BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1820-7/21

Mostar: 05.08.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, postupajući po žalbi ponuditelja „Almy" d.o.o. Zenica, izjavljenoj na Odluku o poništenju postupka broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine, ugovornog tijela Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona, u postupku javne nabave - Nabava goriva za službena vozila, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama („Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i članka 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH" br.29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13, 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj dana 05.08.2021. godine, donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se žalba** ponuditelja „Almy" d.o.o. Zenica, izjavljena na Odluku o poništenju postupka broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine, ugovornog tijela Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona, u postupku javne nabave - Nabava goriva za službena vozila, **i poništava se:**

   - **Odluka o poništenju postupka broj: 02-19-265/21 od 24.03.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom tijelu na ponovni postupak**

2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovo tijelo će donijeti posebno rješenje

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) donijelo je Odluku o poništenju postupka broj: 02-19-265/21 od 24.03.2021. godine. Obavijest o nabavi broj 665-1-1-7-3-7/21 objavljena na Portalu javnih nabava 03.03.2021. godine.

Na navedenu Odluku, ponuditelj „Almy" d.o.o. Zenica (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu koju je ugovorno tijelo u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom tijelu kod kojeg je zaprimljena dana 05.07.2021. godine.

Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 26.07.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi da je dana 22.06.2021.godine, zaprimio Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021.godine, pa je samim tim žalba blagovremena, na predmetnu odluku ulažemo u skladu sa članom 100 stav 1 i 2 Zakona o javnim nabavkama.Navedenu žalbu ulažemo iz slijedećih razloga:

- zbog povrede odredbi Zakona o javnim nabavkama
- pogrešne primjene materijalnog prava
- pogrešnog i nepotpunog utvrđenog činjeničnog stanja

Ugovorni organ je predmetnom odlukom poništio postupak javne nabavke goriva za službena vozila. Razlog za poništenje postupka nabavke ugovorni organ obrazlaže na način da se ponuđač nije držao uslova iz tenderske dokumentacije prilikom određivanja cijene ponude.
Ovakvo obrazloženje ugovornog organa je nazakonito, odnosno obrazloženje za poništenje postupka javne nabavke ne sadrži niti jedan razlog za poništenje postupka predviđen članom 69. stav 2 Zakona o javnim nabavkama.
Ovakva odluka ugovornog organa je nezakonita, odnosno donošenje iste nema nema uporište u Zakonu o javnim nabavkama, a sam ugovorni organ je po prihvatanju žalbe ponuđača "ALMY" d.o.o. Zenica, trebao ponovo zakazati e-Aukciju, jer poslije odbacivanja ponude ponuđača "BRKIĆ PETROL" d.o.o. Zenica, ostale su još prihvatljive ponude ponuđača "ALMY" d.o.o. Zenica i "HIFA PETROL" d.o.o. Zenica, što ugovorni organ nije učinio, već nezakonito poništio postupak nabavke. Žalitelj traži od ugovornog organa da prihvati žalbu ponuđača "ALMY" d.o.o. Zenica, te da odluku o poništenju postupka stavi van snage i ponovo zakaže e aukciju, shodno uputama iz ove žalbe. Ukoliko ugovorni organ smatra da je predmetna žalba neosnovana, tražimo da se ista proslijedi uredu za razmatranje žalbi na odlučivanje uz povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na žalbu navodi da Zavod zdravstvenog osiguranja Zeničko-dobojskog kantona, kao Ugovorni organ, utvrđuje da je žalba žalitelja Almy d.o.o. Zenica, izjavljena na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine, provedenog putem konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda za nabavku goriva za službena vozila, blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica.

Žalba je u cjelosti neosnovana.
Konstatuje se daje žalba dostavljena u dovoljnom b[r]oju primjeraka u skladu sa članom 99. stav (2) Zakona o javnim nabavkama.
Dalje navodi:
Obzirom da je Ugovorni organ dostavio Zaključak o izjašnjenju ugovornog organa na navode iz žalbe broj: 02-45-6834-1/21 od 25.06.2021. godine i donio Odluku o obustavi postupka javne nabavke broj: 02-45-6843/21 od 23.06.2021. godine,za isti predmet nabavke, Ugovorni organ predlaže da Ured za razmatranje žalbi u skladu sa članom 112. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14) izvrši spajanje postupka i donese jedno Rješenje.

Obrazloženje:

Postupak javne nabavke pokrenut je Odlukom o pokretanju postupka javne nabavke broj: 02-45-5008/21 od 06.05.2021.godine. Javna nabavka je provedena putem konkurentskog zahtjeva za dostavu ponuda. Procijenjena vrijednost javne nabavke goriva za službena vozila bez PDV-a je 7.900,00 KM. Komisija za nabavku je poduzela sve potrebne pripremne radnje za provođenje predmetnog postupka javne nabavke, pripremila tendersku dokumentaciju, Agenciji za javne nabavke Bosne i Hercegovine dostavila obavještenje o nabavci, broj Obavještenja: 108-7-1-26-3-19/21 od 12.05.2021.godine. Tenderska dokumentacija za nabavku goriva za službena vozila je objavljena u sistemu "E-nabavke".

U skladu sa članom 88. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (' Službeni glasnik BiH", broj 39/14) i članom 9. stav (5) Uputstva o dopunama uputstva o uslovima i načinu objavljivanja obavještenja i dostavljanja izvještaja u postupcima javnih nabavki u infonnacionom sistemu "E- nabavke" ("Službeni glasnik BiH", broj 53/15), poziv za preuzimanje tenderske dokumentacije u sistemu "E-nabavke" upućen je na sljedeće adrese:

- ENERGOPETROL Zenica, Bulevar kralja Tvrtka 1, Zenica;
- "ALMY" d.o.o. Zenica, Vrandučka bb, Zenica i
- "BRKIĆ PETROL" d.o.o. Zenica, Blatuša bb, Zenica.

Kriterij za dodjelu ugovora naveden u tenderskoj dokumentaciji/konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda broj: 02-45-5008-2/21 od 10.05.2021.godine je "najniža cijena".

Dana 20.05.2021.godine, Komisija za javne nabavke imenovana Rješenjem broj: 02-45-5008-1/21 od 06.05.2021.godine, održala je sjednicu o pregledu i ocjeni ponuda za nabavku goriva za službena vozila.

Komisija za nabavku je započela sa radom u sjedištu Ugovornog organa, sa početkom u 12:00 sati. Krajnji rok za prijem ponuda bio je 20.05.2021.godine do 11:00 sati.

Na sjednici Komisije konstatovano je da su blagovremeno na protokol Ugovornog organa sljedeći ponuđači dostavili ponude (cijene su iskazane bez PDV-a):

1. "ALMY" d.o.o. Zenica, po cijeni od 7.884,80 KM
2. "HIFA-PETROL"d.o.o. Sarajevo, po cijeni od 8.064,00 KM
3. "BRKIĆ PETROL" d.o.o. Zenica, po cijeni od 7.481,60 KM

U skladu sa članom 63. Zakona o javnim nabavkama, a na osnovu traženih us lova za učešće i potrebnih dokaza, koji su traženi u konkurentskom zahtjevu za dostavu ponuda, izvršena je analiza/ocjena i pregled ponuda i konstatovano da su svi ponuđači dostavili dokaze tražene Tenderskom dokumentacijom za dostavu ponuda za nabavku goriva za službena vozila i ispunili sve uslove tražene predmetnom Tenderskom dokumentacijom.

Konkurentskim zahtjevom za dostavu ponuda za nabavku goriva za službena vozila je bilo predviđeno provođenje E-aukcije.

Ugovorni organ je shodno odredbi člana 4. Pravilnika o načinu korištenja E-aukcije ("Službeni glasnik BiH", broj 66/16) zakazao E-aukciju za dan 02.06.2021.godinu u 10.00 sati.

E-aukcija je održana u zakazanom terminu.

Konačne ponude nakog završenog postupka E-aukcije su (cijene su iskazane bez PDV-a):

1. "ALMY"d.o.o. Zenica, po cijeni od 7.884,80 KM
2. "HIFA-PETROL" d.o.o. Sarajevo, po cijeni od 6.832,52 KM
3. "BRKIĆ PETROL" d.o.o. Zenica, po cijeni od 6.700,00 KM

Nakon provedene E-aukcije Ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 02-45-5008-7/21 od 04.06.2021.godine i istu dostavio ponuđačima koji su učestvovali u postupku javne nabavke.

Dana 15.06.2021.godine zaprimljena je žalba na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, od strane ponuđača "ALMY" d.o.o. Zenica, Vrandučka bb, *Zenica.*

Postupajući u skladu sa članom 100. stav (1) Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano da je ugovorni organ dužan u roku od pet dana od dana prijema žalbe utvrditi blagovremenost, dopuštenost i da li je žalba izjavljena od strane ovlaštenog lica, Ugovorni organ je ustanovio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica i u cjelosti osnovana. U skladu sa Članom 100. stav (3) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14), Ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine.

Dana 28.06.2021.godine na mail Ugovornog organa i putem protokola je pristigla žalba ponuđača Almy d.o.o. Zenica,Vrandučka bb,pos.zona Pečuj , na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021.godine .

Postupajući u skladu sa članom 100. stav (1) Zakona o javnim nabavkama kojim je propisano daje ugovorni organ dužan u roku od pet dana od dana prijema žalbe utvrditi blagovremenost, dopuštenost i da li je žalba izjavljena od strane ovlaštenog lica, Ugovorni organ je ustanovio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od strane ovlaštenog lica.

Razmatrajući navedenu žalbu ugovorni organ žalbu ponuđača Almy d.o.o. Zenica,Vrandučka bb,pos.zona Pečuj, smatra u cjelosti neosnovanom iz sljedećeg razloga:

Ugovorni organ razmatrajući uloženu žalbu od strane ponuđača "ALMY" d.o.o. Zenica, na osnovu koje je donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke je postupio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH", broj: 39/14).

Odmah nakon uložene žalbe u skladu sa članom 110. Zakona je donio Odluku o obustavi postupka javne nabavke o čemu je obavijestio sve učesnike u postupku.

Postupio u skladu sa članom 100. stav (3) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14) kojim je propisano sljedeće: "Ako je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ugovorni organ, razmatrajući žalbu, može utvrditi daje ona djelimično ili u cijelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, preduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti van snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabavke, te o tome obavijestiti učesnike u postupku javne nabavke na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana prijema žalbe". Nakon donošenja Odluke o poništenju postupka, Ugovorni organ je postupio u skladu sa članom 70. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14) i istu dostavio svim učesnicima u postupku.

Ugovorni organ smatra da je donošenjem Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj: 02-45- 6540-1/21 od 18.06.2021.godine, postupio u skladu sa članom 100. stav (3) Zakonom o javnim

nabavkama. Ponovno zakazivanje e-aukcije nije regulisano ni zakonskim niti podzakonskim aktima Zakona o javnim nabavkama po kojima Ugovorni organ je trebao postupiti i ponovno zakazati e- aukciju kako je žalitelj naveo.
Obzirom da je Ugovorni organ dostavio Zaključak o izjašnjenju ugovornog organa na navode iz žalbe broj: 02-45-6834-1/21 od 25.06.2021. godine i donio Odluku o obustavi postupka javne nabavke broj: 02-45-6843/21 od 23.06.2021. godine,za isti predmet nabavke, Ugovorni organ predlaže da Ured za razmatranje žalbi u skladu sa članom 112. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj 39/14) izvrši spajanje postupka i donese jedno Rješenje.

Ovo tijelo je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivalo dopuštenost, pravovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, sukladno članku 109. Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama i utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je utemeljena

Postupajući po žalbi, ovo tijelo je izvršilo uvid u dostavljenu dokumentaciju, analizirajući pojedinačne dokaze i njihovu međusobnu vezu, imajući u vidu žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i pravila postupka provođenja javnih nabava.

Žalitelj u žalbi navodi da je Odluka o poništenju postupka javne nabave broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine, zasnovana na pogrešno i nepotpuno utvrđenom činjeničnom stanju, budući da iz odluke o poništenju proizilazi da od tri primljene ponude samo je jedna ponuda nije prihvatljiva, zbog čega smatra da je obveza ugovornog tijela bila da ponovno zakaže e-aukciju jer su ostale dvije prihvatljive ponude, a ne da poništi predmetni postupak u cijelosti.

U izjašnjenju na žalbu ugovorno tijelo navodi da je razmatrajući uloženu žalbu od strane ponuditelja "ALMY" d.o.o. Zenica, u skladu sa člankom 100. stav (3) Zakona o javnim nabavama, kojim je propisano: "*Ako je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ugovorni organ, razmatrajući žalbu, može utvrditi da je ona djelimično ili u cijelosti osnovana i svojim rješenjem ispraviti radnju, preduzeti činjenje ili može postojeću odluku ili rješenje staviti van snage i zamijeniti je drugom odlukom ili rješenjem, ili poništiti postupak javne nabavke, te o tome obavijestiti učesnike u postupku javne nabavke na način određen ovim zakonom, u roku od pet dana od dana prijema žalbe*", donijelo Odluku o poništenju postupka javne nabave, te da ponovno zakazivanje e-aukcije nije regulirano ni zakonskim niti podzakonskim aktima Zakona o javnim nabavama po kojima ugovorno tijelo je trebalo postupiti i ponovno zakazati e-aukciju, kako je žalitelj naveo.

Iz Odluke o poništenju postupka javne nabave broj: 02-45-6540-1/21 od 18.06.2021. godine, vidljivo je da je nakon razmatranja uložene žalbe žalitelja "ALMY" d.o.o. Zenica na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, ponuda ponuđača Brkić petrol d.o.o. Zenica ocijenjena kao neprihvatljiva zbog nepravilno upisane jedinične cijene u ponudi koja se prema zahtjevima tenderske dokumentacije morala vezati za OPC obrazac. Također, vidljivo je da su nesporno preostale dvije prihvatljive ponude "ALMY"d.o.o. Zenica i "HIFA-PETROL" d.o.o. Sarajevo, te da su cijene njihovih ponuda u okviru osiguranih sredstava za predmetnu nabavu.

Sagledavajući žalbeni navod žalitelja da je ugovorno tijelo nepravilno, nezakonito izvršilo poništenje postupka predmetne javne nabave, ovo tijelo najprije ukazuje da je poništenje postupka jedan od dva načina završetka postupka od strane ugovornog tijela.

Prema Zakonu o javnim nabavama, članak 69. stavak (2) Zakona, ugovorno tijelo je obvezano poništiti postupak javne nabave u slučajevima kad:

a) nije dostavljena nijedna ponuda u određenom krajnjem roku,

b) nije dostavljen nijedan zahtjev za sudjelovanje u ograničenom postupku, u pregovaračkom postupku s objavom ili bez objave obavijesti ili u natjecateljskom dijalogu;

c) nije dostavljen broj ponuda određen u članku 32. stavak (4) ovoga Zakona, ukoliko je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma;

d) nijedna od primljenih ponuda nije prihvatljiva;

e) cijene svih prihvatljivih ponuda su znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavu.

(3) Ugovorno tijelo može otkazati postupak javne nabave samo zbog drugih dokazivih razloga koji su izvan nadzora ugovornog tijela i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabave.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovo tijelo je nesporno utvrdilo, da je ugovorno tijelo donijelo Odluku o poništenju postupka pozivajući se na odredbe članka 100. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, kojim je uređeno postupanje ugovornog tijela po žalbi, a ne i razlozi za poništenje postupka, izostavljajući da stvarni razlog koji se pojavio u provođenju predmetnog postupka javne nabave „podvede" pod razloge propisane u članku 69. stavak (2) i/ili (3) Zakona relevantnim za poništenje, odnosno otkazivanje predmetne javne nabave.

Ovo tijelo, inače ne spori mogućnost otkazivanja, poništenja postupka predmetne javne nabave, ali isključivo iz obrazloženih razloga koji su propisani odredbama čl. 69. Zakona. Međutim, u konkretnom slučaju u navedenom obrazloženju Odluke ugovornog tijela, ovo tijelo ne vidi i ne prepoznaje razloge iz članka 69. stavak (2) i/ili (3) Zakona, niti je ugovorno tijelo relevantnim činjenicama i dokazima, ukazalo na utemeljenost poništenja predmetne javne nabave, a koji bi bili temelj za poništenje predmetne javne nabave.

Okolnosti koje navodi ugovorno tijelo „.....da ponovno zakazivanje e-aukcije nije regulisano ni zakonskim niti podzakonskim aktima Zakona o javnim nabavkama po kojima je ugovorni organ trebao postupiti i ponovno zakazati e- aukciju, pa zbog toga nije mogao ponovno

zakazati e-aukciju.....", po ocjeni ovog tijela ne mogu predstavljati temelj za poništenje postupka javne nabave, jer navedene okolnosti ne opravdavaju primjenu članka 69. stavak (2) i/ili (3) Zakona o javnim nabavama.

Također, bitno je istaći da je prema članku 7. Pravilnika o uvjetima i načinu korištenja e-aukcije („Službeni glasnik BiH", broj 66/16), Agencija za javne nabave ovlaštena da, cijeneći opravdane okolnosti ponovno po zahtjevu ugovornog tijela zakaže e-aukciju, tako da su i u predmetnom smislu izneseni razlozi ugovornog tijela neprihvatljivi za ovo tijelo.

Uzimajući u obzir naprijed navedeno, ovo tijelo konstatira da ugovorno tijelo nije moglo poništiti predmetni postupak, na način kako to definiraju odredbe članka 69 Zakona o javnim nabavama, s obzirom da nisu ispunjeni uvjeti za to, te je stoga pobijana odluka nezakonita i istu je potrebno poništiti.

Na temelju naprijed navedenog odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog tijela, u skladu sa člankom 108. stavak (7) Zakona o javnim nabavama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih člankom 108. Zakona o javnim nabavama

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 93. stavak (7), članku 104. i 111. stavak (1) točka d) Zakona o javnim nabavama i članku 230. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u izrijeci ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovoga Rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:

- Almy d.o.o. Zenica
- Zavod zdravstvenog osgiuranja Zeničko-dobojskog kantona
- Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo
- Evidencija
- a/a