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

02 -12- 2021

Број: ЈН2-02-07-1-2869-9/21
Бања Лука, 24.11.2021.године

Канцеларија за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача: „Нестро петрол" а.д. Бањалука, број 19173/21 од 08.10.2021. године, изјављеној на Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 – Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5-1-1/21 од 27.09.2021. године и Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теретне јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, број 5956-5-4-1/21 од 27.09.2021. године, уговорног органа МХ "Електропривреда Републике Српске" Матично предузеће а.д. Требиње, Зависно предузеће "Електро Добој" а.д. Добој у поступку јавне набавке „Набавка горива за теренске јединице", који се води путем отвореног поступка јавне набавке, на основу члана 111. став (1) тачка д) и став (10) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници Вијећа одржаној дана 24.11.2021.године, д о н и ј е л а ј е

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.

2. Поништавају се акти Уговорног органа:

- Одлука о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 – Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5-1-1/21 од 27.09.2021. године и

- Одлука о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теретне јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, број 5956-5-4-1/21 од 27.09.2021. године и предмет враћа уговорном органу на поновни поступак.

3. Повратак средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 1.666,66 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

Образложење

Дана 18.05.2020. године уговорни орган МХ "Електропривреда Републике Српске" Матучно предузеће а.д. Требиње, Зависно предузеће "Електро Добој" а.д. Добој (у даљем тексту: уговорни орган) објавио је обавјештење о набавци број 1404-1-1-77-3-56/21 у отвореном поступку јавне набавке робе „Набавка горива за теренске јединице".

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке, број 1404-1-177-3-56/21 за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 – Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5-1/21 од 01.07.2021. године и Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке број 1404-1-1-77-3-56/21 за набавку горива за теретне јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, број 5956-5-4/21 од 01.07.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран понуђач „Хифа петрол" д.о.о. Сарајево, а против којих је понуђач „Нестро петрол" а.д. Бањалука изјавио жалбу. Рјешавајући предметну жалбу, овај орган је донио Рјешење, број ЈН2-02-07-1-1976-7/21 од 26.08.2021.године, којим је жалба усвојена, поништене Одлука о резултатима окончаног поступка јавне набавке, број 1404-1-177-3-56/21 за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 – Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5-1/21 од 01.07.2021. године и Одлука о резултатима окончаног поступка јавне набавке број 1404-1-1-77-3-56/21 за набавку горива за теретне јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, број 5956-5-4/21 од 01.07.2021. године и предмет враћен уговорном органу на поновни поступак. У поновном поступку, уговорни орган је донио Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 – Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5-1-1/21 од 27.09.2021. године и Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача за набавку горива за теретне јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, број 5956-5-4-1/21 од 27.09.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран понуђач „Хифа петрол" д.о.о. Сарајево. На наведене одлуке, понуђач „Нестро петрол" а.д. Бањалука (у даљем тексту: жалилац) је изјавио жалбу коју је уговорни орган заједно с Изјашњењем на жалбу, а у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједило Канцеларији за разматрање жалби, Филијала Бањалука, која је код овог органа запримљена дана 18.10.2021. године. Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 28.10.2021. године.

Жалилац изјављује жалбу због:

- погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања
- погрешне примјене материјалног права.

Жалилац своју жалбу заснива на следећим жалбеним наводима:

Побијаним Одлукама Уговорни орган је прихватио препоруке Комисије Уговорног органа,

Мјешовитог холдинга „Електропривреда Републике Српске" Матично предузеће а.д. Требиње, Зависно предузеће „ЕЛЕКТРО ДОБОЈ" а.д. Добој (Даље у тексту: Уговорни орган), те у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда - поновне евалуације број 5956-4-1-1/21 донио Одлуку о поновном избору „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево као најоповољнијег понуђача број: 5956-5-1-1/21 у поступку набавке горива за ЛОТ 1 - гориво за моторна возила у ТЈ Теслић за понуђену цијену од 26.256,41 КМ без ПДВ-а, те у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда - поновне евалуације број 5956-4-4-/21 донио Одлуку о поновном избору „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево као најповољнијег понуђача број: 5956-5-4-1/21 у поступку набавке горива за ЛОТ- 4 - Гориво за моторна возила ТЈ Дервента у износу од 25.170,94 КМ без ПДВ.

Уговорни орган је путем Обавјештења о набавци бр. 1404-1-1-77-3-56/21, објављеном на порталу јавних набавки и у Службеном гласнику БиХ бр. 30/21 од 21.05.2021. године провео отворени поступак јавне набавке за набавку горива теренске јединице за: ЛОТ 1: Гориво за
моторна возила у ТЈ Теслић, ЛОТ 2 - Гориво за моторна возила у ТЈ Модрича, ЛОТ 3 - Гориво за моторна возила у ТЈ Шамац, ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента и ЛОТ 5 - Гориво за моторна возила у ТЈ Брод.

За **ЛОТ 1** Уговорни орган је запримио три понуде:

1. „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о: Сарајево, вриједност понуде 26.256,41 КМ без ПДВ-а;
2. „Нестро Петрол" а.д. Бања Лука, вриједност понуде 35.230,77 КМ без ПДВ-а; и
3. „ХИФА - ОИЛ" д.о.о. Тешањ, вриједност понуде 37.205,12 КМ без ПДВ-а.

Разлика између прворангираног и другорангираног понуђача је 25,47%.

Након проведене е-аукције, у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда број: 5956-4- 1/21 од 28.06.2021. године, комисија је извршила евалуацију и на основу наведеног донијела Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке бр. 1404-1-1-77-3-56/21 за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 - Гориво за моторна возила ТЈ Теслић и избору најповољнијег понуђача број 5956-5-1/21 од 01.07.2021. године у складу са којом Уговорни орган додјељује уговор понуђачу „ХИФА-Петрол" д.о.о. Сарајево.

За **ЛОТ 4** Уговорни орган је запримио двије понуде:

1. „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево, вриједност понуде 25.170,94 КМ без ПДВ-а;
2. „Нестро Петрол" а.д. Бања Лука, вриједност понуде 33.418,80 КМ без ПДВ-а; и

Разлика између прворангираног и другорангираног понуђача је 24,68%.

Након проведене е-аукције, у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда број: 5956-4- 4/21 од 28.06.2021. године, комисије је извршила евалуацију и на основу наведеног донијела Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке бр. 1404-1-1-77-3-56/21 за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила ТЈ Теслић и

избору најповољнијег понуђача број 5956-5-4/21 од 01.07.2021. године у складу са којом Уговорни орган додјељује уговор понуђачу „ХИФА-Петрол" д.о.о. Сарајево.

Дана 12.07.2021. године „Нестро петрол" а.д. Бања Лука подноси жалбу број 1326/21 Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине, Филијала Бања Лука, изјављеној на Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке, број 1404-1-77-3-56/21 за набавку горива за теренске јединице за ЛОТ 1 - Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, број 5956-5- 1/21 од 01.07.2021. године и Одлуку о резултатима окончаног поступка јавне набавке број 1404-1-1-77-3-56/21 за набавку горива за теретне јединице уговорног органа МХ „Електропривреда Републике Српске" Матично предузеће а.д. Требиње, Зависно предузеће „Електро Добој" а.д. Добој у поступку јавне набавке.

Дана 26.08.2021. године, Канцеларија за разматрање жалби, рјешавајући по наведеној жалби бр. 1326/21, донијела је рјешење број: ЈН2-02-07-1-1976-7/21 којим се жалба усваја, поништавају се акти Уговорног органа у поступку јавне набавке број: 5956-5-1/21 и број: 5956- 5-4/21 од 01.07.2021. године, и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.

Дана 27.9.2021. године, Управа Уговорног органа донијела је побијану Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача број: 5956-5-1-1/21 у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда - поновном евалуацијом, број: 5956-4-1-1/21 од 23.9.2021 године и Уговор о јавној набавци у поступку Набавка горива за Теренске јединице за ЛОТ 1 - Гориво за моторна возила у ТЈ Теслић, додјељује се понуђачу „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево, на основу понуде бр. ЈН-2578/21, достављене дана 15.6.2021. године, за понуђену цијену од 26.256,41 КМ (без ПДВ-а), као најповољнијем понуђачу.

Дана 27.9.2021. године, Управа Уговорног органа донијела је побијану Одлуку о поновном избору најповољнијег понуђача број: 5956-5-4-1/21 у складу са Записником о прегледу и оцјени понуда - поновном евалуацијом, број: 5956-4-4-1/21 од 23.9.2021 године и Уговор о јавној набавци у поступку Набавка горива за Теренске јединице за ЛОТ 4 - Гориво за моторна возила у ТЈ Дервента, додјељује се понуђачу „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево, на основу понуде бр. ЈН-2578/21, достављене дана 15.6.2021. године, за понуђену цијену од 25.170,94 КМ (без ПДВ-а), као најповољнијем понуђачу.

„НЕСТРО ПЕТРОЛ" а.д. Бања Лука се дана 04.10.2021. године обратио Уговорном органу са захтјевом за увид и копирање понуда и документације изабраног понуђача, а Уговорни орган му је то и омогућио дана 06.10.2021. године.

Увидом у понуду изабраног понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 жалбу изјављујемо због сљедећих разлога:

- Уговорни орган је својим дописом број 11102/21-0 од 13.09.2021. године затражио од понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево да образложи понуђене цијене за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, с обзиром да су понуђене цијене за обје врсте горива ниже од јединичних цијена другорангиране прихватљиве понуде за више од 20%. Уговорни

орган је затражио да понуђач достави калкулацију МПЦ које су дате у понуди, Изјаву која садржи информацију о висини стварне МПЦ предметних горива на датум понуде, шифру артикла под којим води предметна горива, копију извјештаја о продаји нафтних деривата на датум понуде, а који понуђач доставља Министарству трговине и туризма РС за то продајно мјесто одакле је планирана испорука/продаја за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, те копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који одговара наведеном
извјештају и то прва продаја од 00:00 часова, затим прва продаја од 08:00 часова и прва продаја од 16:00 часова за обје врсте горива.

Понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево није поступио у складу са захтјевом Уговорног органа, те је својим дописом бр. ЈН-4306/21 од 17.09.2021. године одбио да достави копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који одговара наведеном извјештају и то прва продаја од 00:00 часова, затим прва продаја од 08:00 часова и прва продаја од 16:00 часова за обје врсте горива, са образложењем да се од понуђача не може тражити више него је прописано тендерскм документацијом и исти је доставио само по једну копију фискалног рачуна за дизел и безоловни бензин. Није јасан мотив понуђача за овакво понашање, пошто уколико је понуђена цијена понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 уистину била једнака стваној МПЦ предметних горива на датум понуде, онда не постоји ни један валидан разлог да понуђач не поступи у складу са захтјевом уговорног органа и тиме отклони сваку сумњу у погледу стварне МПЦ на објектима понуђача. Симптоматично је да су оба наведена рачуна са Подружнице Теслић издата на количину од десет литара, у исто вријеме, односно у 00:18, а оба рачуна са Подружнице Дервента су издата такође на количину од десет литара у исто вријеме, односно у 05:05.

Осим наведеног, понуђач је у сврху доказивања стварне МПЦ доставио мејл који је проследио Фарук Цеман на адресу trgovina(a>mtt.vladars.net те су приложена **два документа:** 1. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Теслић и 2. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Дервента. Увидом у предметни мејл утврђено је да је на адресу Министарства трговине достављено укупно осам докумената, како слиједи: PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021.Ixlsx; PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža – Teslić 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 10 marža -Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021.!xlsx
Из наведеног је јасно видљиво да је понуђач на адресу Министарства трговине и туризма РС доставио укупно **четири извјештаја за промјену цијене,** односно по

два извјештаја за Теслић и Дервенту, што доводи до закључка да је понуђач у току дана 15.06.2021. године два пута вршио измјену цијене за продајна мјеста Теслић и Дервента, али је Уговорном органу доставио само појединачан извјештај о промјени цијена. Такође, битно је напоменути да је извјештај Министарству трговине и туризма достављен дана 16.06.2021. године, т.ј. након отварања понуда које је извршено дана 15.06.2021. године, односно након што је понуђач сазнао понуђену цијену другорангираног понуђача.

- Такође је битно напоменути да је понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево у својој понуди наведео нетачан датум сачињавања понуде. Наиме, у Обрасцу за понуду за ЛОТ 1 на стр. 29 понуде наведено је мјесто и датум: Вогошћа, 15.06.2021. године, у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 1 на стр. 31 понуде наведено је да је датум понуде 15.06.2021. године. У Обрасцу за понуду за ЛОТ 4 на стр. 205 понуде наведено је мјесто и датум: Вогошћа, 15.06.2021. године, у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 4 на стр. 207 понуде наведено је да је датум понуде 15.06.2021. године.

Приликом увида у понуду понуђача, утврдили смо да је на коверти EuroExpress Brza Pošta у којој је Уговорном органу достављена понуда понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево у дну коверте наведен датум **14.06.2021. 01:41.** Из наведеног произилази да датум понуде понуђача никако не може бити 15.06.2021. године, пошто је понуда сачињена и предата у пошту дана 14.06.2021. године. Све ово указује на манипулацију цијеном и смишљеној промјени цијене у сврху обмане Уговорног органа.

- Напомињемо да је понуђач „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево у својој понуди доставило изјаву бр. ЈН-2578/21 од 15.06.2021. године којом је изјављено да Уговорни орган задржава право да изврши провјеру МПЦ које су доставили у односу на МПЦ на другим пумпним станицама на том подручју одакле врше испоруку.

У интересу Уговорног органа је да се утврди стварна цијена нафтних деривата, с обзиром да уговорни орган правда трошење средстава по јавној набавци те уколико се ради о обмани уговорног органа, исти неће имати адекватну цијену у току трајања уговора.

Изражавајући сумњу у регуларност/истинитост понуђене цијене, те чињеницу да понуђач није поступио у складу са захтјевом Уговорног органа и није понудио валидно образложење ниске цијене, нити је доставио сву тражену документацију, сматрамо да се уговорни орган могао да у складу са својим законским овлаштењима, обратити Министарству трговине и туризма РС и сам затражи извјештај о продаји нафтних деривата на тај датум или је исто тако могао комисијски на терену испитати фискалне рачуне у току цијелог дана на датум

понуде свих понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 увидом у контролне траке. Наиме, приликом сваке куповине, купцу се даје један фискални рачун, а други остаје на контролној траци те се лако може утврдити да ли је понуђена цијена била важећа цијели дан или је само једна продаја била по наведеној цијени, а за коју је и достављена копија фискалног рачуна. Према члану 73. Закона о фискалним касама ("Сл. гласник РС", бр. 69/07, 1/11, 65/14, 21/15, 58/19) обвезник је дужан да најмање једну фискалну годину чува одштампану контролну траку, а рок се рачуна од првог дана наредне године у односу на годину у којој је одштампана контролна трака.

Наша сумња произилази и из искуства који смо имали у поступку јавне набавке код уговорног органа Државна агенција за истраге и заштите. Предмет набавке је такође био Дизел БАС ЕН 590 10 ппм и Безоловни бензин 95 БАС. Понуђач је био дужан доказати цијену достављањем копије фискалног рачуна на одређени дан. Уговорни орган се, у циљу утврђивања чињеничног стања, обратио Министарству трговине и туризма од ког је добио преглед цијена на тражени дан и утврдио да цијена, коју је у својој понуди понудио „ХИФА ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево за Дизел БАС ЕН 590 10 ппм, није и цијена коју је пријавио Министарству као важећу на тај дан.

У складу са чланом 66. став 1. Закона о јавним набавкама, ако Уговорни орган оцијени да је понуђена цијена неприродно ниска, писмено ће од понуђача захтијевати да образложи понуђену цијену. Ако понуђач уговорном органу не понуди основано образложење, које може, између осталог садржавати и поређење с цијенама на тржишту, уговорни орган одбацит ће понуду.

Имајући у виду наведено, те чињеницу да понуђач није поступио у складу са захтјевом уговорног органа: није доставио копију свих извјештаја о промјени цијена на дан 15.06.2021. године, а које је доставио Министарству трговине и туризма, нити је доставио фискалне рачуне којима се доказује стварна МПЦ на датум понуде, у складу са захтјевом за образложење понуђене цијене, Уговорни орган је био у обавези да у складу са чланом 66. Закона о јавним набавкама понуду понуђача „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево одбаци.

Због свега горе наведеног предлажемо да Уговорни орган, у складу са својим законским овлаштењима испита цијену нафтних деривата изабраног понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, да побијане Одлуке о поновном избору најповољнијег понуђача и Записнике о прегледу и оцјени понуда - поновна евалуација за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 поништи и поступи у складу са Законом о јавним набавкама БИХ.

У случају да Уговорни орган оцијени да је жалба неоснована, дужан је да је у складу са Законом о јавним набавкама БиХ прослиједи Канцеларији за разматрање жалби са

комплетним списом у законском року од 5 дана.

Жалилац захтјева од другостепеног органа да жалбу усвоји и поништи оспоравану одлуку и записнике из разлога наведених у овој жалби, те наложи уговорном органу да настави предметни поступак јавне набавке у складу са Законом о јавним набавкама БиХ, подзаконским актима, и да у складу са чланом 105. Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", бр. 29/02, 12/04, 93/09 и 41/14) изврши повраћај накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којег одреди другостепени орган.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби, број 12330/21 од 15.10.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована из сљедећих разлога:

У предметној набавци Жалилац је подносио жалбу о којој је одлучивала Канцеларија за разматрање жалби БиХ те дана 26.8.2021. године донијела Рјешење број: ЈН2-02-07-1-1976-7/21.
У наведеном рјешењу другостепени орган је на страни 7. навео: „ ... *у конкретном случају су се у свему испунили услови за примјену одредби о неприродно ниској цијени, те је уговорни орган морао приликом прегледа и оцјене понуда затражити од понуђача појашњење неприродно ниске цијене у складу са чланом 66. Закона о јавним набавкама.*", као и „*У складу са напријед наведеним овај орган враћа предмет Уговорном органу на поновни поступак у којем ће поступити у складу са ставовима овог органа, поступак употпунити и донијети нову одлуку у складу са Законом о јавним набавкама и подзаконским актима.*"
Дакле, Уговорни орган је био у обавези да тражи објашњење цијене понуде коју сматра неприродно ниском, те на основу тога донесе одлуку.
Обзиром на напријед наведено, Уговорни орган је понуђачу „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево дана 13.9.2021. године доставио Захтјев за образложење понуђене цијене број: 11102/21-0 у којем је затражено да достави калкулацију МПЦ које су дате у понуди, Изјаву која садржи информацију о висини стварне МПЦ предметних горива на датум понуде, шифру артикла под којим воде предметна горива, копију извјештаја о продаји нафтних деривата на датум понуде а који се доставља Министарству трговине и туризма РС за то продајно мјесто одакле је планирана испорука за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, те копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који одговара наведеном извјештају и то за прву продају од 00,00 часова, затим прву продају од 08,00 часова и прву продају од 16,00 часова за обје врсте горива.

ДОКАЗ: - фотокопија Захтјева за образложење понуђене цијене број 11102/21 -0 од 13.9.2021. године

Дана 17.9.2021. године понуђач „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево је доставио тражено образложење у којем су појашњени спорни подаци, осим у дијелу доставе више фискалних

рачуна на датум понуде у различитим временским периодима. Наиме, понуђач се позвао на тендерску документацију Уговорног органа којом је захтијевана достава копија једног фискалног рачуна, те је доставио по једну копију фискалних рачуна за дизел и безоловни бензин са предметних локација, а што је Жалилац истицао као спорно у свом првом жалбеном наводу.

ДОКАЗ: - фотокопија Образложења понуђене цијене број:
ЈН-4306/21 од 17.9.2021. године

Наиме, Жалилац у првом жалбеном наводу истиче да није јасно зашто понуђач није поступио у складу са захтјевом Уговорног органа и тиме отклонио сумњу у погледу стварне цијене у објектима понуђача.
Уговорни орган сматра да је достављање по једне копије фискалних рачуна за дизел и безоловни бензин са предметних локација у складу са условима из Тендерског документа гдје је у тачки 16. наведено сљедеће:
"Уколико Уговорни орган то затражи, понуђач/добављач је обавезан доставити Изјаву која садржи информације о висини стварне МПЦ предметних горива на одређени датум, шифру артикла под којом се он води код добављача, ***те копију једног фискалног рачуна са тим датумом као потврду вјеродостојности те изјаве."***

Стога, Уговорни орган овај жалбени навод Жалиоца сматра неоснованим.

Жалилац у свом другом жалбеном наводу истиче да је у понуд понуђача „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево наведено сљедеће:
- у Обрасцу за понуду за ЛОТ 1 на страни 29, датум и мјесто састављања понуде: *„Вогошћа, 15.6.2021. године";*
- у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 1 на страни 31 као датум понуде стоји *15.6.2021. године;*
- у Обрасцу за понуду за ЛОТ 4 на страни 205, датум и мјесто састављања понуде: *„Вогошћа, 15.6.2021. године";*
- у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 4 на страни 207 као датум понуде стоји *15.6.2021. године,*

а да на коверти EuroExpress Brza Pošta у дну коверте стоји датум 14.6.2021. године и вријеме 01,41 часова, те да датум понуде никако не може бити 15.6.2021. године.

У вези са тим, Уговорни орган напомиње да се прихватљивом понуда сматра узимајући у обзир датум предаје понуде на протокол Уговорног органа, а што је дефинисано тачком 12. Тендерског документа, те да Уговорни орган ни нема обавезу провјеравати датум и вријеме предаје на пошту.

Стога, Уговорни орган овај жалбени навод Жалиоца сматра неоснованим.

Даље, у трећем жалбеном наводу Жалилац наводи да је уговорни орган био у обавези обратити се Министарству трговине и туризма РС и тражити извјештај о продаји нафтних деривата на тај датум или комисијски на терену испитати фискалне рачуне у току цијелог дана на датум понуде свих понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 увидом у контролне траке.
У вези с тим, Уговорни орган истиче да тендерском документацијом није нити предвиђена ситуација у којој би понуђачи током дана када припремају понуду вршили измјене цијена, него се сматра валидним достављена цијена која је формирана у моменту сачињавања понуде. На основу састављања понуде, Тендерским документом није дефинисано која цијена се узима као званична за тај дан, те је понуђач морао за референтну цијену узети актуелну цијену у тренутку састављања понуде. У понудама имамо наведен дан састављања понуде али не и тачно вријеме те је у ситуацији када је на дан састављања понуде било промјене МПЦ немогуће одредити која цијена је била у тренутку састављања понуде.

Такође, Уговорни орган напомиње да је тачком 8.11 Тендерског документа предвиђена могућност провјере МПЦ које доставља добављач у односу на МПЦ на другим пумпним станицама на том подручју одакле добављач врши испоруку, али уколико се утврди покушај малверзације кроз повећање цијене у односу на званичну/редовну цијену на пумпи са које се врши испорука другим купцима и да је са добављачем већ закључен оквирни споразум, што у предметном поступку није случај.

Битно је напоменути и сљедеће, Уговорни орган би комисијским изласком на терен и увидом у контролне траке могао потврдити да је у току једног дана било више извршених промјена цијена на предметним локацијама, али да та чињеница и даље не би била од значаја у поступку, обзиром да је понуђач био у обавези доставити једну цијену која је била важећа у тренутку састављања понуде, те да Уговорни орган свакако не може сам одлучивати када ће понуђач састављати понуду и коју цијену ће доставити у истој. Број извршених промјена цијена у току једног дана не може бити предметом разматрања Комисије за набавке Уговорног органа.

Имајући у виду наведено, Уговорни орган овај жалбени навод Жалиоца сматра неоснованим.

Достављањем наведеног појашњења од стране понуђача „ХИФА - ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево, Уговорни орган је поступио према инструкцијама другостепеног органа тј. Канцеларије за разматрање жалби БиХ чиме је извршена провјера спорних података који су били предмет жалбе те на основу тога донио нову одлуку у поновној евалуацији понуда.

У вези са наводима Жалиоца у којима се исказује сумња у валидност достављених доказа од стране понуђача „ХИФА – ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево, Уговорни орган истиче да није унутар граница његових овлашћења провјеравати валидност достављених изјава и доказа и

вршити таква испитивања, те да уколико Жалилац изражава сумњу у ваљаност истих искористи своја сазнања и о томе обавијести надлежне органе.

Имајући у виду напријед наведено, Уговорни орган сматра да је жалба у цјелости неоснована те предлаже да поступајући орган донесе Рјешење којим се жалба одбија као неоснована.

Актом овог органа, број ЈН2-02-07-1-2869-5/21 од 22.10.2021.године, изабрани понуђач „Хифа-петрол"д.о.о. Сарајево, обавјештен је о вођењу поступка по жалби у складу са чланом 94. став (2) Закона о јавним набавкама, те му је омогућено да се изјасни о наводима друге стране. Увидом у спис утврђено је да изабрани понуђач није доставио одговор на жалбу.

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.

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 основана.

За жалиоца је спорно што изабрани понуђач није поступио у складу са захтјевом уговорног органа за образложење понуђене цијене, број 11102/21-0 од 13.09.2021. године, те је изабрани понуђач својим дописом бр. ЈН-4306/21 од 17.09.2021. године одбио да достави копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који одговара наведеном извјештају и то прва продаја од 00:00 часова, затим прва продаја од 08:00 часова и прва продаја од 16:00 часова за обје врсте горива, са образложењем да се од понуђача не може тражити више него је прописано тендерском документацијом и исти је доставио само по једну копију фискалног рачуна за дизел и безоловни бензин. Жалиоцу није јасан мотив понуђача за овакво понашање, пошто уколико је понуђена цијена понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 уистину била једнака стваној МПЦ предметних горива на датум понуде, онда не постоји ни један валидан разлог да понуђач не поступи у складу са захтјевом уговорног органа и тиме отклони сваку сумњу у погледу стварне МПЦ на објектима понуђача. Жалиоцу је симптоматично то што су оба наведена рачуна са Подружнице Теслић издата на количину од десет литара, у исто вријеме, односно у 00:18, а оба рачуна са Подружнице Дервента су

издата такође на количину од десет литара у исто вријеме, односно у 05:05.

Осим наведеног, понуђач је у сврху доказивања стварне МПЦ доставио мејл који је прослиједио Фарук Цеман на адресу trqovina(a>mtt.vladars.net те су приложена **два документа:** 1. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Теслић и 2. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Дервента. Увидом у предметни мејл утврђено је да је на адресу Министарства трговине достављено укупно осам докумената, како слиједи: PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021.Ixlsx; PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža – Teslić 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 10 marža -Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021.!xlsx

Из наведеног је јасно видљиво да је понуђач на адресу Министарства трговине и туризма РС доставио укупно **четири извјештаја за промјену цијене,** односно по два извјештаја за Теслић и Дервенту, што доводи до закључка да је понуђач у току дана 15.06.2021. године два пута вршио измјену цијене за продајна мјеста Теслић и Дервента, али је Уговорном органу доставио само по један извјештај о промјени цијена. Такође, битно је напоменути да је извјештај Министарству трговине и туризма достављен дана 16.06.2021. године, тј. након отварања понуда које је извршено дана 15.06.2021. године, односно након што је понуђач сазнао понуђену цијену другорангираног понуђача.

Уговорни орган у изјашњењу наводи да је по упутама Канцеларије за разматрање жалби БиХ изнијетим у Рјешењу број: ЈН2-02-07-1-1976-7/21 од 26.8.2021.године, понуђачу „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево дана 13.9.2021. године доставио Захтјев за образложење понуђене цијене број: 11102/21-0 у којем је затражено да достави калкулацију МПЦ које су дате у понуди, Изјаву која садржи информацију о висини стварне МПЦ предметних горива на датум понуде, шифру артикла под којим воде предметна горива, копију извјештаја о продаји нафтних деривата на датум понуде а који се доставља Министарству трговине и туризма РС за то продајно мјесто одакле је планирана испорука за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, те копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који одговара наведеном извјештају и то за прву продају од 00,00 часова, затим прву продају од 08,00 часова и прву продају од 16,00 часова за обје врсте горива.

Дана 17.9.2021. године понуђач „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево је доставио тражено образложење у којем су појашњени спорни подаци, осим у дијелу доставе више фискалних рачуна на датум понуде у различитим временским периодима. Наиме, понуђач се позвао на тендерску документацију Уговорног органа којом је захтијевана достава копија једног фискалног рачуна, те је доставио по једну копију фискалних рачуна за дизел и безоловни бензин са предметних локација, а што је Жалилац истицао као спорно у свом првом жалбеном наводу. Уговорни орган сматра да је достављање по једне копије фискалних

рачуна за дизел и безоловни бензин са предметних локација у складу са условима из Тендерског документа гдје је у тачки 16. наведено сљедеће:

"Уколико Уговорни орган то затражи, понуђач/добављач је обавезан доставити Изјаву која садржи информације о висини стварне МПЦ предметних горива на одређени датум, шифру артикла под којом се он води код добављача, ***те копију једног фискалног рачуна са тим датумом као потврду вјеродостојности те изјаве.*** Стога, Уговорни орган овај жалбени навод Жалиоца сматра неоснованим.

По оцјени овог органа, наводима из жалбе доведена је у питање законитост побијане одлуке.

Питање неприродно ниске цијене је уређено одредбама члана 66. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број 39/14). Тако је у цитираној законској одредби, према ставу 1. прописано да је уговорни орган овлаштен да затражи писмено појашњење понуде, ако оцијени да је понуђена цијена неприродно ниска, а ако понуђач уговорном органу не понуди основано образложење, које може, између осталог, садржавати и поређење са цијенама на тржишту, уговорни орган ће одбацити понуду. Понуђач је дужан писмено доставити детаљне информације о релевантним саставним елементима понуде, укључујући елементе цијене, односно разлоге понуђене цијене, што је детаљно уређено одредбом из става 2. наведеног члана. На основу члана 17. Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ", број 91/14) уговорни орган ће обавезно од понуђача тражити објашњење цијене понуде коју сматра неприродно ниском, ако су испуњени сљедећи услови:

- ако је цијена понуде за више од 50% нижа од просјечне цијене преосталих прихватљивих понуда, ако су примљене најмање три прихватљиве понуде, или

- ако је цијена понуде за више од 20% нижа од цијене друго рангиране прихватљиве понуде.

Уговорни орган може од понуђача затражити објашњење цијене понуде, ако сматра да је она неприродно ниска и из других разлога наведених у члану 66. Закона.

Увидом у спис предмета који су достављени овом органу, након што је побијаном одлуком које је потврдио и овај орган у свом рјешењу, број ЈН2-02-07-1-1976-7/21 од 26.8.2021.године, у поновљеном поступку уговорни орган поступио у складу са упутом наведеног рјешења, те дана 13.9.2021.године доставио понуђачу „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Захтјев за образложење понуђене цијене број: 11102/21-0 у којем је затражено да достави калкулацију МПЦ које су дате у понуди, Изјаву која садржи информацију о висини стварне МПЦ предметних горива на датум понуде, шифру артикла под којим воде предметна горива, копију извјештаја о продаји нафтних деривата на датум понуде а који се доставља Министарству трговине и туризма РС за то продајно мјесто одакле је планирана испорука за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, те копију по једног фискалног рачуна на датум понуде који

одговара наведеном извјештају и то за прву продају од 00,00 часова, затим прву продају од 08,00 часова и прву продају од 16,00 часова за обје врсте горива.

Изабрани понуђач је у свом акту, број ЈН-4306/21 од 17.9.2021. године доставио калкулацију МПЦ које су дате у понуди, Изјаву која садржи информацију о висини стварне МПЦ предметних горива на датум понуде, шифру артикла под којим води предметна горива, копију извјештаја о продаји нафтних деривата на датум понуде, а који понуђач доставља Министарству трговине и туризма РС за то продајно мјесто одакле је планирана испорука/продаја за ЛОТ 1 и ЛОТ 4, те по једну копију фискалних рачуна за дизел и безоловни бензин са предметних локација и навео: *„обзиром да нити закон, нити подзаконски акти нити тендерска документација не прописује обавезу достављања фискалних рачуна на временске периоде које сте навели у вашем допису сматрамо да нисмо обавезни доставити исте. Односно, сматрамо да ссе не може од понуђача тражитит више него што је прописано тендерском документацијом, а тендерском документацијом је захтјевана копија једног физикалног рачуна."*

Овај орган је извршио увид у тендерску документацију, број 5956/21 од маја 2021.године, те утврдио да је тачком 16. тендерске документације дефинисан начин одређивања цијене, на начин да се малопродајна цијена горива може мијењати у току извршења оквирног споразума зависно од промјене горива на тржишту, те да ће се вриједност сваке испоруке извршити према сљедећој формули:

Ви=МПЦхК-Ип

Гдје је:

Ви- вриједност испоруке

МПЦ – званична малопродајна цијена на пумпи добављача

К – испоручена количина

Ип – износ попуста на испоруку

Даље, у тендерској документацији се наводи да МПЦ горива мора бити актуелна и званична цијена на бензинској пумпи добављача са које се испорука врши, зато је потребно да понуђач у Анексу 3 (образац за цијену понуде) јасно наведе локацију пумпе са које ће се вршити испорука. Уколико уговорни орган то затражи, понуђач/добављач је обавезан доставити Изјаву која садржи информације о висини стварне МПЦ предметних горива на одређен датум, шифру артикла под којом се он води код добављача, те копију једног физикалног рачуна са тим датумом као потврду вјеродостојност те изјаве. Свака промјена цијене мора се документовати односно, Добављач је обавезан прослиједити Наручиоцу писмено обавјештење о тој промјени у року од 3 (три) дана од дана настанка промјене.

Даље, тачком 34. тендерске документације дефинисана је неприродно ниска понуђена цијена, на сљедећи начин:

„У случају да уговорни орган у предметном поступку уочи постојање неприродно ниске

цијене понуде, задржава могућност да изврши потребне провјере цијена у складу са одредбом Упутства о начину припреме модела тендерске документације („Службени гласник БиХ", број 90/14) и понуда, те затражи писмено појашњење понуђача у погледу неприродно ниске цијене понуде.

По пријему образложења неприродно ниске цијене понуде, одлуку ће донијети уговорни орган и о томе обавјестити понуђача у писменој форми.

У случају да понуђач одбије дати писмено образложење или достави образложење из којег се не може утврдити да ће понуђач бити у могућности испоручити робу по тој цијени, такву понуду може одбацити."

По оцјени овог органа, питање достављања „једног физикалног рачуна" дефинисаног тендерском документацијом се односи искључиво на испоруку робе, те обавезу добављача у току реализације предметног уговора (*наведена одредба садржана у члану 6. Нацрта оквирног споразума*), а како појашњење неприродно ниске цијене представља посебан институт, овај орган налази да жалилац правилно закључује када наводи да је изабрани понуђач пропустио да поступи у складу са Захтјевом за образложење понуђене цијене број: 11102/21-0 од 13.9.2021.године.

За жалиоца је спорно и то што је понуђач у сврху доказивања стварне МПЦ доставио мејл који је проследиједио Фарук Цеман на адресу trqovina(a>mtt.vladars.net те су приложена **два документа:** 1. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Теслић и 2. Промјена цијена нафтних деривата код трговца који обавља дјелатност трговине на мало за пословну јединицу Дервента.

Увидом у предметни мејл утврђено је да је на адресу Министарства трговине достављено укупно осам докумената, како слиједи: PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021.Ixlsx; PRILOG 8 cijena - Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža – Teslić 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 10 marža -Teslić 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 10 marža - Derventa 15.06.2021.!xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021..xlsx; PRILOG 8 cijena - Derventa 15.06.2021.!xlsx

Из наведеног је јасно видљиво да је понуђач на адресу Министарства трговине и туризма РС доставио укупно **четири извјештаја за промјену цијене,** односно по два извјештаја за Теслић и Дервенту, што доводи до закључка да је понуђач у току дана 15.06.2021. године два пута вршио измјену цијене за продајна мјеста Теслић и Дервента, али је Уговорном органу доставио само по један извјештај о промјени цијена. Такође, битно је напоменути да је извјештај Министарству трговине и туризма достављен дана 16.06.2021. године, тј. након отварања понуда које је извршено дана 15.06.2021. године, односно након што је понуђач сазнао понуђену цијену другорангираног понуђача.

Како је уговорни орган пропустио да расправи наведене чињенице у односу на жалбени навод, те ће у поступку, поновити радње поступка, на начин да ће уговорни орган наведене околности поновно расправити, међусобно довести у везу, те у коначници, да ли

и због којих конкретно, увјерљивих разлога, наведено питање које жалилац истиче спорним, несумњиво и категорично утиче на крајњу процјену прихватљивости/ неприхватљивости предметне понуде.

Након што расправи све што је потребно с тим у свези, уговорни орган ће донијети правилну и закониту одлуку, засновану на изричитим правилима и начелима поступка с тим у свези, а при томе избјећи паушалне и неувјерљиве одговоре. Све предње изнесено упућује да је ваљало жалбени навод усвојити.

У другом жалбеном наводу за жалиоца је споран датум сачињавања понуде понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево. Наиме, у Обрасцу за понуду за ЛОТ 1 на стр. 29 понуде наведено је мјесто и датум: Вогошћа, 15.06.2021. године, у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 1 на стр. 31 понуде наведено је да је датум понуде 15.06.2021. године. У Обрасцу за понуду за ЛОТ 4 на стр. 205 понуде наведено је мјесто и датум: Вогошћа, 15.06.2021. године, у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 4 на стр. 207 понуде наведено је да је датум понуде 15.06.2021. године. Приликом увида у понуду понуђача, жалилац је утврдио да је на коверти EuroExpress Brza Pošta у којој је Уговорном органу достављена понуда понуђача „ХИФА-ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево у дну коверте наведен датум **14.06.2021. 01:41.** Из наведеног произилази да датум понуде понуђача никако не може бити 15.06.2021. године, пошто је понуда сачињена и предата у пошту дана 14.06.2021. године. Све ово указује на манипулацију цијеном и смишљеној промјени цијене у сврху обмане Уговорног органа.

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу жалбени навод сматра неоснованим, образлажући да се прихватљивом понуда сматра узимајући у обзир датум предаје понуде на протокол Уговорног органа, а што је дефинисано тачком 12. Тендерског документа, те да Уговорни орган ни нема обавезу провјеравати датум и вријеме предаје на пошту.

Увидом у Записник о отварању понуда сачињен дана 15.06.2021. године евидентно је да је понуда понуђача „Хифа-петрол"д.о.о. Сарајево у просторије уговорног органа пристигла и запримљена дана 15.06.2021. године.
Жалилац је уз жалбу доставио доказе-копирану омотницу-коверат са којег је из товарног листа брзе поште „EuroExpresss" видљиво да је пошиљка (предметна понуда) предата брзој пошти дана 14.06.2021.године у 01:41 часова.

Увидом у понуду понуђача „Хифа-петрол"д.о.о. Сарајево евидентно је сљедеће:

- На страни 29. понуде у Обрасцу за понуду за ЛОТ 1, налази се изјава понуђача потписан и овјерена печатом понуђача, у којој је у лијевом доњем углу наведено мјесто и датум: *„Вогошћа, 15.6.2021. године";*
- На страни 31. у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 1 као датум понуде стоји *15.6.2021. године;*

- На страни 205. понуде у Обрасцу за понуду за ЛОТ 4, налази се изјава понуђача потписан и овјерена печатом понуђача, у којој је у лијевом доњем углу наведено мјесто и датум :*„Вогошћа, 15.6.2021. године“;*
- На страни 207 у Обрасцу за цијену понуде за ЛОТ 4 на страни 207 као датум понуде стоји *15.6.2021. године.*

Овај орган указује да је чланом 2. став (1) тачка л) Закона о јавним набавкама прописано сљедеће:

„л) понуда је 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:

1) прихватљива - ако испуњава све услове који се траже тендерском документацијом,

2) неприхватљива - ако не испуњава услове који се траже тендерском документацијом;“

Увидом у тачку 8. тендерске документације, овај орган је утврдио да је наведеном тачком дефинисана техничка спецификација предмета набавке, количине и услови испоруке, те да је истом, између осталог, прописано: *„Понуђач је обавезан у понуди **навести своју актуелну и стварну малопродајну цијену (МПЦ) горива** на пумпи са које планира вршити испоруку **на дан састављања понуде**, а проценат (%) понуђеног попуста наводи ако жели. Ово се наводи у Обрасцу за цијену понуде (Анекс 3) тендерске документације и користи се за обрачунавање вриједности испорука горива током уговорног периода у складу са тачком 16. ове ТД (рачунање цијене). Понуђачи који током е-аукције буду снижавали своје цијене у односу на почетне цијене понуде, тај проценат снижења ће се уобзирити заједно са иницијалним попустом из Анекса 3 понуде и примјењивати на актуелне МПЦ горива при испорукама током реализације споразума.“*

Из стања списа произлази да је понуђач обавезан у понуди **навести своју актуелну и стварну малопродајну цијену (МПЦ) горива** на пумпи са које планира вршити испоруку **на дан састављања понуде,** а како је критериј за избор најповољније понуде **„најнижа цијена“**, предметни оквирни спорсазум ће се закључити, након окончања е-аукције са најповољнијим понуђачем који понуди најнижу цијену. Будући да је тендерском документацијом прописано да се малопродајна цијена горива **може мијењати** у току извршења оквирног споразума, и да ће се **вриједност сваке испоруке** рачунати на начин да ће се множити **званична малопродајна цијена на пумпи добављача** са испорученом количином те умањити за износ попуста (инцијалног попуста из понуде и попуста на е-аукцији), **дан састављања понуда је кључан код избора најповољнијег понуђача,** јер се наводи цијена на дан састављања понуде, која је једини критериј који је пресудан код избора најповољнијег понуђача међу квалификованим понуђачима, а изабрани понуђач ће вршити испоруку по званичној малопродајној цијени на пумпи добављача (што не мора нужно значити да ће испоруку вршити по понуђеној цијени). У члану 5. Нацрта оквирног

споразума је наведено *да су уговорне стране сагласне да за сваку посебну испоруку робе, која представља дио робе која је предмет Оквирног споразума, закључе посебан Уговор о испоруци робе којим ће се детаљно дефинисати сви потребни елементи, као што су количина испоручене робе, цијена, рок испоруке, рок плаћања итд.*

Како је уговорни орган пропустио да расправи наведене чињенице у односу на жалбене наводе, те ће у посљедици, поновити радње поступка; на начин да ће уговорни орган наведене околности поновно расправити, међусобно довести у везу, те у коначници, да ли и због којих конкретно, увјерљивих разлога, наведено питање које жалилац истиче спорним, на одређеним документима понуде, несумњиво и категорично утиче на крајњу процјену прихватљивости/неприхватљивости предметне понуде.

Након што расправи све што је потребно с тим у свези, уговорни орган ће донијети правилну и закониту одлуку, засновану на изричитим правилима и начелима поступка с тим у свези, а при томе избјећи паушалне и неувјерљиве одговоре. Све предње изнесено упућује да је ваљало жалбени навод усвојити.

У трећем жалбеном наводу жалилац наводи да је понуђач „Хифа петрол" д.о.о. Сарајево у својој понуди доставило изјаву бр. ЈН-2578/21 од 15.06.2021. године којом је изјављено да Уговорни орган задржава право да изврши провјеру МПЦ које су доставили у односу на МПЦ на другим пумпним станицама на том подручју одакле врше испоруку, те да је у интересу Уговорног органа је да се утврди стварна цијена нафтних деривата, с обзиром да уговорни орган правда трошење средстава по јавној набавци те уколико се ради о обмани уговорног органа, исти неће имати адекватну цијену у току трајања уговора. Изражавајући сумњу у регуларност/истинитост понуђене цијене, те чињеницу да понуђач није поступио у складу са захтјевом Уговорног органа и није понудио валидно образложење ниске цијене, нити је доставио сву тражену документацију, сматрамо да се уговорни орган могао да у складу са својим законским овлаштењима, обратити Министарству трговине и туризма РС и сам затражи извјештај о продаји нафтних деривата на тај датум или је исто тако могао комисијски на терену испитати фискалне рачуне у току цијелог дана на датум понуде свих понуђача за ЛОТ 1 и ЛОТ 4 увидом у контролне траке. Наиме, приликом сваке куповине, купцу се даје један фискални рачун, а други остаје на контролној траци те се лако може утврдити да ли је понуђена цијена била важећа цијели дан или је само једна продаја била по наведеној цијени, а за коју је и достављена копија фискалног рачуна. Према члану 73. Закона о фискалним касама ("Сл. гласник РС", бр. 69/07, 1/11, 65/14, 21/15, 58/19) обвезник је дужан да најмање једну фискалну годину чува одштампану контролну траку, а рок се рачуна од првог дана наредне године у односу на годину у којој је одштампана контролна трака. Жалилац истиче да наведена сумња произилази и из искуства које је имао у поступку јавне набавке код уговорног органа Државна агенција за истраге и заштите. Предмет набавке је такође био Дизел БАС ЕН 590 10 ппм и Безоловни

бензин 95 БАС. Понуђач је био дужан доказати цијену достављањем копије фискалног рачуна на одређени дан. Уговорни орган се, у циљу утврђивања чињеничног стања, обратио Министарству трговине и туризма од ког је добио преглед цијена на тражени дан и утврдио да цијена, коју је у својој понуди понудио „Хифа петрол" д.о.о. Сарајево за Дизел БАС ЕН 590 10 ппм, није и цијена коју је пријавио Министарству као важећу на тај дан.

У вези с тим, Уговорни орган у изјашњењу на жалбени навод наводи *да тендерском документацијом није нити предвиђена ситуација у којој би понуђачи ТОКОМ дана када припремају понуду вршили измјене цијена, него се сматра валидним достављена цијена која је формирана у моменту сачињавања понуде. На основу састављања понуде, Тендерским документом није дефинисано која цијена се узима као званична за тај дан, те је понуђач морао за референтну цијену узети актуелну цијену у тренутку састављања понуде. У понудама имамо наведен дан састављања понуде али не и тачно вријеме те је у ситуацији када је на дан састављања понуде било промјене МПЦ немогуће одредити која цијена је била у тренутку састављања понуде. Такође, Уговорни орган напомиње да је тачком 8.11 Тендерског документа предвиђена могућност провјере МПЦ које доставља добављач у односу на МПЦ на другим пумпним станицама на том подручју одакле добављач врши испоруку, али уколико се утврди покушај малверзације кроз повећање цијене у односу на званичну/редовну цијену на пумпи са које се врши испорука другим купцима и да је са добављачем већ закључен оквирни споразум, што у предметном поступку није случај. Битно је напоменути и сљедеће, Уговорни орган би комисијским изласком на терен и увидом у контролне траке могао потврдити да је у току једног дана било више извршених промјена цијена на предметним локацијама, али да та чињеница и даље не би била од значаја у поступку, обзиром да је понуђач био у обавези доставити једну цијену која је била важећа у тренутку састављања понуде, те да Уговорни орган свакако не може сам одлучивати када ће понуђач састављати понуду и коју цијену ће доставити у истој. Број извршених промјена цијена у току једног дана не може бити предметом разматрања Комисије за набавке Уговорног органа. Имајући у виду наведено, Уговорни орган овај жалбени навод Жалиоца сматра неоснованим.*

Достављањем наведеног појашњења од стране понуђача „ХИФА - ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево, Уговорни орган је поступио према инструкцијама другостепеног органа тј. Канцеларије за разматрање жалби БиХ чиме је извршена провјера спорних података који су били предмет жалбе те на основу тога донио нову одлуку у поновној евалуацији понуда. У вези са наводима Жалиоца у којима се исказује сумња у валидност достављених доказа од стране понуђача „ХИФА – ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево, Уговорни орган истиче да није унутар граница његових овлашћења провјеравати валидност достављених изјава и доказа и вршити таква испитивања, те да уколико Жалилац изражава сумњу у ваљаност истих искористи своја сазнања и о томе обавијести надлежне органе.

Сходно наведеном, предметни навод жалиоца се одбија као неоснован, односно паушалан, како жалилац у смислу члана 102. став (3) Закона о јавним набавкама није доказао да цијена коју је понудио изабрани понуђач није и цијена коју је пријавио Министарству трговине и туризма РС као важећу на тај дан. Уговорни орган ће приликом расправљања првог жалбеног навода, а тиче се околности које се односе на жалбени навод да је жалилац уговорном органу доставио по један извјештај о промјени цијена, а да је на адресу Министарства трговине и туризма РС доставио укупно четири извјештаја за промјену цијене, односно по два извјештаја за Теслић и Дервенту, уколико утврди да је потребно провести доказни поступак.

У складу са напријед наведеном овај орган враћа предмет Уговорном органу на поновни поступак у којем ће поступити у складу с ставовима овог органа, поступак употпунити и донијети нову одлуку у складу са Законом о јавним набавкама и подзаконским актима.

На основу напријед наведеног, а имајући у виду основаности два жалбена навода, који доводе до поништења спорних аката, 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).

Повратак уплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 1.666,66 КМ, извршиће се посебним актом, у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

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