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

09 -04- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-431-6/21
Бања Лука, 01.04.2021.године

„Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, ЈНУ Институт за заштиту и екологију Републике Српске Бања Лука, бр. 4-3053/20 од 20.11.2020.године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број: 02/2-137-28-14253 од 13.11.2020.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Рудник и Термоелектране Гацко а.д. Гацко, у поступку јавне набавке „мјерење емисија димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова“ на основу члана 111.став (1) тачка ц.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 228. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници, одржаној дана 01.04.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба понуђача, **ЈНУ Институт за заштиту и екологију Републике Српске, Бања Лука,** бр. 4-3053/20 од 20.11.2020.године, изјављена на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број: 02/2-137-28-14253 од 13.11.2020.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Рудник и Термоелектране Гацко а.д. Гацко , **одбија се, као неоснована.**

Одбија се и захтјев за накнаду трошкова жалбеног поступка.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д Требиње ЗП Рудник и Термоелектране Гацко а.д. Гацко , (у даљем тексту Уговорни орган) је објавила на сајту јавних набавки Обавјештење, бр. 825-7-2-332-3-445/20 од 10.09.2020.г. у конкурентском поступку јавних набавки „мјерење емисија димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку, на коју жалилац улаже жалбу незадовољан истом.

У жалби жалиоца се наводи:

Жалилац ЈНУ "Институт за заштиту и екологију Републике Српске" Бања Лука, ул. Видовданска 43, 78000 Бања Лука, којег заступа законски заступник директор проф. др Предраг Илић, као понуђач у предвиђеном року подноси жалбу на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број 02/2-137-28-14253 од 13.11.2020. године (запримљене дана 17.11.2020. године), чији је предмет "Мјерење емисија димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова".
Жалба се подноси због повреде одредаба Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ, број 39/14).
Ову жалбу упућујемо јер је у овом поступку нарушен један од основних принципа Закона о јавним набавкама наведених у члану 3. а то је правична и активна конкуренција, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметном набавком и његовом сврхом. Наиме, имајући у виду да је након одржавања е-аукције изабран провопласирани понуђач "ИГ" Бања Лука (Одлука о избору најповољнијег понуђача, број 02/2-131-11-12659 од 28.09.2020. године), који није прихватио закључивање уговора, наведено поступање указује да првобитно изабрани понуђач није ни има намјеру да закључи уговор. С обзиром на сложеност посла, јасно је да са понуђеном цијеном од 9.900,00 КМ, предметни посао је немогуће извршити без пословног губитка.
Таквим поступањем доводи се у заблуду како уговорни орган тако и остали понуђачи у поступку, који се налазе у конкуренцији, јер је сваком од учесника у интересу да буде конкурентан и да добије посао. Таквом непоштеном тржишном конкуренцијом урушавају се добри пословни обичаји којим се наноси штета конкуренту, уговорном органу и потенцијално општем друштвеном интересу.
С обзиром да је јасно да уговорни орган самим учешћем у овом поступку јавне набавке није имао озбиљне намјере за реализацију ове услуге, сматрамо да у том случају ни не може бити стварни конкурент, те предлажемо да уговорни орган поништи предметну одлуку о избору понуђача, те да предметни поступак поврате у пређашње стање, тј. у стање прије одржавања е-аукције, те да донесе нову одлуку гдје ће поново бити изабран ЈНУ "Институт за заштиту и екологију Републике Српске" Бања Лука, али са првобитно понуђаним цијеном, прије одржавања е-аукције.
Предлажемо да Канцеларија за разматрање жалби донесе рјешење о повратку накнаде у складу са чланом 4. Инструкција о начину уплате, контроле и повратка накнада прописаних чланом 108. ЗЈН ("Службени гласник БиХ, број 4/14).

Уговорни орган , је запримљену жалбу, размотрио и дао изјашњење бр 06-9861 од 27.11.2020.г., у којем каже да је жалба неоснована , те исту прослеђује са документацијом КРЖ-у, Филијала Бања Лука., која је протоколисана под бр. ЈН2-02-07-1-431/21 од 10.02.2021. године.

У Изјашњењу по жалби се наводи :

Поступајући по изјављеној жалби утврђено је сљедеће:
> Уговорни орган је дана 10.09.2020. године у 08:03 часова, на Порталу јавних набавки објавио Обавјештење о набавци, број: 825-7-2-332-3-445/20 и Тендерску документацију за Конкурентски захтјев, Тендерски документ, број:

99/20 - Набавка услуга мјерења емисије димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова.

> Јавно отварање благовремено достављених понуда је извршено дана 21.09.2020. године у 11,00 часова, а што је констатовано Записником о отварању понуда, број: 11-И-12407 од 21.09.2020.године. Након отварања понуда, Комисија је извршила оцјену квалификованости приспјелих понуда и сачинила Записник о квалификацији понуђача за Е-аукцију, број: 11-И-12409 од 21.09.2020. године.

Јавна аукција је проведена дана 23.09.2020. године у времену од 12,00 до 12,20 часова. ТОКОМ е-аукције квалификовани понуђачи су подносили нове цијене својих понуда, и то Група понуђача коју чине „Институт за грађевинарство „ИГ“ Бања Лука и „Е3“ д.о.о. Сарајево у износу од 9.900,00 КМ без ПДВ-а а понуђач ЈНУ "Институт за заштиту и екологију Републике Српске" Бања Лука у износу од 10.004,00 КМ без ПДВ-а.

Комисија је направила Извјештај, број: 11-И-12594 од 25.09.2020. године и Записник, број: 11-И-12595 од 25.09.2020. године са препоруком да се уговор за набавку услуга мјерења емисије димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова додијели Групи понуђача коју чине „Институт за грађевинарство „ИГ“ Бања Лука и „Е3“ д.о.о. Сарајево са цијеном понуде од у износу од 9.900,00 КМ без ПДВ-а.

> Управа предузећа је прихватила препоруку Комисије и донијела Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број: 02/2-131-И-12659 од 28.09.2020. године, којом је уговор за предметну набавку додијелила Групи понуђача коју чине „Институт за грађевинарство „ИГ“ Бања Лука и „Е3“ д.о.о. Сарајево са цијеном понуде у износу од 9.900,00 КМ без ПДВ-а.

> Како у року од 5 дана од дана пријема Одлуке, чланови групе нису доставили документацију чија достава претходи закључењу уговора, Комисија Уговорног органа је, због испуњености услова из члана 72. став (3) тачка 3) ЗЈН БиХ, израдила Допуну Извјештаја, број: 11-И-14183 од 12.11.2020. године и Допуну записника, број: 11-И-14182 од 12.11.2020. године којом је дала препоруку Управи предузећа да се уговор за набавку услуга мјерења емисије димних гасова и калибрације (еталонирања) аутоматске мјерне станице за мониторинг димних гасова додијели понуђачу ЈНУ “Институт за заштиту и екологију Републике Српске“ Бања Лука са цијеном понуде од 10.004,00 КМ без ПДВ-а.

> Управа предузећа је прихватила препоруку Комисије и донијела Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број: 02/2-137-И-14253 од 13.11.2020. године, којом је уговор за предметну набавку додијелила понуђачу ЈНУ “Институт за заштиту и екологију Републике Српске“ Бања Лука са цијеном понуде у износу од 10.004,00 КМ без ПДВ-а.

> Одлука је дана 17.11.2020. године, путем факса, који је тендерским документом предвиђен као средство комуникације, достављена понуђачима који су учествовали у овом поступку набавке.

> Прије слања уговора на потпис понуђачу (односно у оквиру рока од 15 дана, у ком року уговор није могао бити потписан, у складу са чланом 98. став (1) ЗЈН БиХ), Уговорни орган је запримио Жалбу од стране понуђача ЈНУ “Институт за заштиту и екологију Републике Српске“ Бања Лука.

> Жалба је протоколисана на Протоколу Уговорног органа под бројем: 06-8426 од 23.11.2020. године.

> Из разлога што је Уговорни орган утврдио да је Жалба неоснована, у складу са чланом 100. став (5) ЗЈН БИХ („Сл. Гл. БиХ“, бр.: 39/14) даје своје изјашњење о жалбеним наводима, како слиједи:

Изјашњење на жалбене наводе:
Увидом у жалбене наводе Жалитеља, а након поновног увида у тендерску документацију за предметну јавну набавку, Уговорни орган је утврдио да су исти неосновани, односно да је Уговорни орган у свему поступио, ТОКОМ цијелог тока поступка, у складу са Законом о јавним набавкама и Правилником о условима и начину коришћења е-аукције.
Ниме, Обавјештењем о набавци, број: 825-7-2-332-3-445/20 од 10.09.2020. године је, Одјељком 4 - Поступак, Тачком 5. Уговорни орган је предвидио провођење е-аукције. То је значило да ће по пријему и оцјени понуда, квалификовани понуђачи бити позвани да учествују у е-аукцији.
Комисија Уговорног органа је, након што је утврдила да су понуђачи који су доставили своје понуде, у њима доставили сву документацију која је тражена Тендерским документом, односно да су квалификовани, израдила Записник о квалификацији понуђача за Е-аукцију, број: 11-И-12409 од 21.09.2020. године.
По завршетку е-аукције Комсија је израдила Извјештај и Записник са препоруком којим је дала препоруку о додјели уговора најповољнијем понуђачу, односно Групи понуђача коју чине „Институт за грађевинарство „ИГ“ Бања Лука и „Е3“ д.о.о. Сарајево.
Уговорни орган је, на препоруку комисије донио одлуку о додјели уговора Групи понуђача, као најповољнијем понуђачу након проведеног поступка е-аукције. Међутим, како чланови исте нису у остављеном року од 5 дана од дана пријема одлуке доставили документацију коју су били дужни, Уговорни орган, на препоруку комисије, а због испуњености услова из члана 72. став (3) ЗЈН БиХ, донио нову одлуку којом је уговор додијелио другорангираном понуђачу - ЈНУ "Институт за заштиту и екологију Републике Српске" Бања Лука.
На основу наведеног, Уговорни орган истиче да је поступак провео у свему у скпаду са Законом о јавним набавкама и свим позитивноправним прописима који се односе на њих. Обзиром да је прворангирани понуђач одбио додјелу уговора, Уговорни орган је због испуњености услова члан 72. став (3) ЗЈН БиХ, донио нову одлуку којом је уговор додијелио другорангираном понуђачу - ЈНУ “Институт за заштиту и екологију Републике Српске“ Бања Лука.

Својом Жалбом, Жалитељ не спори квалификованост прворангираног понуђача. Самим тим, посредно, он потврђује исправност поступања Уговорног органа.
Да је прворангирани понуђач (Група понуђача) неквалификован једино тада би Уговорни орган могао да додијели уговор за предметну јавну набавку другорангираном понуђачу по цијени понуде прије проведене е-аукције а у складу са ЗЈН, а што Жалитељ истиче својим жалбеним наводима!
На основу наведеног, овај уговорни орган је утврдио да се поступак правилно провео, да су правилно утврђене одлучујуће чињенице и правилно примјењени материјални прописи те сматра да су жалбени наводи неосновани.

Прије него што се упустио у мериторно одлучивање, овај орган је приступио провјери формалних претпоставки за улагање жалбе, које морају бити испуњене на страни жалиоца, како би се у опште приступило њеном рјешавању, а односе се на допуштеност, благовременост и изјављеност од овлашћене особе у складу са чланом 109. став (1) и (2) Закона о јавним набавкама као и на претпоставке прописане чланом 105. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине.
Након што су предње претпоставке прeиспитане, овај орган је увидом у достављену документацију, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој

међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је потребно одбити наводе жалиоца.

Жалба је неоснована

Након утврђивања свих чињеница и увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да је жалба неоснована и да је предметни поступак, у дијелу навода у жалби, у складу са одредбама Закона о јавним набавкама.

На основу наведеног жалбеног навода жалиоца, у дијелу којим се позива на: „Ову жалбу упућујемо јер је у овом поступку нарушен један од основних принципа Закона о јавним набавкама наведених у члану 3. а то је правична и активна конкуренција, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметном набавком и његовом сврхом. Наиме, имајући у виду да је након одржавања е-аукције изабран провопласирани понуђач "ИГ" Бања Лука (Одлука о избору најповољнијег понуђача, број 02/2-131-11-12659 од 28.09.2020. године), који није прихватио закључивање уговора, наведено поступање указује да првобитно изабрани понуђач није ни има намјеру да закључи уговор. С обзиром на сложеност посла, јасно је да са понуђеном цијеном од 9.900,00 КМ, предметни посао је немогуће извршити без пословног губитка“, овај орган констатује да је исти неоснован а све то након утврђеног редоследа радњи које је подузимао уговорни орган проводећи конкретни поступак јавне набавке. Овај орган дијели мишљењеса уговорним органом који у свом изјашњењу истиче као посебно: „Својом Жалбом, Жалитељ не спори квалификованост прворангираног понуђача. Самим тим, посредно, он потврђује исправност поступања Уговорног органа.

Да је прворангирани понуђач (Група понуђача) неквалификован једино тада би Уговорни орган могао да додијели уговор за предметну јавну набавку другорангираном понуђачу по цијени понуде прије проведене е-аукције а у складу са ЗЈН, а што Жалитељ истиче својим жалбеним наводима“, те сматра исправним и обавезујућим у смислу законских одредби а посебно члана 72. став (2.) и (3.) ЗЈН-а („Сл. гласник БиХ“ бр. 39/14)

Дакле, како је е-аукција проведена гдје су учествовала два кавалификована понуђача, гдје ни једна понуда није оспорена у смислу квалификације, гдје је прворангирани одустао из непознатих разлога , уговорни орган је дужан понудити уговор другорангираном по цијени из е-аукције.

У овом случају, уговорни орган је исправно поступио и није начинио повреду поступка а наводи жалиоца су неосновани.

Имајући у виду предње, жалба је неоснована, те је на основу члана 228. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Обзиром да се жалба одбија као неоснована, самим тим одбија се и захтјев за надокнаду трошкова жалбеног поступка као и трошкова правног заступања .

Поука 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

Драган Илић

Достављено:
- жалиоцу
- Уговорном органу
- а/а и евиденција