BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-3297-8/21
Мостар, 16.12.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Хифа Петрол д.о.о. Сарајево број: ЈН-5497/21 од 19.11.2021. године, изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06-20-01/21-15 од 09.11.2021. године, у поступку јавне набавке – Набавка горива, уговорног органа ЈП „Комунално“ д.о.о. Ливно, на основу члана 93. став (7), 103. став (1) тачка а), 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама (“Службени гласник БиХ” број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 16.12.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. **Поништава се предметни поступак јавне набавке у потпуности**:
   - Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 06-20-01/21-15 од 09.11.2021. године;
   - Тендерска документација предметног поступка јавне набавке, Измјене и допуне тендерске документације, заједно са Обавјештењем о набавци број: 1035-1-1-26-3-15/21 од 03.09.2021. године, као и сви акти уговорног органа донесени у предметном поступку јавне набавке.
3. О поврату средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган ЈП „Комунално“ д.о.о. Ливно (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отвореним поступком јавну набавку - Набавка горива, за који је Обавјештење о набавци број: 1035-1-1-26-3-15/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 03.09.2021. године.

На Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 06-20-01/21-15 од 09.11.2021. године у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио изабрани понуђач Хифа Петрол

д.о.о. Сарајево (у даљњем тексту: жалилац), коју је уговорни орган, поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена дана 26.11.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 10.12.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Уговорни орган, ЈП КОМУНАЛНО Д.О.О. ЛИВНО је путем отвореног поступка на порталу Јавних набавки, дана 03.09.2021. године, објавио тендер за набавку горива број обавјештења о набавци: 1035-1-1-26-3-15/21.

Дана 12.11.2021. године смо запримили Одлуку о избору најповољнијег понудитеља за набаву роба: набава горива, Тендер број: 06-20-01/21-2, путем отвореног поступка јавне набаве од 09.11.2021. године у којој се наводи да се уговор додјељује понуђачу „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно.

Дана 17.11.2021. године смо извршили увид у понуду понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно којом приликом смо уочили слиједеће:

1. У тачки 12. под а) је наведено:

Понудитељ је дужан доставити потврду/увјерење издану од стране једне од пословних банака у којима има отворене трансакцијске рачуне на којима ће бити наведено да исти ***нису били блокирани задњих шест мјесеца, од дана подношења понуде,*** *уз које ће се доставити и потврда издана од стране Централне банке БиХ.*

Према цитираној тачки тендерске документације произилази да је обавеза понуђача доказати да трансакцијски рачун није био блокиран задњих шест мјесеци од дана подношења понуде, што понуђач „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно није доказао.

Наиме, понуђач „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно је у својој понуди на страни 24. доставио Потврду о солвентности издату дана 25.10.2021. године од стране Интеса Санпаоло банк на којој је наведено: *На дан издавања потврде рачун је у активном стању, те исти није био блокиран у посљедњих 6 мјесеци.*

Дакле, произилази да рачун понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М” д.о.о. Ливно није био блокиран задњих 6 мјесеци рачунајући од датума издавања потврде, тј од 25.10.2021. године, а не од дана подношења понуде.

Наиме, обавеза понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&.М" д.о.о. Ливно је била да докаже да рачун није био блокиран од 27.10.2021. године у задњих 6 мјесеци, обзиром да је понуду предао дана 28.10.2021. године. Понуђач „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно је доказао да рачун није био блокиран од дана 25.04.2021. године до 25.10.2021. године, а не од 27.04.2021. до 27.10.2021. године.

2. Понуђач „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно није у својој понуди доставио изјаву о мјесту испоруке лож уља нити изјаву којом прихвата рок испоруке лож уља најкасније 24 сата од наруџбе, како је то наведено у измјени тендерске документације од 13.09.2021. године.

На основу наведеног произилази да понуда понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&.М“ д.о.о. Ливно није припремљена у складу са критеријима који су утврђени тендерском документацијом, те је иста требала бити одбачена као неприхватљива.

Уколико Уговорни орган сматра даје жалба основана тражимо 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 тражимо да поступи у складу са чланом 100. став 5. ЗЈН БиХ и исту прослиједи УРЖ-у.

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 у изјашњењу на жалбу наводи:

„Уговорно тијело на темељу поднесене жалбе сматра:

1.) Наводе жалитеља „ХИФА ПЕТРОЛ" д.о.о. Сарајево не сматрамо битним кршењем захтјева из ТД те сматрамо даје понуда понудитеља с те стране суштински прихватљива. На основу достављене документације утврђено је да ЗАБРИШЋЕ Б&М д.о.о. Ливно послује солвентно и без губитака те да нема довољно елемената за одбацивање његове понуде. Због могућих административних, техничких и осталих околности и спремања понуде 2 дана разлике од слања понуде и издавања потврде о солвентности из банке не представљају разлог због којег би требало понуду одбацити.

2.) Понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ сматра да ЗАБРИШЋЕ Б&М д.о.о. Ливно није доставио у својој понуди изјаву о мјесту испоруке лож уља нити изјаву којом прихваћа рок испоруке лож уља најкасније у року 24 сата од наруџбе **како је то наведено у измјени тендерске документације од 13.9.2021.**године и позива се на измјене и допуне ТД објављене 13.9.2021. у којима је наведено:

ИЗМЈЕНЕ И ДОПУНЕ

Тендерске документације за провођење отвореног поступка јавна набава

Набава горива (Обавијест о набави број: 1035-1-1-26-3-15/21)

I.

1. У тендерској документацији под точком 9. Мјесто испоруке роба:

Општина Ливно, бензинска пумпа изабраног добављача, максимално 7 км од сједишта Уговорног тијела.

МИЈЕЊА СЕ И ГЛАСИ:

Под точком 9. Мјесто испоруке роба:

Мјесто испоруке робе (ЕУРО Диесел 5 и бензин БМБ 95) је Ливно као минимум локација на којима добављач мора имати своја продајна мјеста за предметну робу; односно да на једној од локација има уговор с другим добављачем који је спреман да понуди предметну робу под истим увјетима.

Мјесто испоруке лож уља је на адреси уговореног тијела најкасније 24 сата од наруџбе.

II. Ове измјене и допуне Тендерске документације објавит ће се на порталу е-набавке, са којег се могу и преузети.

III. Измјене и допуне ове Тендерске документације ступају на снагу даном доношења.

Из измјене и допуне ТД може се видјети да изјава о мјесту испоруке лож уља није ни тражена, само је дата информација да је мјесто испоруке лож уља на адреси уговорног тијела, најкасније 24 сата од наруџбе, те сматрамо даје жалба неоснована."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-3297-4/21 од 01.12.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа .

У складу с чланом 94. став (2) и (3) Закона о јавним набавкама изабрани понуђач Забришће Б&М д.о.о. Ливно је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-3297-5/21 од 01.12.2021. године обавијештен о жалби жалиоца и изјашњењу уговорног органа, те му је омогућено да се изјасни о истим. Изабрани понуђач није доставио изјашњење.

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 дјелимично основана.

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

У вези с наводом жалиоца којим оспорава прихватљивост понуде изабраног понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно јер није доставио потврду пословне банке у складу са захтјевом из тачке 12. тендерске документације, овај орган је увидом у тендерску документацију утврдио да је уговорни орган у тачки 12. под а) на страници 8. тендерске документације захтијевао од понуђача да доставе:

а) Понудитељ је дужан доставити потврду/увјерење издану од стране једне од пословних банака у којима има отворене трансакцијске рачуне на којима ће бити наведено да исти нису били блокирани задњих шест мјесеца, од дана подношења понуде, уз које ће се доставити и потврда издана од стране Централне банке БиХ.

Увидом у предемтни спис, а што је и неспорно међу старанкама у поступку, овај орган је утврдио да понуда понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно предата дана 28.10.2021. године.

Увидом у понуду понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно, утврђено је слиједеће:

- да је на страницама 22. и 23. понуде достављен Извјештај о рачунима пословног субјекта на дан 12.10.2021. године;

- да је на страници 24. понуде достављена Потврда INTESA SANPAOLO BANKA без броја од 25.10.2021. године, у којој је наведено:

„На дан издавања потврде рачун је у **активном** статусу, те исти **није био блокиран** у посљедњих 6 мјесеци.“

С тим у вези, овај орган је утврдио да наведеном потврдом није доказано да рачун понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно није био блокирани задњих шест мјесеци, од дана подношења понуде, односно од дана 28.10.2021. године, када је достављена понуда, будући да је потврда издата 25.10.2021. године, те се истом не потврђује да рачун понуђача није био блокиран од 28.10.2021. године, него шест мјесеци од дана издавања потврде. Имајући у виду наведено, овај орган је утврдио да понуђач „ЗАБРИШЋЕ Б&М“ д.о.о. Ливно достављеном потврдом на страници 24. понуде није доказао да му рачун није био блокирани задњих шест мјесеци, од дана подношења понуде, односно од дана 28.10.2021. године, када је достављена понуда, те се навод жалиоца сматра **основаним**.

Овај орган имајући у виду прописано тачком 12. под а) на страници 8. тендерске документације којим је захтијевано од понуђача да доставе потврду/увјерење издану од стране једне од пословних банака у којима има отворене трансакцијске рачуне на којима ће бити наведено да исти нису били блокирани задњих шест мјесеца, од дана подношења понуде, уз које ће се доставити и потврда издана од стране Централне банке БиХ, упућује

на слиједеће одрадбе Закона о јавним набавкама:

Чланом 3. став (1) ЗЈН прописано је:
Уговорни орган дужан је да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/ понуђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да обезбиједи праведну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава, у вези са предметом набавке и његовом сврхом.

Надаље, чланом 53. став (1) ЗЈН прописано је:
Уговорни орган дужан је да припреми тендерску документацију у складу са одредбама овог закона и подзаконским актима. У тендерској документацији уговорни орган даје потпуне информације о условима уговора и поступку додјеле уговора, а који су кандидатима/понуђачима довољни за припрему захтјева за учешће, односно понуда на стварно конкурентској основи.

Чланом 103. став (1) тачка а) ЗЈН прописано је:
У поступцима јавне набавке апсолутно битне повреде закона су оне повреде о којима КРЖ води рачуна по службеној дужности, и које могу довести до поништења поступка у потпуности или дјелимично, и то:
а) неусклађеност тендерске документације са овим законом или подзаконским актима, која је довела до немогућности утврђивања основаности жалбених навода или која је довела до нарушавања основних принципа овог закона, односно незаконите додјеле уговора;

Имајући у виду утврђено чињенично стање, те захтијевано тачком 12. под а) на страници 8. тендерске документације, као и напријед наведене законске одредбе овај орган је утврдио како је овакав начин прописивања ТД у супротности са ЗЈН, будући да уговорни орган прописујући да су понуђачи дужни доставити **потврду/увјерење издану од стране једне од пословних банака у којима има отворене трансакцијске рачуне на којима ће бити наведено да исти нису били блокирани задњих шест мјесеца, од дана подношења понуде,** ограничава конкуренцију, те отежава понуђачима учествовање у поступку јавних набавки на стварно конкурентској основи, а што се огледа у томе да понуђачи не могу добити Потврду банке да у посљедњих 6 мјесеци од дана предаје понуда рачуни нису били блокирани задњих шест мјесеци, јер би то значило да понуђачи на дан предаје понуда морају добити Потврду од банке, будући да Банке не издају потврду о солвентности рачуна за „будуће“ вријеме, односно за период од припреме понуде па до дана крајњег рока за предају понуда, посебно ако се узме у обзир удаљеност сједишта појединих понуђача од мјеста сједишта уговорног орган. Овај орган наглашава да је сврха поступака јавних набавки да се понуђачима тендерском документацијом дају јасне и прецизне информације које омогућују свим кандидатима једнак и недискриминирајући положај, као и да захтијевани услови из ТД поспјешују конкуренцију, која посљедично води до више понуда са повољнијим цијена а што придоноси основном циљ јавних набавки, а то је најефикасније коришћење јавних

средстава у вези са предметом набавке и његовом сврхом. **Овај орган констатује како је предметна ТД сачињена супротно ЗЈН, што представља апсолутно битну повреду поступка на које овај орган пази по службеној дужности, а што је основ за поништење поступка у потпиности.**

Разматрајући жалбени навод којим жалилац оспорава понуду понуђача „ЗАБРИШЋЕ Б&М" д.о.о. Ливно да није у својој понуди доставио изјаву о мјесту испоруке лож уља нити изјаву којом прихвата рок испоруке лож уља најкасније 24 сата од наруџбе, како је то наведено у измјени тендерске документације од 13.09.2021. године, овај орган је увидом у измјене и допуне тендерске документације од 13.09.2021. године, утврдио да је истим извршена измјена тачке 9. тендедерске докумнетације, а ако слиједи:

„I.
1. У тендерској документацији под точком 9. Мјесто испоруке роба:
Општина Ливно, бензинска пумпа изабраног добављача, максимално 7 км од сједишта Уговорног тијела.

МИЈЕЊА СЕ И ГЛАСИ:

Под точком 9. Мјесто испоруке роба.

Мјесто испоруке робе (ЕУРО Диесел 5 и бензин БМБ 95) је Ливно као минимум локација на којима добављач мора имати своја продајна мјеста за предметну робу; односно да на једној од локација има уговор с другим добављачем који је спреман да понуди предметну робу под истим увјетима.

Мјесто испоруке лож уља је на адреси уговореног тијела најкасније 24 сата од наруџбе.
II. Ове измјене и допуне Тендерске документације објавит ће се на порталу е-набавке, са којег се могу и преузети.
III. Измјене и допуне ове Тендерске документације ступају на снагу даном доношења."

На основу наведено овај орган је утврдио да је жалбени навод **неснован**, јер се из измјене и допуне ТД неспорно утврђује да изјава о мјесту испоруке лож уља и изјава којом прихвата рок испоруке лож уља најкасније 24 сата од наруџбе нису ни тражене, само је дата информација да је мјесто испоруке лож уља на адреси уговорног органа, најкасније 24 сата од наруџбе.

Повратак уплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ извршит ће се на основу посебног рјешења овог органа, а 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 ("Службени гласник БиХ" број: 86/14).

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 103. став (1) тачка а). 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку:
Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
мр. сци. Амар Хаџиомеровић

Доставити:
- Хифа Петрол д.о.о. Сарајево
- ЈП „Комунално“ д.о.о. Ливно
- Забришће Б&М д.о.о. Ливно
- Евиденција
- а/а