



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
УРЕД ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

БОСНИА АНД ХЕРЗЕГОВИНА
ПРОЦУРЕМЕНТ РЕВИЕУ БОДУ

Број: ЈН2-01-07.1-955-6/20
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 отказивању поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-7/20 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 отказивању поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-7/20 од 24.03.2020. године за ЛОТ 7, **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 : 07-7/20 од 24.03.2020. године у поступку набавке горива извршено је отказивање поступка набавке за ЛОТ 7. 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 сматра 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.

У одлуци је такође наведено да је укупна цијена нижа од процјењене вриједности, али да су тренутна тржишне цијене знатно смањене, а тако и процјењена вриједност није у складу са тржишном цијеном горива што је изван контроле уговорног органа.

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 повреду при провођењу поступка предметне набавке и окончања истог.

Поводом основе жалбеног навода у коме жалиоц наводи да уговорни орган није могао отказати поступак због разлога наведених у спорној одлуци, а позивајући се на члан 69. став 3. ЗЈН и аргументе везане за разлоге ван контроле уговорног органа који нису могли бити предвидиви у моменту покретања поступка, овај орган је утврдио следеће :

Увидом у спорну Одлуку о отказивању поступка јавне набавке уговорног органа ЈП „Шумско привредно друштво Зеничко-добојског кантона“ д.о.о. Завидовићи број : 07-7/20 од 24.03.2020. године за ЛОТ 7 утврђено је да се у преамбули и образложењу исте, уговорни орган позива на члан 69. став 3. Закона о јавним набавкама. Даље, оно што је евидентно у наведеном ЛОТ-у 7 да је понуђена цијена у оквиру планираних средстава.

Такође, неспорна је 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, што је иначе уобичајна пракса при провођењу поступка набавке горива у свим условима. Обзиром на наведено, може се закључити да аргументација уговорног органа наведена у спорној одлуци и изјашњењу, а која се односи на разлоге ван контроле уговорног органа који се нису могли предвидјети у моменту покретања поступка, апсолутно не стоји и није заснована на материјалним чињеницама, јер је тендерском документацијом јасно дефинисана промјена цијене и самим тим што је јасно дефинисано и предвиђено нема карактер непредвидивости и не потпада под услове из члана 69. став 3. ЗЈН, па је стога предметна жалба основана.

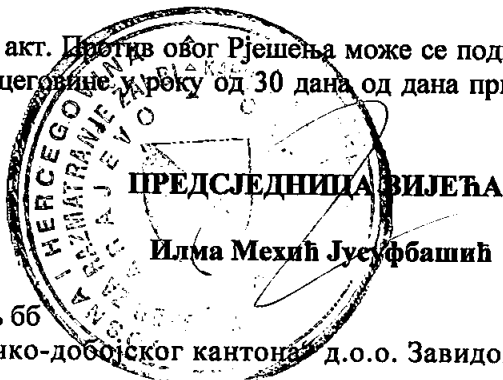
Имајући у виду наведено у поновном поступку уговорни орган ће сагледати све чињенице и горе наведене аргументе и донијети исправне законом дефинисане одлуке.

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 диспозитиву 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