BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE 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

25 -05- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-791-7/21
Бања Лука, 20.05.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача: "Kaldera company" д.о.о. Лакташи, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број 08-404-7/21 од 26.02.2021. године, уговорног органа: Општина Лакташи, у поступку јавне набавке услуга: „Одржавање јавне расвијете на подручју општине Лакташи", на основу члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени 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 20.05.2021.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.

2. Поништава се Одлука о избору најповољнијег понуђача, број 08-404-7/21 од 26.02.2021.године и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.

3. Повратсредстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 800,00 КМ извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Дана 26.01.2021. године уговорни орган Општина Лакташи објавила је Обавјештење о набавци, број: 1121-1-2-2-3-6/21 у поступку поступку јавне набавке услуга: „Одржавање јавне расвијете на подручју општине Лакташи".

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача, број 08-404-7/21 од 26.02.2021.године, а против које понуђач "Kaldera company" д.о.о. Лакташи изјављује жалбу.

Жалилац изјављује жалбу због погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања и погрешне примјене материјалног права.

Побијаном одлуком понуда понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука оцијењена је као квалификована и прихватљива што је довело до тога да иста учествује у поступку е-аукције са понуђачима који су поднијели прихватљиве понуде, чиме су се нашли у дискриминаторском положају.

Жалилац жалбу заснива на сљедећим жалбеним наводима:
- понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука није на исправан и потпун начин попунио Изјаву о испуњености услова из члана 50. Тачке: ц), д), е) и г) (Техничка и професионална способност у поступку набавке услуга) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ" број 39/14). У спорној изјави, достављеној на страни 30 понуде, није уписана врста поступка јавне. На основу наведеног може се закључити да изјава није попуњена у складу са условима и формом дефинисаном у тендерској документацији.
- понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука није доставио потврде о уредно извршеним уговорима које су у складу са захтјевима из тендерске документације, односно није испунио услов за доказивање техничке и професионалне способности. Тачком 7.4.3 тендерског документа захтјевано је од понуђача да доставе у саставу понуде оригинале или овјерене копије докумената којим доказује техничку и професионалну способност не старије од 15 дана рачунајући од момента предаје понуде. Понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука чија је понуда оцијењена као прихватљива, чиме су се остали понуђачи на спроведеној е-аукцији нашли у дискриминаторском положају, као доказе за техничку и професионалну способност доставља потврде о уредно извршеним уговорима које су старије од 15 дана рачунајући од момента предаје понуде, чиме крши јасно дефинисан захтјев тендерске документације. Наиме, за доказивање техничке и професионалне способности доставља, на странама 21-26 понуде, сљедеће потврде о уредно извршеним уговорима: Потврда број 02-012-1-279/19 од 29.05.2019. године, Потврда 02- 012-1-75/20 од 13.02.2020. године, Потврда број 08-018-28/20 од 06.03.2020. године, Потврда број 05-370-9196/2018 од 22.01.2019. године, Потврда број 05-370-9207/2018 од 22.01.2019. године и Потврда број 05-370-9208/2018 од 22.01.2019. године. Како би се поступак јавне набавке спровео транспарентно и како би се обезбиједио подједнак положај свих понуђача, према основним принципима Закона о јавним набавкама јако је важно да сви понуђачи имају једнак третман. Све понуде које нису припремљене према захтјевима и условима дефинисаним у тендерској документацији морају бити окарактерисане као неприхватљиве

и у складу са чланом 68. (Разлози за одбацивање захтјева за учешће или понуде), став (4) и) понуда није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације.

Жалилац предлаже да овај орган усвоји жалбу у цјелости, поништи спорну одлуку о избору најповољнијег понуђача, те изврши поновну оцјену понуде понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, те уговорни орган закаже одржавање е-аукције за квалификоване понуђаче.

Жалилац захтјева поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број 08-404-7/21 од 15.03.2021.године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована из сљедећих разлога:

- Неосноване су тврдње жалиоца да је понуђач: "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука у својој понудио доставио изјаву о испуњености услова из члана 50. тачке ц), д) е) и г) (Техничка и професионална способност у поступку набавке услуга) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ, број: 39/14), у којој није навео врсту поступка јавне набавке, јер је Комисија за јавне набавке цјенила и понуду прихватила сматрајући да наведени недостатак не чини поменуту изјаву неисправном, обзиром да се ради о занемаривом недостатку, јер су сви остали захтјевани подаци уписани из чега је видљиво која врста поступка је у питању (Пресуда Суда Босне и Херцеговине, Сарајево, број: Сл 3 У 033228 19 У од 11.01.2021. године).

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 утиче на ваљаност понуде (у конкретном случају квалификованост понуђача у погледу техничке и професионалне способноси). Зато је и законодавац у одјељку А Поглавље II Провођење поступка јавне набавке (Квалификација кандидата и понуђача) прописао поступак провјере квалификације добављача, ограничења за учешће у поступку јавне набавке, техничке и професионалне способности добављача, те остале критерије оцјене понуде, те чланом 68. Закона о јавним иабавкама прописао разлоге за одбацивање понуде (ако понуђач није доставио тражене доказе или је доставио непотпуне доказе или је лажно представио информације које су доказ испуњења услова из чл.од 45. до 51. ЗЈН). Члан 68. став (4) тачка и) прописује да је уговорни орган дужан одбацити понуду ако понуда није потпуна и не испуњава захтјеве из тендерске документације.

Правилним тумачењем наведене одредбе јасно се може утврдити да је уговорни орган дужан одбацити понуду која је непотпуна, дакле, недостаје јој неки од докумената или не испуњава неки од захтјева тендерске документације, дакле понуда не задовољава постављене услове. С тим у вези, неуписивање врсте поступка, имајући у виду да је изабрани понуђач доставио Изјаву у форми утврђеној Анексом 7 Тендерске документације, те у истој правилно попунио назив предмета набавке, као и назив

уговорног органа, не указује на то да је понуда изабраног понуђача непотпуна, односно не недостаје јој неки од докумената, нити је изабрани понуђач лажно представио информације о професионалној и техничкој способности, јер је изабрани понуђач доставио доказе којим потврђује своју квалификованост у погледу професионалне и техничке способности. Имајући у виду напријед наведено, понуду понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука уговорни орган и није требао одбацити као неприхватљиву у смислу одредбе члана 68. Закона о јавним набавкам БиХ.

Поставља се питање да ли ненавођење врсте поступка у предметној Изјави доводи у питање интегритет Изјаве, односно да ли достављена изјава може послужити прописаној намјени, односно да ли се дата изјава може јасно и прецизно довести у везу са предметом јавне набавке. У конкретном случају ради се о пропусту који ни у ком случају не нарушава интегритет дате изјаве, односно како је већ наведено у Изјави су наведенио подаци који непорно успостављају везу између предмета јавне набавке и дате Изјаве.

Закон о јавним набавкама дефинише понуду као документ који подноси понуђач, при чему нуди испоруку робе, пружање услуге или извођење радова, под условима које одређује уговорни орган у тендерској документацији. Понуда може бити:

1) Прихватљива - ако испуњава све услове који се траже тендерском документацијом,
2) Неприхватљива - ако не испуњава услове који се траже тендерском документацијом. Надаље. чланом 68. став (4) тачком и) Закона је прописано да је уговорни опран дужан одбацити захтјев за учешће или понуду када она није потпуна и не испуњава захтјеве тендерске документације.

Међутим, уговорни орган може сматрати понуду одговарајућом ако садржи грешке или пропусте који су мањег обима. Такве грешке или пропусти се сматрају мањим формалним грешкама/пропустима који не утичу на саму потпуност понуде нити је битно удаљавају од захтјева утврђених у тендерској документацији.

- неосноване су и тврдње жалиоца да понуђач: "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, крши захтјев из тендерске документадије (тачка 7.4.3) која гласи „Понуђач је дужан доставити у саставу понуде оригинале или овјерене копије докумената којим доказује техничку и професионалну способност, не старије од 15 дана од дана рачунајући од момента предаје понуде" и то из разлога што се наведена реченица техничком грешком нашла у овом дијелу тендерске документације.

Уговорни орган наводи да жалилац свјесно покушава искористити ову техничку грешку која не може утицати на дисквалифкацију понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, уз напомену да за такве тврдње жалиоца овај орган није нашао законско упориште, нити је овај жалбени навод основан са стране праксе јавних набавки.

Уговорни опран наводи да је понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, у својој понуди и то на страни 19-20 доставио Изјаву о извршеним услугама (број: 9-027/2021 од 11.02.2021. године), а као доказ изјави, на страницама 21-26, доставио 7 (седам) потврда о извршеним

услуга издатих од стране наручилаца, које су овјерене од стране надлежног органа (датум овјере свих потврда је 12.02.2021. године).
У вези с овом тачком тендерске документације (7.4.2 и 7.4.3) уговорни орган наводи да је понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, на страни 27 понуде доставио Изјаву у складу с тачком 7.4.2 тендерске документације (Број: 9- 028/2021 од 11.02.2021. године), а као доказ истој, на страни 28-29 доставио овјерену копију саобраћајне дозволе и употребну дозволу за захтјевано возило са дизалицом, уз напомену да је датум овјерене ове документације 12.02.2021. године.
Дакле, имајући у виду горе наведено, уговорни орган заузима став да је понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, у потпуности испунио услов из тачке 7.4.3 тендерске документације, односно члан 50. тачка а) Закона о јавним набавкама.
Уговорни орган сматра да је исправно поступио и донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача, те да су жалбени наводи жалитеља неосновани и предлаже да Канцеларија за разматрање жалби БиХ, одбије жалбу жалитеља као неосновану.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама.

Жалба је основана

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у достављену документацију од стране уговорног органа и жалиоца.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, овај орган је утврдио да је жалба дјелимично основана.

Разматрајући жалбени навод којим се указује да на страни 30. понуде понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука није на исправан и потпун начин попуњена Изјаву о испуњености услова из члана 50. тачке: ц), д), е) и г) (Техничка и професионална способност у поступку набавке услуга) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ" број 39/14), није уписана врста поступка јавне, те се може се закључити да изјава није попуњена у складу са условима и формом дефинисаном у тендерској документацији, овај орган је извршио увид у понуду. Увидом у понуду понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука (страна 30.) утврђено је да је понуђач приложио Изјаву о испуњености услова из члана 50. Тачке: ц), д), е) и г) (Техничка и професионална способност у поступку

набавке услуга) Закона о јавним набавкама (Службени гласник БиХ" број 39/14), у којој није уписао врсту поступка јавне набавке. Чињеница је да се ради о формалном недостатку достављене изјаве, али овај орган налази да овакав формални недостатак не може утицати на ваљаност цјелокупне понуде, из разлога што се, као прво, може утврдити да се изјава даје баш за овај поступак јавне набавке, јер се у изјави наводи предмет набавке, уговорни орган, број обавјештења и број Службеног гласника БиХ, тако да се на основу наведених података може утврдити јасна намјера понуђача да предметну изјаву да за овај поступак набавке. Овај орган нарочито истиче да формални недостатак изјаве не може бити аутоматски основ за одбацивање понуде. Овај орган указује на пресуде Суда БиХ број С1 3 У. 033228 19 У. од 11.01.2021. године у којим је јасно указано да пропуст унутар достављеног документа не чини аутоматски понуду неприхватљивом, ако се из садржаја цјелокупне понуде јасно и недвосмислено може утврдити да пропуст унутар документа не утиче на ваљаност понуде. Поред напријед наведених чињеница, овај орган указује и на чињеницу да је понуђач у саставу своје понуде на стани 28. и 29. доставио овјерене копије докумената којим доказује техничку опремљеност и оспособљеност. Имајући у виду све напријед наведено у вези са Изјавом из члана 50. Закона о јавним набавкама, односно да се неуписивање врсте поступка јавне набавке може сматрати мањим пропустом који не утиче на ваљаност цјелокупне понуде, овај жалбени навод је неоснован.

Разматрајући жалбени навод којим се указује да понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука није доставио потврде о уредно извршеним уговорима које су у складу са захтјевима из тендерске документације, овај орган је извршио увид у понуду и тендерску документацију. Тачком 7.4.3. тендерског документа захтјевано је од понуђача да доставе у саставу понуде оригинале или овјерене копије докумената којим доказује техничку и професионалну способност не старије од 15 дана рачунајући од момента предаје понуде. На странама 21. до 26. понуде понуђача "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука, достављене су потврде о уредно извршеним уговорима: Потврда број 02-012-1-279/19 од 29.05.2019. године издата од стране Града Градишка, Потврда број 02-012-1-75/20 од 13.02.2020. године издата од стране Града Градишка, Потврда број 08-018-28/20 од 06.03.2020. године издата од стране општине Лакташи, Потврда број 05-370-9196/2018 од 22.01.2019. године издата од стране Града Бањалука, Потврда број 05-370-9207/2018 од 22.01.2019. године издата од стране Града Бањалука и Потврда број 05-370-9208/2018 од 22.01.2019. године издата од стране Града Бањалука. Обзиром да је понуђач "ABC Solutions" д.о.о. Бања Лука прихватио тендерску документацију на начин како је сачинио уговорни орган, те да приликом сачињавања понуде није користио институт појашњења тендерске документације, у складу са чланом 53. став (1) Закона о јавним набавкама, нити је уложио жалбу на садржај исте, како предвиђа члан 101. став (1) тачка б) Закона о јавним набавкама, био је дужан да приликом припреме понуде поступи по истој. Навод уговорног органа да се ради о техничкој грешци, није прихватљив за овај орган, јер је уговорни орган могао да изврши измјене тендерске документације на начин како је то предвиђено чланом

53. став (6) Закона о јавним набавкама. Како исто није учинио, уговорни орган је дужан да понуде цијени у складу са постављеним захтјевима из тендерске документације. Имајући у виду да понуђач није доставио потврде о успјешно извршеном послу на начин како је дефинисано тендерском документацијом, а да је у складу са чланом 57. Закона о јавним набавкама понуђач дужан да се приликом припреме понуде у поступку јавне набавке придржава захтјева и услова из тендерске документације, што жалбени навод чини основаним.

У поновном поступку, уговорни орган је дужан извршити поновну оцјену понуда, све у складу са ставовима овог органа датих у образложењу рјешења, те на основу проведених радњи поступка донијети закониту одлуку о избору, коју ће доставити свим понуђачима, на начин прописан чланом 70.став (2) и чланом 71. Закона о јавним набавкама.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама, а у вези са чланом 230. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16).

Повратуплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 800,00 КМ, извршиће се посебним актом, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Упутство 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 истог. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДАВАЈУЋИ ВИЈЕЋА
Ервин Ибановић

Доставити:
1."Kaldera company" д.о.о. Лакташи, Кобатовци бб, 78 250 Лакташи
2. Општини Лакташи, Карађорђева 56, 78 250 Лакташи
3. "ABC Solutions" д.о.о. Бањалука, Слободана Кустурића 4, 78 000 Бањалука
4. Евиденцији
5. а/а

