BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

06 -07- 2022

Број: JH2-02-07-1-1567-6/22
Бања Лука, 01.07.2022.године

Канцеларија за разматрање жалби, Филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби понуђача, Лада ауто д.о.о. Бања Лука , бр.423/22 од 19.05.2022.године, изјављене на Одлуку о поништењу поступка, бр. 02/2-222-1-7576 од 10.05.2022.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и термоелектрана Гацко, а.д. Гацко, у поступку јавне набавке, „теренских возила", на основу члана 111. став (1) тачка д.) Закона о јавним набавкама ("Сл.гласник БиХ", број:39/14) и члана 230. Закона о управном поступку ("Сл.гласник БиХ",број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа , одржаној дана 01.07.2022.године, донесено је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. **Жалба** понуђача, Лада ауто д.о.о. Бања Лука, бр. 423/22 од 19.05.2022.године, изјављена на Одлуку о поништењу поступка, бр. 02/2-222-1-7576 од 10.05..2022.године, уговорног органа, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и термоелектрана Гацко, а.д. Гацко, **с е у с в а ј а.**
2. **Поништава се** Одлука о поништењу поступка, бр. 02/2-222-1-7576 од 10.05.2022.године, уговорног органа, у цијелости, предмет се враћа уговорном органу на поновни поступак.
3. **Усваја се** захтјев жалиоца за повраћај накнаде трошкова покретања жалбеног поступка у износу од 2.000,00 КМ .

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган, МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и термоелектрана Гацко, а.д. Гацко (удаљем тексту Уговорни орган) је објавио Обавјештење о набавци на порталу јавних набавки под бројем 825-1-1-197-3-337/22 од 12.04.2022.године, у отвореном поступку јавних набавки „теренских возила", према тендерској документацији, расписан на основу Одлуке о покретању поступка јавне набавке, незадовољан оспореном одлуком, жалилац улаже жалбу из следећих разлога:

У жалби жалиоца се истиче:

Дана 13.05.2022.године путем телефаха запримили смо Одлуку бр. 02/2-222-1-7576 од 10.05.2022.године о поништењу поступке јавне набавке теренских возила, Обавјештење о поништењу поступка набавке и Записник о прегледу и оцјени понуда број: 11-1-7436 од 10.05.2022.године у Отворени поступак бр. 126/22 - Набавка теренских возила, по Обавјештењу о набавци број: 825-1-1-197-3-337/22 објављено на порталу јавних набавки дана 12.04.2022.године.

Дана 17.05.2022.године овлаштени представник фирме Лада ауто доо Бања Лука извршио је увид у понуду онуђача Лада ауто доо Бања Лука у просторијама Уговорног органа.

Одлука Уговорног органа о поништењу поступка јавне набавке из разлога што понуђач Лада ауто доо Бања Лука није доставио гаранцију банке за озбиљност понуде по Закону о јавним набавкама је неоснована.

Понуда понуђача Лада ауто доо Бања Лука урађена у потпуности по тенерској документацији Уговорног органа број: 126/22 и Правилника о форми гаранција за озбиљност понуде и извршења уговора Сл.гласник БиХ бр. 90/14 од 18.11.2014.године.

Уговорни орган је јасно и прецизно прописао начин достављања гаранције за озбиљност понуде у тачки 2.1. Гаранција за озбиљност понуде на страни 14 тендерске документације број: 126/22, гдје стоји:

• Гаранција за озбиљност понуде доставља се у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која се на врху затвори наљепницом на којој је стављен печат понуђача или се отвор на фолији затвори јемственикоm. а на мјесто везивања залијепи наљепница и отисне печат понуђача и увезано у цјелину чини саставни дио понуде.

У прилогу достављамо копију странице 14 тендерске документације бр.: 126/22 - Набавка теренских возила. Понуђач Лада ауто доо Бања Лука доставио је у својој понуди оригиналну безусловну банкарску гаранцију за озбиљност понуде у складу са тендерском докуметацијом Уговорног органа, у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која је на врху затворена наљепницом на којој је стављен печат понуђача на наљепници која затвара фолију у којој се налази оригинална гаранција, и која је увезана у цијелину и чини саставни дио понуде, чиме је у потпуности испуњен услов прописан тендерском документацијом и чланом 3 став (1) Правилника о форми гаранција за озбиљност понуде и извршења уговора Сл.гласник БиХ бр. 90/14 и чиме је обезбјеђено да се одљепљивањем наљепнице са фолије у којој се гаранција налази, онемогућује накнадно вађење и уметање гаранције из пластичне фолије.

С обзиром на горе наведено тражимо:

1. - Да се Одлука бр. 02/2-222-1-7576 од 10.05.2022.године о поништењу поступка јавне набавке теренских возила, Обавјештење о поништењу поступка набавке и Записник о прегледу и оцјени понуда број: 11-1-7436 од 10.05.2022.године пониште и донесе нови Записник о прегледу и оцјени понуда, Одлуку и Обавјештење којом се за најповољнијег

понуђача бира једини квалификовани понуђач у поступку набавке, а то је понуђач Лада ауто доо Бања Лука,.

2. -Да нам се изврши повратак уплаћене таксе за покретање жалбеног поступка, уколико Уговорни орган прослиједи жалбу Канцеларији за разматрање жалби Босне и Херцеговине, а не донесе нови Записник, Одлуку и Обавјештење којом се за најповољнијег понуђача бира једини квалификовани понуђач у поступку набавке Лада ауто доо Бања Лука.

Прилог:

- У прилогу достављамо копију странице 14 тендерске документације бр.: 126/22 - Набавка теренских возила.
- Фотографија затворене фолије са наљепницом и понуђача у којој се налази оригинална гаранција банке за озбиљност понуде понуђача Лада ауто доо.

На изнешену жалбу , Уговорни орган је доставио изјашњење по истој са комплетном документацијом заведено под бројем 06-4626/22 од 26.05.2022. године, запримљена код овога органа и заведена под бр. ЈН2-02-07-1-1567/22 од 10.06.2022.године.

У Изјашњењу се истиче :

Поновним увидом у тендерску документацију за предметну јавну набавку као и понуду понуђача „Лада Ауто" Бања Лука, Уговорни орган је утврдио да је предметни поступак провео, у цјелости, у складу са Законом о јавним набавкама и свим другим позитивно-правним прописима који се односе на њих.

Понуђач „Лада Ауто" Бања Лука у изјављеној жалби наводи да је његова понуда припремљена у складу са захтјевима Уговорног органа из Тендерског документа за предметну јавну набавку. Конкретно, да је његова гаранција за озбиљност понуде достављена у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која је на врху затворена наљепницом на којој је стављен печат понуђача „Лада Ауто" Бања Лука, строго поштујући како одредбе ЗЈН БиХ тако и Правилника о форми гаранције за озбиљност понуде и извршење уговора (Сл.гл. БиХ 90/2014)... те слиједом изнесеног оспорава Одлуку уговорног органа о поништењу поступка јавне набавке.

Иако у складу са свим изнесеним жалилац указује да је његова понуда требала бити оцијењена квалификованом у предметном поступку, сматрамо да је Уговорни орган у свему поступио исправно, како приликом оцјене понуда тако и доношења Одлуке о поништењу поступка јавне набавке, а све у складу са захтјевима наведеним у Тендерској документацији, одредбама Закона ојавним набавка БиХ и Правилника о облику гаранције за озбиљност понуде и извршење уговора (Сл.гл. БиХ 90/2014).

Наиме, тендерским документом у Поглављу 2, Дио В, тачка 2.1. а све на основу Правилника о облику гаранције за озбиљност понуде и извршење уговора (Сл.гл. БиХ 90/2014) су јасно прописани услови које мора испуњавати гаранција за озбиљност понуде:

„Гаранција за озбиљност понуде доставља се у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која се на врху затвори наљепницом на којој је стављен печат понуђача или се отвор затвори јемствеником, а на мјесто везивања залијепи наљепница и отисне печат понуђача и увезана у цјелину чини саставни дио понуде.

Гаранција не смије бити ни на који начин оштећена (бушењем и сл.) јер пробушена или оштећена гаранција се не може наплатити."

Увидом у понуду понуђача „Лада Ауто" Бања Лука јасно је да иста не испуњава горе наведене услове за квалификацију понуде, из разлога јер је понучач у својој понуди доставио гаранцију за озбиљност понуде у оригиналу у пластичној фолији која је на врху затворена наљепницом с обје стране (самољепљива трака), на којој се налази печат понуђача (с обје стране самољепљиве наљепнице), који је у цјелости на наведеној наљепници (самољепљива трака) и не прелази на фолију у којој се гаранција налази. На овај начин затворена банкарска гаранција није обезбијеђена од могућности злоупотреба и манипулација истом, с обзиром да постоји могућност отварања и накнадног уметања и вађења докумената а да се при томе не наруши отисак печата.

У овом случају је евидентно да печат не прекрива и наљепницу и фолију, и са предње и са задње стране пластичне фолије, како би се онемогућиле манипулације гаранцијом, па је Уговорни орган мишљења да је исправно поступио приликом оцјене понуде наведеног понуђача, те је исту оцјенио неквалификованом и одбацио због испуњености услова из члана 68. став (1) и став (4) тачка и) ЗЈН БиХ.

У идентичној ситуацији, чињенично и правно у поступку правне заштите, Канцеларија за разматрање жалби филијала Бања Лука рјешавајући по жалби понуђача „Изопрегрес" а.д. Београд, изјављене на Одлуку о избору најповољнијег понуђача за набавку скеларско-изолатерских услуга за период од 01.01.2021 31.12.2021. године, уговорног органа МХ ЕРС МП а.д. Требиње ЗП Рудник и Термоелектрана Гацко а.д. Гацко, је донијела Рјешење бр. ЈН2-02-07-1-172-8/20 од 11.02.2021. године, те жалбу која се односила на идентичан жалбени навод одбила као неосновану. У Рјешењу КРЖ-а, горњи број и датум, предметна жалба је неоснована из разлога како слиједи:

„На основу наведеног жалбеног навода жалиоца, у дијелу којим се позива на уношење банкарске гаранције, односно њено паковање у понуди, овај орган је извршио увид у понуду жалиоца и установио да је банкарска гаранција непрописно упакована у пластичну фолију јер се из исте на такав начин иста могла уметати и вадити чиме се нарушава интегритет понуде, а што чини повреду поступка јавне набавке. Жалилац и не оспорава, а што се види у понуди, да је наљепница постављена преко отвора фолије, небитно колико је печат наслоњен на фолију и на наљепницу, већ је битно да се постави да се наљепница не може одљепљивати. Стога је овај жалбени навод неоснован. Уговорни орган је правилно поступио и није начинио повреду поступка, а наводи жалиоца су неосновани."

На основу свих материјалних доказа произилази да је Уговорни орган поступак правилно провео, у складу са Законом о јавним набавкама и другим прописима који се односе на њих, те у складу са захтјевима из Тендерског документа за ову јавну набавку, да су правилно

утврђене одлучујуће чињенице и правилно примјењени материјални прописи, те сматра да су жалбени наводи неосновани.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлаштене особе сходно члану 109. став (1.) Закона о јавним набавкама и члану 227. став (1.) Закона о управном поступку. Поред наведеног, овај орган је, прије разматрања жалбе утврђивао испуњеност услова у смису одредбе члана 105. и члана 108. став (3.) Закона о јавним набавкама и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова Закона.

Жалба је основана

Разматрајући све горе наведено, следећи хронолошки догађај и утврђујући чињенице повреде поступка , КРЖ је установио да наводи жалбе у дијелу који се односи на повреду материјалног права, у вођењу процедуралног дијела поступка набавке, су тачни.

Према жалбеном наводу како описује жалилац: „Уговорни орган је јасно и прецизно прописао начин достављања гаранције за озбиљност понуде у тачки 2.1. Гаранција за озбиљност понуде на страни 14 тендерске документације број: 126/22, гдје стоји:

• Гаранција за озбиљност понуде доставља се у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која се на врху затвори наљепницом на којој је стављен печат понуђача или се отвор на фолији затвори јемствеником. а на мјесто везивања залијепи наљепница и отисне печат понуђача и увезано у цјелину чини саставни дио понуде.

У прилогу достављамо копију странице 14 тендерске документације бр.: 126/22 - Набавка теренских возила. Понуђач Лада ауто доо Бања Лука доставио је у својој понуди оригиналну безусловну банкарску гаранцију за озбиљност понуде у складу са тендерском докуметацијом Уговорног органа, у оригиналу; у затвореној пластичној фолији која је на врху затворена наљепницом на којој је стављен печат понуђача на наљепници која затвара фолију у којој се налази оригинална гаранција, и која је увезана у цијелину и чини саставни дио понуде, чиме је у потпуности испуњен услов прописан тендерском документацијом“, овај орган је извршио увид у понуду жалиоца и констатовао да је оспорени документ (банкарска гаранција) достављена у складу са постављеним захтјевима ТД-а.

У свом Изјашњењу, уговорни орган цитира одредбе које регулишу ову област као и услове ТД-а, те каже: „Гаранција за озбиљност понуде доставља се у оригиналу, у затвореној пластичној фолији која се на врху затвори наљепницом на којој је стављен печат понуђача или се отвор затвори јемствеником, а на мјесто везивања залијепи наљепница u отисне печат понуђача и увезана у цјелину чини саставни дио понуде.

Гаранција не смије бити ни на који начин оштећена (бушењем u сл.) јер пробушена или оштећена гаранција се не може наплатити."што је поновним увидом у понуду жалиоца констатовано следеће да је :

- Гаранција достављена у оригиналу;

- У затвореној пластичној фолији;
- На врху фолије затворена наљепницом;
- На наљепници стављен печат понуђача;
- Да гаранција није оштећена (бушена)

Што говори да је понуђач у конкретном случају испунио услов ТД-а те да по овом основу није могао бити неквалификован.

Овакво заступање потврђује и Суд БиХ у више пресуда, тако да постоји и судска пракса која указује на исправан став овога органа.

Како је овај орган поништио оспорену одлуку, предмет вратио уговорном органу који ће у поновљеном поступку, извршити исправку наведених грешака, те користећи упуте и сугестије овога органа, поступак у складу са законом довести до краја.

Сљедом горе наведеног чињеничног стања, КРЖ је у смислу тог донио рјешење као у диспозитиву истог.

Повратуплаћених средстава у износу од 2.000,00 КМ, извршит ће се посебним актом у складу са чланом 108. став 7. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“ бр. 39/14 од 19.05.2014. године) и чланом 4. Инструкције о начину уплате , контроле и повратанакнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама.

Поука о правном лијеку

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.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Драган Билић, дипл.правник

Достављено:

- Уговорном органу
- жалиоцу
-а/а-евиденција