BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: JH2-03-07-1-1038-10/21
Мостар, 08.07.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Redex д.о.о. Бановићи број: 140-04/21 од 05.04.2021. године, изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02-40/21-7 од 23.03.2021. године у поступку јавне набавке - млијеко и млијечни производи, уговорног органа ЈУ Дом пензионера Тузла, на основу члана 93. став (7), члана 104. и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 39/14) на сједници Вијећа II одржаној 08.07.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се одбија као неоснована.
2. Одбија се захтјев жалиоца за поврат накнаде за покретање жалбеног поступка.

Образложење

Уговорни орган ЈУ Дом пензионера Тузла (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отворени поступак јавне набавке - млијеко и млијечни производи ЈУ Дом пензионера Тузла, за који је Обавјештење о набавци број: 785-1-1-20-3-8/21 објављено на порталу јавних набавки 21.01.2021. године и Исправака за обавјештења о набавци број: 785-1-1-20-8-11/21 објављена на порталу јавних набавки 26.02.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијих понуђача број: 02-40/21-7 од 23.03.2021. године, на коју је понуђач Redex д.о.о. Бановићи (у даљњем тексту: жалилац) изјавио жалбу, коју је уговорни орган поступајући у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена 14.04.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 26.04.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Прегледом ожалбене понуде понуђача Боснаком доо Грачаница утврдили смо да се исти није придржавао услова и захтјева из тендерске документације уговорног органа за ставку под редним бројем ***10. Топљени сир трокутасти 140гр паковање 8x17,5 грам, минимално 35% млијечне масти у сухој твари,*** а што је био услов из тендерске документације уговорног органа.

Прегледом узорка и производа који је понуђен од стране ожалбеног исти не незадовољава проценат млијечне масти којег је захтијевао уговорни орган .

Наиме ожалбени је понудио производ земље поријекла Пољска са масноћом од 27 % што је недовољно за постављени минимални проценат од 35% млијечне масти у сухој твари од стране уговорног органа.

Прилог 1: фотографија производа којег је понудио ожалбени понуђач Боснаком доо Грачаница.

Дакле понуда понуђача Боснаком доо Грачаница није испунила услове и захтјеве из тендерске документације уговорног органа те је као таква понуда на основу члана 57 и 68 .Закона о јавним набавкама требала бити одбачена и проглашена неприхватљивом за уговорни орган.

На основу претходно изнешеног спорна понуда није се могла никако наћи у поступку е-аукције,јер на основу Члан 3. (Унос и оцјена прихватљивих понуда) став (1) ***Прије заказивања е-аукције уговорни орган у систем е-Набавке уноси све прихватљиве понуде.***

Службени гласник БиХ, број 66/16

На основу члана 123. став (2) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ", број 39/14) и члана 17. Закона о Вијећу министара Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ", бр. 30/03, 42/03, 81/06, 76/07, 81/07, 94/07 и 24/08), на приједлог Агенције за Јавне набавке Босне и Херцеговине, Вијеће министара Босне и Херцеговине, на 65. сједници одржаној 21. јула 2016. године, донијело је ПРАВИЛНИК О УСЛОВІМА И НАЧИНУ КОРИШТЕЊА Е-АУКЦИЈЕ

На основу претходно изнешеног захтијевамо да уговорни орган повуче раније донесену одлуку на основу члана 57. и 68 Закона о јавним набавкама и одбаци понуду понуђача Боснаком доо Грачаница те прогласи је неприхватљивом за уговорни орган јер иста није испунила услове и захтјеве из тендерске документације уговорног орган ,те донесе нову одлуку којом ће поништити претходно одржану е-аукцију, те закаже нову е-аукцију само за понуде које су формално правно исправне.“

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Жалба је благовремена, допуштена, али је иста **НЕОСНОВАНА.**

У жалби жалитељ наводи да изјављује жалбу на Одлуку број: 02-40/21-7 од 23.03.2021.године за набавку роба: **Млијеко и млијечни производи,** у поступку јавне набавке роба број: 02-40/21, који је објављен на порталу Јавних набавки дана 21.01.2021. године под бројем: 785-1-1-20-3-8/21 и исправка обавјештења о набавци број: 785-1-1-20-8-11/21 од 26.02.2021.године.

Жалитељ наводи:

„Прегледом ожалбене понуде понуђача „Босна-Ком" до.о.Грачаница, жалитељ је утврдио да се исти није придржавао услова и захтјева из тендерске документације уговорног органа за ставку под редним бројем 10. Топљени сир трокутасти 140 гр. паковање, 8x17,5 грама, минимално 35% млијечне масти у сухој твари, а што је био услов из тендерске документације уговорног органа.

Жалитељ даље наводи да прегледом узорка и производа који је понуђен од стране ожалбеног исти незадовољава проценат млијечне масти којег је захтијевао уговорни орган. Наиме ожалбени је понудио производ земље поријекла Пољска са масноћом од 27% што је недовољно за постављени минимални проценат од 35% млијечне масти у сухој твари од стране уговорног органа.

Прилог 1: фотографија производа којег је понудио ожалбени понуђач „Босна Ком"д.о.о. Грачаница.

Понуда понуђача „Босна Ком"д.о.о. Грачаница није испунила услове и захтјеве из тендерске документације уговорног органа те је као таква понуда на основу члана 57. и 68. Закона о јавним набавкама требала бити одбачена и проглашена неприхватљивом за уговорни орган.

На основу претходно изнесеног спорна понуда није се могла никако наћи у поступку е-аукције, јер на основу члана 3 (унос и цијена прихватљивих понуда) став 1) Прије заказивања е-аукције уговорни орган у систем е-набавке уноси све прихватљиве понуде.

Жалитељ наводи број Службеног гласника БиХ 66/16 у којем је објављен Правилник о условима и начину коришћења е-аукције.

На основу претходно изнесеног захтијевамо да уговорни орган повуче раније донесену одлуку на основу члана 57. и 68. Закона о јавним набавкама и одбаци понуду понуђача „Босна Ком"д.о.о. Грачаница, те прогласи је неприхватљивом за уговорни орган јер иста није испунила услове и захтјеве из тендерске документације уговорног органа, те донесе нову одлуку којом ће поништити претходно одржану е-аукцију, те закаже нову е-аукцију, само за понуде које су формално исправне ".

Уговорни орган сматра да наводи жалитеља нису основани из сљедећих разлога:

Уговорни орган је провео отворени поступак јавне набавке роба у складу са Законом о јавним набавкама, подзаконским актима, упутством о условима и начину објављивања обавјештења и достављања извјештаја у поступцима Јавних набавки у информационом систему е - набавке. Отворени поступак јавне набавке роба покренут је Одлуком о покретању поступка набавке роба бр. 02-40/21 од 08.01.2021.године, објављивањем Обавјештења о набавци број: 785-1-1- 20-3-8/21 дана 21.01.2021.године; Измјена тендерске документације од 28.01.2021.године; Измјена тендерске документације од 02.02.2021.године; Исправка обавјештења о набавци број: 785-1-1-20-8-11/21 од 26.02.2021.године и истог дана објављивањем тендерске документације на портал Јавних набавки БиХ.

Уговорни орган је објавио тендерску документацију у складу са чланом 55. Закона о јавним набавкама и Упутством о допунама упутства о условима и начину објављивања обавјештења и достављања извјештаја у поступцима Јавних набавки у информационом систему е - набавке (Службени гласник бр.53/15).

Након проведеног поступка и одржане е-аукције дана 19.03.2021.године,

најповољнији понуђач је „Босна Ком"д.о.о. Грачаница, 75 324 Стјепан Поље.

Није тачна тврдња жалиоца,„РЕДЕХ"д.о.о.Бановићи да се понуђач „Босна Ком"д.о.о. Грачаница није придржавао услова и захтјева из тендерске документације, јер је понуђач доставио понуду у складу са условима и захтјевима из тендерске документације.

Уговорни орган је након запримања понуде понуђача Босна Ком"д.о.о.Грачаница, оцијенио да је понуда квалификована и да испуњава све тражене услове из тендерске документације.

Жалитељ „РЕДЕХ"д.о.о. Бановићи **нагађа** од којег ће произвођача из Пољске, бити достављани артикли под редним бројем 10. Топљени сир трокутасти 140 гр.паковање 8 х 17,5 гр, минимално 35% млијечне масти у сухој твари, од стране изабраног понуђача „Босна Ком" д.о.о. Грачаница.

У тендерској документацији Образац за цијену понуде понуђач „Босна Ком" д.о.о. Грачаница је правилно попунио у складу са условима и захтјевима из тендерске документације уговорног органа.

Уговорни орган није тражио декларацију производа/ каталоге/фотографије нити назив произвођача, тако да жалитељ није могао ни погледати узорак на који се позива и жалби, који није ни тражен у тендерској документацији.

Жалитељ „РЕДЕХ"д.о.о. Бановићи нема упориште за своје жалбене наводе у Закону о јавним набавкама БиХ, подзаконским актима нити у тендерској документацији уговорног органа, ***те би било неоправдано и неутемељено оцијенити да је понуда понуђача „Босна Ком"д.о.о. Грачаница, неприхватљива, неквалификована и због тога је одбацити.***

Уговорни орган је поступио у складу са законским и подзаконским актима и није било оправданог разлога за повлачењем одлуке о избору најповољнијег понуђача и за одбацивањем понуде понуђача „Босна Ком" д.о.о.Грачаница као неквалификоване.

Уговорни орган сматра да наводи жалитеља нису основани и да немају упориште у законским и подзаконским актима, те да је уговорни орган исправно поступио доношењем Одлуке о избору најповољнијег понуђача „Босна Ком"д.о.о. Грачаница.

Прилози:

1х Понуда понуђача „РЕДЕХ"д.о.о. Бановићи, број: 1 од 09.03.2021.године.

1х Понуда понуђача „Босан Ком"д.о.о. Грачаница, број: 12/21 од 10.03.2021.године.

2х Жалба понуђача „РЕДЕХ"д.о.о. Бановићи, број: 140-04/21 од 05.04.2021 .године.

1х Одлука о покретању поступка набавке број: 02-40/21 од 08.01.2021.године.

1х Обавјештење о набавци број: 785-1-1-20-3-8/21 од 21.01.2021.године.

1х Сажетак обавјештења о набавци и достава ЈП НИО Службени лист БиХ.

1х Исправка обавјештења о набавци број: 785-1-1-20-8-11/21 од 26.02.2021 .године.

1х Сажетак обавјештења о набавци и достава ЈП НИО Службени лист БиХ.

1х Обавјештење - пречишћен текст број: 785-1-1-20-3-8/21.

1х Тендерска документација за набавку роба: Млијеко и млијечни производи.

1х Исправка ТД од 28.01.2021 .године, исправка од 02.02.2021 .године и и справка ТД од 26.02.2021.године.

1х Рјешење о именовању комисије број: 02-102/21 од 15.01.2021.године.

4х Изјава о повјерљивости,непристрасности и непостојању сукоба интереса од стране чланова комисије.

1x Пословник о раду комисије број: 02-40/21-2 од 21.01.2021.године.
1x Записник о запримању понуда број: 02-40/21-3 од 10.03.2021 .године.
1x Извјештај о преузимању тендерске документације са портала ЈН БиХ.
1x Записник са отварања понуда од 10.03.2021.године.
1x Записник о прегледу и оцјени понуда, број: 02-40/21-4 од 11.03.2021.године.
1x Извјештај о току и завршетку е - аукције, дана 19.03.2021.године.
1x Извјештај о раду комисије, број:02-40/21-5 од 11.03.2021.године.
1x Препорука комисије за избор најповољнијег понуђача, број: 02-40/21-6 од 22.03.2021.год.
1x Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 02-40/21-7 од 23.03.2021.године.
1x Обавјештење о резултату поступка број: 02-40/21-8 од 23.03.2021.године."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-1038-4/21 од 15.04.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног изјашњења на исто. Жалилац је доставио одговор на изјашњење уговорног органа који је запримљен код овог органа дана 28.04.2021. године, у коме наводи:

„Уговорни орган се паушално и произвољно изјашњава на наше жалбене наводе које смо упутили на одлуку о избору најповољнијег понуђача те тиме покушава оправдати своју незаконито донешену одлуку.
У својој претходно поднесеној жалби дали смо материјалне доказе Уговорном орган да ожалбени понуђач Боснаком доо Грачаница у својој понуди није понудио производ који је захтијеван тендерском и документацијом уговорног органа који долази из Земље поријекла Пољска којег је навео у својој и понуди.
Провјером тржишта у БиХ(достављеним доказом узорка уговорном органу) уговорни орган сматра да ми као понуђач нагађамо ,што је апсурдно како се већ изјашњава уговорни орган. Уговорни орган је расписивао тендерску документацију и није могао произвољно наводити одређене параметре и карактеристике који производ захтијева и који испуњава захтијеване карактеристике ,те да понуђачи наведу земљу поријекла производа.
Провјером код генерлног увозника и дистрибутера за БиХ тржиште производа који је поријеклом из пољске добили смо и изјаву од истог, да исти немају производ топљени сир 140 грама са минимално 35%mm у сухој твари .
Доказ 1 :изјава генералног увозника и дистрибутера за БиХ ТРЖИШТЕ.
Доказ 2:физички узорак којег је понудио ожалбени понуђач Боснаком доо Грачаница.

Актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-1038-5/21 од 15.04.2021. године, изабрани понуђач БОСНА - КОМ д.о.о. Грачаница, обавјештен је о вођењу поступка по жалби у складу са чланом 94. став (2) Закона о јавним набавкама, те је доставио на изјашњење које је запримљено код овог органа дана 26.04.2021. године,а у коме наводи:

„Дана 22.04.2021 год изабрани понуђач у поступку набавке, „БОСНА-КОМ." доо.

Грачаница, запримила је путем поште, од стране Уреда за жалбе Мостар, Обавјест о вођењу поступка по жалби жалитеља Редех доо. Бановићи, а који се односи на поступак набавке: **Набавка млијека и млијечних производа код Уговорног органа ЈУ. ДОМ Пензионера Тузла.**

Изабрани понуђач је сагледао жалбни навод те сматра да јр исти бесмислен и неоснован.

Жалитељ оспорава ставку под редним бројем: 10- Топљени сир трокутићи, 140 гр, паковање 8х 17,5 гр. минимално 35 % мм. Жалитељ оспорава проценат масноће понуђеног производа, те наводи како понуђени сир произвођача из Пољске садржи 27 % мм. и као доказ доставља фотографију .

Уговорни орган се децидно изјаснио да у Обрасцу за цијену није тражено да се уписује назив произвођача него само у пследњој колони потребно је уписати земљу поријекла., те жалитељ само нагађа који производ је изабрани понуђач понудио поријеклом из Пољске са садржајем минимално 35% мм.

Изабрани понуђач доставља слику понуђеног производа, са видљивом уредном декларацијом из које се може закључити: **Доказ-1. Слика и декларација понуђеног производа**

-Нето маса 140 гр. 8-комада х17,5гр, **масноћа у сухој твари минимално 60%** (тражено минимално 35 %) и земља поријекла Пољска.

Из наведеног се може утврдити да је изабрани понуђач понудио одговарајући производ у складу са захтјевима тендерске документације и обрасца за цијену понуде - Прилог 3. ТД.

Сходно наведеном жалитељ није доказао свој жалбени навод него само нагађао који производ је изабрани понуђач понудио, те нема основа да се позива на члан 57 и 68 Закона, са циљем да се понуда изабраног понуђача одбаци а како би се жалитељу као јединому преосталом понуђачу додијелио поступак враћајући се на почетну цијену прије е-аукције.

Босна-ком. доо. као изабрани понуђач предлаже Уреду за разматрање жалби да жалбу одбаци као неосновану а Рјешењем наложи Уговорном органу да поступак оконча у складу са Законом о јавним набавкама и захтјевима тендерске документације .

Доказ-1. Слика и декларација понуђеног производа“

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављсна 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 неоснована.

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа

појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

Жалилац у жалби наводи:

„Прегледом ожалбене понуде понуђача Боснаком доо Грачаница утврдили смо да се исти није придржавао услова и захтјева из тендерске документације уговорног органа за ставку под редним бројем ***10. Топљени сир трокутасти 140гр паковање 8x17,5 грам, минимално 35% млијечне масти у сухој твари,*** а што је био услов из тендерске документације уговорног органа.

Прегледом узорка и производа који је понуђен од стране ожалбеног исти не незадовољава проценат млијечне масти којег је захтијевао уговорни орган .

Наиме ожалбени је понудио производ земље поријекла Пољска са масноћом од 27 % што је недовољно за постављени минимални проценат од 35% млијечне масти у сухој твари од стране уговорног органа.

Прилог 1: фотографија производа којег је понудио ожалбени понуђач Боснаком доо Грачаница.

Дакле понуда понуђача Боснаком доо Грачаница није испунила услове и захтјеве из тендерске документације уговорног органа те је као таква понуда на основу члана 57 и 68 .Закона о јавним набавкама требала бити одбачена и проглашена неприхватљивом за уговорни орган.

На основу претходно изнешеног спорна понуда није се могла никако наћи у поступку е-аукције,јер на основу Члан 3. (Унос и оцјена прихватљивих понуда) став (1) ***Прије заказивања е-аукције уговорни орган у систем е-Набавке уноси све прихватљиве понуде.“***

Уговорни орган у изјашњењу наводи:

Жалитељ „РЕДЕХ“д.о.о. Бановићи **нагађа** од којег ће произвођача из Пољске, бити достављани артикли под редним бројем 10. Топљени сир трокутасти 140 гр.паковање 8 x 17,5 гр, минимално 35% млијечне масти у сухој твари, од стране изабраног понуђача „Босна Ком“ д.о.о. Грачаница.

У тендерској документацији Образац за цијену понуде понуђач „Босна Ком“ д.о.о. Грачаница је правилно попунио у складу са условима и захтјевима из тендерске документације уговорног органа.

Уговорни орган није тражио декларацију производа/ каталоге/фотографије нити назив произвођача, тако да жалитељ није могао ни погледати узорак на који се позива и жалби, који није ни тражен у тендерској документацији.

Овај орган је извршио увид у тендерску докуметацију предметног поступка јавне набавке и утврдио да је у тачки 24. наведено да **уговорни орган не захтијева достављање узорака**. Увидом у прилог 3 (Образац за цијену понуде) овај орган је утврдио да је уговорни орган у истом прописао (предмет набавке, јединицу мјере, количину, јединичну цијену без ПДВ-а, укупна цијена по ставци без ПДВ-а и **земља поријекла**).

Даљим увидом у тендерску документацију овај орган је утврдио да уговорни орган за било који производ из предметног поступка јавне набавке није тражио декларацију производа/ каталоге/фотографије нити назив произвођача.

Овај орган је извршио увид у понуду изабраног понуђача БОСНА - КОМ д.о.о. Грачаница и утврдио да је на страницама 13, 14 и 15 понуде доставио попуњен Образац за цијену понуде (Прилог 3) у складу са захтјевима из тендерске документације и коме је за ставку 10. наведено да је земља поријекла производа Пољска.

Жалилац је као доказ да изабрани понуђач није понудио одговарајући производ доставио фотографију производа којег је наводно понудио понуђач Боснаком доо Грачаница и овом органу је доставио паковање наведеног производа из којих је видљиво да је земља поријекла производа Пољска са масноћом од 27 %, као и изјаву Бакалар Комерц д.о.о. Чапљина да у понуди немају топљене сиреве 140 г, са 35 % млијечне масти.

Изабрани понуђач је у прилогу изјашњења на жалбу као доказ да ће доставити производ тражених карактеристика за ставку 10. Образаца за цијену понуде (Прилог 3), доставио слику производа из које је видљиво да је земља поријекла производа Пољска са садржајем масти рачунато на суву материју мин 60 %.

Разматрајући предметни жалбени навод, овај орган сматра да је исти **неоснован**, из разлога јер је изабрани понуђач попунио Образац за цијену понуде (Прилог 3) у складу са захтјевима из тендерске документације и у коме је за ставку 10. наведео да је земља поријекла производа Пољска, те је уговорни орган исправно поступио када је понуду понуђача БОСНА - КОМ д.о.о. Грачаница оцијенио као прихватљиву.

Жалилац по мишљењу овог органа није у складу са чланом 102. став (3) Закона о јавним набавкама доказао или барем учинио вјероватним повреде поступка или повреда примјене материјалног права, јер није доказао или учинио вјероватним који је производ понудио, односно који ће производ изабрани понуђач испоручити за ставку 10. Образац за цијену понуде (Прилог 3), а изабрани понуђач је понуду доставио у складу са захтјевима из тендерске документације уговорног органа.

С обзиром да се жалба одбија као неоснована, одбија се и захтјев за поврат накнаде за покретање жалбеног поступка у складу са чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама.

На основу чињеница утврђених у поступку и проведених доказа, сходно члану 93. став (7), члана 104. и члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама, овај орган ријешио је жалбу, као у дипозитиву овог рјешења.

Поука о правном лијеку:
Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Јосип Драгић, дипл. правник

Доставити:
- Redex д.о.о. Бановићи
- ЈУ Дом пензионера Тузла
- БОСНА - КОМ д.о.о. Грачаница
- Евиденција
- а/а