BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2394-8/21
Sarajevo, 04.11.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi broj: 15564/21 od 16.08.2021.godine, žalitelja: „ NESTRO PETROL“ a.d. Banja Luka, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 08-I-11/21 od 09.08.2021.godine, Ugovornog tijela: Bosansko hercegovačka željeznička javna korporacija Doboj, u postupku javne nabavke roba: Gorivo za službena putnička vozila BHŽJK, na temelju članka 111. stavak (1) točka b) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), i članka 222. stavak (2) Zakona o upravnom postupku BiH, na sjednici vijeća održanoj dana 04.11.2021. godine, donio je:

Z A K LJ U Č A K

1. Odbacuje se žalba žalitelja „NESTRO PETROL“ a.d. Banja Luka, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 08-I-11/21 od 09.08.2021.godine, Ugovornog tijela: Bosansko hercegovačka željeznička javna korporacija Doboj, kao **nedopuštena.**

2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

O b r a z l o ž e nje

Ugovorno tijelo, Bosansko hercegovačka željeznička javna korporacija Doboj, (u daljem tekstu: Ugovorno tijelo), pokrenulo je otvoreni postupak javne nabavke roba: Gorivo za službena putnička vozila BHŽJK.

Nakon provedenog postupka, Ugovorno tijelo donosi Odluku o o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 08-I-11/21 od 09.08.2021.godine, na koju žalitelj „ NESTRO PETROL“ a.d. Banja Luka ulaže žalbu.

Navedena žalba je u skladu sa člankom 100. stavak 5. Zakona o javnim nabavkama proslijeđena ovom tijelu na nadležno postupanje.

Žalitelj u žalbi navodi sljedeće:

Žalba Nestro Petrol a.d. Banja Luka br. 15564/21 od 16.08.2021. godine izjavljena je iz sljedećih razloga:

Tačkom 3.2. e) Tenderske dokumentacije je propisano da je ponuđač dužan dostaviti Certifikat o ispunjavanju standarda BAS/TC11 - Nafta i naftni derivati, benzini BAS EN dizel goriva BAS EN 590:2008, ocjena kvaliteta dizel goriva - sistem za praćenje kvaliteta goriva.

HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi propustila da dostavi predmetni Certifikat za gorivo koje će se sipati na BP Doboj, a koje će isporučivati "Brčko gas" d.o.o.. Imajući u vidu da će se gorivo na teritoriji grada Doboja Ugovornom organu isporučivati sa benzinske stanice koja je u posjedu Brčko Gas d.o.o., odnosno iz rezervoara ove kompanije, te je bilo potrebno da se dostavi traženi certifikat i za poslovnog partnera, odnosno kompaniju Brčko Gas d.o.o. Naime, članom 48. stav 4 Zakona o javnim nabavkama je propisano da kandidat/ponuđač može gdje je to odgovarajuće i za određeni ugovor, u ponudi naznačiti da raspolaže kapacitetima drugih subjekata, bez obzira na pravnu prirodu odnosa koji ima s njima. U tom slučaju mora dokazati ugovornom organu da će na raspolaganju imati potrebne resurse.

HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo nije dokazao da će imati na raspolaganju potrebne resurse odgovarajuće kvalitete u konkretnoj nabavci goriva, a niti je iste dokumentovao odgovarajućim materijalnim dokazima.

Na ovaj način Ugovorni organ nema dokaze u pogledu kvaliteta goriva kada je u pitanju benzinska stanica poslovnog partnera sa kojim HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo ima sklopljen Ugovor o poslovno-tehničkoj saradnji, a na čije kapacitete se u predmetnom postupku nabavke oslanja HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo imajući u vidu da će se 50 % realizacije ugovora vršiti vjerovatno preko benzinske pumpe u Doboju, jer su tražene benzinske pumpe dobavljača u gradovima Doboj i Banja Luka.

Nestro Petrol a.d.Banja Luka skreće pažnju da je Komisija za razmatranje žalbi zauzela suprotan stav po identičnom pitanju u svom rješenju broj: JN2-02-07-1-1846¬7/21 od

22.07.2021. godine, kojim je odbijena žalba „HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, a gdje je HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, kao i u predmetnoj nabavci propustio da dostavi odgovarajuće Certifikate o kvalitetu goriva za poslovne partnere na čije kapacitete se oslanja.

U Izjašnjenju na žalbu Ugovorno tijelo navodi:

Kao Ugovorni organ napominjemo da se, u predmetnoj nabavci, između ostalog, zbog identičnih razloga koji se navode u Žalbi ponuđača Nestro Petrola ad. Banja Luka broj: 15564/21 od 16.08.2021.godine, Ugovorni organ (BHŽJK) izjasnio na Žalbu Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo br. JN-2405/21 od 25.05.2021. godine aktom br. 08-1-7/21 od 28.05.2021. godine na način "Žalba nije osnovana" a Ured za žalbe svojim Rješenjem br. JN2-01-07-1-1494-8/21 usvojio Žalbu ponuđača Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo br. JN-2405/21 od 25.05.2021. godine, poništio Odluku Ugovornog organa o izboru najpovoljnijeg ponuđača br. 08-1-5/21 od 20.05.2021. godine i predmet vratio Ugovornom organu na ponovni postupak.

Prije nego što se upustio u meritorno rješavanje predmetne žalbe, ovaj organ je pristupio utvrđivanju da li postoje procesne pretpostavke za rješavanje žalbe u skladu sa člankom 109. a u vezi sa člankom 101. Zakona o javnim nabavkama i članku 227. Zakona o upravnom postupku, ovo tijelo je utvrdilo da je žalba blagovremena i izjavljena od ovlaštene osobe, ali da je:

Žalba nedopuštena

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovo tijelo je izvelo odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno odbaciti žalbu žalitelja kao nedopuštenu, sve kako je odlučeno u izreci zaključka.

Iz predmeta spisa proizilazi da je Ugovorno tijelo u predmetnom postupku javne nabave dana 20.05.2021.godine donijelo Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 08-1-5/21, kojom je za najpovoljnijeg ponuđača za LOT 1 izabralo ponudu ponuđača „Nestro Petrol" a.d. Banja Luka.

Na navedenu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo je dana 25.05.2021. godine uložio žalbu, koju je Ured za razmatranje žalbi usvojio Rješenjem broj JN2-01-07-1-1494-8/21 od 24.06.2021. godine, poništio odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za predmetni Lot i predmet vratio Ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Ugovorno tijelo je u ponovljenom postupku postupilo po Rješenju Ureda za razmatranje žalbi, te donijelo Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za javnu nabavku roba - gorivo za službena putnička vozila BHŽJK za 2021 .godinu -LOT 1 broj: 08-1-11/21 od 09.08.2021. godine, kojom je ugovor dodijelio ponuđaču HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo.

U Rješenju Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-01-07-1-1494-8/21 od 24.06.2021. godine, po kojem je ugovorno tijelo postupilo se navodi:

" Obzirom da iz tačke 3.2.e) tenderske dokumentacije proizilazi daje ponuđač dužan dostaviti certifikat o ispunjavanju standarda BAS/TS 11, što je ponuđač/žalitelj Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo i dostavio u svojoj ponudi, ovaj organ smatra da je žalbeni navod osnovan. Naime, Tendreskom dokumentacijom nije propisano da se mora dostaviti certifikat o ispunjavanju standarda BAS/TS 11 za tačno određene b/p ili sa svih b/p koje je u ponudi dao ponuđač, te ugovorni organ nije ispravno postupio kada je odbio ponudu žalitelja iz razloga što ne ispunjava uslove tražene tačkom 3.2.e tenderske dokumentacije. Prema tome, prilikom pripreme svoje ponude žalitelj se pridržavao uslova propisanih tenderskom dokumentacijom što je u potpunosti u skladu sa članom 57. stav 1. Zakona o javnim nabavkama. Ugovorni organ niti u jednom dijelu tenderske dokumentacije nije propisao obavezu niti je zahtjevao dostavljanje određenih certifikata od poslovnih partnera, odnosno izričito je zahtjevao ovvezu dostavljanja od strane ponuđača".

Prema tome, s obzirom da je u predmetnoj nabavci zbog identičnih razloga koji se navode u žalbi ponuđača Nestro Petrola ad. Banja Luka broj: 15564/21 od 16.08.2021.godine, već doneseno konačno i izvršno rješenje, te da je po žalbenom navodu već odlučeno, ovo tijelo je utvrdilo da je žalbeni navod nedopušten.

Ovo tijelo nalazi da žalitelj u istom, jedinstvenom postupku javne nabave ne može ponovno pobijati kvalificiranost ponuđača, istim razlozima o kojima je ovo tijelo već ranije konačnim rješenjem odlučilo i po kojem je ugovorno tijelo postupilo. Odredbom članka 104. stavak 2) Zakona o javnim nabavkama propisano je da Ured za razmatranje žalbi nije dužan kontrolirati činjenično i pravno stanje koje je bilo predmetom prethodne žalbe u istom postupku javne nabavke.

S obzirom ma navedeno, a prema shvaćanju ovog tijela, nedopustivo bi bilo omogućiti ponuđaču da u novoj žalbi, u istom postupku nabave, ističe činjenice i dokaze u vezi kvalificiranosti istog ponuđača,.Svako drugo postupanje bi štetilo načelima efikasnosti i ekonomičnosti postupka, a prije svega bi bilo suprotno načelu „ ne bis in idem", iz razloga što je kvalifikacija istog ponuđača već osporavana prethodnom žalbom u istom, jedinstvenom postupku javne nabavke.

Na temelju naprijed navedenog, odlučeno je kao u izreci ovog zaključka, u skladu sa člankom 111. stav (1) točka b) Zakona o javnim nabavama i člankom 222. stavak (2) Zakona o upravnom postupku BiH.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršiće se na osnovu posbenog rješenja ovog organa, u skladu sa čl. 108. st. (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavkama BiH .

Uputstvo o pravnom lijeku:

Ovaj Zaključak je konačan upravni akt. Protiv ovog Zaključka 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 I

Larisa Demirović

Dostaviti:

- Bosansko hercegovačka željeznička javna korporacija Doboj
- Nestro Petrol a.d. Banja Luka,
- Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo
- Evidencija
- A/a