BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2094-7/21
Мостар, 12.08.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Хаке д.о.о. Илијаш, изјављеној на Одлуку о избору понуђача и додјели уговора број: 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. године, у поступку јавне набавке – Молерско фарбарски радови, уговорног органа Универзитет у Сарајеву, 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 I одржаној 12.08.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлука о избору понуђача и додјели уговора број: 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. године 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 Универзитет у Сарајеву (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је конкурентским захтјевом поступак јавне набавке - Молерско фарбарски радови, за који је Обавјештење о набавци број: 999-7-3-105-3-102/21 објављено на порталу јавних набавки 02.07.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о избору понуђача и додјели уговора број: 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. године, на коју је понуђач Хаке д.о.о. Илијаш (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 02.08.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 09.08.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„У поступку јавне набавке Вас као уговорног органа (УНИВЕРЗИТЕТ У САРАЈЕВУ), а у поступку јавне набавке радова »молерско фарбарски радови« број набавке: 0101-4438-3/21 од 30.06.2021. год. и обавјештења о јавној набавци са портала јавних набавки број обавјештења 999-7-3-105-3-102/21 од дана 02.07.2021. год. као и о одлуци о избору понуђача и додјели уговора број 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. год.

Наша жалба се односи на члан 3. ОДЛУКЕ о избору понуђача и додјели уговора члан 3. страна 4. став 4 а који гласи »**прегледом понуде понуђача ХАКЕ доо Илијаш, 126 илијашке бригаде 92, комисија је утврдила да понуђач у понуди није доставио ПРИЛОГ Х Тендерске документације који се односи на списак повјерљивих информација, те је Комисија понуду овог понуђача оцијенила као НЕПРИХВАТЉИВУ**« и искључила га из даљег учешћа у поступку јавне набавке због неиспуњавања услова из Тендерске документације за квалификацију.

Овим Сте прекршили закон о јавним набавкама јер Сте у објављеној тендерској документацији објављеној на порталу јавних набавки под **тачком 42. Повјерљивост података - документације понуђача** страна 2. пасус 2, се наводи »**уколико понуђач не достави Списак повјерљивих информација - Прилог Х, или достави непопуњен списак, значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу НЕЋЕ БИТИ ПРОГЛАШЕНА НЕПРИХВАТЉИВОМ**«.

С тога сматрамо да нисте провели поступак у складу са јавним набавкама и вашом тендерском документацијом и да сте направили грешку при одабиру понуда понуђача и вашом грешком нас искључили из рангирања прихватљивих понуда за даљи ток конкурисања, тј учешће на заказаној е-аукцији.“

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„У вези са наводима које је Жалитељ навео у Жалби на Одлуку број: 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. године. Уговорни орган се изјашњава како слиједи:

Одлука Уговорног органа број: 0101-4438-3/21 од 23.07.2021. године о избору најповољнијег понуђача и додјели уговора о јавној набавци радова: Молерско фарбарски радови, понуђачу Неимар д.о.о. Сарајево, Алипашина 137А, 71000 Сарајево, темељи се на слиједећим одредбама Закона о јавним набавкама БиХ:

- Члан 2. став (1) тачка л) Закона, којом је утврђено даје понуда 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:
  - прихватљива-ако испуњава све услове који се траже тендерском документацијом;
  - неприхватљива-ако не испуњава услове који се траже тендерском документацијом;
- Члан 44. став (6) Закона, којим је утврђено да је само оним понуђачима чије

квалификације задовољавају услове утврђене у тендерској документацији допуштено да наставе поступак јавне набавке;

I. У вези са понудом и наводима понуђача Хаке д.о.о. Илијаш:

Уговорни орган истиче да понуђач Хаке д.о.о. Илијаш, 126 Илијашке бригаде бр.92,71380 Илијаш **НИЈЕ** доставио **ПРИЛОГ Х** Тендерске документације који се односи на Списак повјерљивих информација. Уговорни орган је у Тендрској документацији у Тачки 16. „Садржај понуде" навео шта понуда МОРА садржавати најмање. У набројаним документима, између осталих, под тачком 11. садржаја понуде, наведен је **ПРИЛОГ Х** (Списак повјерљивих информација). Такође, у тачки 16. Тендерске документације наведено је слиједеће: **„Понуђач не смије мијењати или надопуњавати текст ове Тендерске документације".** Не достављањем **ПРИЛОГА Х** Тендерске документације Жалитељ је измјенио изглед Тендерске документације и исту није доставио у складу са захтјевом Уговорног органа.

Уговорни орган је на крају списка докумената које мора садржавати свака понуда болдираним и увећаним словима поставио напомену: „ПОНУДЕ ПОНУЂАЧА БИЋЕ ОДБАЧЕНЕ У СЛУЧАЈУ ДА НЕ ДОСТАВЕ ТРАЖЕНЕ ДОКУМЕНТЕ ИЛИ ИХ ДОСТАВЕ НА НЕПОТПУН И НЕПРОПИСАН НАЧИН"

Дакле из Тендерске документације број: 0101-4438-7/21 од 02.07.2021. године је потпуно јасно да је Жалитељ МОРАО у својој понуди доставити **ПРИЛОГ Х** Тендерске документације, на начин како је доставио и остале прилоге из ТД.

Тачком 42. Тендерске документације у којој се наводи: „ *Уколико понуђач не достави Списак повјерљивих информација - ПРИЛОГ Х или достави не попуњен Списак значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу неће бити проглашена неприхватљивом.* " Уговорни орган олакшава и поједностављује поступак израде понуде, на начин да уколико понуђач достави празан Списак повјерљивих информација, не наведе повјерљиве информације, нити напише навод „НЕМА ПОВЈЕРЉИВИХ ИНФОРМАЦИЈА", Уговорни орган ће сматрати да нема повјерљивих информација у понуди понуђача и понуда неће бити проглашена неприхватљивом То не значи, супротно поступку Жалитеља и наводу из његове жалбе, да понуђач не мора доставити предметни прилог, јер је у садржају понуде врло јасно и прецизно наведено шта свака понуда МОРА садржавати. Не достављање било којег прилога из Тендерске документације сматра се измјеном тендерске документације обзиром да и прилози чине дио тендерске документације.

Уколико Жалитељ није имао повјерљивих информација, морао је доставити потписан и овјерен ПРИЛОГ Х, Тендерске документације са наводом: НЕМА ПОВЈЕРЉИВХ ИНФОРМАЦИЈА. У случају да није написао тај навод Уговорни орган би сматрао да понуда Жалитеља не садржи податке који се сматрају повјерљивим информацијама и морао би његову понуду сматрати прихватљивом. Међутим, из образложења Одлуке о избору понуђача, Записника о прегледу и оцјени понуда те наводима из жалбе понуђача јасно је да понуђач није никако доставио образац ПРИЛОГ Х.

Због свих горе изнесених непобитних чињеница, **у циљу најефикаснијег коришћења јавних средстава** у вези са предметом набавке и његовом сврхом, те побијаном Одлуком број: 0101- 4438-7/21 о избору најповољнијег понуђача, донесеном након проведене е-аукције у складу са критеријумом најнижа цијена, **Уговорни орган** је Жалбу Жалитеља оцијенио као неосновану, те **предлаже Уреду за разматрање жалби БиХ:**

I. да у складу са чланом 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама БиХ, Жалбу Жалитеља Хаке д.о.о. Илијаш, 126 Илијашке бригаде бр.92,71380 Илијаш, одбије као неосновану.

II. да у складу са чланом 111. став (11) Закона о јавним набавкама БиХ, донесе закључак или рјешење по жалби у року од 15 дана од дана када Уговорни орган достави комплетну документацију уз жалбу, али не касније од 30 дана од дана када прими жалбу од Уговорног органа.“

Актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-886-5/21 од 30.03.2021. године, изабрани понуђач „Примапром“ д.о.о. Бања Лука, обавјештен је о вођењу поступка по жалби у складу са чланом 94. став (2) Закона о јавним набавкама.

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-2094-4/21 од 03.08.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

У складу с чланом 94. став 2. Закона о јавним набавкама изабрани понуђач Неимар д.о.о. Сарајево је актом број ЈН2-03-07-1-2094-5/21 од 02.08.2021. године обавијештен о вођењу поступка по жалби, те му је омогућено да се изјасни о наводима друге стране, увидом у спис утврђено је изабрани понуђач није доставио изјашњење на жалбене наводе.

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.

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.

У жалбеном наводу жалилац наводи да жалба односи на члан 3. Одлуке о избору понуђача и додјели уговора, члан 3. страна 4. став 4 а који гласи »**прегледом понуде понуђача ХАКЕ доо Илијаш, 126 илијашке бригаде 92, комисија је утврдила да понуђач у понуди није доставио ПРИЛОГ Х Тендерске документације који се односи на списак повјерљивих информација, те је Комисија понуду овог понуђача оцијенила као НЕПРИХВАТЉИВУ** и искључила га из даљег учешћа у поступку јавне набавке због неиспуњавања услова из Тендерске документације за квалификацију, те да је прекршен закон о јавним набавкама јер сте у објављеној тендерској документацији објављеној на порталу јавних набавки под **тачком 42. Повјерљивост података - документације понучача** страна 2. пасус 2, се наводи »**уколико понучач не достави Списак повјерљивих информација - Прилог Х, или достави непопуњен списак, значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу НЕЋЕ БИТИ ПРОГЛАШЕНА НЕПРИХВАТЉИВОМ.**

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи да понуђач Хаке д.о.о. Илијаш, 126 Илијашке бригаде бр.92,71380 Илијаш **НИЈЕ** доставио **ПРИЛОГ Х** Тендерске документације који се односи на Списак повјерљивих информација. Уговорни орган је у Тендрској документацији у Тачки 16. „Садржај понуде" навео шта понуда МОРА садржавати најмање. У набројаним документима, између осталих, под тачком 11. садржаја понуде, наведен је **ПРИЛОГ Х** (Списак повјерљивих информација). Такође, у тачки 16. Тендерске документације наведено је слиједеће: **„Понуђач не смије мијењати или надопуњавати текст ове Тендерске документације".** Не достављањем **ПРИЛОГА Х** Тендерске документације Жалитељ је измјенио изглед Тендерске документације и исту није доставио у складу са захтјевом Уговорног органа.

Уговорни орган је на крају списка докумената које мора садржавати свака понуда болдираним и увећаним словима поставио напомену: „ПОНУДЕ ПОНУЂАЧА БИЋЕ ОДБАЧЕНЕ У СЛУЧАЈУ ДА НЕ ДОСТАВЕ ТРАЖЕНЕ ДОКУМЕНТЕ ИЛИ ИХ ДОСТАВЕ НА НЕПОТПУН И НЕПРОПИСАН НАЧИН"

Дакле из Тендерске документације број: 0101-4438-7/21 од 02.07.2021. године је потпуно јасно да је Жалитељ МОРАО у својој понуди доставити **ПРИЛОГ Х** Тендерске документације, на начин како је доставио и остале прилоге из ТД.

Тачком 42. Тендерске документације у којој се наводи: „ *Уколико понуђач не достави Списак повјерљивих информација - ПРИЛОГ Х или достави не попуњен Списак значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу неће бити проглашена неприхватљивом.* " Уговорни орган олакшава и поједностављује поступак израде понуде, на начин да уколико понуђач достави празан Списак повјерљивих информација, не наведе повјерљиве информације, нити напише навод „НЕМА ПОВЈЕРЉИВИХ ИНФОРМАЦИЈА", Уговорни орган ће сматрати да нема повјерљивих информација у понуди понуђача и понуда неће бити проглашена неприхватљивом То не значи, супротно поступку Жалитеља и наводу из његове жалбе, да понуђач не мора доставити предметни прилог, јер је у садржају понуде

врло јасно и прецизно наведено шта свака понуда МОРА садржавати. Не достављање било којег прилога из Тендерске документације сматра се измјеном тендерске документације обзиром да и прилози чине дио тендерске документације."

Овај орган је увидом у ожалбену одлуку број: 0101-4438-7/21 од 23.07.2021. године, утврдио да понуда жалица одбачена јер у понуди **није доставио ПРИЛОГ X Тендерске документације који се односи на списак повјерљивих информација, те је Комисија понуду овог понуђача оцијенила као НЕПРИХВАТЉИВУ и искључила га из даљег учешћа у поступку јавне набавке због неиспуњавања услова за квалификацију.**

Овај орган је увидом у тачку 42. (Повјерљивост података – документације понуђача) тендерске документацију предметног поступка јавне набавке утврдио да је уговорни орган између осталога прописао:

„Уколико понуђач не достави Списак повјерљивих информација-ПРИЛОГ IX, или достави непопуњен Списак, значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу неће бити проглашена неприхватљивом."

На основу утврђеног, овај орган сматра како је уговорни орган погрешно поступио када је одбацио понуду жалиоца због недостављања Прилога X Тендерске документације који се односи на списак повјерљивих информација, при том се не придржавајући тендерске докуметације, конкретно тачке 42. којом је приписано да **уколико понуђач не достави списак повјерљивих информација, или достави непопуњен списак, значи да нема повјерљивих информација и његова понуда по том основу неће бити проглашена неприхватљивом.**

Наиме, неспорно је да жалилац није доставио списак повјерљивих информација, али у складу са тачком 42. тендерске документације није ни имао обавезу достављања наведеног списака јер у како је и уговорни орган прописао недостављање списак повјерљивих информација, значи да понуђача нема повјерљивих информација, те да по том основу понуда неће бити проглашена неприхватљивом.

Такође, овај орган не може прихватити наводе из изјашњења уговорног органа да списак повјерљивих информација мора бити достављен јер је тачком 16. (Садржај понуда) под 11. прописано да понуда мора садржавати списак повјерљивих информација, из разлога јер је тачком 42. тендерске документације прецизно прописано поступање у случају достављања или недеостављања списка повјерљивих информација.

На основу наведеног, жалбени навод је **основан.**

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 500,00 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 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
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Хаке д.о.о. Илијаш
- Универзитет у Сарајеву
- Неимар д.о.о. Сарајево
- Евиденција
- а/а