BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1801-9/22

Mostar: 28.07.2022. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar, rješavajući po žalbi ponuditelja Green oil d.o.o. Sarajevo od 23.06.2022.god. izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja u postupku javne nabave goriva br.3/22 od 16.06.2022.god. ugovornog tijela KJKP Vododvod i kanalizacija d.o.o. Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), članka 104. i članka 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) na sjednici Vijeća III, održanoj dana 28.07.2022. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Odbija se žalba** ponuditelja Green oil d.o.o. Sarajevo od 23.06.2022.god. izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja u postupku javne nabave goriva br.3/22 od 16.06.2022.god. ugovornog tijela KJKP Vododvod i kanalizacija d.o.o. Sarajevo, **kao neutemeljena.**
2. **Odbija se** zahtjev žalitelja za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo KJKP Vododvod i kanalizacija d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) je donijelo Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja u postupku javne nabave goriva br.3/22 od 16.06.2022.god. (Obavijest o nabavi br247-1-1-29-8-221/22 od 20.05.2022.god.).

Na navedenu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuditelja, ponuditelj Green oil d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu, koju je ugovorno tijelo u skladu sa člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama, proslijedilo ovom tijelu kod kojeg je zaprimljena dana 01.07.2022. godine.
Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 11.07.2022. godine.

Žalitelj u žalbi da je ugovorni organ KJKP "Vodovod i kanalizacija" d.o.o. Sarajevo objavio tender "Gorivo"- 3/22 na portalu javnih nabavki dana 24.3.2022. godine, broj 247-1-1-29-3-162/22 , čiji je rok predaje bio 14.04.2022 godine, te je na dan predaje 14.04.2022.godine ugovorni organ obavijestio potencijalne ponuđače, putem elektronske pošte, da je uložena žalba na Tendersku dokumentaciju broj 3/22 , te da izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donšenja odluke (Dokaz: e-mail o dostavi žalbe/suspenzivno deistvo žalbe uložene na Tendersku dokumentaciju br 3/22 u postupku javne nabavke roba : "Gorivo").

Ugovorni organ, je nakon provedenog žalbenog postupka, obavijestio ponuđače 20.05.2022. godine, da se žalba odbacuje i da se postupak javne nabavke nastavlja uz izmjenjenu tendersku dokumentaciju, što je i objavljeno na portalu javnih nabavki isti dan, Ispravka za obavještenje o nabavci 247-1-1-29-8-221/22 od 20.05.2022. godine, gdje su ponuđači morali preuzeti izmijenjenu tendersku, u kojoj se i promijenio rok za dostavu ponuda, te je sada isti bio 10.06.2022. godine do 12:00 sati. (Dokaz : e-mail o dostavi zaključka URŽ BiH, te Ispravka za obavještenje o nabavci 247-1-1-29-8-221/221/22)

Žalbeni navod broj 1:

Izabrani ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo u svojoj ponudi je naveo datum ponude 14.04.2022. godine, što nije u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ponuda kao i sama dokumentacija koja je sastavni dio ponude treba biti dostavljena u skladu sa Izmijenjenom tenderskom dokumentacijom, a obzirom da se i u Izmjeni tenderske dokumentacije traži dostavljanje OPC obrasca na dan izrade ponude, nije prihvatljivo da istu ponuđač dostavi sa datumom koji je stariji od same objave Izmjene tenderske dokumentacije (20.05.2022. godine Izmjena td), te je Ugovorni organ morao ponudu odbaciti kao nepravilnu.

Ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo nije mogao znati kakav će biti ishod Žalbe sve do donošenja zaključka URŽ BiH, te nije mogao ostaviti dio svoje ponude pod datumom prije nastavka postupka javne nabavke 20.05.2022. godine, već kako smo I naveli morao je svoju ponudu prilagoditi u skladu sa Ispravkom za obavještenje o nabavci, kako su to uradili i svi drugi ponuđači koji su učestvovali u samom postupku javne nabavke.

Tačkom 15. Tenderske dokumentacije je definisano šta ponuda mora sadržavati da bi bila prihvaćena kao ispravna, te tačkom 16.1 Način izrade ponude, da ponuđači pripremaju ponudu u skladu sa uputstvima I zahtjevima iz ove tenderske dokumentacije, te da će ponude koje ne budu pripremljene I dostavljene u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije biti odbačene.

Izjave tražene u tenderskoj dokumentaciji a tiču se ispunjenosti uslova iz čl. 45 stav (1) tačaka od a) do d) Zakona o javnim nabavkama - Aneks IV, Prilog 7, ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo su ovjerene I izjavljene nakon izmjene tenderske dokumentacije 20.05.2022. te je na stranici 60 ponude pouđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo vidljivo mjesto I datum izdavanja

izjave (Vogošća,), kao I Izjava ponuđača iz čl. 52 Zakona o javnim nabavkama - ANEKS VIII, Prilog 9, datum davanja izjave je 01.06.2022. godine.
Uvidom u ponudu ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, sva ovjerena dokumentacija koju je Ugovorni organ propisao kao sadržaj ponude je ovjerena iza Izmjene tenderske dokumentacije - godine, što znači da datum izrade ponude 14.04.2022. godine, kako je sam ponuđač naveo, već je ponuđač nezakonito iskoristio priliku da dovede u zabludu Ugovorni organ, te naveo cijenu koja je znatno jeftinija od cijene koja se nudi na navedenoj benzinskoj pumpi koju je ponuđač naveo.
Naime u svojoj ponudi je naveo na stranici 121. Ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, je dostavio OPC Obrazac I OPM broj 13379/2022, BP HIFA Petrol d.o.o, Osik 67, 71 210 Ilidža, sa cijenama važećim 14.04.2022. godine u kojem je vidljivo da je cijena Dizel BAS EN 590 (lOppm) snižena 0,50 KM/lit, te ista iznosi 2.66 KM/lit, I cijena Premium bezolovnog benzina 95, BAS EN 228- BMB 95 iznosi 2,51 KM/lit.
Na dan predaje ponude 10.06.2022. godine, cijene za Dizel BAS EN 590 (lOppm) je iznosila 3,41 KM/lit na BP HIFA Petrol d.o.o, Osik 67, 71 210 Ilidža, što znači da je skuplja za 0,75 KM/lit, te je evidentno da je ponuđač htio obmanuti Ugovorni organ, obzirom da je sama količina goriva Dizel BAS EN 590 (lOppm) u samoj tenderskoj iznosila 160.000,00 litara, na jednoj stavci tražene robe ponuđač bi oštetio Ugovorni organ minimalno 120.000,00 KM (stotinudvadesethiljada I 00/100 KM), a obzirom da je konstantan rast cijena naftnih derivata, trenutna šteta prelazi 200.000,00 KM (dvijestotinehiljada I 00/100KM) (u momentu izrade žalbe 23.06.2022. godine, cijena Dizel BAS EN 590 10 ppm iznosi 3,71 KM/lit, te Premium bezolovni benzin 95 BS EN 228 3,46 KM/lit), a same cijene Ugovorni organ može I sam provjeriti kod Federalnog ministarstva trgovine (DOKAZ: Snimak ekrana sa aplikacije FMT FBIH oil info sa cijenama važećim 10.06.2022.)
Ugovorni organ bi potpisom Okvirnog sporazuma za javnu nabavku roba "Gorivo", broj nabavke 3/22 sa ponuđačem HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo potpisao štetan ugovor, tj. Ugovor u okviru kojega je neizbježni trošak ispunjenja obaveza u skladu sa istim nadilazi privrednu korist koje se od Ugovora očekuju, a što nije u skladu sa Krivičnim zakonom BiH ("Službeni glasnik Bosne i Hercegovine", br. 3/2003, 32/2003 - ispravka 37/2003, 54/2004, 61/2004, 30/2005, 53/2006, 55/2006, 8/2010, 47/2014, 22/2015, 40/2015, 35/2018 i 46/21 od 27.7.2021. - (Odluka Visokog predstavnika za BiH), te čl. 252 Krivičnog zakonu FBiH ("SI. Novine FBiH" broj 36/2003, 21/2004, 69/2004,18/2005,42/2010, 42/2011, 59/2014, 76/2014, 46/2016 I 75/2017), koji navodi:
Ko kao zastupnik ili predstavnik pravne osobe u njezinoj privrednoj aktivnosti sklopi ugovor za koji zna da je za tu pravnu osobu štetan, ili sklopi ugovor protivno ovlaštenju i time prouzrokuje štetu pravnoj osobi, kaznit će se kaznom zatvora od tri mjeseca do tri godine.
Ako je učinitelj krivičnog djela iz stava 1. ovog člana za to primio protupravnu korist ili obećanje koristi ili ako je krivičnim djelom iz stava 1. ovog člana prouzrokovana šteta koja prelazi 200.000 KM, kaznit će se kaznom zatvora odjedne do deset godina.

Nažalost sve je veća zloupotreba javnih sredstava u Bosni i Hercegovini, koje štete budžetima države, entiteta, kantona, te samih Javnih preduzeća I Javnih institucija, kroz postupke javnih nabavki, što je i u ovoj pravnoj stvari slučaj.
Ugovorni organ se morao pozvati na čl. 68 stav (4) tačka i) Zakona o javnim nabavkama koji kaže da ponude koje nisu potpune i koje ne ispunjavaju zahtjeve iz tenderske dokumentacije ugovorni organ će odbaciti ponudue kao neprihvatljive. Da bi ponuda bila prihvatljiva, ponuđač treba da zadovolji sve uslove I zahtjeve tenderske dokumentacije, kako je navedeno na stranici 25 tenderske dokumentacije koju je postavio ugovorni organ.
Žalbeni navod broj 2 :
Tačkom 11. Rok isporke roba tenderske dokumentacije je navedeno da se isporuka robe vrši prema potrebama Ugovornog organa sukcesivno u periodu od 18 mjeseci, započevši najranije nakon potpisivanja okvirnog sporazuma i ugovora o javnoj nabavci i ispostavljanja narudžbenice, prema dinamici koja je utvrđena tenderskom dokumentacijom, a u skladu sa sljedećim: kontinuirano 547 dana (18 mjeseci) na benzinskoj pumpi dobavljača i to od 00-24 sata.
Ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo je u svojoj ponudi na stranici 21 izjavio da Ugovorni organ može točiti gorivo na benzinskoj pumpi "HIFA-PETROL" d.o.o. Sarajevo, ul. Osik 67, 71 210 Ilidža, te na stranici 137 izjavio da će rok isporuke biti kontinuiran 547 dana (18 mjeseci) na navedenoj benzinskoj pumpi I to od 00-24 sata.
Naime, provjerom žalitelja, benzinska pumpa HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, ul. Osik 67, 71 210 Ilidža, nema radno vrijeme 00-24 sata, već 05:00-00:00 sati što znači da ne ispunjava uslov radnog vremena dat tenderskom dokumentacijom, te je ponuda shodno navedenom morala biti odbačena kao neprihvatljiva. (Dokaz o radnom vremenu : Foto dokaz sa navedene benzinske pumpe o radnom vremenu, te snimak ekrana sa stranice FMT FBIH oil info gdje ie evidentno da radno vrijeme nije 00-24 već 05:00-00:00).
Ponuđač HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo nije postupio u skladu sa uslovima iz tenderske dokumentacije koju je propisao Ugovorni organ, te je ponuda istog morala biti odbačena kao neprihvatljiva, a Ugovorni organ nije provjerio navode poudača koji je dostavio neispravnu ponudu, te samim tim bi mogao napraviti štetu KJKP "Vodovod I kanalizacija" d.o.o. Sarajevo.
Na osnovu svega navedenog, žalitelj smatra da je osporena Odluka ugovornog organa nepravilna i nezakonita, pa se predlaže kao u uvodu.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na žalbu navodi sljedeće: Dana: 24.06.2022. godine, putem protokola ugovornog organa br. 351, zaprimljena je žalba žalitelja: „GREEN OIL" d.o.o. Sarajevo, na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, Izvod broj 3/22. Ugovorni organ je dana 24.06.2022. godine, putem e-mail-a, žalbu dostavio svim ponuđačima i iste obavijestio o suspenzivnom dejstvu žalbe.

U daljem toku postupka, u smislu odredbi člana 100. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH“ br. 39/14), utvrđeno je da je Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača, Izvod br. 3/22 od 16.06.2022. godine, dostavljena svim ponuđačima dana 16.06.2022 godine, te da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Dana: 27.06.2022. godine, putem e-mail-a ugovornog organa i putem protokola ugovornog organa broj 354/22, zaprimljena je žalba žalitelja: „HIFA OIL“ d.o.o. Tešanj, na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, Izvod broj 3/22 od 16.06.2022 godine. Ugovorni organ je dana 27.06.2022. godine, putem e-mail-a, žalbu dostavio svim ponuđačima i iste obavijestio o suspenzivnom dejstvu žalbe.

U daljem toku postupka, u smislu odredbi člana 100. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH“ br. 39/14), utvrđeno je da je Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača, Izvod br. 3/22 od 16.06.2022. godine, dostavljena svim ponuđačima dana 16.06.2G22 godine.

Odredbama člana 92. Zakona o upravnom postupku („Službeni glasnik BiH“, br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09,41/13,53/16) propisano je kako slijedi: Početak i tok rokova ne sprečavaju nedjeljni dani, odnosno dani kada se ne radi i dani državnih praznika. Ako posljednji dan roka pada u nedjelju ili na dan državnog praznika, ili u neki drugi dan kad organ kod koga se radnja postupka ima preduzeti ne radi, rok ističe istekom prvog narednog radnog dana.

S obzirom na navedeno a budući da posljednji dan roka pada u nedelju kada ugovorni organ ne radi, onda rok za izjavljivanje žalbi ističe 27.06.2022. godine, te je shodno navedenom utvrđeno da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Postupajući u skladu sa odredbama člana 100. Stav (5) Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH“ br. 39/14), ugovorni organ u vezi podnesenih žalbi, dostavlja izjašnjenje na žalbe:

1. Žalbeni navodi žalitelja “Green Oil” d.o.o. Sarajevo i „Hifa Oil“ d.o.o. Tešanj koji se odnose na prihvatljivost ponude izabranog ponuđača a odnose se na isti žalbeni navod u smislu pripreme ponude odabranog ponuđača: „HIFA PETROL“ d.o.o. Sarajevo, ugovorni organ smatra neosnovanim iz sljedećih razloga:

Svaki ponuđač koji ima namjeru učestvovati u postupku javne nabavke dužan je preuzeti tendersku dokumentaciju sa Portala JN, jer je ista preduslov i materijal za pripremu ponude što je izabrani ponuđač „HIFA PETROL“ d.o.o. Sarajevo i učinio jer je preuzeo osnovnu tendersku dokumentaciju a također i dvije izmjene tenderske dokumentacije a što se može potvrditi uvidom u izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije, preuzetog sa Portala JN. Ugovorni organ ocjenjuje prihvatljivost ponude prema zahtjevanim uslovima iz tenderske dokumentacije koje su ponuđači obavezni ispuniti.

Važno je istači da je ugovorni organ izmjenu tenderske dokumentacije izvršio na način da je prolongirao rok za dostavu ponuda te da izmjena ne podrazumjeva suštinsku izmjenu predmeta nabavke ili uslova propisanih u tenderskoj dokumentaciji. U ovom slučaju se radilo o izmjeni čisto formalne prirode jer je ugovorni organ morao odrediti novi rok za otvaranje ponuda iz

razloga što je prethodno bila uložena žalba na tendersku dokumentaciju koja je rezultirala donošenjem Zaključka URŽ-a u kojem je navedeno da je žalba neuredna iz razloga što nije izvršena uplata zakonom definisane takse kojom bi se stekli uslovi za rješavanje po žalbi žalitelja. Odabrani ponuđač: „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo je svoju ponudu dostavio dana 09.6.2022 godine te u samoj ponudi ponuđač je dostavio izjave o ispunjenosti uslova iz čl.45 stav 1) tačaka od a) do d) Zakona o javnim nabavkama, koje nisu starije od 30 dana od dana predaje ponude, čime je ispoštovao zahtjeve definisane tenderskom dokumentacijom.
Tačkom 15. pod tačka 7.1 tenderske dokumetacije je zahtijevano da ponuđač u svojoj ponudi dostavi OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude sa prodajnog mjesta ponuđača (BP), koje se nudi ugovornom organu za točenje goriva (ED, BMB95). Ako ponuđač ponudi više pumpi za točenje goriva, potrebno je za svaku pumpu koju ponudi za točenje goriva dostaviti OPC obrazac. Ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo je u svojoj ponudi dostavio OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude sa naznačenim datumom 14.4.2022. godine, te time ispoštovao definisani uslov u tenderskoj dokumentaciji iz razloga što je upravo tenderskom dokumentacijom definisano da su ponuđači obavezni dostaviti OPC obrazac važeći u momentu izrada a ne u momentu dostave ponude, te navode žalitelja da je ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo trebao dostaviti ponudu sa drugim datumom su neosnovani jer kao što je navedeno ponuđači i nemaju obavezu ni preuzeti izmjene tendeske dokumentacije ukoliko smatraju da se ista ne odražava na suštinsku izmjenu tenderske dokumentacije o čemu je konkretno ovdje i riječ. Navedeno je konstatovano i u Rješenju URŽ-a broj: JN2-03-07-1-1172-10/21od 29.07.2021. godine, kojim je prilikom rješavanja po žalbenim navodima, konstatovano da je ponuda prihvatljiva ukoliko je "ponuđač postupio po zahtjevu ugovornog organa i dostavio važeći OPC obrazac (tačka 16. tenderske dokumentacije kojom je definisano da su ponuđači u ponudi obavezi dostaviti: OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude sa prodajnog mjesta ponuđača (BP) koje se nudi ugovornom organu za točenje goriva ED5, BMB95). Ono što je bitno je da su ispunjeni uslovi iz tenderske dokumentacije jer se radilo o izmjeni tenderske dokumentacije koja suštinski ne mijenja tendersku dokumentaciju. U suprotnom da je bila u pitanju izmjena tenderske dokumentacije suštinske prirode, to bi se najviše odrazilo na samog ponuđača jer bi u tom slučaju njegova ponuda bila neprihvatljiva tako da se radi o aktivnosti koja je u domeni ponuđača, a to je da prati izmjene tenderske dokumentacije kao i pojašnjenja oko iste kako bi njegova prihvatljiva. Za ugovorni organ je najbitnija stavka da je preuzeta tenderska dokumentacija jer navedena aktivnost bitna zbog same identifikacije ponuđača za dati postupak javne nabavke, momenta preuzimanja tenderske dokumentacija zbog računanja roka za žalbu, omogućavanja pojašnjenja tenderske dokumentacije itd. Što se tiče same dinamike izrade ponude naglašavamo da je ona u domeni samoga ponuđača kao i samo formiranje cijena i da ugovorni organ nema zakonsko pravo da isto uslovljava.

Ono što je nejasno kod žalbenog navoda koji se odnosi na dostavljanje OPC obrasca u kojem žalitelj problematizira važeći OPC obrazac dostavljen u momentu izrade ponude, tačnije cijene predmetnih roba iz razloga što su svi ponuđači dostavili OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude, a cijene koje su ponuđači iskazali u Obrascu za cijenu ponude nisu u skladu sa dostavljenim OPC obrascem.

U ponudi ponuđača "Green Oil" d.o.o. Sarajevo, u dostavljenom OPC obrascu je iskazana cijena za benzin od 3,21 KM/l za dizel 3,21 KM A, dok je u Obrascu za cijenu ponude navedeni ponuđač naveo cijenu za benzin od 2.735 KM/1 i za dizel 2,735 KM A, tako da nije jasna intencija žalitelja osim da se u ovom dijelu izvrši zloupotreba prava jer ni sami nisu postupili u skladu sa novodima u žalbi. Sami žalitelji navode da je ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo radio manipulacije sa OPC obrascom, međutim kako onda protumačiti i aktivnosti žalitelja sa cijenama navedenim u OPC obracu kao jediničnim cijenama datim u ponudi od strane istih. Cijene u OPC obrascima su sadržane od PDV-a 17% i takse naftnih derivate u iznosu od 0,01KM i marže.

Što znači, jedinična cijena ponuđena od strane ponuđača: "Green Oil" d.o.o. Sarajevo za benzin je 2,735 KMA ukoliko primjenimo gore navedeno u smislu od čega je formirana jedinična cijena dođemo do sljedećih jediničnih cijena: OPC cijena benzin 3,21KMA - 1,17 PDV - taksa od 0,01KM + marža od 0,04KMS= 2,694KM/1, dok u ponudi jedinična cijena iznosi 2,735KM. Također se navedeno odnosi i za cijenu dizela.

Ponuđač "Hifa Oil" d.o.o. Tešanj je u ponudi naveo jediničnu cijenu od 2,82 KM/l za benzin i za dizel međutim ukoliko i ovdje primjenimo način formiranja jedinične cijene dođemo do sljedećeg; OPC cijena benzin 3,31 KMA-1,17 PDV-taksa od 0,01 KM + marža od 0,18KM= 2,91 KMA dok je u ponudi jedinična cijena iznosi 2,82KM za benzin. Za dizel: OPC cijena benzin 3,31 KMA — 1,17 PDV - taksa od 0,01KM + marža od 0,25KM= 2,91KMA dok u ponudi jedinična cijena iznosi 2,987KM za dizel. Zbog toga ostaje nejasna intencija žalitelja iz razloga što je diskreciono pravo ponuđača da formira cijenu.

Shodno svemu navedenom, smatramo da su istaknuti žalbeni navodi žalitelja: "Green Oil" d.o.o. Sarajevo i Žalitelja "Hifa Oil" d.o.o. Tešanja, koji se odnose na pripremu ponude odabranog ponuđača: „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, u cijelosti neosnovani.

2. Drugi žalbeni navod žalitelja "Green Oil" d.o.o. Sarajevo, koji se odnosi na radno vrijeme pumpne stanice odabranog ponuđača smatramo neosnovanim iz slijedećih razloga:

Tačkom 11. Tenderske dokumentacije "Rok isporuke roba" ugovorni organ je definisao rok isporuke robe odnosno da se isporuka robe vrši prema potrebama Ugovornog organa sukcesivno u periodu od 18 mjeseci, započevši najranije nakon potpisivanja okvirnog sporazuma i ugovora o javnoj nabavci i ispostavljanja narudžbenice, prema dinamici koja je utvrđena tenderskom dokumentacijom, a u skladu sa sljedećim: kontinuirano 547 dana (18 mjeseci) na benzinskoj pumpi dobavljača i to od 00-24 sata.

U Obrascu za ponudu, Aneks II, Prilog 1., tačnije u Izjavi ponuđača je defmisano da Ugovorni organ može točiti gorivo na benzinskoj pumpi, koja je tehnički opremljena u dijelu praćenja izdatog goriva i računa (ako ponuđač ponudi više pumpi za točenje goriva, potrebno je da navede podatke za sve pumpe koje nudi za točenje goriva).
Izabrani ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, je u svojoj ponudi dostavio Izjavu o roku isporuke kojom prihvata definisani uslov iz tenderske dokumentacije. U Obrascu za ponudu (Izjava ponuđača) je naveo na kojoj pumpnoj stanici ugovorni organ može točiti gorivo i to „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, ul. Osik do broja 67, 71210 Ilidža, Sarajevo.
Žalitelj osporava izjavu ponuđača i dostavlja kao prilog žalbe uslikane fotografije radnog vremena sa pečatom „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo iz koje se ne može tačno utvrditi da se radi o pumpi u ul. Osik do broja 67.
Dodatno ističemo da u tenderskoj dokumentaciji za predmetnu nabavke roba: "Gorivo", nigdje nije zahtijevan dokaz o radnom vremenu pumpe koja se nudi za točenje goriva, te daje odabrani ponuđač dostavljanjem Izjave ponuđača, prihvatio definisane tenderske zahtjeve.
Također navodimo da je izabrani ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, nakon dostave žalbe žalitelja dostavio izjašnjenje na žalbeni navod koji se odnosi na radno vrijeme u kojem potvrđuju definisano vrijeme na pomenutoj pumpnoj stanici Osik do broja 67 a isto je 00/24h. Ugovorni organ kao prilog ovom izjašnjenju dostavlja Potvrdu izabranog ponuđača.
Cijenjeći sve istaknute žalbene navode, Komisija za javne nabavke povodom istaknutih žalbenih navoda konstatuje da ostaje pri ranije datoj preporuci za odabir najpovoljnijeg ponuđača i činjenicama da je izabrani ponuđač „HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo, u svojoj ponudi dostavio i ispunio sve zahtjeve ugovornog organa definisane tenderskom dokumentacijom. Shodno navedenom, ugovorni organ smatra daje Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača, izvod br. 3/22 od 16.6.2022. godine donesena na osnovu pravilne ocjene ponuda od strane Komisije za javne nabavke a što je konstatovano u Zapisniku komisije o pregledu i ocjeni ponuda.
Vezano za konstataciju u žalbi žalitelja: "Green Oil" d.o.o. Sarajevo, kojom isti ističe da bi ugovorni organ potpisom Okvirnog sporazuma za javnu nabavke roba "Gorivo", broj nabavke 3/22 sa ponuđačem "HIFA PETROL" d.o.o. Sarajevo potpisao "štetan ugovor", ističemo da je u tenderskoj dokumentaciji defmisano: "U toku izvršenja ugovora ponuđač može mijenjati cijenu goriva pri čemu je obavezan dostaviti obavijest o promjeni cijene (OPC) izdatu od nadležnog organa". To znači da nijedan ponuđač ne može garantovati nepromjenjivost cijena u toku realizacije ugovora, pa prema tome ni garantovati realizaciju ugovora za cijeli period trajanja istog na osnovu OPC obrasca (važećeg u momentu pripreme ponude) koji su ponuđači dostavili u sklopu svoje ponude. Ugovori organ nabavku goriva vrši sukcesivno, u periodu od 18 mjeseci a u toku trajanja okvirnog sporazuma zavisno od forminja cijena goriva i odobrenja istog od strane nadležnog ministarstva može doći do povećanja ali isto tako i do umanjenja cijena goriva. Shodno navedenom, nejasno je šta ponuđač smatra štetnim ugovorom iz razloga što su svi uslovi

definisani tenderskom dokumentacijom i defmisano je da se u toku izvršenja ugovora može mijenjati cijena goriva, a do čega će doći bez obzira sa kojim se ponuđačem zaključi okvirni sporazum.
Polazeći od svih gore navedenih konstatacija i činjenica, smatramo da su svi istaknuti žalbeni navodi žalitelja: »Green Oil" d.o.o. Sarajevo i „Hifa Oil" d.o.o. Tešanj u cijelosti neosnovani i predlažemo drugostepenom organu u postupku da se žalbe u cijelosti odbiju kao neosnovane kao i da se odbiju svi zahtjevi žalitelja za naknadu svih troškova za pokretanje žalbenog postupka ukoliko ih žalitelji zahtijevaju.

Sukladno članku 94. stavak (3) ZJN žalitelj je ovom tijelu dostavio Odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela.

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdilo da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i članka 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je neutemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Žalitelj predmetnom žalbom osporava prihvatljivost ponude izabranog ponuditelja Hifa petrol d.o.o. Sarajevo ističući da je isti u svojoj ponudi naveo datum ponude 14.04.2022. godine, što nije u skladu sa ZJN-a, jer ponuda kao i sama dokumentacija koja je sastavni dio ponude treba biti dostavljena u skladu sa Izmijenjenom tenderskom dokumentacijom, a obzirom da se u Izmjeni TD traži dostavljanje OPC obrasca na dan izrade ponude, nije prihvatljivo da istu ponuditelj dostavi sa datumom koji je stariji od same objave Izmjene TD (20.05.2022.), te je zbog toga navedenu ponudu ugovorno tijelo trebalo odbaciti kao neprihvatljivu.
S tim u vezi žalitelj ističe da je izabrani ponuditelj doveo ugovorno tijelo u zabludu, jer je isti ponudio cijenu koja je znatno jeftinija od cijene koja se nudi na benzinskoj crpki koju je ponuditelj naveo u ponudi sa koje će izvršavati predmetni ugovor. Naime, izabrani ponuditelj u

svojoj ponudi dostavio OPC Obrazac i OPM broj 13379/2022, BP HIFA Petrol d.o.o, Osik 67, 71 210 Ilidža, sa cijenama važećim 14.04.2022. godine u kojem je vidljivo da cijena dizel BAS EN 590 (10ppm) iznosi 2.66 KM po litri, a cijena premium bezolovnog benzina 95, BAS EN 228-BMB 95 iznosi 2,51 KM po litri.
Međutim, na dan predaje ponude 10.06.2022. godine, cijene za Dizel BAS EN 590 (10ppm) je na benzinskoj crpku Hifa petrol d.o.o. Osik 67, Ilidža iznosila 3,41 KM po litru, što znači da je skuplja za 0,75 KM po litri, te je evidentno da je navedeni ponuditelj htio obmanuti ugovorno tijelo, obzirom da je tražena TD količina goriva Dizel BAS EN 590 (10ppm) iznosila 160.000,00 litara. S tim u vezi žalitelj zaključuje da bi na navedeni način izabrani ponuditelj oštetio ugovorno tijelo u minimalnom iznosu od 120.000,00 KM s obzirom na konstantan rast cijena naftnih derivata.
U prilog svojoj tvrdnji žalitelj dostavlja izvod FMT FBiH oil info, ističući da je na dan predaje ponude izabranog ponuditelja, 10.06.2022.god., cijena dizela D5 (10pm) na njegovoj benzinskoj crpki Osik 67, Ilidža iznosila 3,41 KM.
Imajući u vidu navedeno žalitelj zaključuje da je ugovorno tijelo bilo dužno sukladno članku 68 stavak (4) točka i) ZJN-a ponudu izabranog ponuditelja odbaciti iz razloga neispunjavanja zahtjeva i uvjeta postavljenih u TD.

Uvidom u točku 15. TD – Sadržaj i način pripreme ponude, utvrđeno je da ugovorno tijelo propisuje zahtjev u kojem ponuda mora sadržavati i:
7.1. OPC obrazac <u>važeći u momentu izrade ponude</u> sa prodajnog mjesta ponuđača (BP) koje s nudi ugovornom organu za točenje goriva (ED,BMB95).
Daljim uvidom u predmetnu TD utvrđeno je da u točki 20. ugovorno tijelo postavlja sljedeći zahtjev:
Ponuđač je dužan dostaviti odobrenje izdato od nadležnog organa za promjenu cijene goriva na benzinskoj pumpi ponuđača, <u>važeće u momentu izrade ponude</u>.
Potrebno je dostaviti OPC obrasce za stavke iz specifikacije i to:
- benzin euro super BMB 95 i
- euro dizel.
Potrebno je dostaviti OPC sa prodajnog mjesta ponuđača (BP) koje se nudi ugovornom organu za točenje goriva.

Uvidom u ponudu ponuditelja Hifa petrol d.o.o. Sarajevo utvrđeno je da je isti na str.121. ponude dostavio Obrazac OPC i OPM Federalnog ministarstva trgovine broj: 13379/2022 u kojem za benzinsku crpku na adresi Osik 67, Ilidža, navodi datum početka primjene nove cijene i marži od 14.04.2022.god., gdje se za:

- Dizel BAS EN 590 (10pm) navodi nova cijena od 2,66 KM po litri, i

- Premium bezolovni benzin 95, BAS EN 228-BMB 95 navodi nova cijena od 2,51 KM po litri.

Daljim uvidom u ponudu izabranog ponuditelja Hifa petrol d.o.o. Sarajevo (stranice 3.; 4; 21.) utvrđeno je da se u istoj kao datum pripreme/izrade ponude navodi 14.04.2022. godine.
Slijedom utvrđenog činjeničnog stanja, predmetni navod žalitelja se odbija kao neutemeljen, s obzirom na činjenicu da je izabrani ponuditelj u svojoj ponudi dostavio OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude (14.04.2022.god.), te ovo tijelo cijeni da je na navedeni način izabrani ponuditelj postupio sukladno zahtjevu na koji je ugovorno tijelo TD definiralo način dostavljanja OPC obrasca u predmetnom postupku nabave, dakle, OPC obrazac važeći u momentu izrade ponude (točka 7.1. i 20. TD), gdje, prema ocjeni ovog tijela nije od značaja činjenica da je ugovorno tijelo dana 20.05.2022.god. izvršilo izmjenu TD, s obzirom da izmjena ni na koji način ne derogira zahtjeve ugovornog tijela iz točke 7.1. i 20. TD u odnosu na obvezu dostavljanja OPC obrasca važećeg u momentu izrade ponude, dakle, ne u momentu predaje ponude (jer u navedenim izmjenama TD u točki 8. ugovorno tijelo predviđa obvezu dostavljanja kopije OPC u slučaju promjene cijena goriva u toku realizacije ugovora), što znači da izmjena TD ne predstavlja izmjenu zahtjeva ugovornog tijela sadržanih u točki 7.1. i 20. inicijalne TD, gdje se od ponuditelja zahtijeva dostavljanje OPC obrazca važećeg u momentu izrade ponude.

U drugom žalbenom navodu kojim žalitelj osporava ponudu izabranog ponuditelja Hifa petrol d.o.o. Sarajevo, žalitelj ističe da je točkom 11. TD - Rok isporuke roba tenderske dokumentacije predviđeno da se isporuka robe vrši prema potrebama ugovornog tijela sukcesivno u periodu od 18 mjeseci, započevši najranije nakon potpisivanja okvirnog sporazuma i ugovora o javnoj nabavi i ispostavljanja narudžbenice, prema dinamici koja je utvrđena tenderskom dokumentacijom, a u skladu sa sljedećim: kontinuirano 547 dana (18 mjeseci) na benzinskoj pumpi dobavljača i to od 00-24 sata.
S tim u vezi žalitelj ističe da je izabrani ponuditelj u svojoj ponudi, stranici 21. izjavio da ugovorno tijelo može točiti gorivo na benzinskoj pumpi Hifa petrol d.o.o. ul. Osik 67, 71 210 Ilidža, kao i da je dostavio izjavu da će rok isporuke biti kontinuiran 547 dana (18 mjeseci) na navedenoj benzinskoj pumpi i to od 00-24 sata. Međutim, žalitelj ističe je provjerom utvrdio da navedena benzinska crpka nema radno vrijeme 00-24 sata, već 05:00-00:00 sati, za što kao dokaze dostavlja fotografiju obavijesti o radnom vremenu crpke, te snimak ekrana sa stranice FMT FBIH oil, prema kojoj, po žalitelju, radno vrijeme sporne crpke nije 00-24 već 05:00-00:00. Slijedom navedenog, žalitelj zaključuje da izabrani ponuditelj nije postupio sukladno zahtjevima ugovornog tijela iz TD, te je takva ponuda trebala biti odbačena kao neprihvatljiva.

Ugovorno tijelo u izjašnjenju na predmetni žalbeni navod ističe da je izabrani ponuditelj u svojoj ponudi dostavio Izjavu o roku isporuke kojom prihvaća definirani uvjet iz TD, te navodi da u TD nigdje nije zahtijevan dokaz o radnom vremenu pumpe koja se nudi za točenje goriva, te da je odabrani ponuditelj dostavljanjem Izjave ponuditelja prihvatio definirane tenderske uvjete. U odnosu na priloženu fotografiju radnog vremena s pečatom Hifa petrol d.o.o. Sarajevo, ugovorno tijelo smatra da se iz iste ne može točno utvrditi da se radi o pumpi u ul. Osik do broja 67. Također, ugovorno tijelo ističe da je izabrani ponuditelj nakon izjavljene žalbe, dostavio izjašnjenje u kojem je radno vrijeme sporne benzinske crpke 00-24 h.

Uvidom u točku 11. predmetne TD – Rok isporuke roba utvrđeno je da ugovorno tijelo propisuje sljedeće zahtjeve:
Isporuka robe vrši se prema potrebama ugovornog organa sukcesivno u periodu od 18 mjeseci, započevši najranije nakon potpisivanja okvirnog sporazuma i ugovora o javnoj nabavci i ispostavljanja narudžbenice, prema dinamici koja je utvrđena tenderskom dokumentacijom a u skladu sa sljedećim: kontinuirano 547 dana (18 mjeseci) na benzinskoj pumpi dobavljača i to od 00 – 24 sata.

Uvidom u ponudu izabranog ponuditelja utvrđeno je da isti u dostavljenom Obrascu za cijenu ponude navodi da će predmetnu nabavu realizirati putem benzinske crpke u ulici Osik do br.67, u Ilidži (stranica 21.). Također, izabrani ponuditelj je u ponudi na stranici 137. dostavio i Izjavu o roku isporuke u kojoj izjavljuje da će predmetni ugovor realizirati sukladno zahtjevima točke 11. TD, što uključuje i kontinuiranu isporuku tražene robe u periodu od 547 dana i to od 00-24 sata.

Imajući u vidu istaknute činjenice u odnosu na razmatrani navod žalitelja, ovo tijelo o ističe da je odredbama Zakona o radu („Službene novine Federacije BiH", br. 26/16 i 89/18), koji se primjenjuje na području ugovornog tijela regulira radno vrijeme, pa tako i preraspodjela radnog vremena, a što znači da ponuditelj u svakom momentu može svoje radno vrijeme uskladiti sa spomenutim. Sama činjenica da ponuditeljeva benzinska pumpa trenutno radi od 05:00 - 00:00 sati kada se dovede u vezu sa točkom 11. tenderske dokumentacije, kao i dostavljenu ponudu ponuditelja Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo odnosno Izjave na stranici 137. ponude, ne znači da ovaj ponuditelj nije ispunio traženi uvjet iz tenderske dokumentacije jer je isti preuzeo obavezu da će vršiti isporuku u vremenskom periodu od 0 - 24 h za vrijeme trajanja ugovora kako je traženo točkom 11. tenderske dokumentacije (navedena točka ne propisuju obavezu da ponuditelj u trenutku raspisivanja predmetne javne nabave mora imati radno vrijeme od 00:00 - 24:00 sati), pa kako je raspored radnog vremena podložan promjenama, to isto ne sprječava ponuditelja da vrši promjenu radnog vremena na način kako bi ispunio svoje preuzete obaveze, na tako i u konkretnom postupku javne nabave.

Sama činjenica da je ponuditelj Hifa Petrol d.o.o. Sarajevo na stranici 21. ponude naveo da će predmetnu nabavu realizirati putem benzinske crpke u ulici Osik do br.67, u Ilidži i dostavio u ponudi na stranici 137. Izjavu o roku isporuke u kojoj izjavljuje da će predmetni ugovor realizirati sukladno zahtjevima točke 11. TD, što uključuje i kontinuiranu isporuku tražene robe u periodu od 547 dana i to od 00-24 sata, ne može biti razlog za odbacivanje ponude jer navedena Izjava nije ni tražena u tenderskoj dokumentaciji. Stoga se navod žalitelja odbija kao **neutemeljen**.

Na temelju naprijed navedenog, ovo tijelo konstatira da su navodi žalitelja neutemeljeni, zbog čega se žalba odbija.
S obzirom da odbija žalbu, ovo tijelo odbija i zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 5.000,00 KM u skladu sa člankom 108. stavak (6) Zakona o javnim nabavama.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i članku 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:
Ovo Rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se pokrenuti upravni spor podnošenjem tužbe Sudu BiH u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Samir Šehović, dipl.ing.arh.

Dostaviti:
- Green oil d.o.o. Sarajevo
- KJKP Vodovod i kanalizacija d.o.o. Sarajevo
- Hifa petrol d.o.o. Sarajevo
- evidencija
- a/a