



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
УРЕД ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНИА АНД ХЕРЗЕГОВИНА
ПРОЦУРЕМЕНТ РЕВИЕУ БОДУ

Број: ЈН2-01-07.1-956-6/20
Сарајево, 07.05.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби, рјешавајући по жалби понуђача „ХИФА ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево, од 06.04.2020. године, изјављена против Одлуке о поништењу поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-8/20 од 24.03.2020. године, на основу члана 111. став (1) тачка д) и ставова (10) и (11) Закона о јавним набавкама („Сл.гласник БиХ“, број: 39/14), те чл. 193. ст.(1) и (2) и 230. Закона о управном поступку („Сл.гласник БиХ“, број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), Канцеларија за разматрање жалби на сједници вијећа одржаној дана 07.05.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

Жалба се усваја и поништава се :

- Одлука о поништењу поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-8/20 од 24.03.2020. године за ЛОТ 8, **те предмет враћа првостепеном органу на поновни поступак.**
- Усваја се захтјев понуђача „ХИФА ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево за поврат уплаћених средстава на име покретања жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ, који ће се извршити на основу посебног решења овог органа.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Одлуком уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи (у даљем тексту: Уговорни орган) број : 07-8/20 од 24.03.2020. године у поступку набавке горива извршено је поништење поступка набавке за ЛОТ 8. Понуђач „ХИФА ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево (у даљем тексту: Жалилац) дана 06.04.2019. године је против наведене одлуке изјавио жалбу, која је путем уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 28.04.2020. године.

У жалби понуђача „ХИФА ПЕТРОЛ“ д.о.о. Сарајево се наводи:

- Жалиоц наводи уговорни орган у одлуци о поништању поступка јавне набавке наводи разлоге да је цијена понуде већа од процјењене вриједности набавке члан 69. став 2 тачка е) и отказивање поступка због разлога који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке члан 69. став 3. закона.

Дакле, у диспозитиву одлуке уговорни орган наводи да се поступак јавне набавке поништава, али у образложењу одлуке наводи и да се поступак јавне набавке отказује што сматрамо да је контрадикторно.

Сматрамо да је неоснован разлог за поништење поступка јавне набавке. Наиме, члан 69. став 2. тачка е) закона прописује да је уговори орган обавезан поништити поступак јавне набавке у случају да су цијене свих прихватљивих понуда знатно су веће од осигураних средстава за предметну набавку.

Цијена понуде за ЛОТ 8 није знатно већа од процјењене вриједности. Наиме, за ЛОТ 8 вриједност понуде је за 2,4233% већа од процјењене вриједности набавке што је унутра 10% толерисаног одступања. Сматрамо да уговорни орган није могао поступак јавних набавки отказати због разлога наведених у одлуци. Наиме, у одлуци уговорни орган наводи да се поступак јавних набавки отказује на основу члан 69. став 3. закона који прописује: Уговорни орган може отказати поступак јавне набавке само због доказаних разлога који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке. Уговорни орган се није могао позвати на члан 69. став 3. закона као разлог за отказивање поступка јавне набавке. Односно, да би се могао поступак јавне набавке отказати на основу члана 69. став 3. закона морају постојати разлози који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке, што сматрамо да у конкретном поступку то није случај. Наиме, уговорни орган у одлуци наводи да се поступак јавне набавке отказује због смањења цијене горива на тржишту што је изван контроле уговорног органа и није се могло предвидјети у вријеме покретања поступка. Међутим, уговорни орган је сам тендерском документацијом тачка 4.6 предвидио могућност промјене цијене, тј. кретање цијена горива на више или ниже. Управо из тог разлога сматрамо да се уговорни орган не може позвати на разлоге који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке јер је тендерском документацијом предвидио промјену цијене горива и за то је дефинисао формулу на који начин ће се вршити промјена исте. Уговорни орган наводи да се смањење цијене горива није могло предвидјети, и да због тога се поступак јавне набавке отказује, али тендерском документацијом прописује начин промјене цијене.

Понуђач је својом понудом прихватио начин промјене цијене горива у току реализације уговора, тј. испорука горива ће се вршити по уговореним цијенама у мјесецу у којем је закључен уговор и током наредног мјесеца, а промјена цијене ће се вршити на основу корекције просјечне цијене коју објављује Агенција за статистику БиХ. Обзиром да цијене падају тако ће и цијена према уговорном органу бити нижа, након истека рока у којем ће се испорука горива вршити по уговореним цијенама, и неће прелазити буџетом осигурана средства.

- Уколико Уговори орган сматра да је жалба основана тражимо да поступи у складу са чланом 100. став 3 ЈН БиХ и донесе одлуку или рјешење. Међутим, уколико Уговорни орган сматра да је жалба неоснована тражимо да поступи у складу са чланом 100. став 5. ЈН БиХ и исту прослиједи УРЖ-у.

Подносилац жалбе, темељи ову жалбу на повреде одредаба Закона о јавним набавкама БиХ, због чега на крају предлаже да Уред за разматрање жалби, усвоји жалбу и поступи у складу са овлашћењима прописаним ЈН БиХ. Уколико УРЖ утврди да је жалба жалиоца основана, подносилац жалбе посебно захтијева поврат накнаде за покретање жалбеног поступка, као и да наложи Уговорном органу намирење проузроковане штете која је настала незаконитим радњама Уговорног органа.

Поступајући у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама Босне и Херцеговине, уговорни орган је у прилогу акта број: 07-1/20 од 15.04.2020. године, доставио је спис првостепеног поступка овом органу заједно са Изјашњењем, а који је код овог органа запримљени дана 28.04.2020. године.

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 смислу 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

Увидом у прибављене доказе те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврђено је да Уговорни орган није правилно провео поступак предметне набавке, те да није правилно и потпуно утврдио чињенично стање, те је починио повреде при провођењу поступка предметне набавке и окончања истог.

Поводом основе жалбеног навода у коме жалиоц наводи да уговорни орган у одлуци о поништању поступка јавне набавке наводи разлоге да је цијена понуде већа од процјењене вриједности набавке у складу са чланом 69. став 2 тачка е) и отказивање поступка због разлога који су изван контроле уговорног органа и који се нису могли предвидјети у вријеме покретања поступка јавне набавке члан 69. став 3. закона што представља контрадикторност, те да је за ЛОТ 8 вриједност понуде за 2,4233% већа од процјењене вриједности набавке што је унутра 10% толерисаног одступања, односно ради се о незнатном одступању каои да уговорни орган није могао поступак јавних набавки отказати због разлога наведених у одлуци, а позивајући се на члан 69. став 3. ЗЈН, овај орган је утврдио следеће :

Увидом у спорну Одлуку о поништењу поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-8/20 од 24.03.2020. године за ЛОТ 8 утврђено је да се у преамбули и образложењу исте, уговорни орган позива на два члана 69. став 2. е) и 69. став 3 Закона о јавним набавкама, што представљају два различита правна основа за окончање поступка јавне набавке па представља контрадикторност у самој одлуци како то и жалитељ наводи.

Даље, оно што је евидентно у наведеном ЛОТ-у 8 је да се ради о одступању од 77,03 КМ, јер је процјењена вриједност 3.178,62, а понуђена 3.255,65 КМ, што представља веома мало одступање, за које уговорни орган не даје потпуно и свеобухватно образложење са свим потребним елементима у односу на планирана и буџетска средства.

Такође, ако се узме у обзир и чињеница да је тачком 4.6 Начин одређивања цијене понуде предметне тендерске документације уговорни орган опсежно и детаљно образложио начин промјене цијене горива како на ниже тако и на више, онда се може закључити да аргументација уговорног органа наведена у спорној одлуци као и изјашњењу на предметну жалбу није довољна нити је подкријељена материјалним чињеницама и доказима, те је стога предметна жалба основана.

Имајући у виду наведено у поновном поступку уговорни орган ће сагледати све чињенице и горе наведене аргументе те у међусобном односу и свези извршити анализу и донијети исправне законом дефинисане одлуке.

Обзиром да је жалба основана, поврат уплаћених средстава на име накнаде жалбеног поступка у износу од 2.500,00 КМ извршит ће се посебним актом, по коначности овог Рјешења, а у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле, поврата накнада прописаних чланом 108. Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“ број: 86/14).

На основу свега напријед наведеног, примјеном одредби члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама и члана 230. став (2) Закона о управном поступку одлучено као у диспозитву Рјешења.

Упутство 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.



Достављено:

- „ХИФА ПЕТРОЛ“ д.о.о. Вогошћа, Хотонь бб
- ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи
- а/а и евиденција