BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-3269-8/21
Мостар, 16.12.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Забришће Б&М д.о.о. Ливно број: 001-16-11/21 од 16.11.2021. 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), члана 104. и 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама (“Службени гласник БиХ” број 39/14), на сједници Вијећа II одржаној дана 16.12.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. **Одбија се** жалба понуђача Забришће Б&М д.о.о. Ливно број: 001-16-11/21 од 16.11.2021. године, **као неоснована**.
2. **Одбија се** захтјев жалиоца за поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка.

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 Забришће Б&М д.о.о. Ливно (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 23.11.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 02.12.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„У складу са чланком 101.ст.1.т. д) Закона о јавним набавама правовремено изјављујемо жалбу против одлуке о избору најповољнијег понудитеља број одлуке 06-20-01/21-15 од 09.11.2021 године, донесеној у поступку јавне набаве чији је предмет набава горива објављена на порталу јавних набавки под бројем 1035-1-1-26-3-15/21 дана 03.09.2021 године.

Жалба се односи на одлуку о избору најповољнијег понудитеља за набаву роба: Набава горива, Тендер број: 06-20-01/21-2 путем отвореног поступка јавне набаве.

Предметну одлуку смо запримили дана 11.11.2021 године, на што указујемо ради доказивања правовремености наше жалбе.

Жалбу улажемо због погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања, битних повреда поступка и повреде одредби Закона о јавним набавама и подзаконских аката.

Образложење

На наш захтјев уговорно тијело нам је омогућило увид у понуде понуђача Хифа петрол д.о.о. и БТГ д.о.о. на дан 15.11.2021 године.

Увидом смо утврдили сљедеће:

I. *„Точком 10. тендерске документације прописано је сљедеће: Испорука роба у складу са закљученим уговором/оквирним споразумом се врши у јасно* ***дефинираном року*** ***(доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан)*** *најкасније један сат под доласку возила уговорног тијела.*

Понуђач Хифа петрол д.о.о. навео је у својој понуди ЈН-4167/21 да ће мјесто испоруке бити бензинска црпка Хифа петрол д.о.о. која се налази на адреси Дринова међа б.б. Ливно, међутим наведена бензинска црпка има радно вријеме од 05:00 - 00:00 сати што доказујемо службеном апликацијом Федералног министарства трговине гдје је јасно наведено радно вријеме наведене бензинске црпке. Наше наводе доказујемо и фотографијом истакнутог радног времена на бензинској црпки Хифа петрол д.о.о. Дринова међа б.б. Ливно. Дакле, уговорни орган захтјева у тендерској документацији да бензинске црпке понуђача раде 24 сата на дан како би могли користити услуге точења горива а наведена бензинска црпка ради од 05:00 - 00:00 сати те није у могућности пружати услуге како је захтијевано тендерском документацијом. Сматрамо да понуда понуђача Хифа петрол д.о.о. није у складу са захтјевом из тендерске документације гдје се експлицитно наводи да је омогућено точење горива 24 сата на дан за цијело вријеме трајања уговора.

Чланак 57. Закона о јавним набавкама прописује „У поступку јавне набаве кандидат/понудитељ придржава се захтјева и увјета из тендерске документације“, а понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево се није придржавао увјета из ТД, тј. не испуњава обвезу осигурања испоруке 24 сата дневно, стога му је понуда требала бити одбачена.

II. „Точком 12 на страници 8 тендерске документације под б) Понуђач мора осигурати

испоруку горива сваки дан од 0-24 х за врјеме трајања уговора.

Понуђач Хифа петрол д.о.о. на страници 133 понуде дао лажну изјаву о радном времену бензинске црпке гдје наводи да бензинска црпка ради 00-24 сата, а стварно радно вријеме наведене бензинске црпке је 05:00-00:00 сати што доказујемо службеном апликацијом федералног министарства трговине и фотографијом са наведене бензинске црпке гдје је јасно истакнуто радно вријеме на улазним вратима наведене црпке 5-24 свим данима.

С обзиром да понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево не располаже бензинском црнком на подручју Општине Ливно која ради 24 сата дневно, те му је понуда морала бити одбачена као неприхватљива због неиспуњавања увјета из точке 12.ц. алинеја б. којом је прописана обвеза осигурања испоруке горива 24 сата дневно.

Чланак 57. Закона о јавним набавкама прописује „У поступку јавне набаве кандидат/понудитељ придржава се захтјева и увјета из тендерске документације" , а понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево се није придржавао увјета из ТД, тј. не испуњава обвезу осигурања испоруке 24 сата дневно, стога му је понуда требала бити одбачена.

Из претходно наведеног сматрамо да понуда понуђача Хифа петрол д.о.о. ни у којем случају не може бити прихватљива нити је понуђач могао приступити е аукцији.

Надаље, у случају хитних интервенција (пукнућа цијеви, излијевања воде, зимских падавина) Уговорни орган би био ограничен са точењем горива и ограничен с хитном интервенцијом, дакле исто би се требало догодити у временском интервалу 05:00-00:00 сати како би уговорни орган могао адекватно реагирати на исто, што је сматрамо апсурд у овом случају.

Жалитељ предлаже да уговорни орган жалбу усвоји, побијану одлуку поништи те донесе нову одлуку. Међутим, уколико уговорни орган сматра да је жалба неоснована тражимо да поступи у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама и прослиједи је Уреду за разматрање жалби.

На основу наведеног подноситељ жалбе предлаже да овај орган поступи у складу са овлаштењима из Закона о јавним набавама, поништи побијану одлуку, наложи поновну проведбу поступка оцјене понуда.

Захтјева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка.

Прилози:

- Апликација Федералног министарства трговине
- Фотографија с истакнутим радним временом бензинска црпка Хифа петрол Дринова међа
- Web страница Хифа петрол д.о.о с радним временом бензинске црпке Дринова међа б.б."

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Након увида у понуде понудитељ „Забришће Б&М" д.о.о. Ливно улаже жалбу због погрешно и непотпуно утврђеног чињеничног стања, битних повреда поступка и повреде одредби Закона о јавним набавама и подзаконских аката. Жалба се односи на точку 10. ТД

гдје је прописано: „Испорука роба у складу са закљученим уговором/оквимим споразумом се врши у јасно дефинираном року (доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан) најкасније један сат по доласку возила уговорног тијела.

Жалитељ су у својој жалби позива на чланак 57. Закона о јавним набавама гдје је прописано: „У поступку јавне набаве кандидат/понудитељ придржава се захтјева и увјета из ТД" те наводи да се понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево се није придржавао увјета из ТД, тј. не испуњава обавезу осигурања испоруке 24 сата дневно, стога му је понуда требала бити одбачена.

Наводи се точка 12, страница 8 ТД под б) Понуђач мора осигурати испоруку горива сваки дан од 00-24 сата дневно за вријеме трајања уговора.

„Забришће Б&М" д.о.о. Ливно константира да је понудитељ ХИФА петрол д.о.о. на страници 133 понуде дао лажну изјаву о радном времену бензинске црпке гдје наводи да бензинска црпка ради 00-24 сата, а стварно радно вријеме наведене бензинске црпке је 05:00-00:00 сати што доказују службеном апликацијом федералног министарства трговине и фотографијом са наведене бензинске црпке гдје је истакнуто њезино радно вријеме.

Жалитељ сматра да понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево не располаже бензинском црпком на подручју општине Ливно која ради 24 сата дневно, те да му је понуда морала бити одбачена као неприхватљива због неиспуњавања увјета из точке 12.ц. алинеја б. Којом је прописана обвеза осигурања испоруке горива 24 сата дневно. Из тих разлога жалитељ сматра да понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. није смио приступити е-аукцији.

Уговорно тијело је прегледало понуде свих тријy понудитеља у отвореном поступку за набаву горива и константирало да 2 од 3 понудитеља имају сву потребну документацију за судјеловање на е-аукцији а то су понудитељи „Забришће Б&М" д.о.о. Ливно и ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. Сарајево. Понудитељ ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. је доставио Изјаву понудитеља којом се обвезује да ће осигурати испоруку горива од 0-24h за све вријеме трајања уговора, што је и тражено ТД, (страница 135 понуде), те је заједно са понудитељем „Забришће Б&М" д.о.о. Ливно судјеловао на е-аукцији. Жалитељ у жалби наводи да је понуда ХИФА ПЕТРОЛ д.о.о. требала бити одбачена, што сматрамо погрешним, јер је достављена сва потребна документација која је тражена у ТД укључујући и Изјаву понудитеља којом се обвезује да ће осигурати испоруку горива од 0-24h за све вријеме трајања уговора, те на основу тога нисмо имали право ни разлога одбацити њихову понуду. У случају да је склопљен Оквирни споразум, а понудитељ не испоштује своју достављену изјаву, имали бисмо право подузети правне кораке. Према одлуци општинског вијећа Ливна број: 01-02-777/07 од 7.5.2007. Сл.Гл. Општине Ливно бр.03/07) бензинске црпке могу радити 24 сата на дан, што значи да понудитељ у сваком моменту може своје радно вријеме ускладити са поменутом одлуком. Тендерском документацијом је тражена Изјаву понудитеља којом се обвезује да ће осигурати испоруку горива од 0-24h за све вријеме трајања уговора (страница 9, точка 12. под д)), а која се тиче техничке и професионалне способности, коју су оба квалифицирана понудитеља доставила. Потврда о радном времену од 00-24h у ТД није изричито тражена. У прилогу Вам шаљемо Одлуку општинског вијећа Ливна од 07.05.2007. године о радном времену правних и физичких особа из области трговине и угоститељства, у којој се може видјети да свака бензинска црпка може имати радно вријеме од 0,00 до 24,00 h свакодневно."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-3269-4/21 од 24.11.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац је доставио одговор на изјашњење уговорног органа у коме наводи слиједеће:

„Наиме, Уговорни орган у свом изјашњењу на жалбу наводи „Тендерском документацијом је тражена изјава понудитеља којом се обвезује да ће осигурати испоруку горива од 00-24 сата за све вријеме трајања уговора. Потврда о радном времену 00-24 сата у ТД није изричито тражена." Уговорни орган „заборавља" да је у точки 10. тендерске документације прописао сљедеће **„Испорука роба у складу са закљученим оквирним споразумом се врши у јасно дефинираном року (доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан) „ .** Није нам јасно како Уговорни орган који је експлицитно прописао рок испоруке 24 сата на дан , прихваћа понуду понуду понуђача чија бензинска црпка има радно вријеме од 05:00 до 00:00. Да ли можда уговорни орган прихваћа то да ће му понуђач можда оставити гориво у кантама и залијепити на њих фискални рачун у времену када бензинска црпка не ради???

Надаље, у понуди понуђача Хифа петрол д.о.о. на страници 133 у изјави о посједовању бензинске црпке дотични наводи да бензинска црпка ради 00-24 седмично, што није точно с обзиром да смо доказали да наведена бензинска црпка ради од 05:00-00:00.

У овом поступку јавне набаве, евидентно се ради о грубом кршењу закона о јавној набави од стране Уговорног органа ЈП Комунално д.о.о. Ливно."

У складу с чланом 94. став (2) и (3) Закона о јавним набавкама понуђач Хифа Петрол д.о.о. Сарајево је актом овог органа број: ЈН2-03-07-1-3269-5/21 од 24.11.2021. године обавијештен о жалби жалиоца и изјашњењу уговорног органа, те му је омогућено да се изјасни о истим. 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 неоснована.

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.

Разматрајући жалбене наводе, извршен је увид у предметну тендерску документацију, те је утврђено слиједеће:

- Тачком 10. прописан је Рок испоруке роба на начин испорука роба се врши сукцесивно, према потребама уговорног тијела започевши најраније након потписивања уговора/оквирног споразума, према слиједећој динамици: у року од једне године.

Испорука роба у складу са закљученим уговором/оквимим споразумом се врши у јасно дефинираном року (доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан) најкасније 1 сат по доласку возила уговорног тијела;

- Тачком 12. прописани су остали увјети за квалификацију, те је под тачком ц) подтачка б) прописан услов да понуђач мора осигурати испоруку горива сваки дан од 0 – 24 h за вријеме трајања уговора, те је као доказ под тачком д) на станици 12. тендерске документације тражена Изјава понудитеља којом се обвезује да ће осигурати испоруку горива од 0 – 24 h за вријеме трајања уговора;

На основу извршеног увида у понуду понуђача Хифа Петрол д.о.о. Сарајево утврђено је сљедеће:

- На страници 133. понуде достављена је изјава о посједовању бензинске пумпе на подручју општине Ливно која се налази на адреси: Дринова међа бб, 80101 Ливно и која ради 00-24 сата садмично, а која је уписана у актуелни извод из судског регистра на страни 14/20.;
- На страници 135. понуде достављена је изјава о радном времену којом понуђач изјављује да ће осигурати испоруку горива од 0-24h за вријеме трајања уговора.;
- На страници 137. понуде достављена је изјава о року испоруке у којој је наведено: У складу са захтијевима тендерске документације тачка 10. Изјављујемо да испорука роба ће се вршити сукцесивно, према потребама уговорног тијела започевши најраније након потписивања уговора/оквирног споразума, према слиједећој динамици: у року од једне године. Испорука роба у складу са закљученим уговором/оквимим споразумом се врши у јасно дефинираном року (доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан) најкасније 1 сат по доласку возила уговорног тијела;

Разматрајући жалбени навод којим жалилац оспорава понуду другорангираног понуђача Хифа Петрол д.о.о. Сарајево да не испуњава постављени услов на начин како је прописано тачком 12 на страници 8 тендерске документације под б) у погледу радног времена бензинске пумпе јер иста ради од 05:00 - 00:00 сати и утврђеног чињеничног стања, овај орган неспорним закључује да је понуђач Хифа Петрол д.о.о. Сарајево на страници 135. понуде доставио изјаву о радном времену којом понуђач изјављује да ће осигурати испоруку горива од 0-24h за вријеме трајања уговора, док је на страници 137. доставио Изјаву о року испоруке у којој је наведено:
У складу са захтијевима тендерске докумнетације тачка 10. Изјављујемо да испорука роба ће се вршити сукцесивно, према потребама уговорног тијела започевши најраније након потписивања уговора/оквирног споразума, према слиједећој динамици: у року од једне године. Испорука роба у складу са закљученим уговором/оквимим споразумом се врши у јасно дефинираном року (доступно на бензинској црпки одабраног добављача 24 сата на дан) најкасније 1 сат по доласку возила уговорног тијела.

С тим у вези, овај орган истиче да се одредбама Закона о раду („Службене новине Федерације БиХ“, бр. 26/16 и 89/18), који се примјењује на подручју уговорног орган и Града Ливно, регулише радно вријеме, па тако и прерасподјела радног времена као и да је чланом 1. и чланом 5. став 3. Одлуке општинског вијећа Ливна број: 01-02-777/07 од 7.5.2007. (Сл.Гл. Општине Ливно бр.03/07) прописано да радно вријеме бензинских црпки и трговина у њиховом склопу је може бити свакодневно од 00.00 – 24.00 сата. а што значи да понуђач у сваком моменту може своје радно вријеме ускладити са поменутом одлуком. Сама чињеница да понуђачева бензинска пумпа у Ливну тренутно ради од 05:00 - 00:00 сати када се доведе у везу са тачком 10. и 12. тендерске документације, као и достављену понуду понуђача Хифа Петрол д.о.о. Сарајево односно Изјаве на страници 135. и 137. понуде, не значи да овај понуђач није испунио тражени услов из тендерске документације јер је исти преузео обавезу да ће вршити испоруку у временском периоду од 0 – 24 h за вријеме трајања уговора како је тражено тачком 10. и 12. тендерске документације (наведене тачке не прописују обавезу да понуђач у тренутку расписивања предметне јавне набавке мора имати радно вријеме од 00:00 – 24:00 сати), па како је распоред радног времена подложан промјенама, то исто не спријечава понуђача да врши промјену радног времена на начин како би испунио своје преузете обавезе, па тако и у конкретном поступку јавне набаве.
Сама чињеница да је понуђач Хифа Петрол д.о.о. Сарајево на страници 133. понуде доставио Изјаву о посједовању бензинске пумпе на подручју општине Ливно која се налази на адреси: Дринова међа бб. 80101 Ливно и која ради 00-24 сата садмично. а која је уписана у актуелни извод из судског регистра на страни 14/20, не може бити разлог за одбацивање понуде јер наведена изјава није ни тражена у тендерској документацији.

С обзиром да је одбио жалбу, овај орган одбио је захтјев за поврат уплаћених средстава за покретање жалбеног поступка у складу са чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама.
На основу чињеница утврђених у поступку и проведених доказа, сходно члану 93. став (7), члану 104. и члану 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама, овај орган ријешио је жалбу као у диспозитиву овог Рјешења.

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