деривата објавио Обавјештење о набавци на Порталу јавних набавки бр. 1029-1-1-49-3-34/20 дана 28.12.2020. године, а сажетак обавјештења у Службеном гласнику БиХ бр. 1. од 08.01.2021. године, те је заинтересовани понуђач ХИФА-ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево (у даљем тексту Жалилац) преузео тендерску документацију са Портала јавних набавки дана 29.12.2020. године.

Уговорни орган је затим запримио жалбу Жалиоца на тендерску документацију за јавну набавку горива за службена возила Дома здравља.. Жалба је послана на е-маил дана 07.01..2021. године, а затим и путем поште заведена у протоколу уговорног органа под бр. 01-42/21 од 11.01.2021 .године.

У жалби жалилац тврди да иста није састављена у складу са законским прописима, тачније у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, те захтјевамо да се изврше измјене тендерске документације у складу са ниже наведеним жалбеним наводом, те да се иста усклади са одредбама Закона о јавним набавкама БиХ.

Жалилац даље у својој жалби истиче даје Уговорни орган у тендерској документацији у тачки 10. навео сљедеће: „Изјава понуђача да у сједишту уговорног органа има минимално једну бензинсу станицу за сукцесивну испоруку нафте и нафтних деривата на удаљености не даљој од 5 км од сједишта Уговорног органа, са радним временом 0-24ч 365 дана годишње и списак свих бензинских пумпи на подручју РС" .

Овакав захтјев уговорног органа, како наводи жалилац, да тражи од понуђача да посједује бензинску пумпу удаљену највише 5 километара, представља грубо кршење Закона о јавним набавкама, јер би понуђачи који не испуњавају наведени услов били неквалификовани, што несумњиво представља ограничавање конкуренције. Такође, даље у жалби се наводи, да овако постављени услови из тендерског документа практично значи да понуђачи који имају бензинску пумпу удаљену 5, 1 или 6 или више километара, не би били квалификовани, што у суштини све понуђаче који не испуњавају наметнути услов, ставља у дискриминаторски, неравноправан, неправедан и несразмјеран положај у односу на понуђаче који испуњавају посебно наметнуте услове.

По запримању жалбе Уговорни орган је у складу са чланом 100. Закона, утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица.

Рјешењем Уговорног органа бр. 01-42-1/21 од 12.01.2021. године жалба је одбијена као неоснована.

Анализирајући горе напријед наведене тврдње, те поновним увидом у тендерску документацију, Уговорни орган је одлучио као у диспозитиву из сљедећих разлога: наиме, чланом 3. Закона о јавним набавкама, прописано да је дужан да се понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да обезбједи праведну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних набавки, у вези са предметом набавке и његовом сврхом. Управо је предметну одредбу уговорни орган имао у виду приликом израде тендерске документације, а посебно у дијелу одређивања циља који се у закону дефинише као најефикасније коришћења јавних набавки, у вези са предметом набавке и његовом сврхом.

Наиме, близина мјеста гдје се врши преузимање нафте и нафтних деривата, те чињеница да Уговорни орган највећи број услуга (промоција, заштита и унапређење здравља, а нарочито рад Службе хитне медицинске помоћи, као посебне области здравствене заштите на примарном нивоу) обавља на подручју града Приједора, оприједелио је Уговорни орган да у тендерској документацији дефинише удаљеност не даљу од 5 км од сједишта уговорног органа ; за коју је пракса показала да се на тај начин најефикасније може обезбједити неопходно и неодложно точење горива у санитетска возила.

Стога је по мишљењу Уговорног органа неснована тврдња жалиоца да је предметни услов у тендерској документацији дискриминаторски, јер је управо то један од услова који у конкретном случају омогућава ефикасно коришћење јавних средстава, сходно наведеном члану 3. Закона о јавним набавкама

Имајући у виду чињеницу да се бензинска пумпа понуђача налази у мјесту Козарац, који је од сједишта Уговорног органа удаљен у оба смјера цца 25 км, прихватањем захтјева жалиоца за измјену теднерске документације би обесмислио и критеријум најниже цијене, јер би сам долазак и одлазак на бензинску станицу проузроковало додатне трошкове за Уговорни орган, па би самим тим и циљ најефикаснијег коришчења јавних средстава, у вези са предметом набавке и његовом сврхом, био нарушен. Из напријед наведеног, Уговорни орган је утврдио даје тендерска документација бр. 1029-1-1-49- 3-34/20 у поступку набавке Нафте и нафтних деривата, сачињена у складу са Законом о јавним набавкама, те Уговорни

орган сматра жалбу Жалиоца неоснованом и предлаже Канцеларији за разматрање жалби БиХ да исту одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка, КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права , су дјелимично тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „Уговорни орган је у тендерској документацији у тачки 10. навео сљедеће:

"Изјава понуђача да у сједишту уговорног органа има минимално једну бензинску станицу за сукцесивну испоруку нафте и нафтних деривата на удаљености не даљој од 5 км од сједишта уговорног органа, са радним временом 0-24ч. 365 дана годишње и списак свих бензинских пумпи на подручју РС", извршио увид у ТД-у, те констатовао да овако постављен услов може довести понуђаче у збуњујући положај како се наводи да „...има минимално једну бензинску станицу...", не дефинише јасно у ком смислу имати пумпу (власничком, посједовном, пословним односом, закупом и сл.), те при самом провођењу поступка може довести понуђаче у неравноправан положај.

Уговорни орган мора бити јасан и прецизан у постављеном услову ТД-а, како у току поступка неби довео себе у субјективни положај при оцјењивању понуда и тиме нарушио начело објективности и транспарентности.

Уговорни орган мора водити рачуна у постављању услова ТД-а, а да при томе не фаворизује одређене понуђача, већ постављеним условима задовољити своје потребе а и створити широку конкуренцију чиме ће испунити и начело економичности.

Како је жалбени навод дјелимично основан, горе образложен, овај орган је поништио оспорену ТД-у, предмет вратио на поновни поступак уговорном органу, те дао одређене смјернице у дијелу где су направљени пропусти како би исте исправио и поступак довео до краја у складу са законским одредбама.

Повратуплаћених средстава у износу од 800,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

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