Број: ЈН2-03-07-1-1663-7/21
Мостар: 05.08.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо број: 432-а/21 од 14.06.2021. године, изјављена на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке „Набавка војног материјал" за ЛОТ 7 Flash bang број: 09-20-11-2-669 од 09.06.2021. године, у поступку јавне набавке – Набавка из области одбране и сигурности, ЛОТ 7: Flash bang, уговорног органа Федерално министарство унутрашњих послова, Федерална управа полиције, Сарајево, на основу члана 93. став (7), 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14) и члана 230. став (2) Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" бр. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), на сједници Вијећа II одржаној 05.08.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлуку о поништењу поступка јавне набавке „Набавка војног материјал" за ЛОТ 7 Flash bang број: 09-20-11-2-669 од 09.06.2021. године, Записник након обављених преговора у преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци - набавка војног материјала број: 09-20-11-2-669 од 24.05.2021. године у дијелу који се односи на ЛОТ 7 и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган Федерално министарство унутрашњих послова, Федерална управа полиције, Сарајево (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је преговарачки поступак са објавом обавјештења о набавци у поступку јавне набавке - Набавка из области одбране и сигурности, ЛОТ 7: Flash bang, за који је Обавјештење о набавци број: 1412-3-1-42-3-45/21 објављено на порталу јавних набавки 01.04.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке „Набавка војног материјал" за ЛОТ 7 Flash bang број: 09-20-11-2-669 од 09.06.2021. године, на коју је понуђач КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо (у даљњем тексту: жалилац), изјавио жалбу коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом орган код којег је запримљена дана 21.06.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 09.07.2021. године.

Жалилац изјављује жалбу због неправилног утврђивања чињеничног стања за ЛОТ 7, и у жалби наводи:

„с приједлогом да се измијени записник и одлука о поништењу поступка јавне набавке након обављених преговора у преговарачком поступку за ЛОТ7 те позове фирма КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо, која је испунила све формално правне услове из тендерске документације за ЛОТ7.

ОБРАЗЛОЖЕЊЕ

Након доласка на преговоре 19.05.2021 године, преговори су обављени са представником понуђача фирме КМ ТРАДЕ д.о.о. Кукуљац Алмиром, гдје су представници ФУП-а поставили питање из дијела документације, која им је била нејасна. Тендерском документацијом је тражено за ЛОТ7 max дијаметар 55cm гранате, а у дијелу понуђене карактеристике у својој понуди понуђач КМ ТРАДЕ навео је 37mm,

Представник понуђача КМ ТРАДЕ д.о.о. навео је да је дијаметар дебљина гранате, коју смо понудили је 37mm те се уклапа у тражени максимални диаметар од 55cm, такође је наглашено даје наведена граната мања, компактнија, лакша за носити, те се уклапа у тражене карактеристике по спецификацији, како је и наведено у записнику бр: 09-20-11-2-669 који је проведен 19.05.2021 године.

Након проведених преговора са понуђачима, достављен нам је позив за доставу коначних понуда бр: 09-20-11-2-669 од 25.05.2021 године, гдје се позивамо да доставимо понуду за све пријављене лотове осим за ЛОТ7, гдје је наведено да фирма КМ ТРАДЕ није испунила услове из тендерске документације, што сматрамо неоснованим.

УО је у техничком дијело тендерске документације поставио max. Дијаметар 55cm (што сматрамо да је грешка приликом куцања текста УО гдје треба да пише 55mm, јер према дијаметру flash bang граната има дијаметар бурета који треба да се користи у тактичким операцијама,) вођени тим, понуђач КМ ТРАДЕ д.о.о. доставио је у својој почетној понуди flash bang гранату, која има дијаметар 37mm, те је и на преговорима објашњена разлика дијаметра који је УО тражио и дијаметра који је понудио понуђач КМ ТРАДЕ д.о.о.

Пошто је УО ставио максимални дијаметар 55 cm (мм) што значи да све преко наведеног дијаметра не одговара, сматрамо неоснованим што је УО одбио фирму КМ ТРАДЕ д.о.о. и поред тога што приликом преговора ње објашњено да диаметар наше гранарате је мањи од тражених максималних 55cm.

Сматрамо да је УО неправилно утврдио чињенично стање понуђача КМ ТРАДЕ те без разлога одбио понуду за 1ОТ7 која је задовољила све формално правне услове за ЛОТ7, те на основу тога није добила позив за доставу коначне понуде. Нејасноће које је имао УО, понуђач КМ ТРАДЕ, је у преговорима разјаснио нејасноће које је УО имао.

Сходно наведеном предлажемо да измијените одлуку бр: 09-20-11-2-669 од 09.06.2021 године, те да позовете фирму КМ ТРАДЕ д.о.о. да достави коначну понуду за набавку flash bang граната ЛОТ7,.
У противном тражићемо одговорност уговореног органа сходно члану 116 тачка 2 ЗЈН службени гласник БиХ 39
Уколико не измијените одлуку, бићемо приморани прослиједити нашу жалбу разматрање жалби. Уколико жалба буде прихваћена захтијеват ћемо:
- Да Накнаду на покретање поступка жалбе сноси Уговорни орган као и накнаду трошкова поступка сходно члану 119 ***ЗЈН службени гласник БиХ 39".***

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:
„Уговорни орган је поступајући по жалби утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлаштеног лица, али да је неоснована, те се иста у законском року, овим путем, прослиједјује Уреду за разматрање жалби (у даљем тексту УРЖ-у), са сљедећим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом у вези с поступком против којег је изјављена жалба и то:

Жалилац својим наводом није успио доказати, нити учинити вјероватним постојање чињеница и разлога који се тичу наводног неправилног утврђивања чињеничног стања а које је констатовано у Записнику након обављених преговора у преговарачком поступку са објавом обавјештења о набавци-набавка војног материјала, број: 09-20-11-2-669 од 24.05.2021. године.
Наведеним записником је констатовано да понуда понуђача КМ Траде д.о.о. Високо за ЛОТ 7 не испуњава услове из тендерске документације из разлога што је тендерском документацијом тражено „max диаметар 55 cm", а у дијелу понуђене карактеристике понуђач је навео „37 mm".
С тим у вези, а обзиром да понуда понуђача КМ Траде д.о.о. Високо не испуњава услове прописане тендерском документацијом, понуђач КМ Траде д.о.о. Високо није добио позив за достављење коначне понуде за набавку војног материјала за ЛОТ 7 Flash bang.

Узимајући у обзир све наведено уговорни орган је мишљења да је поступио у складу са Законом о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" број: 39/14) односно да понуђач КМ Траде д.о.о. Високо у својој почетној понуди није придржавао захтјева и услова из тендерске документације у складу са чланом 57. став 1 Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" број: 39/14),

Сходно наведеном, а како је уговорни орган доказао постојање чињеница и околности на основу којих је покренуо предметни поступак јавне набавке и дефинирао и припремио тендерску документацију у складу са ЗЈН и припадајућим подзаконским актима, поштујући и уважавајући у потпуности принципе из члана 3., гдје је наведено да је *„Уговорни орган дужан је да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију;* жалбу сматра неоснованом и тражи да УРЖ поступи сходно одредби члана 111. став (1) тачка ц) ЗЈН и одбије предметну жалбу због неоснованости.

ПРИЛОГ:

- Тендерска документација број јавне набавке: 09-20-11-2-782 од 29.03.2021. године;
- Обавјештење о набавци и сажетак број: 1412-3-1-42-3-45/21 од 01.04.2021. године;
- Одлука о покретању поступка јавне набавке војног материјала број: 09-20-11-2-669 од 29.03.2021. године;
- Обавјештење из „Службеног гласника БиХ“ број: 21/21 од 09.04.2021. године (страница број 48);
- Извјештај о питањима и одговорима у вези са тендерском документацијом број поступка: 1412-3-1-42/21 од 16.04.2021. године;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број поступка: 1412-3-1-42/21 од 16.04.2021. године;
- Тендерска документација за почетну понуду и то: образац за цијену понуде, образац за понуду, нацрт уговора, образац повјерљивих информација,
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача, иницијална понуда, број лота 7, број поступка: 1412-3-1-42/21 од 16.04.2021. године;
- Понуда понуђача КМ Траде д.о.о. Високо за ЛОТ 7, II Фаза, број 10/05/2021-7 од 10.05.2021. године;
- Записник о проведеном отварању почетних понуда у преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци - набавка војног материјала број: 09-20-11-2-669 од 17.05.2021. године;
- Записник о проведеном преговарању са понуђачем КМ „ТРАДЕ" број 09-20-11-2- 669 од 19.05.2021. године;
- Записник након обављених преговора у преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци-набавка војног материјала број: 09-20-11-2-669 од 24.05.2021. године;
- Позива за достављање коначних понуда у преговарачком поступку набавке са објавом обавјештења- III Фаза број 09-20-11-2-669 од 25.05.2021. године за понуђача Даниал С д.о.о. Тешањ са доказом о достављању;
- Позива за достављање коначних понуда у преговарачком поступку набавке са објавом обавјештења- III Фаза број 09-20-11-2-669 од 25.05.2021. године за понуђача КМ Траде д.о.о. Високо са доказом о достављању;
- Позива за достављање коначних понуда у преговарачком поступку набавке са објавом обавјештења- III Фаза број 09-20-11-2-669 од 25.05.2021. године за понуђача СХОТ д.о.о. Зеница са доказом о достављању;
- Жалба на записник након обављених преговора набавка војног материјала КМ Траде д.о.о. Високо број 432/21 од 26.5.2021, године са ковертом;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача *број 1412-3-1-*42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 1;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 2;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 3;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 4;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 5;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 6;
- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране понуђача број 1412-3-1-42/21 од 27.05.2021. године за ЛОТ 7;

- Записник о очитовању по жалби понуђача КМ Траде д.о.о. Високо у преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци-набавка војног материјала број 09-20- 11-2-669 од 28.5.2021. године;
- Закључак којим се жалба одбацује као недопуштена број 09-20-11-2-669 од 31.05.2021. године;
- Записник са отварања коначних понуда о проведеном преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци - НАБАВКА ВОЈНОГ МАТЕРИЈАЛА број 09-20-11-2-669 од 03.06.2021. године;
- Одлука о поништењу поступка јавне набавке „Набавка војног материјала“ за ЛОТ 7 Фласх банг од 09-20-11-2-669 од 09.6.2021. године са доказом о објави и достављању истих;
- Жалба на одлуку о поништењу поступка за набавку војног матријала КМ Траде д.о.о. Високо број 432-а/21 од 14.06.2021. године;
- Записник о очитовању по жалби понуђача КМ Траде д.о.о. Високо број 09-20-11-2-669 од 17.06.2021. године."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-1663-4/21 од 28.06.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног изјашњења на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћеног лица, у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама, те утврдило да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од овлашћеног лица.

Поред наведеног овај орган је прије разматрања жалбе утврђивало испуњеност услова у смислу одредбе члана 105. и члана 108. став (3) Закона о јавним набавкама и утврдило да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Поступајући по жалби, овај орган је извршило увид у достављену документацију, анализирајући појединачне доказе и њихову међусобну везу, имајући у виду жалбене наводе, изјашњење уговорног орган и правила поступка провођења јавних набавки.

Жалилац у жалби наводи да је УО неправилно утврдио чињенично стање понуђача КМ ТРАДЕ те без разлога одбио понуду за ЛОТ 7 која је задовољила све формално правне услове за ЛОТ 7, те на основу тога није добила позив за доставу коначне понуде, те наводи да је понудио дијаметар 37mm, и коју се уклапа у тражени максимални диаметар од 55cm.

Уговорни орган у изјашњењу на жалби наводи:

Жалилац својим наводом није успио доказати, нити учинити вјероватним постојање чињеница и разлога који се тичу наводног неправилног утврђивања чињеничног стања а које је констатовано у Записнику након обављених преговора у преговарачком поступку са објавом обавјештења о набавци-набавка војног материјала, број: 09-20-11-

2-669 од 24.05.2021. године.

Наведеним записником је констатовано да понуда понуђача КМ Траде д.о.о. Високо за ЛОТ 7 не испуњава услове из тендерске документације из разлога што је тендерском документацијом тражено „max диаметар 55 cm", а у дијелу понуђене карактеристике понуђач је навео „37 mm".

С тим у вези, а обзиром да понуда понуђача КМ Траде д.о.о. Високо не испуњава услове прописане тендерском документацијом, понуђач КМ Траде д.о.о. Високо није добио позив за достављење коначне понуде за набавку војног материјала за ЛОТ 7 Flash bang.

Узимајући у обзир све наведено уговорни орган је мишљења да је поступио у складу са Законом о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" број: 39/14) односно да понуђач КМ Траде д.о.о. Високо у својој почетној понуди није придржавао захтјева и услова из тендерске документације у складу са чланом 57. став 1 Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ" број: 39/14),

Сходно наведеном, а како је уговорни орган доказао постојање чињеница и околности на основу којих је покренуо предметни поступак јавне набавке и дефинирао и припремио тендерску документацију у складу са ЗЈН и припадајућим подзаконским актима, поштујући и уважавајући у потпуности принципе из члана 3., гдје је наведено да је *„Уговорни орган дужан је да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију;* жалбу сматра неоснованом и тражи да УРЖ поступи сходно одредби члана 111. став (1) тачка ц) ЗЈН и одбије предметну жалбу због неоснованости.

Овај орган је увидом у ожалбену Одлуку о поништењу поступка Јавне набавке „Набавка војног материјал" за ЛОТ 7 Flash bang број: 09-20-11-2-669 од 09.06.2021. године утврдио да је у истој наведено слиједеће:

„Комисија је у току поступка набавке запримила захтјев за учешће у предметној набавци од понуђача КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо, Даниал С д.о.о. Тешањ и СХОТ д.о.о. Зеница. Комисија је дана 05.05.2021. године упутила позиве квалификованим понуђачима за достављање почетних понуда у складу са наведеним роком, а наведени понуђачи КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо и СХОТ д.о.о. Зеница су доставили своје почетне понуде. Комисија је увидом у исте констатовала да почетна понуда понуђача КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо за ЛОТ 7 има одређених нејасноћа и да ће се исте разјаснити у току преговора, а да је понуда понуђача СХОТ д.о.о. Зеница оцијењена прихватљивом што је констатовано у Записнику број: 09-20-11-2-669 од 17.05.2021. године. Преговори са понуђачима обављени су дана 19.05.2021. године, и том приликом је понуђач КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо доставио своје одговоре на постављена питања. Уговорни орган је на основу почетних понуда и обављених преговора констатовао да понуда понуђача СХОТ д.о.о. Зеница једино у потпуности испуњава услове прописане тендерском документацијом, а што је и констатовано Записником након обављених преговора број: 09-20-11-2-669 од 24.05.2021. године. На основу свега наведеног позив за коначну понуду за ЛОТ 7 упућен је понуђачу СХОТ д.о.о. Зеница."

Увидом у Записник након обављених преговора у преговарачком поступку са објавом Обавјештења о набавци - набавка војног материјала број: 09-20-11-2-669 од 24.05.2021. године овај орган је утврдио да је у истом за ЛОТ 7, наведено слиједеће:

„Комисија је на основу почетне понуде понуђача **КМ Траде д.о.о. Високо,** сачинила питања о којима су дана 19.05.2021. године вршени преговори. С тим у вези Комисија, на основу почетне понуде и на основу датих одговора понуђача КМ Траде д.о.о. Високо, констатује:

ЛОТ7

- тендерском документацијом тражено је „max диаметар 55 cm", а у дијелу понуђене карактеристике наведено је „37 mm", те с тим у вези не испуњава услове из тендерске документације"

Увидом у Записник о проведеном преговарању са понуђачима број: 09-20-11-2-669 од 19.05.2021. године, овај орган је утврдио да је у истом између осталога наведено:

ЛОТ7
Комисија:

- Тендерском документацијом за ЛОТ 7 тражено је „max диаметар 55 cm", а у дијелу понуђене карактеристике у својој понуди ви сте навели „37 mm". Потребно је појаснити о чему се ради.

Одговор: КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо:
Дијаметар је дебљина гранате. Граната коју смо вам понудили је мања, компактнија и лакша за носити, те не мијења карактеристике тражене по спецификацији.

Овај орган је извршио увид у документацију који се односи на II фазу поступака – достављање почетних понуда утврдио да је уговорни орган за ЛОТ 7 Flash bang прописао спецификацију, са траженим карактеристикама, те је између осталога као тражена карактеристика прописано **max диаметар: 55 cm**.

Увидом у почетну понуду жалиоца, овај орган је утврдио да исти на страница 88. и 89. доставио попуњени образац за почетну цијену понуде, те у оквиру наведеног попунио спецификацију са траженим карактеристикама, те је у дијелу техничких карактеристика гдје је тражено max диаметар: 55 cm, понудио **37 мм.**

Разматрајући жалбени навод овај сматра да је исти **основан**, из разлога јер уговорни орган у предметном поступку јавне набавке није имао основ за одбацивање понуде жалиоца, односно да истог не позове да достави коначну понуду у предметном поступку, из разлога јер је спецификацијом прописао техничку карактеристику **max диаметар: 55 cm, а жалилац је понудио 37 мм, па је по мишљењу овог орган испунио тражени**

услов јер је понудио робу чија је конкретна техничка карактеристика мања од тражених max. 55 cm.

На основу наведеног предметна жалба се усваја.

У поновљеном поступку уговорни орган ће у складу са упутствима овог органа донијети правилну и закониту одлуку, све у складу са одредбама ЗЈН и подзаконским актима.

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 на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 666,67 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа, 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.

Поука о правном лијеку:

Ово Рјешење је коначно и извршно. 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
Јосип Драгић, дипл. правник

Достављено:
- КМ ТРАДЕ д.о.о. Високо
- Федерално министарство унутрашњих послова, Федерална управа полиције, Сарајево
- Евиденција
- а/а