22 -04- 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: ЈН2-02-07-1-997-7/21
Бања Лука, 16.04.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, БГ Енерго Тим д.о.о. Приједор, бр 03-215/21 од 01.04.2021.године, изјављене на Одлуку о додјели Оквирног споразума, бр. 8056/21 од 01.04.2021.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик, у поступку јавне набавке „транспортне траке од гуме “, 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 16.04.2021.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, БГ Енерго Тим д.о.о. Приједор бр.03-215/21 од 01.04.2021.године, изјављена на Одлуку о додјели Оквирног споразума, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик, број 8056/21 од 01.04.2021. године, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о додјели Оквирног споразума, бр. 8056/21 од 01.04.2021.године, у цијелости и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повратак накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Угљевик а.д. Угљевик (у даљем тексту Уговорни орган) је објавио Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 1276-1-1-628-3-386/20 од 11.08.2020.г. у отвореном поступку набавке „транспортне траке од гуме“, према тендерској документацији, доноси оспорену одлуку на коју жалилац улаже жалбу.

У жалби жалиоца се истиче:

Подносилац жалбе у складу са чланом 99. и 101. став 1. под б) Закона о јавним набавкама у законском року изјављује жалбу на Одлуку о додјели Оквирног споразума број 8056/21 од 01.04.2021.године.“Набавка транспортних трака“. путем отвореног поступка - интерни број 93/20 од стране Уговорног органа МХ“ЕРС“МП а.д. ТРЕБИЊЕ ЗП“Рудник и Термоелектрана Угљевик“ а.д. Угљевик.

Предметна Одлука је запримљена 01.04.2021.године те је жалба благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица.

Жалилац незадовољан садржајем предметне Одлуке изјављује у законом предвиђеном року жалбу због погрешне примјене Закона о јавним набавкама БИХ.

1. Уговорни орган није на правилан начин донио Одлуку о додјели Оквирног споразума

У наведеној Одлуци Уговорни орган наводи сљедеће:

„С обзиром да је понуђач Инвинг Инвест Инжињеринг д.о.о. Приједор у предметном поступку јавне набавке другорангирани, са понуђеном цијеном у износу 151.840,00 КМ без ПДВ-а, уговорни орган доноси Одлуку да се Оквирни споразум на период од 12 (дванаест) мјесеци и износа максималне финансијске вриједности до 151.840,00 КМ без ПДВ-а, додјели другорангираном понуђачу Инвинг Инвест Инжињеринг. д. о. о. Приједор. “

Из наведеног сасвим је неспорно да уговорни орган није поступио у складу са Рјешењем Канцеларија за разматрање жалби Филијала Бања Лука број: ЈН2-02-07-1-543-8/21 од 18.03.2021.године, у којем је у образложењу наведено сљедеће:

„ Увидом у понуду оспораваног понуђача, овај орган је утврдио да је исти на страници 31. понуде доставио Увјерење суда Босне и Херцеговине, број: 03-6367/20 од 25.08.2020.године у којој је назначено да против наведеног правног лица није изречена правоснажна осуђујућа пресуда за кривична дјела организованог криминала, преваре, корупције и прање новца. Уговорни орган је захтијевао двије потврде те напријед прва наведена потврда у свему испуњава захтјев уговорног органа“

„ У погледу друге потврде/увјерења које је оспоравани понуђач доставио на страници 32. понуде, издато од стране Основног суда у Приједору, број: 077-0-Кр-Q20-000-248 од 25.08.2020. године, наведени Суд јасно наводи за која све кривична дјела преваре те да за наведена дјела понуђач није у кривичном поступку осуђен правоснажном пресудо, али

истовремено да није надлежан за организовани криминал те јасно и недвосмислено недостаје податак који је Уговорни орган експлицитно захтјевао и прописао Тендерском документацијом од понуђача до доставе. Стога понуда оспораваног понуђача није у складу са захтјевима из Тендерске документације. Основни суд у Приједору истовремено у свом Увјерењу и јасно указује понуђачу који суд је надлежан за кривично дјела организованог криминала а то је Окружни суд у Бања Луци. "

Према томе, правилним тумачењем наведеног рјешења сасвим је јасно да понуда понуђача „Топић Цомпану" д.о.о. Приједор није прихватљива, те у складу са одредбама члана 3. став(л) Правилника о условима и начину кориштења е-аукције, уговорни орган исту није ни могао унијети у систем е-Набавке.

С обзиром да је наведеним рјешењем Канцеларија за разматрање жалби ПОНИШТИЛА ОДЛУКУ О ИЗБОРУ НАЈБОЉЕ ОЦИЈЕЊЕНОГ ПОНУЂАЧА број 2189/21 од 03.02.2021 .године, Уговорни орган није могао примјенити одредбе члана 72. став(3) тачка а) Закона о јавним набавкама БиХ, јер се у конкретном случају ради о неприхватљивој понуди понуђача „Топић Цомпану" д.о.о. Приједор, те као такав није могао учествовати у е-аукцији.

Дакле, након поништене Одлуке о избору најбоље оцијењеног понуђача број 2189/21 од 03.02.2021.године, Уговорни орган је био дужан да поништи проведену е-аукцију, одлуку о избору најповољнијег понуђача, те да у складу са одредбама члана 3. став (1) Правилника о условима и начину кориштења е-аукције, у систем е-Набавке унесе само прихватљиве понуде као и да закаже провођење нове е-аукције.

Стога, подносилац жалбе предлаже да Уговорни орган у складу са чл. 100.став 3.Закона о јавним набавкама донесе Одлуку којом у цјелости усваја предметну жалбу као основану и поништи Одлуку о додјели Оквирног споразума број 8056/21 од 01.04.2021.године.

Уколико Уговорни орган не усвоји ову жалбу, подносилац жалбе захтјева да исту у року од 5 дана прослиједи Канцеларији за разматрање жалби Филијала Бања Лука, те подносилац жалбе предлаже да Канцеларија за разматрање жалби Филијала Бања Лука исту усвоји и поништи оспоравану Одлуку о додјели Оквирног споразума број 8056/21 од 01.04.2021 .године, јер иста није усклађена са Законом о јавним набавкама.

Подносилац жалбе захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којем одреди другостепени орган, на основу члана 108. став 6. Закона о јавним набавкама.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 9374/21 од 08.04.2021. године, а запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-997/21 од 12.04.2021.године.

У Изјашњењу се истиче

Након детаљног увида у комплетну документацију која се односи на предметни поступак набавке односно анализе свих доказа појединачно те у међусобној вези, а према свим жалбеним наводима, уговорни орган је утврдио сљедеће:

На основу Рјешења Канцеларије за разматрање жалби, уговорни орган је утврдио да је понуда лонуђача „Topic Company" д.о.о. Приједор неприхватљива и то у дијелу документације која се доставља у року од 5 дана од дана достављања одлуке о додјели уговора.

Наиме, тачком 4.3.1 тендерског документа, наведено је да је изабрани понуђач обавезан у року од 5 (пет) дана од дана достављања одлуке о додјели уговора доставити документацију захтјевану тачком 4.2 тендерског документа.

Именовани понуђач „Topic Company" д.о.о. Приједор у овом одређеном року није доставио наведену документацију, док је документација која је садржана у самој понуди непотпуна, због чега је његова понуда неприхватљива.

У том случају се примјењује тачка 11.4 тендерске документација, а у којем се каже:

„11.4 Уговорни орган ће доставити приједлог уговора понуђачу чија је понуда на ранглисти одмах иза понуде изабраног понуђача, ако изабрани понуђач;

пропусти да достави оригинале или овјерене копије докумената из члана 45. Закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде, у року који одреди уговорни орган или"

Из наведеног произилази да је уговорни орган правилно поступио када је уговор додијелио другорангираном понуђачу, без одређивања нове е-аукције имајући у виду да је неприхватљивост понуде провобитно изабраног понуђача наступила након одлуке о додјели уговора, а у ком случају се уговор додјелзује другорангираном понуђачу.

Због свега изнијетог уговорни орган предлаже да се Жалба одбије као неоснована.

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 тачни .

Овај орган је према жалбеном наводу који гласи: „Жалилац у жалби истиче даје Уговорни орган, пропустио да у складу са Рјешењем другостепеног органа Канцеларије за разматрање жалби, Филијала Бања Лука број: ЈН2-02-07-1-543-8/21 од 18.03.2021.године, којим је поништена одлука о избору најбоље оцијењеног понуђача број: 2189/21 од 03.02.2021.године, поништи проведену е-аукцију; одлуку о избору најповољнијег понуђача, те да у складу са одредбама члана 3. став (1) Правилника о условима и начину кориштења

е-аукције, у систем е-Набавке унесе само прихватљиве понуде као и да закаже провођење нове е-аукције", увидом у оспоравану Одлуку број: 8056/21 од 01.04.2021, овај орган је утврдио да је понуда изабраног понуђача „Инвинг Инвест Инжињеринг" д.о.о. Приједор јесте другорангирана, али не и једина прихватљива понуда у предметној набавци. Међутим, споран је сам поступак провођења е-аукције. Увидом у Рјешење Канцеларије за разматрање жалби број: ЈН2-02-07-1- 543-8/21 од 18.03.2021.године јасно је да је Одлука о избору најбоље оцијењеног понуђача број: 2189/21 од 03.02.2021. године поништена наведеним Рјешењем другостепеног органа, те да понуда понуђача „Топић Компани" д.о.о. Приједор није у складу са захтјевима из Тендерске документације, те као таква није прихватљива.

Према томе, у е-аукцији је учествовао понуђач чија понуда није прихватљива чиме је повријеђен члан 3. став (1) Правилника о условима и начину кориштења е-аукције. Исправно поступање уговорног органа у овом случају је понављање е-аукције у којој ће учествовати само прихватљиве понуде.

Према свему наведеном, нису били испуњени услови за примјену одредбе члана 72.став (3) тачка а) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, обзиром да Одлука о додјели Оквирног споразума број 8056/21 од 01.04.2021.године није у складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херецеговине, као ни са Правилником о условима и начину кориштења е-аукције (Службени гласник БиХ, број 66/16), то чини ову жалбу основаном.

Према мишљењу овог органа предметна жалба је основана, Уговорни орган треба да настави поступак јавне набавке у складу са одредбама Закона о јавним набавкама БиХ, као и Правилника о условима и начину кориштења е-аукције (Службени гласник БиХ, број 66/16).

Како је жалбени навод основан, горе образложен, овај орган је поништио оспорену одлуку, 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 2.000,00 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

Бања Лука, Јована Дучића бр. 23/1;тел. 051/211-130;факс.051/211-137