BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-1904-7/21
Датум: 29.07.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача „GRANT THORNTON" д.о.о. Бања Лука, број 400-17-02-Ž/21 од 30.06.2021. године, изјављеној против Одлуке о дјелимичном усвајању жалбе и поништењу поступка јавне набавке број: 03-3-08-2-65/15-21 од 28.06.2021. године, у поступку јавне набавке који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда: „Услуге екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину", уговорног органа Агенција за осигурање депозита Босне и Херцеговине, на основу члана 111. ст. (1) тачка д) и ст. (10) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 29.07.2021. године донијела је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлука о дјелимичном усвајању жалбе и поништењу поступка јавне набавке, број: 03-3-08-2-65/15-21 од 28.06.2021. године и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. Повратсредстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

Образложење

Дана 08.04.2021. године уговорни орган Агенција за осигурање депозита Босне и Херцеговине објавио је обавјештење о набавци, број 758-7-2-2-3-2/21, у поступку јавне набавке који се води путем конкурентског захтјева за достављање понуда: „Услуге екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину".

Након окончања поступка уговорни орган је донио Одлуку о додјели уговора најповољнијем понуђачу у предмету набавке услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину Агенције за осигурање депозита Босне и Херцеговине, број 01-1-01-1-153/7-21 од 31.05.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран BDO д.о.о. Бања Лука, а против које је жалилац изјавио жалбу уговорном органу.

Рјешавајући по изјављеној жалби уговорни орган доноси Одлуку о дјелимичном усвајању жалбе и поништењу поступка јавне набавке, број: 03-3-08-2-65/15-21 од 28.06.2021. године, којом дјелимично усваја жалбене наводе који се тичу неприхватљивости понуде изабраног понуђача, а не усваја жалбени навод који се тиче прихватљивости понуде жалиоца, те поништава поступак из разлога што ниједна од примљених понуда није прихватљива. На ову одлуку жалилац изјављује жалбу овом органу.

Жалилац своју жалбу заснива на следећим жалбеним наводима:

4. Да је незаконито понуда жалиоца одбачена као неприхватљива из разлога, како наводи уговорни орган, што је жалилац у одређеним изјавама навео да се набавка услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја односи на 2020., 2022. и 2023. годину, умјесто на 2021,2022. и 2023. годину. Жалилац истиче да је избор њихове форме и садржине спорних изјава препуштен понуђачима, те да је доставио Изјаве у којима је навео чланове тима, затим изјаву у којој је навео њихово искуство као и изјаву о пнхватљивости за ЕБРД, међутим гдје је пермутована једна година предметне набавке, што не представља основан разлог за дисквалификацију понуђача обзиром да понуђачи нису били ни дужни у датим изјавама навести године за које се врши ревизија, јер такав захтјев није био садржан у ТД. Међутим, потребно је напоменути да без обзира чак и да је наведен затјев да се наведу године за које се врши ревизија финансијских извјештаја, Уговорни орган опет не може дисквалификовати Жалиоца због чињенице која је неспорна, обзиром да је потпуно јасно на које године се односи предметна набавка, што је видљиво из самог Обавјештења о набавци чији је број наведен у Изјавама, као и у многим другим саставним дијеловима понуде гдје нису пермутоване године на које се односи набавка, као што је Образац за понуду на стр. 1, Образац за цијену понуде на стр. 4, Изјава из чл. 45. на стр. 5, Нацрт Уговора на стр. 13 итд... Жалилац сматра да је повређен и принцип једнаког третмана јер уговорни орган толерише формалне грешке код другог понуђача, а жалиоца дисквалификује због исте.

Жалилац захтјева да се поништи спорна одлука и донесе одлука о избору жалиоца као најповољнијег понуђача, те тражи поврат накнаде за покретање жалбеног поступка.

Уговорни орган је доставио изјашњење на жалбу, број 03-3-08-2-65/18-21 од 08.07.2021. године, у којем наводи да су жалбени наводи неосновани, те да се утврђени недостатак не може сматрати техничком грешком јер се појављује у већини изјава, те да је ово битан податак да би се утврдило на који поступак се односе дате изјаве.

Жалилац је доставио Одговор на изјашњење уговорног органа, број 400-17-05-Ž/21 од 22.07.2021. године у којем указује на контрадикторности у изјашњењу уговорног органа, а посебно на чињеницу да уговорни орган не води два паралелна поступка јавне набавке услуга ревизије да би био у дилеми на који се поступак односе изјаве.

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 (у даљем тексту: ЗЈН).

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

Жалба је основана

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

- Обавјештење о набавци број 758-7-2-2-3-2/21 од 08.04.2021. године;
- Тендерску документацију – конкурентски захтјев, број 03-3-08-2-65/7-21 од 08.04.2021. године;

- Копију понуде жалиоца;
- Записник о оцјени понуда, број 03-3-08-2-65/11-21 од 05.05.2021. године;
- Одлуку о додјели уговора најповољнијем понуђачу у предмету набавке услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину Агенције за осигурање депозита Босне и Херцеговине, број 01-1-01-1-153/7-21 од 31.05.2021. године;
- Жалбу на Одлуку о додјели уговора, број 400-17-01-Ž/21 од 02.06.2021. године;
- Записник о поновној оцијени понуда по жалби понуђача, број 03-3-08-2-65/15-21 од 24.06.2021. године;
- Одлука о дјелимичном усвајању жалбе и поништењу поступка јавне набавке, број: 03-3-08-2-65/15-21 од 28.06.2021. године;
- Изјашњење по жалби жалиоца, број 03-3-08-2-65/18-21 од 08.07.2021. године
- Одговор на изјашњење уговорног органа, број 400-17-05-Ž/21 од 22.07.2021. године и
- Другу документацију достављену од стране уговорног органа.

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 основана.

Увидом у Записник о оцјени понуда, број 03-3-08-2-65/11-21 од 05.05.2021. године, овај орган је утврдио да је понуда жалиоца одбачена као неприхватљива из разлога што је у изјави о ангажованим члановима тима, изјави о искуству ангажованих чланова тима, као и у изјави да понуђач испуњава критерије ЕБРД-а за обављање ревизије и да се налази на списку ревизорских кућа које испуњавају критерије ЕБРД-а за обављање ревизије, наведено да се ревизија односи на 2020., 2022. и 2023. годину, умјесто на 2021.,2022. и 2023. годину. На темељу овог записника је донесена Одлуку о додјели уговора најповољнијем понуђачу у предмету набавке услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину Агенције за осигурање депозита Босне и Херцеговине, број 01-1-01-1-153/7-21 од 31.05.2021. године, којом се уговор додјељује фирми BDO д.о.о. Бања Лука, односно ова фирма се именује за ванјског ревизора Агенције.

На напријед наведену одлуку жалбу је изјавио исти жалилац, а поводом изјављене жалбе уговорни орган је донио Одлуку о дјелимичном усвајању жалбе и поништењу поступка јавне набавке, број: 03-3-08-2-65/15-21 од 28.06.2021. године, којом дјелимично усваја жалбене наводе који се тичу неприхватљивости понуде изабраног понуђача, а не усваја жалбени навод који се тиче прихватљивости понуде жалиоца, те поништава поступак из разлога што ниједна од примљених понуда није прихватљива.

Једини разлог дисквалификације жалиоца из поступка јавне набавке је то што је у одређеним изјавама (напријед наведеним) наведено да се ревизија односи на 2020., 2022. и 2023. годину, умјесто на 2021.,2022. и 2023. годину.

Увидом у Тендерску документацију – конкурентски захтјев, број 03-3-08-2-65/7-21 од 08.04.2021. године, овај орган је утврдио да је тачком 2. под ц) Техничка и професионална способност, прописано:

„ц) Техничка и професионална способност

Услови:

Што се тиче техничке и професионалне способности, у складу са чланом 48. и 50. Закона, кандидати требају испунити сљедеће минималне услове:

a) .....

b) *да имају минимално 6 ангажованих висококвалификованих особа од којих минимално 3 имају важећу лиценцу овлаштеног ревизора на основу које остварују право и преузимају обавезу да обављају ревизију у складу са Законом.*

c) *да испуњавају критерије Европске банке за обнову и развој (ЕБРД) за обављање ревизије финансијских извјештаја.*

У сврху доказивања техничке и професионалне способности понуђач је дужан доставити:

a) .....

b) .....

c) .....

d) ***Списак ангажованих чланова тима***

e) ***Изјава о искуству чланова тима.***
Уговорни орган задржава право провјере датих навода.

f) ***Изјава понуђача овјерена од стране надлежног органа (орган управе или нотар) да испуњава критерије Европске банке за обнову и развој (ЕБРД) за обављање ревизије финансијских извјештаја и да се налази на списку ревизорских куца које испуњавају критерије ЕБРД-а за обављање ревизије финансијских извјештаја.*** *Уговорни орган задржава право провјере датих навода.*".

Из напријед наведених захтјева, прописаних тендерском документацијом, може се недвосмислено утврдити да су понуђачи били у обавези доставити Списак ангажованих чланова тима (тачка д), Изјаву о искуству чланова тима (тачка е) и Изјаву понуђача да испуњава критерије Европске банке за обнову и развој (ЕБРД) за обављање ревизије финансијских извјештаја и да се налази на списку ревизорских куца које испуњавају критерије ЕБРД-а за обављање ревизије финансијских извјештаја (тачка ф), што је предмет спора између жалиоца и уговорног органа.

У вези са спорним изјавама овај орган налази да форма ових изјава није прописана тендерском документацијом, што такође није спорно између страна у спору.

Увидом у понуду жалиоца, овај орган је утврдио да је жалилац доставио Изјаву о ангажованим члановима тима, број 139-07/21 од 28.04.2021. године, Изјаву о искуству ангажованих чланова тима, број 139-08/21 од 28.04.2021. године и Изјаву о испуњавању критерија за ЕБРД, број 139-05/21 од 28.04.2021. године. У свим изјавама је наведено да се исте дају: „*У складу са захтјевом тендерске документације, **број набавке: 03-3-08-2-65/7-21**, у конкурентском поступку јавне набавке за набавку услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја за **2020.**, 2022. и 2023. годину за потребе Агенције за осигурање депозита БиХ .....*".

Чињеница јесте да је жалилац у изјавама погрешно уписао прву годину за коју ће се вршити финансијска ревизија (2020, умјесто 2021), што и не спори, али је исто тако чињеница да се ради о формалном пропусту који не може да утиче на ваљаност цјелокупне понуде. Наиме, већ се из самих изјава може утврдити да су дате за конкретан поступак јавне набавке јер је у истим назначен број предмета набавке (**03-3-08-2-65/7-21**). Даље, жалилац правилно закључује да је у Обрасцу за понуду (страна 2 понуде) јасно назначио предмет набавке (екстерна ревизија финансијских извјештаја за 2021, 2022 и 2023. годину), затим да су подаци о годинама у којима се врши финансијска ревизија садржани у Обрасцу за цијену понуде (страна 4 понуде) и Нацрту уговора (страна 13 понуде), као и у Изјави о прихватању општих и посебних услова тендерске документације (страна 9 понуде), чиме се у односу на цјелокупну понуду може недвосмислено утврдити да се изјаве односе на овај поступак јавне набавке.

Овај орган нарочито истиче да пропуст унутар самог документа не може да утиче на ваљаност цјелокупне понуде, ако се из осталих дијелова понуде може недвосмислено утврдити право стање ствари. У прилог оваквом ставу овог органа иде и образложење из **пресуде Суда БиХ број S1 3 U 028810 18 U od 05.06.2019. године којој 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.**

Имајући у виду да учињени формални пропуст не може утицати на ваљаност понуде жалиоца, **овај орган налази да је жалба основана.**

У поновљеном поступку уговорни орган је дужан поново поступити по жалби жалиоца број 400-17-01-Ž/21 од 02.06.2021. године, изјављеној на Одлуку додјели уговора најповољнијем понуђачу у предмету набавке услуга екстерне ревизије финансијских извјештаја за 2021., 2022. и 2023. годину Агенције за осигурање депозита Босне и Херцеговине, број 01-1-01-1-153/7-21 од 31.05.2021. године, све у складу са упутствима и ставовима овог органа утврђених у овом рјешењу, те донијети правилну и закониту одлуку, поштујући правила поступања уговорног органа по изјављеној жалби, прописана чланом 100. ЗЈН.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и 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 500,00 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 средству

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
Марко Колобарић, дипл. правник

Доставити:
1. Grant Thorton д.о.о. Бања Лука, Васе Пелагића 2/VI, 78000 Бања Лука
2. Агенција за осигурање депозита БиХ, Васе Пелагића 11а, 78000 Бања Лука
3. Евиденцији
4. а/а