BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-38-7/22
Мостар, 27.01.2022. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Гео - Пут д.о.о. Маглај од 27.12.2021. године, заступаног по пуномоћнику Ризу Мезетовићу, адвокату из Маглаја, изјављеној на Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године, у поступку јавне набавке – Санација локалне цесте Завидовићи - Биљачић, уговорног органа Општина Завидовићи, на основу члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14) и члана 230. став (2) Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" бр. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16), на сједници Вијећа II, одржаној дана 27.01.2022. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. Жалба се усваја.
2. Поништава се Одлука број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године и предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. О повратy средстава уплаћених на име накнаде за покретање жалбеног поступка овај орган донијет ће посебно рјешење.

Образложење

Уговорни орган Општина Завидовићи (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отвореним поступком јавну набавку - Санација локалне цесте Завидовићи - Биљачић, за који је Обавјештење о набавци број: 1374-1-3-166-3-61/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 20.10.2021. године.

На Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године. године у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио понуђач Гео - Пут д.о.о. Маглај (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 05.01.2022. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 17.01.2022. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Чланом 1. Одлуке број: 02-11-2411/21-АП-19 коју је дана 16.12.2021 године донио Општински начелник,поништава се Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 02-11-2411/21-АП-15 од 01.12.2021.године,из разлога што другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА“ д.о.о. Завидовићи у остављеном року није доставио тражену документацију (оргинале или овјерене копије документације из члана 45. и 47. Закона о јавним набавкама).

Чланом 2. горе поменуте Олдуке и поступак јавне набавке радова „Санација локалне цесте Завидовићи-Биљачић“,који је покренут доношењем Одлуке број: 02-11-2411/21-АП-3 од 19.10.2021.године и који је објављен дана 20.10.2021.године у „Информационом систему Е набавки“ путем Обавјештења о набаци број: 1374-7-3-166-3-61/21,поништен је.

Ожалбена Одлука је незаконито,наиме првенствено због чињенице што је уговорни орган требао и морао и у овом случају када другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА“ д.о.о. Завидовићи није доставио тражену документацију,поступити исто као и у случају када прворангирани понуђач није доставио понуду,те сходно томе донијети Одлуку којом би као најповољнију понуду цијенио понуду понуђача „ГЕО-ПУТ“ д.о.о. Магља.

Наиме у предметном постпку јавне набавке,уговорни орган је дана 22.11.2021.године донио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-12 којом је као најповољнијег понуђача одабрао понуду понуђача „Хајдић“ д.о.о. Маглај,те је понуђач би обавезан у остављеном року доставити тражену документацију.

Како изабрани понуђач у остављеном року није доставио тражену документацију,уговорни орган је навдену Одлуку поништио и донио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-15 дана 01.12.2021.године,којом се додјељује уговоро другорангираном понуђачу „МГВ ГРАДЊА“ д.о.о. Завидовићи,који је такођер био дужан у остављеном року доставити тражену документацију.

Међутим,како ни другорангирани понуђач није поступио у складу са донешеном Одлуком,уговорни орган је требао и морао наведену Одлуку поништити и донијети нову одлуку којом би као најповољнијег понуђача одабрао понуду трећерангираног понуђача „ГЕО- ПУТ“ д.о.о. Маглај,односно требао је и морао поступити идентично као и у првом

случају,јер уговорни орган није имао законског основа за доношење овакве коначне одлуке.

Наиме,у Образложењу Одлуке уговорни орган се позива на члан 69. Закона о јавним набавкама,те као разлог за поништење поступка јавне набавке наводи да је „цијена осталих квалификираних понуђача,знатно већа од најниже понуђене цијене у овом поступку".
Међутим,у самом члану 69. предвиђено је да уговорно тијело обавезно поништити поступак јавне набавке у случају када су цијене свих прихватљивих понуда знатно веће од осигураних средстава за предметну набавку.
Због наведеног,не стоји разлог уговорног органа на који се позива као разлог за поништење поступка јавне набавке,јер је понуда трећерангираног понуђача „ГЕО-ПУТ" д.о.о. Маглај и даље испод процијењене вриједности јавне набавке.
Дакле,поново уговорни орган није имао законског основа за поништење предметног поступка јавне набавке,те је сходно томе требао и морао донијети нову Одлуку којом ће као најповољнији понуђач бити изабран подносилац жалбе.
Због свега наведеног подносилац жалбе предлаже да уговорни орган након пријема ове жалбе а у складу са чланом 100. Закона о јавним набавкама ожалбену Одлуку стави ван снаге,те донесе Одлуку којом ће као најповољнији понуђач бити изабран трећерангирани „ГЕО-ПУТ" д.о.о. Маглај,или да жалбу у складу са ставом 5. наведеног члана прослиједи Уреду за разматрање жалби ради доношења исправне и на закону засноване одлуке."

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„Дана, 29. 12.2021. године Општина Завидовићи је запримила Жалбу привредног друштва „ГЕО -ПУТ" д.о.о. МАГЛАЈ од 27.12.2021. године заступано по пуномоћнику Мезетовић Ризи, адвокату из Маглаја изјављну на Одлуку Општинског начелника број 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године.

Одлуком број 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године поништава се Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 02-11-2411/21-АП-15 од 01.12.2021. године из разлога што је другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА" д.о.о. ЗАВИДОВИЋИ у остављеном року није доставио тражену документацију (оригинале или овјерене копије документације из члана 45. и 47. Закона о јавним набавкама).

Жалитељ у жалби од 27.12.2021. године наводи даје Одлука број 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године незаконита, првенствено због чињенице што је уговорни орган требао и морао и у овом случају када другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА" д.о.о. Завидовићи није доставио тражену документацију, поступити исто као и у случају када прворангирани понуђач није доставио понуду, те сходно томе донијети Одлуку којом би као најповољниј понуду цијенио понуду понуђача „ГЕО-ПУТ" д.о.о. Маглај.

Уговорни орган сматра да је поступак јавне набавке за предметне радове проведен у складу са Законом о јавним набавкама БиХ и да је исправно донесена Одлука број 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године, те предлаже да се жалба жалитеља одбије у цијелости као неоснована."

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-38-4/22 од 07.01.2022. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног очитовања на исто. Жалилац је доставио одговор на изјашњење уговорног органа, у коме оспорава наводе из изјашњења уговорног органа.

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 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 жалби жалилац наводи да је ожалбена Одлука незаконита,наиме првенствено због чињенице што је уговорни орган требао и морао и у овом случају када другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА" д.о.о. Завидовићи није доставио тражену документацију,поступити исто као и у случају када прворангирани понуђач није доставио понуду,те сходно томе донијети Одлуку којом би као најповољнију понуду цијенио понуду понуђача „ГЕО-ПУТ" д.о.о. Маглај.

Наиме у предметном постпку јавне набавке,уговорни орган је дана 22.11.2021.године донио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-12 којом је као најповољнијег понуђача одабрао понуду понуђача „Хајдић" д.о.о. Маглај,те је понуђач би обавезан у остављеном року доставити тражену документацију.

Како изабрани понуђач у остављеном року није доставио тражену документацију,уговорни орган је навдену Одлуку поништио и донио Одлуку број: 02-11-

2411/21-АП-15 дана 01.12.2021.године,којом се додјељује уговор другорангираном понуђачу „МГВ ГРАДЊА“ д.о.о. Завидовићи,који је такођер био дужан у остављеном року доставити тражену документацију.

Међутим,како ни другорангирани понуђач није поступио у складу са донешеном Одлуком,уговорни орган је требао и морао наведену Одлуку поништити и донијети нову одлуку којом би као најповољнијег понуђача одабрао понуду трећерангираног понуђача „ГЕО- ПУТ“ д.о.о. Маглај,односно требао је и морао поступити идентично као и у првом случају,јер уговорни орган није имао законског основа за доношење овакве коначне одлуке.

Овај орган је увидом у спис предметног поступка јавне набавке утврдио слиједеће:
- Уговорни орган је покренуо предметни поступак јавне набавке Одлуком о покретању поступка јавне набавке број: 02-11-2411/21-АП-3 од 19.10.2021. године, којом је чланом 2. утврђена процијењена вриједност јавне набаваке на износ од 68.341,80 КМ без ПДВ-а;
- У Обавјештењу о набавци број: 1374-1-3-166-3-61/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 20.10.2021. године, у тачки II 6.а. Процијењена укупна вриједност уговора без ПДВ-а у КМ наведен је износ од 68.341,80 КМ;
- Након проведеног поступка Уговорни орган је у предметном поступку јавне набавке донио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02-11-2411/21-АП-12 од 22.11.2021. године, којом је као најповољнији понуђач изабран Хајдић д.о.о. Маглај са понуђеном цијеном од 53.000,00 КМ без ПДВ-а;
- Уговорни орган је донио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-15 од 01.12.2021. године, којом је поништио Одлуку о избору најповољнијег понуђача број: 02-11-2411/21-АП-12 од 22.11.2021. године из разлога јер изабрани понуђач у остављеном року није доставио тражену документацију (оригинале или овјерене копије докумнетације из члана 45. и 47. Закона о јавним набавкама) и додјелио уговор другорангираном понуђачу „МГВ ГРАДЊА“ д.о.о. Завидовићи са понуђеном цијеном од 54.500,00 КМ без ПДВ-а;
- Након тога, уговорни орган је донио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године, којом је поништио Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-15 од 01.12.2021. године из разлога јер другорангирани понуђач у остављеном року није доставио тражену документацију (оригинале или овјерене копије докумнетације из члана 45. и 47. Закона о јавним набавкама) и поништио предметни поступак јавне набавке.
- На Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године, жалилац је изјавио предметну жалбу.

Увидом у ожалбену Одлуку број: 02-11-2411/21-АП-19 од 16.12.2021. године, овај орган је утврдио слиједеће:

- У уводу Одлуке уговорни орган се позвао на члан 69. став 2. тачка д) Закона о јавним набавкама;
- Чланом 1. поништена је Одлука о избору најповољнијег понуђача број: 02-11-2411/21-АП-15 од 01.12.2021. године из разлога што другорангирани понуђач „МГВ ГРАДЊА" д.о.о. ЗАВИДОВИЋИ у остављеном року није доставио тражену документацију (оригинале или овјерене копије документације из члана 45. и 47. Закона о јавним набавкама);
- Чланом 2. поништен је поступак јавне набавке радова "Санација локалне цесте Завидовићи-Биљачић", покренут доношењем Одлуке број 02-11-2411/21-АР-3 од 19.10.2021. године и који је објављен дана, 20.10.2021. године у „Информационом систем Е набавки" путем Обавјештења о набавци број: 1374-7-3-166-3-61/21;
- У образложењу Одлуке уговорни орган наводи податке о току предметног поступка јавне набавке, те наводи слиједеће:

„Чланом 69. Закона о јавним набавкама, прописано је да се поступак јавне набаве може се окончати због а) закључења уговора о јавној набави или оквирног споразума или б) поништењем поступка јавне набаве.

У ставу истог члана Закона о јавним набавкама прописано је да је уговорно тијело обвезано поништити поступак јавне набавке у случајевима кад: а) није достављена ниједна понуда у одређеном крајњем року; б) није достављен ниједан захтјев за судјеловање у ограниченом поступку, у преговарачком поступку с или без објављивања обавијести или у натјецателjском дијалогу; ц) није достављен број понуда одређен у чланку 32. ставку (4) овога Закона, ако је било предвиђено закључење оквирног споразума; д) ниједна од примљених понуда није прихватљива; е) су цијене свих прихватљивих понуда знатно веће од осигураних средстава за предметну набавку.

Цијенећи правилност проведеног поступка додјеле уговора о јавној набавци радова, те чињеницу да је цијена осталих квалификираних понуђача, знатно је већа од најниже понуђене цијене у овом поступку, одлучено је као у диспозитиву ове Одлуке."

Овај орган упућује да је чланом 69. став (2) Закона о јавним набавкама прописано слиједеће:

(2) Уговорни орган је обавезан да поништи поступак јавне набавке у сљедећим случајевима:

а) није достављена ниједна понуда у одређеном крајњем року;

б) није достављен ниједан захтјев за учешће у ограниченом поступку, у преговарачком поступку са објавом или без објаве обавјештења или у такмичарском дијалогу;
ц) није достављен број понуда одређен у члану 32. став (4) овог закона, уколико је било предвиђено закључење оквирног споразума;
д) ниједна од примљених понуда није прихватљива;
е) цијене свих прихватљивих понуда су знатно веће од обезбијеђених средстава за предметну набавку.

На основу наведеног овај орган утврђује да је жалбени навод **основан**, с обзиром на чињеницу да се уговорни орган у уводу ожалбене одлуке незаконито позива на члан 69. став (2) тачка д) Закона о јавним набавкама којом је прописано да поступак јавне набавке обавезно **поништава у случају да ниједна од примљених понуда није прихватљива**, а да при том није утврдио неприхватљивост понуде жалиоца, односно понуда жалиоца је у предметном поступку јавне набавке оцијењена као прихватљива и трећерангирана са понуђеном цијеном од 59.000,00 КМ без ПДВ, као и да у образложењу ожалбене одлуке уговорни орган наводи да цијенећи правилност проведеног поступка додјеле уговора о јавној набавци радова, те чињеницу да је цијена осталих квалификираних понуђача, знатно је већа од најниже понуђене цијене у овом поступку, одлучено је као у диспозитиву ове Одлуке, а што није у складу за чланом 69. Закона о јавним набавкама, односно истим није прописан наведени разлог за поништење поступка јавне набавке.

Наиме, апсурдно је да се уговорни орган позива на назаконити основ за поништење поступка јавне набавке, те је за овај орган неприхватљиво и изјашњење уговорног органа у коме наводи да с обзиром да чланом 72. став 3. Закона о јавним набавкама није утврђена обавеза да се уговор нуди и трећерангираном понуђачу, овај орган упућује да је чланом 72. став (3) Закона о јавним набавкама приписано слиједеће:

(3) Уговорни орган доставља предлог уговора оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, у случају да најуспјешнији понуђач:
а) пропусти да достави оригинале или овјерене копије документације из чл. 45. и 47. овог закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде или захтјева за учешће, у року који одреди уговорни орган; или
б) пропусти да достави документацију која је била услов за потписивање уговора, а коју је био дужан да прибави у складу са прописима у Босни и Херцеговини; или
ц) у писаној форми одбије додјелу уговора, или
д) пропусти да достави гаранцију за извршење уговора у складу са условима из тендерске документације и у року који му је одредио уговорни орган; или
е) пропусти да потпише уговор о набавци у року који му је одредио уговорни орган; или

ф) одбије да закључи уговор под условима наведеним у тендерској документацији и понуди коју је доставио.

На основу наведене законске одредбе, овај орган утврђује да не постоји законско органичење да се приједлог уговора понуди трећерангираном понуђачу из разлога што у конкретном случају прворангирани и другорангирани понуђач нису у остављеном року доставили оригинале или овјерене копије документације из чл. 45. и 47. ЗЈН, а трећерангирани понуђач је слиједећи на ранг листи прихватљивих понуда, и чија је цијена понуде 59.000,00 КМ без ПДВ, а што је мање од процијењене вриједности јавне набавке у износу од 68.341,80 КМ без ПДВ-а, а која је утврђена Одлуком о покретању поступка јавне набавке број: 02-11-2411/21-АП-3 од 19.10.2021. године и Обавјештењем о набавци број: 1374-1-3-166-3-61/21 објављеним на Порталу јавних набавки дана 20.10.2021. године.

На основу свега наведеног, овај орган утврђује да је жалба основана, те да је уговорни орган доношењем ожалбене одлуке прекршио одредбе члана 69. став (2) и члана 72. став (3) ЗЈН.

У поновљеном поступку уговорни орган ће у складу са упутствима овог органа донијети правилну и закониту одлуку, све у складу са одредбама ЗЈН и подзаконским актима.

Повратуплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 800,00 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 повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број: 86/14).

На основу чињеница утврђених у поступку и проведених доказа, а у складу са чланом 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и чланом 230. став (2) Закона о управном поступку, 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:
- Гео - Пут д.о.о. Маглај, заступан по пуномоћнику Ризу Мезетовићу, адвокату из Маглаја
- Општина Завидовићи
- Евиденција
- а/а