



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-2771-5/19
Сарајево, 20.11.2019.год

Уред за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача „ДМ ГАС-ПЕТРОЛ“ доо Прњавор изјављена на Тендерску документацију: 01-8312/19, у предмету јавне набавке моторног горива (нафта, бензин, плин) Уговорног органа: Шумопривредно друштво „Средњобосанске шуме“ доо Доњи Вакуф, Обавјештење о набавци број: 1002-1-1-318-3-303/19, на основу члана , 104. и 111. Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине ("Службени гласник БиХ" бр: 39/14.) и чл. 193. Закона о управном поступку ("Службени гласник БиХ" бр: 29/02., 12/04., 93/09. и 41/13.), Уред за разматрање жалби, на сједници Вијећа, одржаној дана 18.11.2019. донио је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се:

- Тендерску документацију: 01-8312/19,
- Усваја се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 7500,00 КМ

О б р а з л о ж е њ е

Понуђач „ДМ ГАС-ПЕТРОЛ“ доо Прњавор изјавио је жалбу на Тендерску документацију: 01-8312/19, у предмету јавне набавке моторног горива (нафта, бензин, плин) Уговорног органа: Шумопривредно друштво „Средњобосанске шуме“ доо Доњи Вакуф, Обавјештење о набавци број: 1002-1-1-318-3-303/19, која је запримљена код овог органа под бројем: ЈН2-01-07-1- 2771/19

Жалилац у жалби наводи следеће:

На основу Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, у закону остављеном року, подносимо жалбу

На Тендерску документацију коју је уговорни орган, ШУМСКОПРИВРЕДНО ДРУШТВО "СРЕДЊОБОСАНСКЕ ШУМЕ" / ШУМСКОГОСПОДАРСКО ДРУШТВО "ШУМЕ СРЕДИШЊЕ БОСНЕ" / ШУМСКОПРИВРЕДНО ДРУШТВО "СРЕДЊОБОСАНСКЕ ШУМЕ" Д.О.О. ДОЊИ ВАКУФ, објавило на порталу јавних набавки за набавку моторног горива (нафта, бензин и плин) број: 01-8312/19 због:

- повреде Закона о јавним набавкама БиХ,

Уговорни орган је на порталу јавних набавки дана 24.09.2019. године објавио поступак за: набавку моторног горива (нафта, бензин и плин) број обавјештења о набавци: 1002-1-1-318-3-303/19. Дана 29.10.2019. године смо са портала преузели тендерску документацију број: 01-8312/19.

У тендерској документацији тачка 11.2. под ц) је прописано:

ОПЦ издат од стране Министарства трговине ФБиХ (важећи на дан објаве обавјештења о набавци на Порталу јавних набавки) за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво уколико понуђач има властиту бензинску пумпу а уколико не посједује властиту бензинску пумпу онда доставити ОПЦ за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво, а коју понуђач има на располагању на основу неког другог облика права располагања и дупликат фискалног рачуна (најмање један) у коме је наведена цијена врсте горива које је предмет набавке издат на дан објаве обавјештења о набавци, на бензинској пумпи (у власништву или закупу) на којој ће се точити гориво у случају склапања оквирног споразума.

Сматрамо да је наведена тачка тендерске документације прописана дискриминаторно за понуђаче из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ. Наиме, у Републици Српској и Брчко дистрикту БиХ нема ОПЦ обрасца нити је обавеза фирми који се баве нафтом и нафтним дериватима да пријављују цијене надлежном министарству на одобрење. Управо из тог разлога сматрамо да је тендерска документација дискриминаторног карактера према понуђачима који долазе из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ.

Тендерском документацијом тачком 17. је такође предвиђена промјена цијене што се доказује валидном документацијом од стране надлежног Федералног министарства трговине (ОПЦ образац) што је опет дискриминаторно према понуђачима који долазе из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ. Односно, понуђачи из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ не могу испоштовати критериј прописан тендерском документацијом самим тим не могу узети чешће у истом што сматрамо да није у складу са Законом.

2. У тачки 17. Тендерске документације је такођер наведено:

Уговорни орган подразумјева да су понуђачи у ОПЦ-у навели малопродајну цијену горива са укљученом таксом за успоставу резерви нафтних деривата. Таква цијена се умањује за износ ПДВ-а и заокружује на двије децимале и као таква представља јединичну цијену горива.

Цитираном тачком се захтјева да се у понуди наведе малопродајна цијена са укљученом таксом за успоставу резерви нафтних деривата што у Републици Српској и Брчко дистрикту БиХ није обавеза плаћања. Поставља се питање на који начин ће понуђачи из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ навести цијене у понуди?

3. За ЛОТ 13 и 14 је предвиђена испорука горива на адресе уговорног органа, али није прописао обавезу да понуђачи посједују властити или изнајмљене цистерне путем којих ће се вршити испорука горива. Управо из тог разлога сматранио да је обавеза уговорног органа била да тендерском документацијом пропише обавезу посједовања властитих или изнајмљених цистерни за доставу горива за које ће приложити доказ о власништву или изнајмљивању и сертификат о верификацији волуметра оригинал или

овјерена копија не старија од три (3) мјесеца рачунајући од дана достављања понуде издат од стране надлежног органа и доказ да цистерна посједује сертификат за превоз опасних материја.

4. Такођер, сматрамо да је обавеза уговорног органа била да тендерском документацијом захтјева да понудачи имају најмање једног ангажованог или запосленог савјетника за безбједност превоза опасних материја и да се као доказ достави сертификат о професионалној оспособљености за обављање послова савјетника за безбједност превоза опасних материја издат од стране надлежне институције.

На крају предлажемо да уговорни орган поступи у складу са чланом 100. став 3. ЗЈН БиХ, да усвоји жалбу и поништи поступак набавке због повреде начела недискриминације понуђача у поступцима јавних набавки. Уколико уговорни орган сматра да је жалба неоснована тражимо да исту прослиједи Уреду за разматрање жалби у складу са чланом 100. став 5. ЗЈН БиХ.

Уговорни орган је доставио овом органу документацију потребну за одлучивање по предметној жалби,
Жалба је благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица.

Жалба је основана.

Овај орган је размотрио жалбу и стање у спису, те утврдио следеће неспорне и релевантне чињенице:

Полазећи од навода жалитеља:

У тендерској документацији тачка 11.2. под ц) је прописано:

ОПЦ издат од стране Министарства трговине ФБиХ (важећи на дан објаве обавјештења о набавци на Порталу јавних набавки) за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво уколико понуђач има властиту бензинску пумпу а уколико не посједује властиту бензинску пумпу онда доставити ОПЦ за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво, а коју понуђач има на располагању на основу неког другог облика права располагања и дупликат фискалног рачуна (најмање један) у коме је наведена цијена врсте горива које је предмет набавке издат на дан објаве обавјештења о набавци, на бензинској пумпи (у власништву или закупу) на којој ће се точити гориво у случају склапања оквирног споразума.

Сматрамо да је наведена тачка тендерске документације прописана дискриминаторно за понуђаче из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ. Наиме, у Републици Српској и Брчко дистрикту БиХ нема ОПЦ обрасца нити је обавеза фирми који се баве нафтом и нафтним дериватима да пријављују цијене надлежном министарству на одобрење. Управо из тог разлога сматрамо да је тендерска документација дискриминаторног карактера према понуђачима који долазе из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ.

На наведено у Изјашњењу уговорни орган истиче:

„Уговорни орган је тражио ОПЦ образац за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво уколико понуђач има властиту бензинску пумпу а уколико не посједује властиту бензинску пумпу онда доставити ОПЦ за бензинску пумпу на којој ће се точити гориво а коју понуђач има на располагању.

Имајући у виду да се у конкретном случају ради о жалитељу чије је сједиште на територији Републике Српске те да се ОПЦ везује за конкретну бензинску станицу на којој ће уговорни орган точити гориво па ако се узме у обзир чињеница да жалитељ у сваком

случају мора доставити доказ копију докумената/уговора којим доказује право располагања одређеном бензинском станицом та одређена бензинска станица мора имати ОПЦ издат од стране надлежног министарства обзиром да се ради о бензинским станицама које се налазе на подручју Федерације то због наведеног уговорни орган сматра да се ни у којем случају не може радити о дискриминацији.

....
Из наведеног Уговорни орган у образложењу потврђује да понуђачи морају обезбједити/имати на располагању бензиску станицу за коју морају доставити ОПЦ образац издат од стране Министарства ФБиХ, не дајући алтернативу која омогућује понуђачима са сједиштем бензинске станице која није на територији/подручју Федерације, те је на тај начин довео у неповољан/дискриминирајући положај свих других понуђача који немају наведену бензинску станицу, искључиво на подручју Федерације БиХ.

С тим у вези Уговорни није прилагодио/прописао тендерску документацију, која би дала једнаку могућност како понуђачима из Федерације БиХ тако и понуђачима из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ, те је наведени жалбени навод основан.

Тендерском документацијом тачком 17. је такође предвиђена промјена цијене што се доказује валидном документацијом од стране надлежног Федералног министарства трговине (ОПЦ образац) што је опет дискриминаторно према понуђачима који долазе из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ. Односно, понуђачи из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ не могу испоштовати критериј прописан тендерском документацијом самим тим не могу узети чешће у истом што сматрамо да није у складу са Законом.

У тачки 17. Тендерске документације је такођер наведено:

Уговорни орган подразумјева да су понуђачи у ОПЦ-у навели малопродајну цијену горива са укљученом таксом зн успоставу резерви нафтних деривата. Таква цијена се умањује за износ ПДВ-а и заокружује на двије децимале и као таква представља јединичну цијену горива.

Цитираном тачком се захтјева да се у понуди наведе малопродајна цијена са укљученом таксом за успоставу резерви нафтних деривата што у Републици Српској и Брчко дистрикту БиХ није обавеза плаћања. Поставља се питање на који начин ће понуђачи из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ навести цијене у понуди?

У Изјашњењу на наведено уговорни орган се позива на слjedeће:

...“Сматрамо да ако се узме у обзир чињеница да жалитељ у сваком случају мора доставити доказ копију документа/уговора којим доказује право располагања одређеном бензинском станицом та одређена бензинска станица мора обрачунати таксу јер је прописана законом обзиром да се ради о бензинским станицама које се налазе на подручју Федерације ..“

Поново Уговорни орган полази од услова да се бензинска станица налази на подручју Федерације, те надаље прописује шта све произилази да се за наведене бензинске станице мора да достави, не прилагођавајући при том наведено оним понуђачима чије се бензинске станице налазе на подручју Републике Српске и Брчко Дистрикта, те на тај начин ставља у неравноправан положај исте.

С тим у вези Уговорни није прилагодио/прописао тендерску документацију, која би дала једнаку могућност како понуђачима из Федерације БиХ тако и понуђачима из Републике Српске и Брчко дистрикта БиХ, те је наведени жалбени навод основан.

Полазећи од навода жалитеља

3. За ЛОТ 13 и 14 је предвиђена испорука горива на адресе уговорног органа, али није прописао обавезу да понуђачи посједују властити или изнајмљене цистерне путем којих ће се вршити испорука горива. Управо из тог разлога сматрамо да је обавеза

уговорног органа била да тендерском документацијом пропише обавезу посједовања властитих или изнајмљених цистерни за доставу горива за које ће приложити доказ о власништву или изнајмљивању и сертификат о верификацији волуметра оригинал или овјерена копија не старија од три (3) мјесеца рачунајући од дана достављања понуде издат од стране надлежног органа и доказ да цистерна посједује сертификат за превоз опасних материја.

Сматрамо да је обавеза уговорног органа била да тендерском документацијом захтјева да понудачи имају најмање једног ангажованог или запосленог савјетника за безбједност превоза опасних материја и да се као доказ достави сертификат о професионалној оспособљености за обављање послова савјетника за безбједност превоза опасних материја издат од стране надлежне институције

У Изјашњењу се Уговорни орган позива на материјални пропис Правилник за издавању дозволе за рад (лиценци), за обављање енергетских дјелатности из сектора нафтне привреде, коју уговорни орган захтјева тендерском документацијом, те да уз захтјев за издавање дозволе за рад (лиценце) за транспорт нафних деривата жељезничким саобраћајем прилажу се услови у погледу средстава и радне снаге с којим ће се извршити транспорт.

Овај орган у погледу наведеног констатује/истиче да је на уговорном органу да преиспита и пропише квалификационе услове а посебно са нагласком да они буду примјерени процјењеној вриједности набавке и наравно у складу са предметом и специфичношћу набавке.

Дакле, право уговорног органа је да одреди услове, али и одговорност да ли је/није све у потпуности преиспитао/прилагодио процјењеној вриједности набавке и наравно у складу са предметом и специфичношћу набавке.

На основу члана 230. Закона о управном поступку, одлучено као у диспозитиву овог рјешења.

Поврат уплаћених средстава у износу од 7500,00 КМ ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108 став 7. ЗЈН и чланом 4 Инструкције о начину уплате, контроли и поврата накнада прописаних чланом 108.ЗЈН („Сл гласник БиХ број 86/14).

Поука о правном лијеку

Ово рјешење је коначан управни акт. Против овог рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом БиХ у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.



Доставити:

- ДМ ГАС ПЕТРОЛ доо Прњавор
- ЈП Шумско привредно друштво средње босанске шуме доо

Доњи Вакуф

- евиденцији

- а/а