



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3159-8/19

Mostar, 16.01.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 94/2019 od 16.12.2019. godine, žalitelja Kristal d.o.o. Živinice, izjavljenu na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 03-9566/19 od 10.12.2019. godine, ugovornog organa JP EP BIH d.d. Sarajevo, ZD RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj 16.01.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **ODBIJA SE** žalba ponuđača Kristal d.o.o. Živinice, izjavljena na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 03-9566/19 od 10.12.2019. godine, ugovornog organa JP EP BIH d.d. Sarajevo, ZD RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik, kao **neosnovana**.
2. **ODBIJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM.

Obrazloženje

JP EP BIH d.d. Sarajevo, ZD RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke „*Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode*“, donio je Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 03-9566/19 od 10.12.2019. godine. Obavještenje o nabavci broj 350-1-3-712-3-367/19 objavljeno je 21.10.2019. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač Kristal d.o.o. Živinice (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj 03-9566/19 od 10.12.2019. godine, izjavio je žalbu 16.12.2019. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5)

Zakona o javnim nabavkama žalbu proslijedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 23.12.2019. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 06.01.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

U skladu sa članom 97 i 99. Zakona o javnim nabavkama BiH, u blagovremeno određenom roku, podnosimo žalbu protiv Odluke o poništenju postupka za javnu nabavku broi: 03-9566/19 od 10.12.2019. godine.

Pobijanom odlukom, nakon provedenog otvorenog postupka za nabavku radova: *Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode*, a obzirom da je vrijednost svih prihvatljivih ponuda znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku postupak se PONIŠTAVA u skladu sa članom 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ovakva Odluka je nezakonita i ista je u suprotnosti sa članom 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH, te žalitelj navedenu odluku pobija u cjelosti zbog: pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava, odnosno bitne povrede Zakona o javnim nabavkama BiH.

Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatovala je da je ponuda ponuđača KRISTAL doo Živinice prihvatljiva jer potpuno udovoljava svim traženim uslovima iz Tenderske dokumentacije i Obavještenja o nabavci ali je vrijednost ponude znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku (vrijednost ponude iznosi 78.486,60 KM, a planirana vrijednost nabavke je 77.500,00 KM). Dakle, razlika između procijenjene vrijednosti javne nabavke i ponude žalitelja iznosi samo 986,60 KM, iz čega proizilazi da se u konkretnom slučaju ne radi o vrijednost ponude koja je znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Uzmimo za primjer drugorangiranog ponuđača RUDAR doo Tuzla čija ponuda iznosi 99.786,34 KM, ovakva ponuda se zaista ima smatrati za ponudu koja je znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, dok to nije slučaj sa ponudom žalitelja.

Odredba iz člana 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH, na koju se donosioc pobijane odluke poziva, akcenat stavlja na znatno veće ponude od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, na osnovu čega je Ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke, Međutim ponuda žalitelja je neznatno veća, odnosno samo 986,60 KM veća iz čega proizilazi da je ugovorni organ morao donijeti odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača KRISTAL doo Živinice, a ne poništiti postupak pozivajući se na odredbe iz člana 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH, jer u konkretnom slučaju nije bilo osnova za pozivanje na navedene odredbe zakona o JN.

Također, u tenderskoj dokumentaciji ugovorni organ nije konkretno odredio da ponude ponuđača ne mogu biti iznad procijenjene vrijednosti te da će se u tom slučaju poništiti postupak. U tački 2.4. pod d), navodi se da će ugovorni organ između ostalog poništiti postupak ako su cijene svih ponuda znatno veće od osiguranih sredstava, što opet ističemo da to u ovom postupku nije slučaj, a ovo iz razloga što je ponud žalitelja približna procijenjenoj vrijednosti predmetne nabavke.

Ova žalba temelji se na postupku ugovornog organa koji je suprotan odredbi iz člana 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH i odredbama iz tenderske dokumentacije, jer donoseći pobijanu odluku žalitelju je prouzrokovana šteta u visini njegove ponude

Zbog svega navedenog tražimo da ugovorni organ kao prvostepeni organ, preispita navode iz ove žalbe, te da istu u cjelosti usvoji, te da nakon toga u skladu sa članom 100. ZJN BiH, poništi svoju odluku broj: 03-9566/19 od 10.12.2019.g i donese novu odluku kojom se javna nabavka radova *Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode*, dodjeljuje ponuđaču KRISTAL doo Živinice, kao najpovoljnijem ponuđaču za ponuđenu cijenu u iznosu od 78.486,60 KM.

Ugovorni organ je aktom broj 03-9966/19 od 20.12.2019. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Razmatrajući Žalbu u pisanoj formi, u smislu člana 100. stav (1) ZJN BiH utvrđeno je da je Žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Ugovorni organ je postupio transparentno, osiguravajući pravičnu i aktivnu konkurenciju, a sve u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom.

Žalbeni navodi koji se odnose na to da je Ugovorni organ donio nezakonitu Odluku o poništenju, jer ponuda Žalitelja ne prelazi znatno više procijenjenu vrijednost nabavke su neosnovani.

Naime, Ugovorni organ je na postupak javne nabavke zaprimio dvije ponude, jednu sa cijenom 78.486,60 KM, a drugu sa cijenom 99.786,34 KM. Obzirom da su obje ponude bile prihvatljive, Ugovorni organ je zakazao e-aukciju. U toku e-aukcije nije bilo podnošenja novih ponuda, odnosno nijedan ponuđač nije umanjio cijenu svoje ponude. Obzirom da je i nakon e-aukcije vrijednost obje prihvatljive ponude prelazila planiranu vrijednost nabavke, Ugovorni organ je poništio postupak u skladu sa članom 69. stav (2) tačka e) Zakona o javnim nabavkama BiH.

Iz gore navedenog predlažemo da se Žalba žalitelja "Kristal" d.o.o. Živinice ODBIJE KAO NEOSNOVANA.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3159-4/19 od 27.12.2019. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa od 07.01.2020. godine u kojem između ostalog navodi:

Tačno je da je ugovorni organ postupio transparentno, osiguravajući pravičnu i aktivnu konkurenciju, a sve u cilju najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi sa predmetom nabavke i njegovom svrhom i to nije sporno.

Međutim navod da je žalba protiv Odluke o poništenju postupka za javnu nabavku broj: 03-9566/19 od 10.12.2019.g, neosnovana je paušalan te nema niti pravnu i činjeničnu osnovu.

Odredba iz člana 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH, na koju se donosioc pobijane odluke poziva, akcenat stavlja na znatno veće ponude od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, na osnovu čega je Ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke.

Međutim Komisija za sprovođenje postupka javne nabavke konstatovala je da je ponuda ponuđača KRISTAL doo Živinice prihvatljiva jer potpuno udovoljava svim traženim uslovima iz Tenderske dokumentacije i Obavještenja o nabavci ali je vrijednost ponude znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku (vrijednost ponude iznosi 78.486,60 KM, a planirana vrijednost nabavke je 77.500,00 KM). Dakle, razlika između procijenjene vrijednosti javne nabavke i ponude žalitelja iznosi samo 986,60 KM, iz čega proizilazi da se u konkretnom slučaju radi o vrijednost ponude koja je nije znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Dakle, ukoliko bi smo prihvatili ovakvo tumačenje člana 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH od strane ugovornog organa, onda ćemo doći u situaciju da će ugovorni organi moći poništavati postupke čak i onda kada su ponude veća od planiranih sredstava samo za jednu konvertibilnu marku. Žalitelj bi prihvatio ovakvu odluku o poništenju postupka da je njegova ponuda veća od osiguranih sredstava za 15 do 20 %, ali ponuda žalitelja u odnosu na planiranu vrijednost nabavke veća je samo za 1,27 %. Tako da bi novo pokretanje postupka za nabavku radova: *Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode* samo prouzorkovalo dodatne troškove kako za ugovorni organ tako i za Žalitelja i sve ostale ponuđače.

Ugovorni organ je na postupak javne nabavke zaprimio dvije ponude, jednu od ponuđača Kristal doo Živinice sa cijenom od 78.486,60 KM a drugu od ponuđača RUDAR doo Tuzla čija ponuda iznosi 99.786,34 KM. Na e-aukciji nije bilo umanjenja cijena niti jedne ponude, a ovo iz razloga što kada se ima u vidu složenost poslova predmetne nabavke naša ponuda nije mogla biti manja od već ponuđene, a ista je opet bila skoro približna procijenjenoj vrijednosti, zbog čega je ugovorni organ trebao istu prihvatiti

Zbog svega navedenog tražimo od Ureda za razmatranje žalbi i ugovornog organa, da u skladu sa članom 100. ZJN BiH, poništi svoju odluku broj: 03-9566/19 od 10.12.2019.g i donese novu

odluku kojom se javna nabavka radova *Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode*, dodjeljuje ponuđaču KRISTAL doo Živinice, kao najpovoljnijem ponuđaču za ponuđenu cijenu u iznosu od 78.486,60 KM.

Ovaj organ je po službenoj dužnosti, prije razmatranja žalbe, utvrđivao dopuštenost, blagovremenost, te da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe, shodno članu 109. Zakona o javnim nabavkama. Pored navedenog, ovaj organ je, prije razmatranja žalbe utvrđivao ispunjenost uslova u smislu odredbe člana 105. i člana 108. stav (3) Zakona o javnim nabavkama i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe navedenih članova Zakona.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, prema stanju u spisu, 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 žalbu odbiti kao neosnovanu.

Žalba je neosnovana.

Žalitelj navodi kako je ožalbenom Odlukom ugovorni organ nakon provedenog otvorenog postupka za nabavku radova: *Izrada sistema za prikupljanje, tretman i ispuštanje jamske tehnološke otpadne vode*, poništio postupak javne nabavke u skladu sa članom 69. stav (2) tačke e) Zakona o javnim nabavkama BiH, odnosno što su sve prihvatljive ponude znatno veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku. Vrijednost ponude žalitelja iznosi 78.486,60 KM, a planirana vrijednost nabavke je 77.500,00 KM. Dakle, razlika između procijenjene vrijednosti javne nabavke i ponude žalitelja iznosi samo 986,60 KM, iz čega proizilazi da se u konkretnom slučaju ne radi o vrijednost ponude koja je znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

Ovaj organ je uvidom u tendersku dokumentaciju ugovornog organa utvrdio kako je procijenjena vrijednost javne nabavke 77.500,00 KM bez PDV-a.

Uvidom u ožalbenu Odluku ovaj organ utvrđuje kako nakon završene e-aukcije kvalifikovani ponuđači Kristal d.o.o. Živinice i Rudar d.o.o. Tuzla nisu mijenjali ponuđene cijene, a koje su bile preko procijenjene javne nabavke. Ponuda žalitelja je bila 78.486,80 KM bez PDV-a, dok je ponuda ponuđača Rudar d.o.o. Tuzla bila 99.786,34 KM bez PDV-a.

Imajući u vidu da su cijene prihvatljivih ponuda prelazile planirani iznos sredstava za predmetnu javnu nabavku od 77.500,00 KM bez PDV-a, ugovorni organ je primjenom člana 69. stav (2) tačka d) Zakona o javnim nabavkama donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke. Ožalbene odluka je donesena u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, te navod žalitelja kojim navodi da je ožalbena Odluka nezakonita iz razloga što se ne radi o vrijednosti ponude koja je

znatno veća od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku, prema mišljenju ovog organa je **neosnovana**. Naime, ugovorni organ ima pravo i mogućnost, ali ne i obavezu, da izabere ponuđača koji je ponudio cijenu koja je neznatno veća od planiranih sredstava za predmetnu javnu nabavku ukoliko može obezbijediti dodatna sredstva sa predmetnu nabavku. Međutim, ugovorni organ koji nema mogućnost obezbjeđenja dodatnih sredstava ili ne želi da obezbijedi dodatna sredstva, može da poništi postupak javne nabavke upravo kako je to učinio u skladu sa članom 69. stav (2) tačka d) Zakona javnim nabavkama.

Kako je žaliteljeva žalba odbijena kao neosnovana, u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama, odbija se zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ovaj organ riješio je žalbu, kao u izreci ovog rješenja.

Pouka o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačno i izvršno. Protiv ovog Rješenja 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.



Dostaviti:

- Kristal d.o.o. Živinice
- JP EP BIH d.d. Sarajevo, ZD RMU „Đurđevik“ d.o.o. Đurđevik
- Evidencija
- a/a.