BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-3423-9/21
Sarajevo, 29.12.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača „PETROL –P" d.o.o. Bihać, izjavljene na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10-45-7779-19/21 od 18.11.2021.godine, u postupku javne nabavke – Nabavka lož ulja za potrebe ustanova osnovnog i srednjeg obrazovanja sa područja Unsko - sanskog kantona, ugovornog organa Ministarstvo obrazovanja, nauke, kulture i sporta Unsko – sanskog kantona na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st (1) i (2), čl.230 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) Ured za razmatranje žalbi, na plenarnoj sjednici održanoj dana 29.12.2021. godine, donio je

RJEŠENJE

1. Poništava se Izjašnjenje ugovornog organa broj: 10-45-7779-29/21 od 30.11.2021.godine. nalaže se ugovornom organu postupanje po žalbi ponuđača „PETROL –P" d.o.o. Bihać broj: 26/02/21 od 26.11.2021.godine izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10-45-7779-19/21 od 18.11.2021.godine, i utvrdi postojanje procesnih pretpostavki na strani žalitelja u skladu sa članom 100. stav (1) i stav(2) Zakona o javnim nabavkama.
2. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Ugovorni organ Ministarstvo obrazovanja, nauke, kulture i sporta Unsko – sanskog kantona je pokrenuo postupak javne nabavke – Nabavka lož ulja za potrebe ustanova osnovnog i srednjeg obrazovanja sa područja Unsko - sanskog kantona objavom Obavještenja o nabavci broj: 5715-1-1-14-3-18/21 od 28.07.2021.godine. Nakon provedenog postupka evaluacije pristiglih ponuda te e- aukcije, ugovorni organ donosi Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10-45-7779-19/21 od 18.11.2021.godine.,kojom za najpovoljnijeg ponuđača bira ponuđača Rez d.o.o. Cazin. Nezadovoljan Odlukom ponuđač „PETROL-P" d.o.o. Bihać ulaže žalbu broj: 26/02/21 od 26.11.2021.godine.

Žalitelj u žalbi navodi sljedeće:

1. Tačkom 4.5. TD Ugovorni organ je propisao slijedeće: „Cijena koju navede ponuđač je promjenjiva. Međutim, ponuđena cijena lož ulja po kojoj će se vršiti bodovanje najpovoljnijeg ponuđača mora biti iskazana na dan objave obavještenja o nabavci na Portalu javnih nabavki, a što se potvrđuje OPC Obrazcem ovjerenim od strane nadležnog organa čiji datum izdavanja ne može biti stariji od datuma objave obavještenja na Portalu javnih nabavki. Ukoliko ponuđač ima više poslovnih jedinica dužan je za svaku poslovnu jedinicu dostaviti OPC Obrazac ovjeren od strane nadležnog organa." Iz citirane tačke tenderskog dokumenta jasno je vidljivo da UO za dokazivanje cijene traži dostavljanje OPC obrazca za svaku poslovnu jedinicu koju posjeduje ponuđač.
   Uvidom u ponudu ponuđača Rez d.o.o. smo ustanovili slijedeće:
   a) U dostavljem aktuelnom izvodu iz sudskog registra (stranice ponude 23-28) je vidljivo da ponuđač posjeduje:
      - Sjedište firme: Stijena 134, Cazin
      - Podružnica Bosanska Krupa: Jezerski bb, Bosanska Krupa (osnovana 2002 godine)
      - Podružnica Bihać : Jablanska bb, Bihać (osnovana 2004 godine)
   b) U dostavljenom uvjerenju o registraciji skladišta ulja za loženje broj 04/5-1/1-17-1-18-1/10 od 04.02.2010 godine (strana 39 ponude) vidljivo je da isti ima registrirano skladište lož ulja u gradu Cazinu:
      - Stijena, 77 224 Cazin, kapaciteta 60 m3
   c) U dostavljenom certifikatu o sukladnosti tečnih naftnih goriva za lož ulje (BAS 1002 LUEL) broj 22-076A/21 (strana 123 ponude) vidljvo je da mjesto uzorkovanja Cazin:
      - Cazin, benzinska crpka Rez - Cazin, 04.11.2021 u 12:53 sati.

   Članom 55 Pravilnika o primjeni zakona o akcizama u BiH je navedeno slijedeće:
   SKLADIŠTA ULJA ZA LOŽENJE
   „Pod skladištem ulja za loženje u smislu Člana 33 Zakona podrazumjeva se prostor koji ispunjava uvjete za obavljanje djelatnosti trgovine uljem za loženje propsanih entitetskim propisima o trgovini. Odredbom stava 1 ovog člana odnosi se i na benzinsku pumpnu stanicu kao maloprodajni objekat u kojem se promet na malo ulja za loženje EL i LS obavlja preko verifikovanih uređaja za istakanje."
   Članom 56 istog Pravilnika definisano je slijedeće:
   „Zahtjev za registraciju skladišta iz stava (1) ovog člana sadrži sljedeće podatke:
      - *Naziv, sjedište držaoca skladišta i/ili ID broj*
      - *Adresu skladišta*
      - *Kapacitet skladišta "*

   Iz dostavljenog uvjerenja ponuđača Rez d.o.o. vidljivo je da isti ima registirano skladište za lož ulje u Stijeni, općina Cazin. Nadalje, aktuelnim izvodom iz sud registra isti potvrđuje da ima u Stijeni, općina Cazin firmu, dok uvjerenjem o sukladnosti naftnih derivata isti još jednom potvrđuje da ima lož ulje na benzinskoj pumpi u Cazinu, s obzirom da je na istom navedeno da je uzorkovanje vršeno na benzinskoi crpki u Cazinu. S druge strane, u sklopu svoje ponude, ponuđač Rez d.o.o. dostavlja samo OPC obrazac broj 1859/2021 (strana 35 ponude) iz podružnice Bosanska Krupa; - Naziv prodajnog mjesta: REZ DOO BEZERSKI BOSANSKA KRUPA sa adresom Bosanska Krupa, Jezerski bb. Na ovaj način, Rez d.o.o. nije ispoštovao zahtjev UO iz TD koji nalaže da ukoliko ponuđač ima više poslovnih iedinica dužan je za svaku poslovnu jedinicu dostaviti OPC Obrazac ovjeren od strane nadležnog organa. Kako je sam UO u TD naznačio da pri pripremi ponuđe ponuđač se mora pridržavati zahtjeva i uvjeta iz tenderske dokumentacije (član 4.1) ova ponuda je morala biti odbačena s obzirom da ponuđač Rez d.o.o. nije dostavio OPC obrazac sa

prodajnog mjesta u Cazinu, za kojeg je jasno da posjeduje lož ulje. S obzirom na dostavljeni certifikat o uzorkovanje lož ulja na kojem je vidljivo da je uzorkovanje vršeno na benzinskoi pumpi u Cazinu, a s obzirom da shodno Pravilniku o izgradnji stanica za snadbjevanje gorivom (benzinski stanica), benzinska stanica je definisana kao : „ pod benzinskom stanicom za snadbjevanje gorivom motornih vozila koja saobraćaju na putevima podrazumjeva se: uređaji za snadbjevanje motornih vozila svim vrstama tečnih goriva i tečnim naftnim gasom kao i uređaji za snadbjevanje uljem za loženje koje se upotrebljavaja u domaćinstvu", a u vezi sa Uputstvom o načinu, sadržaju i rokovima dostave obavještenja o promjeni cijena i marži pojedinih proizvoda i usluga kojim je definisano da: „Privredni subjekti su dužni Federalnom ministarstvu trgovine dostavljati radi evidentiranja, obavještenje o promjeni cijena i marži na malo za proizvode i usluge:

- Pogonska motorna goriva sa unutrašnjim sagorijevanjem i ulja za loženje čiji se promet vrši na maloprodajnom objektu (benzinskoj pumpi)

Apsolutno je jasno da ponuđač Rez d.o.o. nije ispoštovao uvjet iz TD, jer je dokazano da isti posjeduje na maloprodajnom objektu u Cazinu lož ulje, za koje nije dostavio OPC obrazac u sklopu ove ponude.

Također u prilog ovoj žalbi dostavljamo i spisak benzinskih pumpnih stanica koje su uvezane u sustav za nadzor i kontrolu prometa naftnih derivate u FBiH od dana 07.01.2019 godine na kojoj je vidijivo da ponuđač Rez d.o.o. posjeduie pumpne stanice (redni brojevi 541.542.543.544 označeni žutom bojom na spisku) na sljedećim lokacijama :

- Grad Bihae. Jablanska bb
- Grad Cazin. Sepici bb
- Opcina Bosanska Krupa. Jezerski bb
- Grad Cazin. Stiiena 134

Iz svega navedenog vidljivo koliko podruznica Rez d.o.o. ima, te da ima lož ulje u podružnicama u Cazinu za koje nije dostavljen OPC obrazac.

2. Na stranici 15 i 135 ponude, ponuđača Rez d.o.o. dostavljen je sadržaj ponude. U istom tom sadržaju ponuđač navodi da je dostavio u sklopu ponude;
    - ISPIS E- MAILA - POTVRDA PRIJEMA na stranici 37 i 38 ponude

   Uvidom u ponudu, ustanovili smo da nigdje nije dostavljen navedeni ispis e-maila kako se to navodi u sadržaju ponude, stoga smatramo da se ponuda ne može smatrati čvrsto uvezanom bez mogućnosti mijenjanja, a jer se sadržaj ponude koji je naveo ponuđač i stvarno stanje ponude ne slažu, te stoga postoji prostor za manipulaciju s ponudom.

   Također kako je tačkom 4.2 TD propisano :

   Stranice ponude se označavaju brojem na način da je vidljiv redni broj stranke. Kada je ponuda izrađena od više dijelova, stranice se označavaju na način da svaki sljedeći dio započinje rednim brojem kojim se nastavlja redni broj stranice kojim završava prethodni dio.

   A kako ponuda izabranog ponuđača nije numerisana na način da ima kontinuitet, već na istoj nedostaju stranice (numeracija ide do broja 36, pa se nastavlja od broja 39) evidentno je da je isti postupio suprotno odredbama TD, te je ova ponuda morala biti odbačena kao neprihvatljiva.

U svom izjašnjenju broj: 10-45-7779-29/21 od 30.11.2021.godine ugovorni ograni navodi sljedeće:

1. Žalitelj PETROL-P d.o.o. Bihać , ul. Zaobilaznica bb 77000 Bihać, zastupan po direktoru Nijazu Prošiću izjavio je dana 29.11.2021. godine žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10-45-7779-17/21 od dana 18.11.2021. godine, Obavještenje o nabavci broj: 5715-1-1-14-3-18/21 od 28.07.2021. godine i ispravka Obavještenja broj: 5715-1-1 - 14-8-26/21 od 26.10.2021. godine. Prije nego se upustio u meritorno odlučivanje Ugovorni organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 222. stav 1. Zakona o upravnom postupku, odnosno na dopuštenost, blagovremenost i izjavljenost od ovlaštene osobe, odnosno na pretpostavke propisane odredbama članova 100. i 101. Zakona o javnim nabavkama. Ispitujući pravne pretpostavke za postupanje po predmetnoj žalbi, Ugovorni organ je utvrdio da je ponuđač PETROL-P d.o.o. Bihać dana 19.11.2021. godine dostavio Zahtjev za uvid u pristigle ponude na osnovu kojeg je Ugovorni organ donio Rješenje kojim se odobrio uvid u ponude pomenutom ponuđaču. Uvid u ponude je izvršen 23.11.2021. godine, istom je prisustvovao pored predsjednika Komisije za javne nabavke i predstavnik ponuđača Petrol-P d.o.o. Bihać Emir Kurić po punomoći broj: Ol-P-PP-L-lp/21 od 22.11.2021. godine. Utvrđujući pravne pretpostavke da li je žalba izjavljena od ovlaštenog lica, dopuštena i blagovremena je utvrđeno da je predstavnik ponuđača Emir Kurić sam sebi potpisao ovlaštenje u ime odgovornog lica Nijaza Prošića (dokaz Punomoć i Zapisnik o izvršenom uvidu u ponude ponuđača za nabavku lož ulja za ustanove osnovnog i srednjeg obrazovanja sa područja Unsko-sanskog kantona). Također uvidom u ranije potpisane Okvirne sporazume i Ugovore o nabavci je utvrđeno da su potpisi različiti u odnosu na dostavljenu ponudu te Ugovomi organ izražava sumnju da isti nisu potpisani od ovlaštenog lica (dokaz u prilogu). Ugovorni organ je svojim aktom broj: 10-45-7779-27/21 od 01.12.2021. godine tražio od ponuđača da se izjasni na gore navedene navode. Izjašnjenje od strane Žalitelja u prilogu akta.
   Iz navedenih razloga Ugovorni organ je utvrdio da je Žalba blagovremena, dopuštena, ali nije mogao utvrditi da li je izjavljena od ovlaštenog lica.
2. Tačkom 4.5. Tenderske dokumentacije je definisan način određivanja cijene ponude
   Način utrvđivanja cijena potencijalnih ponuđača nije kvalifikacioni uslov ponuđačima u ovom postupku nabavke već je tenderskom dokumentacijom definisan način pripreme ponude u konkretnom slučaju način utvrđivanja cijena. Kriterij za dodjelu ugovoraje najniža cijena. Posebno ističemo da se postupak nabavke odvija u fazama, te je tenderskom dokumentacijom definisan način utvrđivanja cijena od strane potencijalnih ponuđača, a u kasnijoj fazi postupka nabavke naon okončanja postupka i dodjele ugovora ja jasno definisan način promjene cijena obzirom da je u ovom postupku cijena promjenjiva. Ugovorni organ u tački 4.5 Način određivanja cijene usporedbe radi tražio OPC obrazac tj. koji nije presudan za dalji tok postupka i dodjelu ugovora iz razloga što je ugovorni organ predvidio i e-aukciju, te su konačne cijene i rang lista ponuđača formirane nakon okončanja iste. Ugovorni organ je tražio da OPC obrazac bude dostavljen na način da isti bude ovjeren od strane nadležnog organa i čiji datum izdavanja ne može biti stariji od datuma objave obavještenja na Portalu javnih nabavki. Također ukoliko ponuđač ima više poslovnih jedinica dužan je za svaku poslovnu jedinicu dostaviti OPC Obrazac ovjeren od strane nadležnog organa. Ugovornom organu su poznate činjenice koje se odnose na sljedeće:
   „Privredni subjekti iz tačke 1. ovog uputstva obevezni su registrirati se u wb aplikaciju eopc.fmt.gov.ba koja je instalirana na službenoj stranici Ministarstva. Nakon registracije u

ponudi najpovoljnijeg ponuđača nema ISPIS E-MAILA- potvrda prijema na stranici 37 i 38 ponude, međutim uvidom u ponudu ponuđača REZ d.o.o. Cazin je utvrđeno da je u ponudi na strani 37 dostavljen navedeni ispis dok je strana 38 numerisana ali prazna. Navod žalitelja da ponuda izabranog ponuđača nije numerisana na način da ima kontinuitet, već na istoj nedostaju stranice (numeracija ide do broja 36., pa se nastavlja od broja 39.) nije istinit iz razloga što uvidom u ponudu je utvrđeno da je ponuda numerisana na način da je utvrđen kontinuitet i da je straniea 36. prazna. na stranici 37. se nalazi ispis e-maila o odbrenju Federalnog ministarstva trgovine OPC obrazca, dok je stranica 38. prazna.
Na osnovu gore navedenog i dokaza u prilogu žalbeni navod žalitenja je neosnovan i isti osporavamo u cjelosti.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog organa i zakonske odredbe, utvrdio da je potrebno usljed specifičnih okolnosti, nepotpunosti dokumantacije i stanja spisa te očitih povreda pravila postupka naložiti ugovornom organu da utvrd i postojanje procesnih pretpostavki na strani žalitelja kako slijedi:

Dana 08.12.2021.godine ugovorni organ Ministarstvo obrazovanja, nauke, kulture i sporta Unsko – sanskog kantona je dostavio izjašnjenje broj: 10-45-7779-29/21 od 30.11.2021.godine na navode žalbe sa pratećom dokumentacijom u žalbenom postupku po žalbi ponuđača „PETROL – P“ d.o.o. Bihać, izjavljene na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 10-45-7779-19/21 od 18.11.2021.godine, u postupku javne nabavke – Nabavka lož ulja za potrebe ustanova osnovnog i srednjeg obrazovanja sa područja Unsko - sanskog kantona. U svom izjašnjenju ugovorni organ ističe da je žalba blagovremena, dopuštena, ali da nije mogao utvrditi da li je izjavljena od ovlaštenog lica.

Članom 100 stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano je da ugovorni organ dužan u roku od pet dana od zaprimanja žalbe da utvrdi blagovremenost, dopuštenost i da li je žalba izjavljena od ovlaštenog lica. Nadalje stavom (5) istog člana propisano je da ugovorni organ postupajući po žalbi utvrdi da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlašćenog lica, ali je neosnovana, dužan je da je u roku od pet dana od datuma njenog zaprimanja proslijedi URŽ-u, sa svojim izjašnjenjem na navode žalbe, kao i kompletnom dokumentacijom vezano za postupak protiv kojeg je izjavljena žalba.

Ugovorni organ u svom izjašnjenju tvrdi da je na osnovu Punomoći broj: 01-P-PP-L-lp/21 od 22.11.2021.godine koja je izdata Emiru Kurić da izvrši uvid u u pristigle ponude i zapisnika o izvšenom uvidu u ponude broj: 10-45-7779-23/21 od 23.11.2021.godine, te nadalje uvidom u ranije potpisane Okvirne sporazume i Ugovore o nabavci, utvrdio da je Emir Kurić sam sebi potpisao ovlaštenje u ime odgovornog lica Nijaza Prošića te da na osnovu tih dokaza tvrdi da žalba nije izjavljena od ovlaštenog lica. Ovom organu je sporno zašto ugovorni organ nije izvršio i usporedbu potpisa na žalbi žalitelja „PETROL –P“ d.o.o. Bihać broj: 26/02/21 od 26.11.2021.godine koja je bitna za utvrđivanje procesne pretpostavke tj. da li je ista potpisana od ovlaštenog lica.

Takvo postupanje odnosno propuštanje ugovornog organa očito upućuje na povredu pravila postupka koja je od uticaja na rješenje stvari i povlači posljedicu neprihvatanja nejasnog stava, koji ne samo da je nejasan već nije usklađen sa članom 100. stav (1) Zakona o javnim nabavkama., te se nalaže ugovornom organu da postupi u skladu sa istim.

Navedeno upućuje na dispozitiv ove odluke.

Povrat uplaćenih sredstva na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka izvršit će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav (7) i članom 4. instrukcije o načinu uplate, kontrole, i povrata naknada propisanih članom 108 ZJN („Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM

PREDSJEDAVAJUĆI URŽ-a

Marko Kolobarić

Dostaviti:

- Petrol P d.o.o. Bihać
- Ministarstvo obrazovanja, nauke, kulture i sporta Unsko – sanskog kantona
- Rez d.o.o. Cazin
- Evidencija
- a/a