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: ЈН2-02-07-1-62-6/21
Бања Лука, 18.02.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача „Eurosan" d.o.o. Бања Лука, број: 1-31-12/20 од 31.12.2020. године, изјављене на Одлуку о поништењу-Лот1 број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020. године Уговорног органа ЈЗУ Институт за јавно здравство Републике Српске у Конкурентском захтјеву *„набавка средстава за одржавање хигијене"*. На основу члана 93. став(8) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа одржаној дана 18.02.2021.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба понуђача „Eurosan" d.o.o. Бања Лука, број: 1-31-12/20 од 31.12.2020. године, изјављене на Одлуку о поништењу-Лот1 број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020. године Уговорног органа ЈЗУ Институт за јавно здравство Републике Српске у Конкурентском захтјеву *„набавка средстава за одржавање хигијене"*, усваја се као **основана,** предмет се враћа на поновно поступање и одлучивање.
2. **Поништава се** Одлука о поништењу-Лот1 број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020. године.
3. **О поврату** средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган ће донијети посебно рјешење.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган ЈЗУ Институт за јавно здравство Републике Српске у (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о покретању поступка набавке број: 500-7602/20 од 19.10.2020.године, објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **390-7-1-394-3-100/20** од 10.11.2020.године и исправку обавјештења број: 390-7-1-394-8-102/20 од 23.11.2020.године.

Уговорни орган донио је Рјешење број: 500-7602-2/20 од 27.11.2020.године, којим је именована Комисија за јавну набавку.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: 500-8850/20 од 03.12.2020.године, у којем је констатовала да је благовремено пристигле четири понуде, те да није било примједби на поступак отварања понуда.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о процјени понуда број: 500-8850-1/20 од 16.12.2020.године, у којем је констатовала да су за Лот 1 прихватљиве двије понуде, те након одржане Е-аукције, дала препоруку да се уговор додијели понуђачу „Perfect clean" d.o.o. Бања Лука.

Уговорни орган донио је Одлуку о додијели уговора број: 500-8850-2/20 од 16.12.2020.године.

Незадовољан садржајем Одлуку о додијели уговора број: 500-8850-2/20 од 16.12.2020.године, понуђач „Eurosan" d.o.o. Бања Лука, изјавио је жалбу број: 1-23-12/20 од 23.12.2020. године.

Уговорни орган донио је Одлуку број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020.године, којим је усвојена жалба, те поништен поступак јавне набавке за Лот 1.

Незадовољан садржајем Одлуку број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020.године, понуђач „Eurosan" d.o.o. Бања Лука, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 1-31-12/20 од 31.12.2020. године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 08.01.2021.године.

У жалби Жалиоца се наводи:

На основу члана 99. став (1) Закона о јавним набавкама (у даљем тексту ЗЈН; Службени гласник БиХ, бр. 90/14), те у складу са чланом 100. став (4) ЗЈН-а, у законском року изјављујемо жалбу на Одлуку број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020. године, којом се поништава поступак јавне набавке средстава за одржавање хигијене - ЛОТ 1, број: 500-7602-1/20, за који је обавјештење о набавци објављено на Порталу јавних набавки под бројем 390-7-1-394-3- 100/20.

Жалбу подносимо због погрешне примјене Закона о јавним набавкама и подзаконских аката, а заснивамо је на сљедећем:

Дана, 23.12.2020. године, уложили смо жалбу на Записник о процјени понуда и Одлуку о додјели уговора и указали на недостатке у понуди изабраног понуђача („Perfect Clean" д.о.о.). Уговорни орган је жалбу усвојио „у цјелости", те по истој донио оспоравану Одлуку број: 500-8485-6/20, којом се поништава поступак набавке.

Сматрамо да у предметном поступку набавке не постоји нити један разлог за поништење истог. Уговорни орган као законски основ за поништење поступка наводи члан 69. ЗЈН-а, иако се разлози за поништење дефинисани наведеним чланом не могу примијенити на конкретан поступак набавке.

Наиме, поред оспорене понуде понуђача „Perfect Clean" д.о.о., чију је неквалификованост Уговорни орган доношењем Одлуке и потврдио, постоји и прихватљива понуда квалификованог понуђача „Еуросан" д.о.о. Бања Лука (што је јасно видљиво из Записника о процјени понуда), чија је цијена нижа од процијењене вриједности набавке и која није оспорена.

Слиједом наведеног, а супротно одредби члана 70. став (4) ЗЈН-а, поред законске неутемељености акт којим смо обавијештени о поништењу поступка набавке не садржи нити детаљно образложење поништења.

Имајући у виду предње, предлажемо уговорном органу да жалбу усвоји, на основу члана 100. ЗЈН-а поништи оспоравану Одлуку којом поништава поступак набавке, одбаци понуду понуђача „Perfect Clean" д.о.о. као неприхватљиву и оконча поступак у складу са чланом 3. став (3) Правилника о условима и начину коришћења е-аукције.

У супротном тражимо да жалбу прослиједи надлежној канцеларији за разматрање жалби Филијала Бања Лука, од које тражимо да жалбу усвоји, поништи оспорену Одлуку и наложи уговорном органу да оконча поступак у складу са чланом 3. став (3) Правилника о условима и начину коришћења е-аукције. Такође, на основу члана 108. ст^в (7) ЗЈН-а, захтијевамо повратак накнаде за покретање жалбеног поступка.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Поступајући по наведеној жалби Уговорни орган је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица али да је иста у цјелости неоснована.

С тим у вези, а поступајући у складу са чланом 100. став 5. Закона о јавним набавкама достављамо вам комплетну документацију и изјашњење Уговорног органа на жалбене наводе како слиједи:

Наиме, нису тачни наводи Жалиоца да Уговорни орган није могао примјенити одредбе члана 69. ЗЈН и поништити поступак јавне набавке. Управо је Уговорни орган поступио у складу са законом и поништио поступак јер ниједна од понуда није прихватљива. Понуда понуђача „Perfect Clean" д.о.о.

Бањалука није прихватљива из разлога раније наведених у Одлуци о поништењу, док понуда понуђача „Еуросан" д.о.о. није прихватљива јер не испуњава услове прописане Тендерском документацијом.
Задати услов који није испуњен се односи на ставку 15. *„течно абразивно средство за чишћење санитарија,металних површина и површина од инокса*" и то садржај анјонских тензида од 5-10%. Жалилац је у својој понуди на страни 74. означио захтјевани критеријум производа који нуди али је за понуђени производ произвођач декларисао „анјонски сурфактанти/тензиди <15%" што значи да производ може садржавати вриједности нпр. 11%, 12% или 14% тј. да одступа од задатих техничких карактеристика. због чега је понуда као таква неприхватљива.
Имајући у виду све горе наведено јасно је да је Уговорни орган доношење одлуке по Жалби на Одлуку о додјели уговора за ЛОТ 1 засновао искључиво на чињеници да ниједна од примљених понуда, а што је утврђено током разматрања саме жалбе, не задовољава све прописане услове.
Тачно је да Уговорни орган у образложењу своје одлуке којом је усвојио жалбу и поништио поступак набавке „Средства за одржавање хигијене" - ЛОТ 1 Институт Бања Лука није, као разлог поништавања, навео и чињеницу да је понуда жалиоца неприхватљива. Међутим, то ни у ком случају не може промијенити тако утврђено чињенично стање, нити довести до прихватања очигледно неприхватљиве понуде.
Према томе, неспорно је да одбацивањем прворангираног понуђача, другорангираном понуђачу не може бити понуђен уговор, те да је једина законска опција, поништавање предметног поступка у цјелости и провођење новог поступка јавне набавке.
На основу свега горе изложеног Уговорни орган предлаже Комисији за разматрање жалби да у складу са чланом 111. под ц) Закона одбије у цјелости жалбу као неосновану.

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:

- Одлуку о покретању поступка набавке број: 500-7602/20 од 19.10.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 390-7-1-394-3-100/20 од 10.11.2020.године и исправку обавјештења број: 390-7-1-394-8-102/20 од 23.11.2020.године,
- Записник о процјени понуда број: 500-8850-1/20 од 16.12.2020.године,
- Одлуку број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020.године,
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 500-006-1/21 од 08.01.20121.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 те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана.**

У погледу **жалбеног** навода да је Уговорни орган погрешно примјенио Закон о јавним набавкама, јер се из Записника о процјени понуда, као ни у образложењеу оспораване Одлуке не виде разлози због чега је поништен поступак јавне набавке за Лот 1, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан.**

Наиме, увидом у Записник о процјени понуда број: 500-8850-1/20 од 16.12.2020.године, сасвим се јасно може утврдити да је понуда Жалиоца оцијењена као прихватљива, такође Одлуке број: 500-8485-6/20 од 28.12.2020.године није сачињена у складу са одредбама члана 70. став(4) Закона о јавним набавкама, јер образложење исте не садржи детаљно образложење поништења.
Вијеће овог органа закључује да је Уговорни орган направио низ процедурални пропуста, јер је на снази оставио Записник о процјени понуда у којем је констатовано да је понуда Жалиоца прихватљива, а насупрот томе донио је Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за Лот 1, у чијем образложењу није детаљно наведено образложење поништења.

У складу са изнесеним, у поновљеном поступку Уговорни орган ће у складу са образложењем овог Рјешења, утврдити да ли је понуда Жалиоца прихватљива или није прихватљива, сачинити Записник о оцјени понуда у складу са одредбама члана 65. став(2), те окончати поступак јавне набавке у складу са одредбама члана 69. Закона о јавним набавкама БиХ.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14); члана 230. став(2) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 166,66 КМ извршиће се на основу посебног рјешења овог органа, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ", број:86/14) прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

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 Радомир Пашић

Достављено:

- „Eurosan" d.o.o. Бања Лука,
- ЈЗУ Институт за јавно здравство Републике Српске,
- „Perfect clean" d.o.o. Бања Лука,
- евиденцији
- а/а