BOSNA I HERCEGOVINA **БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА**
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI **КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ**

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-2997-8/21
Датум: 24.11.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача „SHOT" д.о.о. Зеница од 18.10.2021. године, изјављеној против Одлуке о избору најповољнијег понуђача за набавку муниције путем преговарачког поступка са објавом обавјештења о набавци, број: ЈН-19-6.3-16-5-40-28/21 од 11.10.2021. године, у поступку јавне набавке муниције, уговорног органа Агенција за школовање и стручно усавршавање кадрова Мостар, на основу члана 111. ст. (1) тачка д) и ст. (10) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 24.11.2021. године донијела је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлука о избору најповољнијег понуђача за набавку муниције путем преговарачког поступка са објавом обавјештења о набавци, број: ЈН-19-6.3-16-5-40-28/21 од 11.10.2021. године и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. Повратсредстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

Образложење

Уговорни орган Агенција за школовање и стручно усавршавање кадрова Мостар објавио је дана 09.09.2021. године обавјештење о набавци број 1335-3-1-46-3-14/21, у поступку јавне набавке муниције која се води путем преговарачког поступка са објавом обавјештења о набавци.

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку муниције путем преговарачког поступка са објавом обавјештења о набавци, број: ЈН-19-6.3-16-5-40-28/21 од 11.10.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран „Danial S" д.о.о. Тешањ. Против ове одлуке жалилац изјављује жалбу овом органу.

Жалилац своју жалбу заснива на следећим жалбеним наводима:

- Да је анализом понуде изабраног понуђача установио да је комисија учинила превид у анализи достављене квалификационе документације изабраног понуђача „Danial S" д.о.о. Тешањ, што је довело до констатације о његовој квалификацији, те посљедично резултирало додјелом Уговора за набаву муниције том понуђачу као првопласираном на ранг листи. Жалилац истиче да је предмет набавке: Набавка роба у области одбране и сигурности - Муниције ЈРЈН код: 35330000-6, а према спецификацијама како је описано у Анекс 11 ове тендерске документације (доказ 1). Даље, да је тачкама 7.1. и 7.2. ТД дефинисано да понуђачи морају бити регистровани код Федералног министарства унутрашњих послова или Министарства унутрашњих послова

Републике Српске за промет експлозивним материјама и код Министарства ванјске трговине и економских односа везано за промет оружјем и војном опремом, и то МЛ 3. Као доказ регистрације су захтјевана рјешења о регистрацији од стране ових институција. Изабрани понуђач је доставио Рјешење број: 09-19/1-03-9-583/20 које јесте издато од Федералног МУП-а, али за производе из контролног броја ПН 2 са Листе роба посебне намјене (СЛ.гл. БиХ број 25), која укључује само позиције „Енергетски материјали" и одговарајуће твари, из које је видљиво да Листа роба посебне намјене контролног броја ПН 2 не подразумијенва муницију контролног броја МЛ 3, у коју спада муниција калибра 9x19 мм са Заједничке листе оружја и војне опреме (СЛ.гл. БиХ број 6), а која је предмет ове набавке. Категорија МЛ 3. под а) подразумијева стрељиво за оружје наведено у МЛ 1, а категорија МЛ 1 подразумијева оружје с глатком цијеви и калибра мањег од 20 мм. Жалилац наводи да калибар муниције која је предметом набавке је 9x19 мм, што јесте калибар мањи од 20 мм из контролне листе МЛ 3.

Жалилац предлаже да се измјени спорна одлука и да се прихвати понуда жалиоца као једина прихватљива понуда, те тражи поврат накнаде за покретање жалбеног поступка.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби број ЈН-19-6.3-16-5-40-40/21 од 26.10.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована, те наводи да је изабрани понуђач доставио документацију која је тражена тендерском документацијом.

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. ЗЈН.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) ЗЈН.

Жалба је основана

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у достављену документацију од стране уговорног органа и жалиоца, и то:

- Обавјештење о набавци број 1335-3-1-46-3-14/21 од 09.09.2021. године;
- Тендерску документацију број: ЈН-19-6.3-16-5-40/21;
- Копију понуде изабраног понуђача;
- Записник о прегледу и оцјени коначних понуда број ЈН-19-6.3-16-5-40-27/21 од 07.10.2021. године;
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: ЈН-19-6.3-16-5-40-28/21 од 11.10.2021. године;
- Изјашњење уговорног органа по жалби, број ЈН-19-6.3-16-5-40-40/21 од 26.10.2021. године и
- Другу документацију достављену од стране уговорног органа и доказе жалиоца приложене уз жалбу.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, овај орган је утврдио да је жалба основана.

Овај орган налази да је спорно питање између жалиоца и уговорног органа, да ли је изабрани понуђач „Danial S" д.о.о. Тешањ испунио услове из тачке 7.1 тендерске документације, те да ли је доставио валидне доказе прописане тачком 7.2 ТД.

Тачком 7.1 и 7.2 тендерске документације прописано је следеће:

„7.1 Поред наведених доказа понуђач треба испунити и сљедеће увјете у складу са чланком 12. Правилника и то:

а) Да је регистриран код Федералног министарства унутрашњих послова или Министарства унутрашњих послова Републике Српске за промет експлозивним материјама;

b) Да је регистриран код Министарства вањске трговине и економских односа Босне и Херцеговине за промет оружјем и војном опремом и то: МЛ 3.

7.2.Оцјена техничке и професионалне способности понуђача из точке 7.1. а у складу са чланком 12. Правилника, ће се извршити на основу сљедећих доказа:

а) Рјешење о регистрацији издато од Федералног МУП-а или МУП-а РС за промет експлозивним материјама;

b) Рјешење о регистрацији издато од Министарства вањске трговине и економских односа везано за промет оружјем и војном опремом".

Увидом у Анекс 11. тендерске документације овај орган је утврдио да је предмет набавке метак 9x19 мм, те се наводе техничке спецификације истог.

Увидом у понуду изабраног понуђача „Danial S" д.о.о. Тешањ, овај орган је утврдио да је изабрани понуђач на странама 25-27 понуде доставио рјешење издато од стране Федералног министарства унутрашњих послова, број: 09-19/1-03-9-583/20 од 02.06.2020. године, којим је овом привредном субјекту, тачком 1. диспозитива рјешења, одобрена дјелатност промета експлозивних материја на подручју Федерације БиХ, **за производе из контролног броја ПН 2 са Листе робе посебне намјене,** и то: ПН 2.1 под а, б, ц и д, ПН 2.2 под а, б, ц и д, ПН 2.3 и ПН 2.4.

Жалилац указује на чињеницу да је изабраном понуђачу дозвољен промет екслозивних материја само за производе из контролног броја ПН 2, а да под овим контролним бројем није дефинисана муниција калибра 9x19 мм која је предмет ове јавне набавке, те да ју изабрани понуђач не може прометовати у БиХ.

Увидом у Листу роба посебне намјене („Службени гласник БиХ", број 25/17), на који се жалилац позива, овај орган је утврдио да се под контролним бројем ПН 2 подразумијевају следећи производи:

„ПН 2.1 „Експлозиви", како слиједи, и њихове смјесе: .....
ПН 2.2 Погонска горива (барути), како слиједи: .....
ПН 2.3 Линеарно обликована пуњења: .....
ПН 2.4 Опрема и уређаји за активирање „енергетских материјала" ....."

Уговорни орган се изјашњава на следећи начин:

„Уговорно тијело сматра да је понуђач Даниал С доставио сву тражену документацију захтјевану тендерском документацијом. Наиме, понуђач је, као што и сам жалитељ наводи, доставио Рјешење број 09-19/1-03-9-583/20 од 02.06.2020. године, у којем му се одобрава промет експлозивним тварима, а које су наведене у контролном броју ПН 2, што је Уговорно тијело и тражило тендерском документацијом. Ни други навод жалитеља да изабрани понуђач Даниал С није доставио доказ за промет муницијом која је наведена под МЛ3 није основан будући да је то доказао Рјешењем о упису у регистар особа спољнотрговинског промета, на исти начин како је то доказао Жалитељ.".

Образложење и контрааргументација уговорног органа на конкретне жалбене наводе је у најмању руку, према мишљењу овог органа, нејасна и збуњујућа, из разлога

што уговорни орган не даје јасне и на закону засноване аргументе којим би увјерио овај орган да је изабрани понуђач недвосмислено испунио услове прописане тачком 7.1 тендерске документације, те да је доставио адекватне доказе из тачке 7.2 тендерске документације. Наиме, уговорни орган у свом изјашњењу наводи да је изабрани понуђач *„доставио Рјешење број 09-19/1-03-9-583/20 од 02.06.2020. године, у којем му се одобрава промет експлозивним тварима, а које су наведене у контролном броју ПН 2, **што је Уговорно тијело и тражило тендерском документацијом**“*, а при том не образлаже, нити пружа доказе да је поменуто рјешење довољно за прометовање муниције која је предмет набавке, самостално или евентуално у вези са другим достављеним доказима. Даље, уговорни орган наводи да је изабрани понуђач *„доставио доказ за промет муницијом која је наведена под МЛ3 будући да је то доказао Рјешењем о упису у регистар особа **спољнотрговинског промета**“*, али не пружа доказе засноване на важећим позитивним прописима да је овим рјешењем привредни субјект овлаштен и за **унутрашњи промет** муницијом која је наведена под контролним бројем МЛ 3 Заједничке листе оружја и војне опреме („Службени гласник БиХ“, број 6/17) на коју се жалилац позива, а који обухвата и муницију/стрељиво за оружје из контролног броја МЛ 1 (између осталог и муницију за оружије са глатком цијеви калибра мањег од 20мм).

Овај орган нарочито истиче да је уговорни орган дужан, као креатор тендерске документације, дати јасне и недвосмислене аргументе, засноване на важећим прописима, те доказати постојање чињеница и околности на основу којих је донио одлуку о правима у поступку по жалби, те с тим у вези аргументовано одговорити на изјављене жалбене наводе, што неспорно пропушта учинити у овом поступку по жалби, а што је дужан у складу са чланом 102. Став (2) ЗЈН. С тим у вези, чланом 224. Закона о управном поступку прописана је обавеза првостепеног органа да употпуни поступак поводом жалбе ако би то могло утицати на другачије рјешење ствари, а нарочито у случају када жалилац изнесе такве чињенице и доказе који би могли утицати на другачије рјешење ствари, а при том, уговорни орган се на предложене доказе конкретно не изјашњава.

Имајући у виду чињеницу да уговорни орган није правилно и потпуно утврдио чињенично стање у вези са изјављеним жалбеним наводима, те да није пружио адекватне доказе у вези са чињеницом да жалбене наводе сматра неоснованим, **жалбени навод је основан**.

У поновном поступку уговорни орган ће извршити поновну оцјену понуда, правилним и потпуним утврђивањем чињеничног стања у вези са траженим условима и достављеним доказима, те провести законите радње након извршене оцјене понуда и донијети правилну и закониту одлуку, све у складу са ставовима овог органа из овог рјешења.

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и чланом 230. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ“, број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), с обзиром да ће, према мишљењу овог органа, недостатке првостепеног поступка брже и економичније отклонити уговорни орган.

Повратуплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 500,00 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 повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Упутство о правном средству

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења.

Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
мр Николина Силак

Доставити:

1. „SHOT“ д.о.о. Зеница, Змајевачка цеста 55ц, 72000 Зеница
2. „Danial S“ д.о.о. Тешањ, Хусеин капетана Градашчевића 58, 74264 Јелах - Тешањ
3. Агенција за школовање и стручно усавршавање кадрова, Родоч бб, 88000 Мостар
4. Евиденцији
5. а/а