BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2377-7/21
Mostar: 23.09.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko, protiv Odluke broj 01-07-07/2-11-3-41/21 ugovornog organa Federalno ministarstvo unutrašnjih poslova Sarajevo, na Odluku o poništenju postupka javne nabavke voća i povrća u toku 2022. i 2023. godine, putem otvorenog postupka broj: 01-07-07/2-11-3-41 od 17.08.2021. godine, sa objavom Obavještenja o nabavci broj : 405-1-1-53-3-11/21 od 19.07.2021. godine, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj dana 23.09.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Odbija se žalba*** ponuđača „COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko, protiv Odluke broj 01-07-07/2-11-3-41/21 ugovornog organa Federalno ministarstvo unutrašnjih poslova Sarajevo, na Odluku o poništenju postupka javne nabavke voća i povrća u toku 2022. i 2023. godine putem otvorenog postupka broj: 01-07-07/2-11-3-41 od 17.08.2021. godine, sa objavom Obavještenja o nabavci broj: 405-1-1-53-3-11/21 od 19.07.2021. godine, ***kao neosnovana.***

2. Odbija se povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Federalno ministarstvo unutrašnjih poslova Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) Odlukom broj: 01-07-07/2-11-3-41/21 poništio je postupk javne nabavke *voća i povrća za 2022. i 2023. godinu.* Na navedenu Odluku, žalbu je izjavio ponuđač „COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 30.08.2021 godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 15.09.2021 godine.

Žalitelj u žalbi navodi da se Odlukom broj: 01-07-07/2-11-3-41/21 (*bez tačnog datuma na Odluci*) 2021.god., (u daljem tekstu: Odluka), Federalnog ministarstva unutrašnjih/unutarnjih poslova Sarajevo (u daljem tekstu: Ugovorni organ) poništava postupak javne nabavke *voća i povrća u toku 2022. godine i 2023. godine*, pri čemu je Ugovorni organ pogrešno i nepotpuno utvrdio činjenično stanje, te prekršio niz odredbi Zakona o javnim nabavkama i to članove 3, 69. i 70, kao i odredbe iz člana 200. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH.

Procijenjena vrijednost ove nabavke iznosi 65.000,00 KM. U pobijanoj Odluci, Ugovorni organ samo na jednom mjestu u dijelu obrazloženja Odluke navodi cijenu naše ponude, **pri čemu navodi cijenu naše ponude i to iznos od 78.529,70 KM**.

Iznos naše ponude konstatovan je u Zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda Ugovornog organa broj: 01-07-07/2-11-3-41/21 od 13.08.2021. godine, i to u vrijednosti od 67.119,40 KM, a u Odluci je navedena cijena sa porezom na dodatu vrijednost (PDV) u iznosu od 78.529,70 KM, čime je samo nama kao ponuđaču navedena cijena s PDV-om u Odluci o poništenju postupka, što je direktno kršenje člana 3. Zakona o javnim nabavkama, u pogledu nejednakog tretmana ponuđača.

Također, bitna je povreda pravila postupka da se ponuđaču koji jedini ima prihvatljivu ponudu, cijena ponude izražena sa PDV-om komparira sa procijenjenom vrijednošću nabavke koja je bez PDV-a. Ugovornom organu je poznato da shodno odredbama iz člana 15. Zakona o javnim nabavkama, u pogledu procijenjene vrijednosti ugovora o javnoj nabavci istu zasniva na ukupnom iznosu koji će platiti, bez PDV-a, dok je u skladu sa Uputstvom za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije i ponuda, defnisano da se cijena ponude iskazuje bez PDV-a i sadrži sve naknade koje ugovorni organ treba platiti dobavljaču, te da Ugovorni organ ne smije imati nikakve dodatne troškove osim onih koji su navedeni u Obrascu za cijenu ponude.

Dakle, evidentno je da je u obrazloženju pobijane Odluke navedeno pogrešno činjenično stanje u pogledu naše cijene ponude, što predstavlja razlog za stavljanje van snage navedene Odluke.

Nadalje, u samom obrazloženju Odluke o poništenju, ugovorni organ i pored toga što nije tačno navedeno činjenično stanje u pogledu cijene naše ponude, i u pravnom dijelu gdje navodi odredbe materijalnog propisa na temelju kojeg je riješavao u postupku, nije odgovarajuće. Ugovorni organ nije detaljno obrazložio interpretaciju člana 69. stav 2. tačka e), pa ni na pogrešno navedeno, činjenično stanje, a što je bio u obavezi shodno članu 70 stav 4. Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ pozivajući se na član 69. stav 2 tačka e) Zakona o javnim nabavkama, poništava postupak javne nabavke, a navedenom tačkom propisana je obaveza ugovornom organu da poništi postupak javne nabavke samo u slučaju kad „cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku ".

Prema naravi ovog formalnog posebnog upravnog postupka, primjenjujući odredbe iz člana 70 stav 4. Zakona o javnim nabavkama, ugovorni organ je bio u obavezi da detaljno obrazloži poništenje, a tako i obrazloži kako se radi o „znatno većoj cijeni ponude."

Međutim, u pobijanoj odluci ugovorni organ nije obrazložio da se radi o znatno većoj cijeni ponude, nego je navedeno da se radi o prihvatljivoj ponudi *„ali iznos ponude je veći od planiranih i osiguranih sredstava za predmetnu nabavku"*.

Opreza radi, Ugovorni organ je u Odluci iskazao da i netačno navedeni iznos od 78.529,70 KM, što je za 13.529,70 KM ili 20,81% veći iznos od procijenjene vrijednosti nabavke u ovome postuku, ne prestavlja znatno veću cijenu, nego da je ovaj iznos ponude veći od planiranih i osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, što implicira i da iznos naše ponude koja je znatno manja, preciznije u vrijednosti od 67.119,40 KM što je za 2.119,40 KM ili 3,26 % veći iznos od procijenjene vrijednosti nabavke u ovome postuku, ne može biti okarekterisan kao ponuda čija je cijena znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Kada se dovedu u korealciju navedeno činjenično stanje u vezi pogrešno utvrđene i navedene cijene naše ponude u pobijanoj Odluci i propušteno detaljno obrazloženje „znatno veće cijene" u istoj, pa i za pogrešnu i znatno veću cijenu od naše ponuđene, postavlja se pitanje ispunjenosti uslova za poništenje ovoga postupka, odnosno ispravnosti pozivanja na pravni propis za poništenje ovoga postupka nabavke, kada nije obrazloženo da se radi o znatno većoj cijeni ponude, a kako je sve propisano Zakonom o javnim nabavkama u članovima 69 stav 2 tačka e) i u članu 70 stav 4.

U smislu odredbi Zakona o upravnom postupku, osim datuma koji je obavezni dio rješenja a koga niste naveli u Odluci o poništenju, obrazloženje rješenja predstavlja neophodnu zakonsku pretpostavku za provjeru činjenično utvrđenog stanja i propisa koji su primijenjeni, jer se na taj način omogućava potpuna kontrola zakonitosti rješenja, kako u postupku po žalbi, tako i u upravno-sudskom postupku. Prema praksi sudova u Bosni i Hercegovini, ako obrazloženje rješenja ne sadrži sve podatke iz kojih bi se moglo zaključiti da je činjenično stanje pravilno utvrđeno i da je materijalno pravo pravilno primijenjeno, shodno odredabi iz člana 200. stav 2. Zakona o upravnom postupku BiH, radi se o povredi pravila postupka. Svi dijelovi obrazloženja moraju biti potpuni, jasni i određeni i uvijek u korelaciji s dispozitivom rješenja. Stoga je evidentno da se u ovome postpuku nije vodilo računa o pravilima postupka koja bi bila od utjecaja na rješenje, što predstavlja pravni osnov da se zbog i po ovome osnovu stavi van snage pobijana odluka.

Dalje, Ugovornom organu je poznato, da u slučaju konačnosti i izvršnosti pobijane Odluke o poništenju, mora ponoviti postupak ove nabavke. Ponavljanje postupka iziskuje određene troškove, od objavljivanja u Službenom glasniku koje se plaća, do ostalih troškova postupka i to: priprema, izrada i objavljivanje tenderske dokumentacije, zatim rad komisije od (četiri člana) nekoliko dana, od otvaranja ponuda, izrade zapisnika sa otvaranja ponuda i dostavljanja istog, rad komisije na evaluaciji ponuda i izrada prvog dijela zapisnika, ako bude više od dvije prihvatljive ponude e-aukcija, zakazivanje iste, izrada zapisnika o ocjeni ponuda, a u svakom slučaju izrada odluke o izboru ili poništenju, te izrada obavještenja i (trošak za) dostavljanje zapisnika, odluke i obavještenja ponuđačima. Osim navedenog, postoji mogućnost žalbe i neizvjesnosti kada i kako bi se mogao okončati ponovljeni postupak, pa se može konstatovati da će ugovorni organ utrošiti značajne resurse uključujući, vrijeme, novac, radnu snagu, a sve zbog 2.119,40 KM koliko iznosi razlika procijenjene, odnosno planirane vrijednosti ove nabavke i naše inicijalne cijene ponude,

koja je zbog neprihvatljivosti ponuda ostalih ponuđača postala cijena ponude, pa se postavlja pitanje da li se kod ove nabavke narušava jedan od principa javnih nabavki.

Ugovorni organ u svim fazama postupka ima obavezu primjene principa javnih nabavki. Članom 3. Zakona o javnim nabavkama, propisan je jedan od principa nabavki, i to da ugovorni organ, između ostalog postupa s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom, pa se postavlja pitanje da li će u ponovljenom postupku za troškove ponovljenog postupka koje smo prethodno naveli, iz budžeta ugovorng organa potrošiti se iznos cca 2.119,40 KM, za koliko je naša ponuda veća od procijenjene vrijednosti nabavke.

Ugovorni organ trebao bi imati u vidu činjenicu da se nalazimo u vremenu pandemije, dakle krize ili vanrednih okolnosti u cijelom Svijetu, da su namirnice u Bosni i Hercegovini koje su predmet nabavke napr. bijeli luk i limun u određenim intervalima u posljednjih 12 mjeseci s cijenom varirali i preko 500% na tržištu, a da nam je prema najavama sve izvjesniji novi val pandemije i nezahvalno je procjenjivati stanje na tržištu, pri čemu je iluzorno očekivati da cijene budu manje od sadašnjih. Svima nam je poznato da je Zakonom o javnim nabavkama propisana obaveza da procijenjenu vrijednost nabavke čini njihova procijenjena tržišna vrijednost u vrijeme objavljivanja obavještenja o javnoj nabavci, kojeg bi u slučaju poništenja postupka tek trebalo uraditi, pa i ovu okolnost imajte u vidu prilikom rješavanja po žalbi, a imali ste i u ovome posupku jednu ponudu, istina nekavlifikovanog ponuđača, koja je s cijenom bila znatno veća od procijenjene vrijednosti nabavke, što može biti jasan tržišni indikator.

Želimo istaći da i mi ponuđači u novom postupku imamo troškove izrade, ovjere i dostavljanja ponude, a da ipak, kao društveno odgovorni prema javnom novcu, u ovome postupku ne tražimo troškove advokatskog zastupanja.

Zbog svega navedenog, tražimo da Ugovorni organ postupi u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i stavi van snage ožalbenu odluku i donese odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača kojom bi nas kao jedine kvalifikovane i izabrao, obzirom daje i sam konstatovao daje naša ponuda jedina prihvatljiva, u suprotnom našu žalbu proslijedite Uredu za razmatranje žalbi BiH.

Ugovorni organ u svom izjašnjenu navodi:

U skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), dostavljamo vam žalbu žalitelja "COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko (u daljem tekstu: Žalitelj), sa izjašnjenjem Ugovornog organa na nadležnost i dalje postupanje.

Federalno ministarstvo unutrašnjih/unutarnjih poslova, je dana 25.08.2021. godine, zaprimilo blagovremeno izjavljenu žalbu žalitelja "COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko, na Odluku o poništenju postupka javne nabavke *voća i povrća u toku 2022. i 2023. godine* putem otvorenog postupka broj: 01-07-07/2-11-3-41 od 17.08.2021. godine, sa objavom obavještenja o nabavci broj: 405-1-1-53-3-11/21 od 19.07.2021. godine.

U skladu sa članom 100. stav (1) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), postupajući po žalbi žalitelja, Federalno ministarstvo unutrašnjih/unutarnjih poslova je utvrdilo da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica žalitelja "COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko, direktor Kemal Baković.

Žalitelj "COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko izjavljuje žalbu zbog:

-pogrešnog i nepotpunog utvrđenog činjeničnog stanja-pogrešne primjene materijalnog prava -povrede odredbi postupka

Federalno ministarstvo unutrašnjih/unutarnjih poslova, postupajući po žalbi utvrdilo je sljedeće:

U obrazloženju naše Odluke o poništenju postupka predmetne nabavke navedeno je :

"Ponuda ponuđača "COMPASS TRADE" d.o.o. Visoko u iznosu 78.529,70 KM je nakon pregleda dokumentacije prihvatljiva za Ugovorni organ ali iznos ponude je veći od planiranih i osiguranih sredstava za predmetnu nabavku."

Žalitelj navodi da cijena njegove ponude nije znatno veća od osiguranih sredstava Ugovornog organa za predmetnu nabavku, nego je iznos ponude veći od planiranih i osiguranih sredstava.

Naime Ugovorni organ se vodio činjenicom da su obezbjeđena sredstva za predmetnu nabavku manja u odnosu na ponuđenu cijenu ponuđača „COMPASS TRADE" d.o.o, Visoko. Ponuda ponuđača iznosi 67.119,40 KM bez PDV- a i 78.529,17 KM sa obračunatim PDV-om, a planirani iznos sredstava Ugovornog organa za predmetnu nabavaku iznosi 65.000,00 KM bez obračunatog PDV-a. Imajući u vidu da je ponuda žalitelja bila jedina prihvatljiva i da ne postoji mogućnost e- aukcije, putem koje bi ponuđači iskazali spremnost za smanjenje cijena dostavljenih ponuda, Ugovorni organ donio je Odluku o poništenju postupka predmetne javne nabavke shodno odredbama člana 69. Stav (2) tačka b) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14).

Takođe smatramo neosnovanim navod žalitelja o netačnosti navedenog iznosa ponude, a radi se o iznosu sa obračunatim PDV-om. Zapisnik koji je dostavljen žalitelju zajedno sa Odlukom navodi cijene i sa PDV-om i bez PDV-a tako da planirana tj. procijenjena vrijednost sredstava, navedena u tenderskoj dokumentaciji, je manja od ponuđenih cijena (sa i bez PDV-a).

Pošto se radi o budžetskim sredstvima i vodeći se općim principima po članu 3. Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14), a s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstva u vezi sa predmetnom nabavkom i njegovom svrhom, Ugovorni organ je donio Odluku o poništenju predmetne nabavke. Shodno navedenom Ugovorni organ ocjenjuje izjavljenu žalbu neosnovanom sa prijedlogom da se žalba odbije kao neosnovana i potvrdi Odluka Ugovornog organa.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno navode žalitelja odbiti.

Žalba je neosnovana.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ pobijanom odlukom poništio postupak iz razloga što cijena prihvatljive ponude premašuje procijenjenu vrijednost, sve u smislu odredbe člana 69.stav 2) tačka e) Zakona.

Žalitelj spori navedeno odluku navodeći da ugovorni organ u odluci navodi cijenu ponude sa PDV-om te navodi da nije naveo jasne razloge da ponuda znatno premašuje procijenjenu vrijednost.

Uvidom u Zapisnik o evaluaciji ponuda ovaj organ je jasno utvrdio da ugovorni organ navodi cijene bez PDV-a pa i za žalitelja navodi cijenu u iznosu 67.119,50KM. Zatim u daljnjem tekstu zapisnika navodi da je ponuda žalitelja jedina prihvatljiva ali da iznos od 78.529,70KM sa PDV-om premašuje procijenjenu vrijednost, te komisija daje preporuku da se poništi predmetni postupak u smislu odredbe člana 69. stav „ tačka e) Zakona.

Uvidom u pobijanu odluku ovaj organ je utvrdio da ugovorni organ poništava postupak shodno odredbi člana 69.stav 2 tačka e) Zakona iz razloga jer cijena jedine prihvatljive ponude u iznosu od 78.529,70KM sa PDV-om premašuje procijenjenu vrijednost.

Uvidom u tendersku dokuemntaciju ovaj organ je otvrdio da je procijenjena vrijednost za predmetnu nabavku 65.000,00KM

Zakon o javnim nabavkama u članu 69. propisuje:
(Prestanak postupka javne nabavke)
(1) Postupak javne nabavke može se okončati:
a) zaključenjem ugovorao javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma ili
b) poništenjem postupka javne nabavke.

(2) Ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke u slučaju da:
a) nije dostavljena nijedna ponuda u određenom krajnjem roku;
b) nije dostavljen nijedan zahtjev za učešće u ograničenom postupku, u pregovaračkom postupku sa ili bez objave obavještenja ili u takmičarskom dijalogu;
c) nije dostavljen broj ponuda određen u članu 32. stav (4) ovog zakona, ako je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma;
d) nijedna od primljenih ponuda nije prihvatljiva;
e) cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

(3) Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.

Razmatrajući sve navedeno ovaj organ konstatuje da je ugovorni organ pravilno primjenio odrebe zakona. Naime nesporno je da cijena žalitelja bez PDV-a premašuje procijenjenu vrijednost, a kako je ponuda žalitelja jedina bila prihvatljiva ugovorni organ je pravilno primjenio odredbe zakona, neovisno od činjenice što je u Odluci naveo cijenu sa PDV-om, obzirom da cijena u svakom slučaju premašuje procijenjenu vrijednost.

Iz svega navedenog riješeno je kao u dispozitivu odluke.

Obzirom da se žalba odbija, samom time odbija se zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu s članom 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog 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 dip.ing.arh.

Dostaviti:
- COMPASS TRADE d.o.o. Visoko
- Federalno ministarstvo unutrašnjih poslova, Sarajevo
- evidencija
- a/a