BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNA I HERCEGOVINA
KANCELARIJA ZA RAZMATRANJE ŽALBI

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-590-8/22
Datum: 14.04.2022. godine

Kancelarija za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača „NESTRO PETROL“ d.o.o. Banja Luka, izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 11-9621/22 od 11.02.2022. godine i Zapisnika o pregledu i ocjeni ponuda broj 11-2/22 od 10.02.2022. godine, Ugovornog organa Obavještajno-bezbjedonosna/sigurnosna agencija BiH, u postupku javne nabavke pogonskog goriva za putnička motorna vozila za 2022. i 2023. godinu, na osnovu člana 97. i člana 111.stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj 39/14) i člana 210. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02, 12/04, 93/09 i 41/13), na plenarnoj sjednici Kancelarije za razmatranje žalbi, održanoj dana 14.04.2022. godine, donijela je

## Z A K L J U Č A K

1. **Žalba ponuđača „NESTRO PETROL“ d.o.o. Banja Luka** izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 11-9621/22 od 11.02.2022. godine i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda broj 11-2/22 od 10.02.2022. godine, Ugovornog organa Obavještajno-bezbjedonosna/sigurnosna agencija BiH, u postupku javne nabavke pogonskog goriva za putnička motorna vozila za 2022. i 2023. godinu **odbacuje se zbog nedostatka aktivne legitimacije žalioca.**

2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

## O B R A Z L O Ž E N J E

Ugovorni organ Obavještajno-bezbjedonosna/sigurnosna agencija BiH, postupajući po Rješenju ovog organa broj JN2-01-07-1-3011-11/21 od 24.11.2021. godine, donio je dana 11.02.2022. godine Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 11-9621/22, u postupku javne nabavke pogonskog goriva za putnička motorna vozila za 2022. i 2023. godinu kojom je ugovor o javnoj nabavci dodjelio ponuđaču „HIFA PETROL“ d.o.o. Sarajevo.

Žalilac „NESTRO PETROL“ d.o.o. Sarajevo, nezadovoljan Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača izjavio je žalbu protiv iste tražeći da se žalba usvoji, a koja je putem ugovornog organa u skladu s članom 107. Zakona o javnim nabavkama, proslijeđena ovom organu na postupanje i zaprimljena kod istog dana 04.03.2022. godine.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalioca, kako bi se uopšte pristupilo njenom razmatranju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku i članovima 105. 108. i 109. 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, utvrdio da je potrebno predmetnu žalbu odbaciti zbog nedostatka aktivne legitimacije na strani žalioca kako to propisuje član 97. Zakona o javnim nabavkama, te na osnovu člana 111. stav (1) tačka b) istog Zakona.

Polazeći od navoda žalioca koji podnesenom žalbom spori provedene radnje postupka od strane ugovornog organa, odnosno ponovno provođenje e-aukcije dana 27.01.2022. godine, smatrajući da ista nema zakonsko uporište jer je u ranijem postupku već provedena e-aukcija, a pri tome izostavljajući činjenicu da je u spornoj e-aukciji od 27.01.2022. godine učestvovao i snižavao početnu cijenu u procentu od 4,13%, ovaj organ je izvršio uvid u cjelokupni spis predmeta.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ povodom žalbenih navoda ističe argumentaciju kojom obrazlaže razloge provođenja nove e-aukcije i upućuje na relevantne odredbe zakona i podzakonskih akata u kojim nalazi uporište za provedene radnje u postupku.

Članom 97. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine („Službeni glasnik BiH", broj 39/14) propisano je da žalbu može podnijeti svaki privredni subjekat koji ima ili je imao interes za dodjelu ugovora o javnoj nabavci i koji učini vjerovatnim da je bila ili je mogla da bude u konkretnom postupku javne nabavke poruzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa, a koje se u žalbi navodi kao povreda ovog zakona i podzakonskih akata od strane ugovornog organa u postupku javne nabavke.

Uzevši u obzir sve prednje navedene činjenice i okolnosti, a polazeći od toga da je nesporno u ovom postupku je žalilac ponudio prihvatljivu ponudu, da je u njemu spornoj e-aukciji od dana 27.01.2022. godine učestvovao te snižavao cijenu, te da pri tome navedenu e-aukciju osporava tek nakon što je u istoj učestvovao i nije bio prvorangirani ponuđač, pa je s tim u vezi pristao na takvu posljedicu, to ovaj organ ocjenjuje da se ne može ocijeniti da je žalilac ispunio preduslove za pokretanje postupka pravne zaštite kako to eksplicitno propisuje član 97. Zakona o javnim nabavkama.

Naime, žalilac nije dokazao ili barem učinio vjerovatnim postojanje činjenica i okolnosti na kojima zasniva postojanje pravnog interesa za podnošenje žalbe u konkretnom slučaju, kao uobičajenog sredstva zaštite prava i pravnog interesa nezadovoljnog žalioca, ukoliko mu je Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača prouzrokovana šteta ili mu je ugrožen njegov pravni interes.

Dakle, privredni subjekt koji izjavljuje žalbu mora imati pravni interes, a taj interes ima onda kada učini vjerovatnim da mu je nastupila ili mogla nastupiti šteta, a postojanje pravnog interesa cijeni se od slučaja do slučaja. Kako žalilac u žalbi ne ističe na koji način mu je nastala ili mogla nastati šteta u konkretnom slučaju niti istu čini vjerovatnim, već naprotiv učešćem i snižavanjem cijene u kasnije osporavanoj e-aukciji isti umanjuje okolnosti zbog kojih mu je mogla nastati šteta.

Osim navedenog, ostaje nejasnim i nekonkretizovanim, usljed kojih okolnosti bi ovakvom Odlukom o izboru najpovoljnijeg ponuđača žaliocu bio ugrožen pravni položaj, odnosno zbog čega i na koji način bi nastupila šteta zbog postupanja ugovornog organa. Naprotiv, žalitelj je smanjio mogućnost na najmanje izvjesnu mjeru njegovog odabira kao prvorangiranog ponudjača, s obzirom da je pristao na posljedicu učešćem i snižavanjem cijene u spornoj e-aukciji.

Stoga, imajući u vidu iznesenu pravnorelevantnu činjenicu, da je žalitelj ponudio prihvatljivu ponudu u postupku javne nabavke, učestovavao i snižavao cijenu u spornoj e-aukciji od 27.01.2022. godine, dakle sa istom se složio i pristao na posljedicu, a koju, tek nakon što iz iste nije izašao kao prvorangirani ponuđač, osprava na način da ističe nepostojanje pravnog osnova za održavanje e-aukcije, te imajući u vidu suštinski i formalni smisao odredbe iz člana 97. Zakona o javnim nabavkama, kao i uobičajenu doktrinu nastupanja i nadmetanja u postupku javne nabavke, na bazi svih prednje iznesenih činjenica, uzevši svaki dokaz posebno i sve zajedno, zaključuje se da žalilac nije učinio vjerovatnim da mu je bila ili da mu je u konkretnom slučaju predmetnog postupka javne nabavke mogla biti prouzrokovana šteta zbog postupanja ugovornog organa.

U konačnici prednje iznesenog, ovaj organ je prvenstveno polazeći od preispitivanja pretpostavki za ulaganje žalbe, prema članu 97. Zakona, odnosno članu 111. stav (l) tačka b) Zakona, utvrdio da žalitelj nije učinio vjerovatnom okolnost da bi mu u konkretnom postupku javne nabavke zbog postupanja ugovornog organa bila ili bi mu mogla biti učinjena šteta.

U odnosu na sve prednje navedeno, ovaj organ je odlučio kao u dispozitivu predmetne odluke.

O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

**Uputstvo o pravnom lijeku**

Ovaj Zaključak je konačan upravni akt. Protiv ovog Zaključka 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 KRŽ-a**
**Marko Kolobarić**

**Dostaviti:**

1. „NESTRO PETROL“ d.o.o. Banja Luka, Kralja Alfonsa XIII broj 9, 78 000 Banja Luka,
2. „HIFA PETROL“ d.o.o. Sarajevo, Hotonj bb, Vogošća, 71 320 Vogošća Sarajevo,
3. Obavještajno-bezbjedonosna/sigurnosna agencija BiH, Mehmeda Spahe broj 7, 71 000 Sarajevo
4. Evidencija i
5. a/a.