BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-3422-7/21
Датум: 19.01.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача „BOS-MONT“ д.о.о. Сарајево, број: ЈН-16-306/21 од 12.11.2021. године, заступаног по пуномоћнику Санелу Незирићу, адвокату из Сарајева, изјављеној против Одлуке о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, број: 11-03-26-842-64/21 од 04.11.2021. године, у поступку јавне набавке услуга: „Пружање услуга поправке и одржавања моторних возила (путничка и комби м/в; теренска м/в)“, ЛОТ 1 – „Услуге поправке и одржавања путничких и комби м/в (Ауди, Мерцедес Бенц, Шкода, VW и др.) за регију Сарајево“, уговорног органа Министарство одбране Босне и Херцеговине, на основу члана 111. ст. (1) тачка д) и ст. (10) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“, број 39/14), на пленарној сједници одржаној дана 19.01.2022. године донијела је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се усваја у дијелу захтјева за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику, и то за састав жалбе од 28.10.2021. године изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, у износу од 280,80 КМ са ПДВ-ом, те за састав ове жалбе у износу од 280,80 КМ са ПДВ-ом, док се у преосталом дијелу захтјев за надокнаду трошкова састава жалбе одбија као неоснован.
2. Обавезује се уговорни орган да надокнади жалиоцу трошкове састава жалбе по пуномоћнику у износу од 561,60 КМ, у року од 15 дана од дана извршности овог рјешења.
3. Повратак средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 1.166,67 КМ, извршиће се на основу посебног рјешења овог органа.

Образложење

Дана 12.05.2021. године уговорни орган Министарство одбране Босне и Херцеговине објавио је обавјештење о набавци број 723-1-2-92-3-99/21 у отвореном поступку јавне набавке услуга „Пружање услуга поправке и одржавања моторних возила (путничка и комби м/в; теренска м/в)“. Тендер је подијељен на три лота.

Након проведеног поступка уговорни орган је донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран „DRR AUTO“ д.о.о. Кисељак, а против које је жалилац „BOS-MONT“ д.о.о. Сарајево изјавио жалбу путем пуномоћника. Рјешавајући по жалби жалиоца изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, уговорни орган је дјелимично усвојио жалбу, те донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, број: 11-03-26-842-64/21 од 04.11.2021. године, против које сада жалилац изјављује жалбу овом органу.

Жалилац своју жалбу заснива на следећим жалбеним наводима:

- Да је уговорни орган, рјешавајући по жалби понуђача „SLT“ д.о.о. Зеница, понуду жалиоца неоправдано оцијенио као неприхватљиву јер неозначавање каталошког броја у понуди представља мањи недостатак који не утиче на интегритет и прихватљивост понуде жалиоца, те да је доставио понуду и Анекс 3 у складу са условима и захтјевима из тендерске документације;
- Да уговорни орган, Одлуком о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године није ријешио о захтјеву жалиоца за трошкове састава жалбе по пуномоћнику, имајући у виду да је жалба жалиоца усвојена као дјелимично основана, чиме је уговорни орган повриједио члан 199. Закона о управном поступку.

Жалилац предлаже да се поништи спорна одлука и обавеже уговорни орган да надокнади жалиоцу трошкове састава жалбе од 28.10.2021. године у износу од 1.111,50 КМ са ПДВ-ом, као и трошкове састава ове жалбе у износу од 1.111,50 КМ са ПДВ-ом. У вези са исказаним трошковима жалилац прилаже Мишљење/тумачење Адвокатске коморе Федерације БиХ. Жалилац захтјева и поврат накнаде за покретање жалбеног поступка.

Уговорни орган је доставио изјашњење по жалби број 11-03-26-842-79/21 од 02.12.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована.

Жалилац је доставио одговор на изјашњење уговорног органа од 16.12.2021. године у којем спори изјашњење на други жалбени навод, а остаје у цијелости при изјављеној жалби.

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: 723-1-2-92-3-99/21 од 12.05.2021. године;
- Тендерску документацију;
- Копију понуде жалиоца;
- Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године;
- Записник о раду Комисије по жалби „SLT“ д.о.о. Зеница број 11-03-26-842-63/21 од 04.11.2021. године;
- Записник о раду Комисије по жалби „BOS-MONT“ д.о.о. Сарајево број 11-03-26-842-62/21 од 04.11.2021. године;
- Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, број: 11-03-26-842-64/21 од 04.11.2021. године;
- Записник о раду Комисије по жалби „BOS-MONT“ д.о.о. Сарајево број 11-03-26-842-77/21 од 19.11.2021. године;
- Изјашњење по жалби, број 11-03-26-842-79/21 од 02.12.2021. године
- Одговор жалиоца на изјашњење уговорног органа од 16.12.2021. године и
- Другу документацију достављену од стране уговорног органа и жалиоца.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, овај орган је утврдио да је жалба основана у дијелу захтјева за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику.

Разматрајући први жалбени навод у којем жалилац наводи да је уговорни орган, рјешавајући по жалби понуђача „SLT" д.о.о. Зеница, понуду жалиоца неоправдано оцијенио као неприхватљиву јер неозначавање каталошког броја у понуди представља мањи недостатак који не утиче на интегритет и прихватљивост понуде жалиоца, овај орган је извршио увид у записнике о раду комисије, спорну одлуку и копију понуде жалиоца.

Рјешавајући по жалби понуђача „SLT" д.о.о. Зеница, изјављеној на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, уговорни орган је усвојио жалбени навод којим је понуђач „SLT" д.о.о. Зеница спорио прихватљивост понуде жалиоца, како је то утврђено тачком 3.2 Записника о раду Комисије по жалби „SLT" д.о.о. Зеница број 11-03-26-842-63/21 од 04.11.2021. године, те констатовао следеће:

„Поновним прегледом Анекса 3 понуде понуђача „BOS-MONT" д.о.о. Сарајево Комисија је утврдила да је понуђач за дијелове наведене у сљедећој табели понудио дијелове који се не уграђују у возила која су предмет одржавања и дијелове који према каталошком броју технички не одговарају за уградњу на тражени модел возила, те је на тај начин понуђач „BOS-MONT" д.о.о. Сарајево покушао довести Уговорни орган у заблуду на начин да у фази евентуалне реализације Уговора не уграђује дијелове које је понудио својом понудом.".

Даље су наведена возила и резервни дијелови у табели, за које је констатовано: *„Провјером каталошког броја понуђеног дијела констатовано је да се понуђени дио не уграђује у предметно возило"*, а за позицију из Табеле Б: *„Провјером каталошког броја понуђеног дијела констатовано је да код понуђача ЛП Гроуп не постоји наведени каталошки број"*. Наведени су недостаци за следећа возила:

- Табела А – Passat B8 2.0 TDI 4 Motion, 2016 године – ставка 5. Анласер – стартер – електропрекидач, те ставка 13. Хадњак расхладне течности;
- Табела А - Passat 2.0 TDI, 2016 године - ставка 13. Хадњак расхладне течности;
- Табела В - Passat 1.9 TDI, 2004 године - ставка 18. Комплет лежаја задњег точка L или D;
- Табела N – VW Transporter T-5 2.5 TDI, 2006 године – ставка 5. Анласер – стартер – електропрекидач;

На основу напријед наведеног Комисија је констатовала да је понуда жалиоца неприхватљива, те дала препоруку уговорном органу да поништи Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, те да поништи поступак јавне набавке за ЛОТ 1. Прихватајући препоруку комисије, како по жалби жалиоца, тако и по жалби понуђача „SLT" д.о.о. Зеница, уговорни орган је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, број: 11-03-26-842-64/21 од 04.11.2021. године, која је предмет ове жалбе.

Увидом у понуду жалиоца овај орган је утврдио да је жалилац неспорно доставио Анекс 3 – Образац за цијену понуде за ЛОТ 1, те да је исти попунио подацима које је захтјевао уговорни орган, тако је и уписао одређени број у колону у којој је предвиђено да се упише каталошки број. Међутим, уговорни орган спори уписане каталошке бројеве наводећи да је извршио провјеру истих, те да се дијелови које је означио жалилац не уграђују на предметно возило.

Жалилац не спори чињеницу да је навео погрешне каталошке бројеве, већ наводи:

„Надаље, жалитељ указује да не означавање каталошког броја у самом Анексу 3 ТД у сегмнету одјељака из табеле А за возило Passat B82.0 за ставке 5. i 13, те Passat 2.0 TDI за ставку 13, као и у одјељку у таблети Б за возило Passat 1.9 TDI под ставком 18, те одјељку табеле Н за возило VW Transporte, не предсавља разлоге за одбацивање понуде овог понуђача.

Напријед наведено из разлога јер се недвосмислено закључује да исто представља мањи недостатак у понуди жалитеља који не утиче на интергитет и прихватљивост саме понуде жалитеља, те даје жалитељ све друге ставке у обрасцу Анекса 3 ТД у потпуности правилно попунио, те да је из каталошке документације видљиво да исти нуди управо све дијелове који се уграђују у наведена возила, те сходно томе жалитељ није нити имао намјеру нити је исти довео Уговорни орган у заблуду."

Дакле, жалилац признаје да је за наведене ставке погрешно означио каталошки број, али то сматра мањим недостатком, те наводи да је из каталошке документације видљиво да нуди дијелове који се уграђују у наведена возила, али не прилаже каталошку документацију као доказ, чиме није учинио ни вјероватним чињенице на којима заснива жалбени навод, чиме је поступио противно члану 102. Став (3) ЗЈН.

Имајући у виду чињеницу да жалилац није поступио у складу са условима и захтјевима из тендерске документације, а што је био дужан у складу са чланом 57. Став (1) ЗЈН, те да није доказао, нити учинио вјероватним постојање чињеница на основу којих би се у овом поступку могло недвосмислено утврдити да је понудио одговарајуће резервне дијелове, чиме је поступио противно члану 102. Став (3) ЗЈН, **жалбени навод је неоснован.**

Разматрајући други жалбени навод у којем жалилац наводи да уговорни орган, Одлуком о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године није ријешио о захтјеву жалиоца за трошкове састава жалбе по пуномоћнику, овај орган је извршио увид у записнике о раду комисије и спорну одлуку.

Увидом у спис предмета овај орган је утврдио да је жалилац прво изјавио жалбу путем пуномоћника на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, што уговорни орган не спори. Рјешавајући по жалби Комисија је сачинила Записник о раду Комисије по жалби „BOS-MONT" д.о.о. Сарајево број 11-03-26-842-62/21 од 04.11.2021. године, а тачком IV записника констатовано је да је жалба **дјелимично основана**, што је утврђено и за жалбу понуђача „SLT" д.о.о. Зеница, те је дата препорука уговорном органу да поништи поступак јавне набавке, што је и учињено спорном одлуком.

Жалилац правилно закључује да је уговорни орган, рјешавајући по жалби жалиоца у првом степену, био дужан да одлучи о свим захтјевима жалиоца, па и о захтјеву за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику, све у складу са чланом 199. Закона о управном поступку. Ако не ријеши диспозитивом рјешења о трошковима поступка, уговорни орган је дужан навести да ће о њима донијети посебан закључак, у складу са чланом 199. Став (3) Закона о управном поступку. Увидом у Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, број: 11-03-26-842-64/21 од 04.11.2021. године, овај орган је утврдио да уговорни орган није одлучио о захтјеву за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику.

Жалилац се позива на члан 120. ЗЈН који се односи на рјешавање жалбе пред овим органом, али занемарује чињеницу да је у поступку по жалби, у складу са овлаштењима прописаним чланом 100. Став (3) ЗЈН, сам ријешио ствар и донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке за ЛОТ 1, те је био дужан ријешити и о захтјеву за надокнаду трошкова састава жалбе по пуномоћнику, све у складу са напријед

наведеним одредбама Закона о управном поступку, **што овај жалбени навод чини основаним.**

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и члановима 199. и 230. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16).

Повратуплаћених средстава по основу накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу од 1.166,67 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.

Захтјев за накнаду трошкова заступања жалиоца од стране адвоката дјелимично је усвојен у износу од 561,60 КМ, а састоји се од трошкова за састав жалбе од 28.10.2021. године, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за ЛОТ 1, број 11-03-26-842-50/21 од 13.10.2021. године, у износу од 280,80 КМ са ПДВ-ом, те за састав ове жалбе у износу од 280,80 КМ са ПДВ-ом, све у складу са чланом 18. Ст. (2) и (33) Тарифа о наградама и накнади трошкова за рад адвоката („Службене новине Федерације БиХ", бр. 22/04 и 24/04) и пресудом Суда БиХ број С1 ЗУ 023495 16 У од 16.03.2018. године.

У складу са напријед наведеним, те чланом 105. став (2) Закона о управном поступку, којим је прописано да кад у поступку учествују двије или више странака са супротним интересима, странка која је изазвала поступак, а на чију штету је поступак окончан, дужна је противној странци надокнадити оправдане трошкове који су тој странци настали учествовањем у поступку, одлучено је као у диспозитиву.

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.

ПРЕДСЈЕДАВАЈУЋИ
КАНЦЕЛАРИЈЕ ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Марко Колобарић, дипл.правник

Доставити:

1. Адвокат Санел Незирић, Ла Беневоленција 2, 71000 Сарајево
2. Министарство одбране БиХ, Хамдије Крешевљаковића 98, 71000 Сарајево
3. Евиденцији
4. а/а