BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

10 -11- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-2863-7/21
Бања Лука, 04.11.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача: „Хифа-Петрол“ д.о.о. Сарајево, број ЈН-4772/21 од 11.10.2021. године, изјављеној на Одлуку о додјели оквирног споразума, број 01-2-054-394-8/21 од 05.10.2021. године, уговорног органа РС Предсједник Републике, Служба предсједника Републике у поступку јавне набавке погонског моторног горива који се води путем отвореног поступка јавне набавке, на основу члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ", број 39/14) и чланом 228. став (1) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ“, број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), на сједници Вијећа одржаној дана 04.11.2021. године, д о н и ј е л а ј е

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се одбија као неоснована.

2. Одбија се захтјев за повратак уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка.

О б р а з л о ж е њ е

Дана 14.09.2021. године уговорни орган РС Предсједник Републике, Служба предсједника Републике (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештење о набавци, број 153-1-1-14-3-21/21 у поступку јавне набавке „Набавка погонског моторног горива”, који се води путем отвореног поступка јавне набавке.

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлуку о додјели оквирног споразума, број 01-2-054-394-8/21 од 05.10.2021. године, против које је жалилац „Хифа-Петрол“ д.о.о. Сарајево (у даљем тексту: жалилац) изјавио жалбу, број ЈН-4772/21 од

11.10.2021. године. Уговорни орган је предметну жалбу у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама заједно са Изјашњењем прослиједило Канцеларији за разматрање жалби, Филијала Бањалука, код које је запримљена дана 15.10.2021. године, а уплата накнаде за покретање жалбеног поступка извршена је дана 25.10.2021. године.

Жалилац изјављује жалбу због погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања.

У жалби истиче да је уговорни орган ПРЕДСЈЕДНИК РЕПУБЛИКЕ путем отвореног поступка на порталу јавних набавки дана 14.09.2021. године објавио тендер за набавку погонског моторног горива за потребе ПРЕДСЈЕДНИК РЕПУБЛИКЕ у 2021. години, број обавјештења о набавци 153-1-1-14-3-21/21.
Жалилац је дана 05.10.2021. године примио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 01-2- 054-3194-8/21 од 05.10.2021. године у којој се наводи да се уговор додјељује понуђачу „НЕСТРО ПЕТРОЛ" А.Д. БАЊА ЛУКА.
Наиме, у одлуци се наводи да се понуда понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево одбацује јер није испунила услове из тачке 2. подтачке 2.4. под ц), односно није доставила квалификациони доказ који се захтијева тачком 2. подтачка 2.4. под ц) тендерске документације тј. није доставила оригинал или овјерену копију правног основа - уговора о пословно техничкој сарадњи или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката.
Незадовољан одлуком жалилац улаже жалбу из сљедећих разлога:
- јер сматра неоснованим разлоге због којих је понуда понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево одбачена. Уговорни орган погрешно наводи да је обавеза понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево била да достави доказ о рсполагању бензинским пумпама, обзиром да је у понуди наведено да ће се подуговарати.
Жалилац цитира тачку 2. подтачка 2.4. под ц) тендерске документације и наводи да из цитиране тачке тендерске документације јасно произилази да је обавеза понуђача била да достави, у складу са чланом 48. став (4) (располагање капацитетима других субјеката), оригинал или овјерену копију правног основа-уговора о пословно техничкој сарадњи (или другог правног основа за раполагање капацитетима других субјеката) из кога је јасно и неупитно видљиво да ће тражени капацитети бити на располагању за предметну јавну набавку.
Понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево у својој понуди није навео да ће у овом поступку јавне набавке располагати капацитетима другог субјекта, већ је јасно навео да ће у овом поступку јавне набавке подуговарати, и да ће се предметно гориво точити на пумпама подуговарача у зависности од потреба Уговорног органа, стога понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево није био дужан да достави доказе за подуговараче.
Жалилац цитира тачку 8. тендерске документације и наводи да из цитиране тачке тендерске документације јасно произилази да понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево није био дужан да наведе подуговараче. У складу са чланом 73. став (3), елементи уговора и идентитет подуговарача обавезно се саопћавају уговорном органу благовремено, прије склапања подуговора, на основу наведеног понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево није био дужан да достави доказе за подуговараче.

Жалилац сматра да уговорни орган не може тражити више него што је прописао тендерском документацијом.

Уколико уговорни орган сматра да је жалба основана жалилац тражи од уговорног органа да поступи у складу са чланом 100. став 3. ЗЈН БиХ и донесе нову одлуку или рјешење. Међутим, уколико Уговорни орган сматра да је жалба неоснована, жалилац тражи да уговорни орган поступи у складу са чланом 100. став 5. ЗЈН БиХ и исту прослиједи УРЖ.

Подносилац жалбе, темељи ову жалбу на погрешно и непотпуно утврђеном чињеничном стању, због чега на крају предлаже да Уред за разматрање жалби, усвоји жалбу и поступи у складу са овлаштењима прописаним ЗЈН БиХ.

Уколико УРЖ утврди да је жалба жалиоца основана, подносилац жалбе посебно захтјева повратак накнаде за покретање жалбеног поступка.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број 01-2-054-3194-15/21 од 15.10.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована из сљедећих разлога:
У складу са Законом о јавним набавкама Босне и Херцеговине, а на основу Обавјештења о набавци број:153-1-1-14-3-21/21, објављеног на Порталу јавних набавки 14.9.2021. године, објављен је отворени поступак за избор најповољнијег понуђача за набавку роба - погонско моторно гориво.
Дана 11.10.2021. године на протоколу Службе предједника Републике запримљена је жалба „Хифа - Петрол" д.о.о. Сарајево изјављена на Одлуку о додјели оквирног споразума број: 01-2- 054-3194-8/21 од 5.10.2021. године за набавку роба - погонско моторно гориво због, како жалилац наводи, погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања.
У складу са одредбама члана 100. став 5. Закона о јавним набавкама БиХ, Уговорни орган је утврдио процесне претпоставке за поступање по жалби, те је утврдио да је иста допуштена, благовремена и изјављена од стране овлашћеног лица.

Жалбени навод се односи на Одлуку о додјели оквирног споразума број: 01-2-054-3194-8/21 од 5.10.2021. године, у којој је Уговорни орган одбацио понуду „Хифа - Петрол" д.о.о. Сарајево, јер није доставио квалификациони доказ који се захтијева тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације тј. није доставио оригинал или овјерену копију правног основа - уговора о пословно техничкој сарадњи или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката.
Жалилац сматра да је неоснован разлог због којих је понуда одбачена и да је Уговорни орган погрешно навео да је обавеза понуђача била да достави доказ о располагању бензиским пумпама, обзиром да су у понуди навели да ће подуговарати.
Цитирају тачку 2. подтачка 2.4 под ц) којом је прописано: *У циљу доказивања добре покривености простора БиХ са бензинским пумпама понуђачи требају да доставе доказе (о власништву или о закупу) да посједују бензинске станице у наведеним градовима и општинама. Уговорни орган ће провјеру посједовања бензинских пумпи Понуђача провјерити увидом у Актуелни судски регистар из ког је видљиво да ли понуђач има бензинске пумпе на траженим локацијама-регистроване као пословне јединице.*
Уколико понуђач назначи да бензинске пумпе на траженим локацијама користи у складу са чланом 48. став 4. ЗЈН БиХ (располагање капацитетима других субјеката), потребно је да достави оригинал или овјерену копију правног основа - уговора о пословно техничкој сарадњи (или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката) из кога је јасно и неупитно видљиво да ће тражени капацитети бити на располагању за

предметну јавну набавку, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора.

Такође, наводе да у понуди нису навели да ће у овом поступку набавке располагати капацитетима другог субјекта, већ су јасно навели да ће у овом поступку јавне набавке подуговарати и да ће предметно гориво точити на пумпама подуговарача у зависности од потреба Уговорног органа и сматрају да нису били дужни доставити доказе за подуговараче.

Цитирају и тачку 8. тендерске документације којом је прописано да „*У случају да понуђач у својој понуди назначи да ће дио уговора дати подуговарачу, мора се изјаснити који дио (описно или процентуално) ће дати подуговарачу. У понуди не мора идентификовати подуговарача, али мора се изјаснити да ли ће бити директно плаћање подуговарачу*" и наводе да понуђач није био дужан да наведе подуговараче. Наводе и члан 73. став 3) ЗЈН БиХ у којем је одређено да елементи уговора и идентитет подуговарача обавезно се са саопштавају уговорном органу, благовремено, прије склапања подуговора, те на основу наведеног понуђач није био дужан да достави даоказе за подуговараче и да уговорни орган не може тражити више него што је прописао тендерском документацијом.

Уговорни орган сматра да је жалбени навод неоснован.

Тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације, прописано је *да у сврху доказивања техничке и професионалне способности (члан 48. Закона) захтијева се овјерена листа броја бензиских пумпи са локацијама (адресама): Бања Лука, Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Источно Сарајево, Фоча и Требиње. У циљу доказивања добре покривености простора БиХ са бензинским пумпама понуђачи требају да доставе доказе (о власништву или о закупу) да посједују бензинске станице у наведеним градовима и општинама. Уговорни орган ће провјеру посједовања бензинских пумпи Понуђача провјерити увидом у Актуелни судски регистар из ког је видљиво да ли понуђач има бензинске пумпе на траженим локацијама-регистроване као пословне јединице.*

Понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево је доставио Актуелни извод из судског регистра из члана 46. ЗЈН БиХ којим доказује власништво над бензйским пумпама у БиХ и Изјаву да у свом власништву посједује бензиске пумпе у Бања Луци и Источном Сарајеву, а за остале тражене локације Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Фоча и Требиње. Понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево у понуди није доставио квалификациони доказ који се захтијева тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације тј. није доставио овјерену листу броја бензиских пумпи са локацијама (адресама).

Једнострана изјава понуђача о подуговарању не може бити доказ те понуђач није доказао испуњавање квалификационих услова који су тражени тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације. Из наведене Изјаве о подуговарању није јасно и неупитно видљиво да ће на траженим локацијама уговорном органу бити на располагању бензинске станице, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора.

Предметни услов је постављен као квалификациони којим се доказује техничка и професионална способност понуђача односно групе понуђача. Овом приликом се истиче да подуговарање није забрањено нити у једном дијелу тендерске документације. Такође, у складу са одредбама члана 73. ЗЈН БиХ је одређено да се идентитет подуговарача обавезно

саопштава уговорном органу благовремено, прије склапања подуговора, али подуговарање представља посебан институт који се не може користити у сврху доказивања испуњености квалификационих услова.

Да би подуговарање уопште било могуће, понуђач је морао испунити квалификациони услов тј. доставити оригинал или овјерену копију правног основа - уговора о пословно техничкој сарадњи (или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката) из кога је јасно и неупитно видљиво да ће тражени капацитети бити на располагању за предметну јавну набавку, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора, што није учинио.

Да би понуђач био изабран у поступку јавне набавке исти мора доказати да је у потпуности квалификован, јер као што је општепознато само оним понуђачима који испуњавају квалификационе услове постављене у тендерској документацији дозвољено је да наставе са поступком јавне набавке.

Дана 15.9.2021. године понуђач је на Порталу јавних набавку тражио појашњење да ли тачка 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске докуменатције подразумјева да се уговор о пословној сарадњи мора односити на поступак који проводи уговорни орган ПРЕДСЈЕДНИК РЕПУБЛИКЕ, тј. да је у истом наведено да се б/п дају на располагање за потребе конкретног поступка набавке?

Уговорни орган је 17.9.2021. године одговорио да се Уговор о пословно техничкој сарадњи (или други правни основ за располагање капацитетима других субјеката) не мора односити на поступак који проводи Уговорни орган тј. у истом није потребно наводити да се односи на поступак који проводи овај Уговорни орган и да се бензиске пумпе дају на располагање за потребе конкретног поступка набавке. У складу са чланом 48. став (4) Закона о јавним набавкама БиХ понуђач треба доказати да ће за вријеме трајања уговора о пословно техничкој сарадњи имати на располагању капацитете другог пословног субјекта за тражена мјеста/локације бензиских пумпи.

Понуђач Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево је био апсолутно упознат са тендерском документацијом и појашњењем исте кроз питање и одговор те је требао доставити доказе о располагању бензинских пумпи на траженим локацијама. Није јасно зашто оспорава одлуку Уговорног органа када је све јасно и прецизно дефинисано у тендерској документацији и одговору.

Понуђач је Изјавом потврдио да у складу са садржајем и захтјевима тендерске документације, број: 01-2-054-3194-1/21, прихвата њене одредбе у цијелости, без икаквих резерви или ограничења.

Тендерском документацијом понуђачу је дата могућност да понуду може доставити група понуђача.

Чланом 57. став 1) ЗЈН БиХ прописано је да се понуђачи морају придржавати услова и захтјева из тендерске документације што понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево није учинио.

Тендерском документацијом уговорни орган је омогућио сваком привредном субјекту да учествује у предметном поступку, тј није ограничио могућност учествовања привредним субјектима у предметном поступку.

Поступак предметне набавке спроведен је уз поштовање принципа једнаког третмана (недискриминације), транспарентности, економичности и законитости.

Имајући у виду све наведено, сматрамо да је предметна жалба неоснована.

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 неоснована.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а све у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, овај орган је утврдио да је жалба неоснована.

Жалилац жалбом оспорава своју елиминацију наводећи да је дана 05.10.2021. године примио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 01-2- 054-3194-8/21 од 05.10.2021. године у којој се наводи да се уговор додјељује понуђачу „НЕСТРО ПЕТРОЛ" А.Д. БАЊА ЛУКА. У наведеној Одлуци, Уговорни орган је навео да понуда „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево одбацује јер није испунила услове из тачке 2. подтачке 2.4. под ц), односно није доставила квалификациони доказ који се захтијева тачком 2. подтачка 2.4. под ц) тендерске документације. Жалилац сматра неоснованим разлоге због којих је његова понуда одбачена, те да Уговорни орган погрешно наводи да је обавеза жалиоца била да достави доказ о располагању бензинским пумпама, обзиром да је жалилац у понуди навео да ће подуговарати.

Уговорнни орган у изјашњењу наводи да је понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево доставио Актуелни извод из судског регистра из члана 46. ЗЈН БиХ којим доказује власништво над бензиским пумпама у БиХ и Изјаву да у свом власништву посједује бензиске пумпе у Бања Луци и Источном Сарајеву, а за остале тражене локације Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Фоча и Требиње. Понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево у понуди није доставио квалификациони доказ који се

захтијева тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације тј. није доставио овјерену листу броја бензиских пумпи са локацијама (адресама).
Једнострана изјава понуђача о подуговарању не може бити доказ те понуђач није доказао испуњавање квалификационих услова који су тражени тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације. Из наведене Изјаве о подуговарању није јасно и неупитно видљиво да ће на траженим локацијама уговорном органу бити на располагању бензинске станице, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора.
Предметни услов је постављен као квалификациони којим се доказује техничка и професионална способност понуђача односно групе понуђача. Овом приликом се истиче да подуговарање није забрањено нити у једном дијелу тендерске документације. Такође, у складу са одредбама члана 73. ЗЈН БиХ је одређено да се идентитет подуговарача обавезно саопштава уговорном органу благовремено, прије склапања подуговора, али подуговарање представља посебан институт који се не може користити у сврху доказивања испуњености квалификационих услова.
Да би подуговарање уопште било могуће, понуђач је морао испунити квалификациони услов тј. доставити оригинал или овјерену копију правног основа - уговора о пословно техничкој сарадњи (или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката) из кога је јасно и неупитно видљиво да ће тражени капацитети бити на располагању за предметну јавну набавку, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора; што није учинио.
Да би понуђач био изабран у поступку јавне набавке исти мора доказати да је у потпуности квалификован, јер као што је општепознато само оним понуђачима који испуњавају квалификационе услове постављене у тендерској документацији дозвољено је да наставе са поступком јавне набавке.
Дана 15.9.2021. године понуђач је на Порталу јавних набавку тражио појашњење да ли тачка 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документацје подразумјева да се уговор о пословној сарадњи. мора односити на поступак који проводи уговорни орган ПРЕДСЈЕДНИК РЕПУБЛИКЕ; тј. да је у истом наведено да се б/п дају на располагање за потребе конкретног поступка набавке?
Уговорни орган је 17.9.2021. године одговорио да се Уговор о пословно техничкој сарадњи (или други правни основ за располагање капацитетима других субјеката) не мора односити на поступак који проводи Уговорни орган тј. у истом није потребно наводити да се односи на поступак који проводи овај Уговорни орган и да се бензиске пумпе дају на располагање за потребе конкретног поступка набавке. У складу са чланом 48. став (4) Закона о јавним набавкама БиХ понуђач треба доказати да ће за вријеме трајања уговора о пословно техничкој сарадњи имати на располагању капацитете другог пословног субјекта за тражена мјеста/локације бензиских пумпи.

Понуђач Хифа Петрол“ д.о.о. Сарајево је био апсолутно упознат са тендерском документацијом и појашњењем исте кроз питање и одговор те је требао доставити доказе о

располагању бензинских пумпи на траженим локацијама. Није јасно зашто оспорава одлуку Уговорног органа када је све јасно и прецизно дефинисано у тендерској документацији и одговору.

Понуђач је Изјавом потврдио да у складу са садржајем и захтјевима тендерске документације, број: 01-2-054-3194-1/21, прихвата њене одредбе у цијелости, без икаквих резерви или ограничења.

Тендерском документацијом понуђачу је дата могућност да понуду може доставити група понуђача.

Чланом 57. став 1) ЗЈН БиХ прописано је да се понуђачи морају придржавати услова и захтјева из тендерске документације што понуђач „Хифа Петрол" д.о.о. Сарајево није учинио.

Тендерском документацијом уговорни орган је омогућио сваком привредном субјекту да учествује у предметном поступку, тј није ограничио могућност учествовања привредним субјектима у предметном поступку.

Поступак предметне набавке спроведен је уз поштовање принципа једнаког третмана (недискриминације), транспарентности, економичности и законитости.

Овај орган је увидом у предметну тендерску документацију утврдио да је тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације, прописано *да се у сврху доказивања техничке и професионалне способности (члан 48. и 49. Закона) захтијева* ***овјерена листа броја бензиских пумпи са локацијама (адресама): Бања Лука, Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Источно Сарајево, Фоча и Требиње. У циљу доказивања добре покривености простора БиХ са бензинским пумпама понуђачи требају да доставе доказе (о власништву или о закупу) да посједују бензинске станице у наведеним градовима и општинама.*** *Уговорни орган ће провјерy посједовања бензинских пумпи Понуђача провјерити увидом у Актуелни судски регистар из ког је видљиво да ли понуђач има бензинске пумпе на траженим локацијама-регистроване као пословне јединице.*

Уколико понуђач назначи да бензинске пумпе на траженим локацијама користи у складу са чланом 48. став 4 Закона (располагање капацитетима других субјеката), потребно је доставити оригинал или овјерену копију правног основа – уговора о пословно – техничкој сарадњи (или другог правног основа за располагање капацитетима других субјеката) из којег је јасно и неупитно видљиво да ће тражени капацитети бити на располагању за предметну јавну набавку, а сходно захтјеваним локацијама у цијелом периоду трајања уговора.

Уколико понуђач не докаже да има (по било ком основу) бензинске пумпе у наведеним општинама и градовима, таква понуда сматраће се технички неприхватљивом понудом."

Увидом у копију понуде жалиоца, број ЈН-4389/21 од 22.09.2021.године, страница 61. Утврђено је да је жалиалац доставио овјерену Изјава којом изјављује *"да у свом власништву посједује бензинске пумпе на сљедећим адресама:*

- *Бањалука: Хифа-Петрол д.о.о. Сарајево б/п Бањалука, на адреси Књаза Милоша бб, Бањалука, контакт : 051/492-478 (доказ о регистрацији Актуелни извод из судског регистра, број 065-0-Рег3-21-006721 од 19.07.2021.године, издат од стране Општинског суда у Сарајеву, на страни 11/20)*
- *Источно Сарајево: Хифа-Петрол д.о.о. Сарајево, б/п Источно Сарајево, на адреси Војводе Радомираа Путника 121 Источно Сарајево, контакт: 057/230-430 (доказ о реегистрацији Актуелни извод из судског регистра, број 065-0-Рег3-21-006721 од 19.07.2021.године, издат од стране Општинског суда у Сарајеву, на страни 11/20)*

Бензинске пумпе подуговарача:

- *Градишка: Подуговарање*
- *Козарска Дубица: Подуговарање*
- *Добој: Подуговарање*
- *Брод: Подуговарање*
- *Бијељина: Подуговарање*
- *Зворник: Подуговарање*
- *Требиње: Подуговарање*
- *Фоча: Подуговарање*
- *И пумпне станице Хифа-Петрол д.о.о. Сарајево на подручју Босне и Херцеговине (у прилогу списак бензинских станица)."*

Даљим у увидом утврђено је да је на страници 77. Понуде жалиоца достављена овјерена Изјава о подуговарању број: ЈН-4389/21 од 22.09.2021. године, којом Хифа-Петрол д.о.о. Сарајево изјављује *"У складу са захтјевима тендерске документације тачка 8. изјављујемо да ћемо у овом поступку јавне набавке подуговарати. Предметно гориво ће се точити на пумпама подуговарача у зависности од потреба Уговорног органа и то за сљедеће градове: Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Фоча и Требиње..*

Плаћање ће се вршити жирално на један од наших рачуна наведених на нашем меморандуму, а не директно на рачун подуговарача."

Овај орган указује да је чланом 48. став (4) Закона о јавним набавкама прописано *да кандидат/понуђач може, гдје је то одговарајуће и за одређени уговор, у понуди назначити да располаже капацитетима других субјеката, без обзира на правну природу односа који има с њима. У том случају* ***мора доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе.*** *Под истим условима, група понуђача може се ослонити на капацитете учесника групе или других привредних субјеката.*

Даље; чланом 49. став (1) тачка б) Закона о јавним набавкама је прописано да у поступку јавне набавке робе, уговорни орган може захтијевати један или више доказа о техничкој и професионалној способности кандидата/понуђача, и то опис техничке опремљености и оспособљености кандидата/понуђача, а да је чланом 44. став (6) прописано да само оним кандидатима/понуђачима чије квалификације задовољавају услове утврђене у тендерској документацији дозвољено је да наставе поступак јавне набавке.

Имајући у виду цитиране законске одредбе, а у вези са утврђеним чињеничним стањем, у односу на жалбене наводе, овај орган цијени да је уговорни орган правилно утврдио чињенично стање, обзиром да жалилац посједује бензинске пумпе у Бањалуци и Источном Сарајеву, а да у осталим градовима Градишка, Козарска Дубица, Добој, Брод, Бијељина, Зворник, Фоча и Требиње не посједује бензинске пумпе, сасвим је извјесно да ће располагати капацитетима других субјеката без обзира на правну природу односа који има с њима, те сходно томе морао је доказати уговорном органу да ће на располагању имати потребне ресурсе, а све у складу са тачком 2. подтачка 2.4 под ц) тендерске документације, а у вези са чланом 48. и 49. Закона о јавним набавкама. Није спорно да жалилац врши подуговарање, које је дато као могућност понуђачима, у складу са тачком 8. тендерске документације, а у вези са чланом 73. Закона о јавним набавкама, али је спорно што жалилац није доказао, а био је дужан да докаже да је технички и професионално способан да изврши предметни уговор на начин како је уговорни орган прописао.

Ово виђење указује да је поступак јавне набавке строго формалан поступак, те свако, па и најмање непоштивање законом прописане форме достављене понуде чини исту неприхватљивом. Зато је законодавац у одјељку А Поглавље II Провођење поступка јавне набавке (Квалификација кандидата и понуђача) прописао поступак провјере квалификације понуђача; ограничење за учешће у поступку јавне набавке, техничке и професионалне способности понуђача, те остале критерије оцјене понуде, те чланом 68. Закона о јавним набавкама прописао разлоге за одбацивање понуде. То значи да поступак оцјене неког понуђача пролази кроз различите фазе. Прво је фаза провјере квалификације понуђача, слиједи фаза оцјене економске и финансијске способности, те техничке и професионалне способности. Било који недостатак уочен у некој фази јесте разлог за дисквалификацију понуђача из даљег поступка додјеле уговора предметне јавне набавке. Како је у смислу Закона о јавним набавкама понуда прихватљива када је поднесе квалификовани понуђач и када испуњава све обавезне спецификације и захтјеве које је навео уговорни орган у тендерској документацији, то изостанак једног захтјева наведеног у тендерској документацији, исту чини неквалификованом.
Према оцјени овог органа уговорни орган је у складу са основним принципима Закона о јавним набавкама правилно провео поступак јавне набавке и правилно испитао квалификованост жалиоца у складу са условима из тендерске докумнтације и равноправним третманом према свим понуђачима.

У складу са наведеним и обзиром да су у оспореној одлуци садржани ваљани разлози о чињеницама, које разлоге у цјелости уважава и овај орган, те обзиром да се оспорена одлука темељи на правилно утврђеном чињеничном стању, правилној примјени поступка који је претходио доношењу побијане одлуке и правилној примјени Закона, то је жалба жалиоца неоснована у смислу одредбе члана 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама и чланом 228. став (1) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), те је одлучено као у диспозитиву рјешења.

Чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама прописано је да накнада за покретање жалбеног поступка неповратна у случају неосноване жалбе, те је захтјев за поврат накнаде одбијен као неоснован.

Поука о правном лијеку: Ово Рјешење је коначно и извршно. Против овог Рјешења може се тужбом покренути управни спор пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема Рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА

Радомир Пашић

Доставити:
1. Жалиоцу,
2. Уговорном органу,
3. Изабраном понуђачу,
4. Евиденција,
5. а/а

