BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-3520-12/21
Sarajevo,19.01.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi od 30.11.2021.godine ponuđača **„DRR AUTO" d.o.o. Kiseljak, zastupan putem punomoćnika Kremenović Ostoje advokata iz Banja Luke,** izjavljene na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 11-03-26-674-36/21 od 19.11.2021.godine, u odnosu na LOT 1 i LOT 3, u postupku javne nabavke rezervnih dijelova – materijal za opravku i održavanje vozila za potrebe MO i OS BiH, obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-67-3-68/21 od 06.04.2021.godine, ugovornog organa Ministarstvo odbrane BiH, na osnovu člana 111. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 228. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici Vijeća održanoj dana 19.01.2022. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača „DRR AUTO" d.o.o. Kiseljak, zastupan putem punomoćnika Kremenović Ostoje, advokata iz Banja Luke, izjavljene na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 11-03-26-674-36/21 od 19.11.2021.godine, u odnosu na LOT 1 i LOT 3, u postupku javne nabavke rezervnih dijelova – materijal za opravku i održavanje vozila za potrebe MO i OS BiH, odbija se kao neosnovana.
2. Odbija se zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka.
3. Odbija se zahtjev ponuđača „DRR AUTO" d.o.o. Kiseljak, zastupan po dr Ostoji Kremenoviću advokatu iz Banja Luke za naknadu troškova žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e nje

Ugovorni organ, Ministarstvo odbrane BiH, pokrenuo je postupak javne nabavke rezervnih dijelova – materijal za opravku i održavanje vozila za potrebe MO i OS BiH, obavještenje o nabavci broj: 723-2-1-67-3-68/21 od 06.04.2021.godine.

Ponuđač **„DRR AUTO“ d.o.o. Kiseljak, zastupan putem punomoćnika Kremenović Ostoji advokata iz Banja Luke**, izjavio je žalbu od 30.11.2021.godine na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 11-03-26-674-36/21 od 19.11.2021.godine, u odnosu na LOT 1 i LOT 3, u postupku javne nabavke rezervnih dijelova – materijal za opravku i održavanje vozila za potrebe MO i OS BiH, ugovornog organa Ministarstvo odbrane BiH.

Navedena žalba je u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH proslijeđena ovom organu na nadležno postupanje.

Žalitelj u žalbi od 30.11.2021.godine navodi sljedeće:

Osporavanom odlukom poništen je predmetni postupak javne nabavke, jer za LOT 1 i LOT 3 nisu dostavljene tri prihvatljive ponude, a za LOT 2 nije dostavljena ni jedna ponuda u određenom roku.

U obrazloženju osporavane odluke navedeno je da, u skladu sa članom 32. stav 4. i 5. ZJN i tačkom 3.5 TD, kojom se predviđa zaključivanje oklvirnog sporazuma sa više ponuđača i provođenje mini tendera, a imajući u vidu da je u predmetnom postupku zaprimljena samo jedna prihvatljiva ponuda, odlučeno je ugovorni organ poništi postupak nabavke za sva tri lota.

Žalilac podnosi žalbu zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata.

Žalilac žalbu zasniva na sljedećim žalbenom navodu:

-Ugovorni organ kao razlog za poništenje predmetnog postupka javne nabavke, poziva se na član 32. stav 4. i 5. Zakona ojavnim nabavkama, smatrajući daje broj primljenih prihvatljivih ponuda za LOT 1 i LOT 3 samo jedna, (to je ponuda podnosioca ove žalbe), a navedene odredbe ZJN zahtjevaju zaključenje okvirnog sporazuma sa više ponuđača i provođenje mini tendera. Podnosilac žalbe je podnio prihvatljivu ponudu, savjesno je učestvovao u ovom postupku javne nabavke i poništenje postupka će imati za posljedicu štetu žaliocu, koja se sastoji od izgubljene dobiti iz člana 121. ZJN, kao i troškove učešća u predmetnom postupku javne nabavke iz člana 119. ZJN. Ugovorni organ je pogrešno tumačio i primijenio član 32. ZJN, jer istim članom, stav 1. propisano je da jedan ili više ponuđača sa kojima će biti zaključen okvirni sporazum, biraju se u skladu sa kriterijima za dodjelu, utvrđenih u članu 64. ovog zakona, što znači da se okvirni sporazum može zaključiti i samo sa jednim ponuđačem koji je podnio prihvatljivu ponudu. Odnosno, ugovorni organ može okončati postupak ove javne nabavke izborom najpovoljnijeg ponuđača i kada je broj prihvatljivih ponuda manje od tri, kao što je u ovom postupku javne nabavke.

Imajući u vidu prednje, žalilac izjavljuje predmetnu žalbu, te predlaže ugovornom organu da, na osnovu člana 100. ZJN, žalbu usvoji, poništi osporavanu odluku i nastavi postupak javne nabavke u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, podzakonskim aktima i predmetnom TD. U tom slučaju, žalilca zahtjeva od ugovornog organa da mu

nadoknadi troškove postupka koji ukupno iznose 658,12 KM (562,00 KM na ime advokatske usluge i 96,12 KM na ime PDV-a) - troškovi zastupanja žalioca od strane advokata prema tarifnom broju 2,11 i 12 Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („SI. glasnik Republike Srpske" broj 68/05 i 96/19).

U slučaju da ugovorni organ ocijeni žalbu neosnovanom, žalilac zahtjeva od ugovornog organa da istu, sa kompletnom dokumentacijom, dostavi nadležnom drugostepenom organu -Uredu za razmatranje žalbi Sarajevo.

Žalilac zahtjeva od Ureda za razmatranje žalbi Sarajevo da žalbu usvoji i poništi osporavanu odluku i naloži ugovornom organu da nastali predmetni postupak javne nabavke u skladu sa ZJN, podzakonskim aktima i predmetnom TD, iz razloga navedenih u ovoj žalbi.

Takođe, žalilac zahtjeva od drugostepenog organa da, na osnovu člana 108. Zakona o upravnom postupku, naloži ugovornom organu da žaliocu nadoknadi troškove postupka koji ukupno iznose 658,12 KM (562,00 KM na ime advokatske usluge i 96,12 KM na ime PDV-a) - troškovi zastupanja žalioca od strane advokata prema tarifnom broju 2,11 i 12 Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („SI. glasnik Republike Srpske" broj 68/05 i 96/19).

Žalitelj u žalbi zahtjeva povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka.

Ugovorni organ je aktom broj: 11-03-26-674-41/21 od 15.12.2021. godine dostavio ovom organu žalbu i dokumentaciju potrebnu za odlučivanje po predmetnoj žalbi, shodno članu 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ u izjašnjenju broj: 11-03-26-674-41/21 od 15.12.2021. godine navodi da je **razmotrio žalbu, te da je uvidom u spis predmeta, utvrdio sljedeće nesporne i relavantne činjenice:**

- Odlukom o pokretanju postupka javne nabavke roba broj: 11-03-26-674-5/21 od 09.03.2021. godine, pokrenut je postupak javne nabavke: - Rezervni dijelovi za motorna vozila, (JRJN kod: 34913000-0), za potrebe Ministarstva odbrane BiH i Oružanih snaga BiH,

Postupak javne nabavke provodi se putem ograničenog postupka gdje je planirano i zaključivanje Okvirnog sporazuma na period od 3 (tri) godine (sa tri i više kvalifikovana ponuđača),

Procijenjena vrijednost javne nabavke iznosi:

- Lot 1: 55.701,84 KM bez PDV-a 65.171,15 KM sa PDV-om,
- Lot 2: 55.701,83 KM bez PDV-a, 65.171,14 KM sa PDV-om,
- Lot 3: 55.701,83 KM bez PDV-a, 65.171,14 KM sa PDV-om.

Ukupno: za predmet nabavke 167.105,50 KM bez PDV-a, odnosno 195.513,43 KM sa PDVom, na godišnjem nivou.

Vrijednost Okvirnog sporazuma za period 3 (tri) godine iznosi:

- Lot 1: 167.105,51 KM bez PDV-a 195.513,45 KM sa PDV-om,
- Lot 2: 167.105,49 KM bez PDV-a, 195.513,42 KM sa PDV-om,

- Lot 3: 167.105,49 KM bez PDV-a, 195.513,42 KM sa PDV-om.

Ukupan iznos nabavke po okvirnom sporazumzu je 501.316,49 KM bez PDV-a, odnosno 586.540.29KM sa PDV-om.

- Tenderskom dokumentacijom broj: 11-03-26-674-31/21, odnosno tačkom 1.8. iz tenderske dokumentacije propisano je da ugovorni organ planira zaključenje okvirnog sporazuma na period od 3 godine sa tri i više ponuđača.
- Prema Zapisniku o radu Komisije za nabavku-ocjena kvalifikacije (1. faza) broj: 11-03-26-674-23/21, navedeno je da je zahtjeve za učešće dostavilo pet kandidata, od čega su tri zahtjeva ocjenjena kao kvalifikovana, a dva zahtjeva su ocjenjena kao neprihvatljivi za Ugovorni organ.
- Odlukom o rezultatima pretkvalifikacije broj:l 1-03-26-674-24/21 od 26.05.2021. godine, obavješteni su kandidati o rezultatima pretkvalifikacije.
- Prema Zapisniku o radu Komisije za ocjenu konačnih ponuda broj: 11-03-26-674-35/21 od 19.11.2021. godine, navedeno je, daje za Lotove 1 i 3 dostavljena po jedna ponuda, a za Lot 2 nije dostavljena niti jedna ponuda.
- Odlukom o poništenju postupka javne nabavke broj: 11-03-26-674-36/21 od 19.11.2021. godine, poništenje postupak javne nabavke.

Odlukom o pokretanju postupka javne nabavke i Tenderskom dokumentacijom je planirano zaključenje okvirnog sporazuma na period od tri godine sa tri i više ponuđača. Član 32. stav (4) Zakona o javnim nabavkama propisuje sljedeće: „Okvirni sporazum zaključuje se s više ponuđača za isti predmet nabavke, te broj ponuđača s kojima se zaključuje okvirni sporazum ne može biti manji od tri, pod uslovom da postoji dovoljan broi ponuđača Okvirni sporazum može se zaključiti i s dva ponuđača u slučaju ponavljanja postupka zbog nedovoljnog broja primljenih ponuda ".

Član 69. stav (2), tačka c) Zakona o javnim nabavkama propisuje sljedeće: „nije dostavljen broj ponuda određen u članu 32. stav (4) ovog zakona, ako je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma ".

Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, zaključili smo da je Ugovorni organ tendersku dokumentaciju pripremio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i podzakonskim aktima koji uređuju ovu oblast. Dalje, u tenderskoj dokumentaciji propisao je da se planira zaključenje okvirnog sporazuma sa više ponuđača, za što član 32. Zakona o javnim nabavkama navodi da broj ponuđača s kojima se zaključuje okvirni sporazum ne može biti manji od tri. Sljedeće, na osnovu Zapisnika o radu Komisije na ocjeni ponuda (II. faza Ograničenog postupka), zaključili smo daje broj dostavljenih ponuda za Lot 1 i 3 manji od tri, a za Lot 2 nije dostavljena niti jedna ponuda.

S obzirom na to da nije dostavljen dovoljan broj ponuda u skladu sa članom 69. stav (2) tačka c) ZJN, poništili smo postupak javne nabavke.

Dalje u izjašnjenju ugovorni organ navodi da je na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, potpuno jasno da je Ugovorni organ u potpunosti postupao u skladu

sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima prilikom provođenja i poništenja postupka javne nabavke, zbog čega smatra da je žalba neosnovana.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj 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 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od žalbenog navoda u kojem se navodi da se okvirni sporazum može zaključiti i samo sa jednim ponuđačem koji je podnio prihvatljivu ponudu, odnosno da ugovorni organ može okončati postupak javne nabavke izborom najpovoljnijeg ponuđača i kada je broj prihvatljivih ponuda manje od tri, kao što je bio slučaj u predmetnom postupku javne nabavke, ovaj oragan utvrđuje slijedeće:

U svom izjašnjenju, a vezano za žalbeni navod ugovorni organ navodi da je prema Zapisniku o radu Komisije za nabavku navedeno je da je zahtjeve za učešće dostavilo pet kandidata, a dva zahtjeva su ocjenjena kao neprihvatljivi za Ugovorni organ, te da je ugovorni organ Odlukom o rezultatima pretkvalifikacije kojim su obavješteni kandidati o rezultatima pretkvalifikacije, nastavio dalje u postupak te je ponovno prema Zapisniku o radu Komisije za ocjenu konačnih ponuda navedeno da je za Lotove 1 i 3 dostavljena po jedna ponuda, a za Lot 2 nije dostavljena niti jedna ponuda.

Uvidom u tendersku dokumentaciju ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ tačkom 1.8 tenderske dokumentacije zahtjevao

1.8.Okvirni sporazum: DA (3 godine – više ponuđača, mini tender)". Te nadalje tačkom

Vrijednost okvirnog sporazuma za period 3 godine iznosi

- LOT 1: 167.105,51 KM bez PDV-a; 195.513,45 KM sa PDV-om
- LOT 2: 167.105,49 KM bez PDV-a; 195.513,42 KM sa PDV-om
- LOT 3: 167.105,49 KM bez PDV-a; 195.513,42 KM sa PDV-om.

Ukupan iznos nabavke po okvirnom sporazumu je 501.316,49 KM bez PDV-a, odnosno 586.540,29 KM sa PDV-om.

Ugovor se dodjeljuje ponuđaču koji je ponudio ekonomski najpovoljniju cijenu tehnički zadovoljavajuće ponude.

Sljedeći ugovor zaključivaće se na osnovu uslova navedenih u okvirnom sporazumu i naknadno definisanih potrebnih količina na sljedeći način:

- Za svaki ugovor ugovorni organ pismeno se obraća svim ponuđačima s kojima ima zaključen okvirni sporazum gdje definira rok za dostavljanje ponuda (mini tenderisanje)
- Na osnovu dostavljenih ponuda i javnog otvaranja istih (zapisnik s otvaranja se dostavlja svim ponuđačima u roku od tri dana) vrši se vrijednovanje ponuda
- Nakon izvršenog vrijednovanja ponuda dodjeljuje se ugovor ponuđaču koji je dostavio najpovoljniju ponudu u skladu sa uslovima iz okvirnog sporazuma, odnosnu u skladu s precizno definiranim uslovima u okviru uslova iz okvirnog sporazuma.

Uvidom u Odluku o rezultatima postupka pretkvalifikacije broj: 11-03-26-674-24/21 od 26.05.2021 godine ovaj organ je utvrdio sljedeće:
„Prihvata se preporuka Komisije za javnu nabavku data u zapisniku broj: 11-03-26-674-23/21 od 26.05.2021.godine i utvrđuju se rezultati postupka pretkvalifikacije u ograničenom postupku i to kako slijedi: sljedeeći kandidati ispunjavaju tražene uslove te se utvrđuje da su kvalifikovani

- *AUTOELEKTRA d.o.o. Sarajevo*
- *EURO DAM – JAS d.o.o. Lukavac i*
- *DRR AUTO d.o.o. Kiseljak.*

Navedenim kvalifikovanim kandidatima nakon konačnosti ove Odluke bit će dostavljena tenderska dokumantacija i pozvani da dostave početne ponude odnosno bit će pozvani na pregovore u vezi pravnih, ekonomskih i tehničkih aspekata ponude, te da dostave svoje konačne ponude u skladu sa zahtjevima datim u tenderskoj dokumentaciji.

Uvidom u Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj: 11-03-26-674-36/21 od 19.11.2021.godine ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ u nastavku postupka nakon pretkvalifikacije u kojoj je zatraženo putem Portala javnih nabavki dostavljanje konačnih ponuda od kvalifikovanih ponuđača, te da je dostavljena samo jedna ponuda ponuđača „DRR“ d.o.o. Kiseljak.

Iz svega naprijed navedenog ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ pokrenuo javnu nabavku rezervnih dijelova za opravku i održavanje vozila, sklapanjem okvirnog sporazuma sa više ponuđača. S obzirom da je u drugoj fazi kvalifikacije u kojoj su ponuđači pozvani da dostave početne ponude, učestvovao samo jedan ponuđač, a kako je propisano tenderskom dokumentacijom tačkom 1.8. da će ugovorni organ sklopiti okvirni sporazum sa više ponuđača, a nadalje i u skladu sa članom 32 stav 4 Zakona o javnim nabavkama, u kojem stoji da se okvirni sporazum zaključuje sa više ponuđača i broj ponuđača ne može bit manji od tri, te da može zaključiti i sa dva ponuđača u slučaju ponavljanja postupka zbog nedovoljnog broja primljenih ponuda, a kako je sve utvrđeno

iz naprijed navedenog da nije slučaj u ovom predmetnom postupku. Odredba člana 32. Stav (1) Zakona o javnim nabavkama, na koju se poziva žalilitelj, a u kojoj se navodi: *„jedan ili više ponuđača sa kojima će biti zaključen okvirni sporazum"*, ne odnosi se na konkretnu pravnu situaciju iz razloga što se ugovorni organ opredijelio za postupak zaključenja okvirnog sporazuma sa više ponuđača, kada se ima primjenjivati odredba člana 32. Stav (4) Zakona. U vezi sa tim, članom 3. Stav (2) tačka b) pod 10) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisana je obaveza ugovornog organa da u tenderskoj dokumentaciji naznači da li će se okvirni sporazum zaključiti sa jednim ili više ponuđača, a ugovorni organ se opredijelio za zaključenje okvirnog sporazuma sa više ponuđača.

Članom 69 stav (2) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke u slučaju da nije dostavljen broj ponuda koji je određen članmo 32 stav (4) Zakona ako je bilo predviđeno zaključivanje okvirnog sporazuma, a kako je slučaj u ovom predmetnom postupku, ugovorni organ je donio Odluku o poništenju postuka nabavake.

Ovaj organ smatra da je ugovorni organ postupio u skladu sa uslovima iz tenderske dokumentacije, kao i u skladu sa Zakonom i podzakonskim aktima, te iz svega navedenog žalbeni navod je neosnovan.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 228. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama propisano je da je naknada za pokretanje žalbenog postupka nepovratna u slučaju neosnovane žalbe, te je zahtjev za povrat naknade odbijen kao neosnovan.

Obzirom da se žalba odbija kao neosnovana, odbija se i zahtjev za nadoknadu troškova sastava žalbe, u skladu sa članom 105. stav (1) Zakona o upravnom postupku.

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.

PREDSJEDNK VIJEĆA

Siniša Tešanović

Dostaviti:

- Advokat Ostoja Kremenović (za „DRR AUTO" d.o.o. Kiseljak)
  Ul. Maksima Gorkog 17A, 78000 Banja Luka
- Ministarstvo odbrane BiH
- evidencija
- a/a

Sarajevo, Dubrovačka br. 6 A/I sprat; Tel: 033/ 259-265; Fax: 033/ 259-266