



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-734-11/20
Sarajevo, 30.04.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi broj: JN-1240/20 od 20.03.2020.godine ponuđača „HIFA-PETROL“ d.o.o. Sarajevo izjavljene na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za Lot 2 broj: JN-OP-1671-44/2019 od 11.03.2020.godine u postupku javne nabavke motornog goriva, ugovornog organa ELEKTROPRIJENOS BiH a.d. Banja Luka, na osnovu člana 103. stav (1) tačka a), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na plenarnoj sjednici Vijeća održanoj dana 30.04.2020. godine, donio je:

RJEŠENJE

- 1) **Usvaja se žalba** žalitelja „HIFA-PETROL“ d.o.o. Sarajevo i poništava se u cjelosti postupak javne nabavke motornog goriva u odnosu na LOT 2, ugovornog organa ELEKTROPRIJENOS BiH a.d. Banja Luka.
- 2) **Usvaja se zahtjev za povrat** uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 1666,67 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ, ELEKTROPRIJENOS BiH a.d. Banja Luka, je putem otvorenog postupka na portalu Javnih nabavki objavio tender za nabavku motornog goriva, broj obavještenja o nabavci: 1280-1-1-129-3-158/19 od 09.12.2019.godine.

Ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku javne nabavke broj: JN-OP-1671/2019 - Nabavka motornog goriva, LOT 2 - Nabavka motornog goriva na benzinskim pumpama na području Mostara, kojom se bira ponuđač Energy Commerce d.o.o. Mostar, sa ponudom broj: 002/20 od 16.02.2020. godine, za ponuđenu cijenu u iznosu od 76.504,50 KM sa PDV - om (slovima: sedamdesetšesthiljadpetstotinačetm i 50/100 KM).

Ponuđač/žalitelj „HIFA-PETROL“ d.o.o. Sarajevo je izjavio žalbu na naprijed navedenu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u postupku javne nabavke broj: JN-OP-1671-44/2019. Navedena žalba je u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH proslijeđena ovom organu na nadležno postupanje, i zaprimljena dana 31.03.2020. godine.

Žalitelj u žalbi broj: JN-1240/20 od 20.03.2020.godine navodi sljedeće:

„Dana 19.03.2020. godine smo izvršili uvid u ponudu "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar kojom prilikom smo uočili sljedeće:

Ponuđač "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar nije dostavio uvjerenje koje izdaje Sud BiH kojim se dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan, a što je bio obavezan dostaviti u skladu sa tačkom 12.5 tenderske dokumentacije pod a).

Navedena tačka tenderske dokumentacije propisuje:

a) uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan;

Dakle, prema citiranoj tački tenderske dokumentacije proizilazi da je obaveza ponuđača bila da dostavi dokaz da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca izdato od nadležnog suda u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan. Međutim, ponuđač "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar nije dostavio uvjerenje koje izdate Sud BiH kojim dokazuje gore citirano, a što je bio obavezan u skladu sa Zakonom, tenderskom dokumentacijom i sa obavještenjem koje je dao Sud BiH, a koje je Agencija za javne nabavke dostavila ponuđačima. U obavještenju je navedeno da su ponuđači dužni dostaviti uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda nadležnog prema svom sjedištu iz koje je vidljivo da mu u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela iz člana 45. stav 1. tačka a) Zakona.

Ukoliko Ugovorni organ smatra daje žalba osnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 3. ZJN BiH i donese novu odluku ili rješenje. Međutim, ukoliko Ugovorni organ smatra daje žalba neosnovana tražimo da postupi u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH i istu proslijedi URŽ-u.

Podnosilac žalbe, temelji ovu žalbu na pogrešno i nepotpuno utvrđenom činjeničnom stanju, zbog čega na kraju predlaže da Ured za razmatranje žalbi, usvoji žalbu i postupi u skladu sa ovlaštenjima propisanim ZJN BiH.

Ukoliko URŽ utvrdi da je žalba žalioaca osnovana, podnosilac žalbe posebno zahtjeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka, kao i da naloži Ugovornom organu namirenje prouzrokovane štete koja je nastala nezakonitim radnjama Ugovornog organa.“

Ugovorni organ je dostavio ovom organu dokumentaciju potrebnu za odlučivanje po predmetnoj žalbi, shodno članu 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorni organ se u aktu broj: JN-OP—1671-72/19 od 30.03.2020. godine u vezi sa žalbom žalitelja „HIFA-PETROL“ d.o.o. Sarajevo izjasnio kako slijedi:

„U postupku javne nabavke „Nabavka motornog goriva“, broj: JN-OP-1671/19, "Elektroprenos -Elektroprijenos BiH" a.d. Banja Luka kao ugovorni organ zaprimio je, dana 25.03.2020. godine, žalbu žalioaca "HIFA - PETROL" d.o.o. Sarajevo, izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača za LOT 2 JN-OP-1671-44/19 od 11.03.2019. godine.

Postupajući po predmetnoj žalbi, u skladu s članom 100. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) (u daljem tekstu: Zakon), ugovorni organ je utvrdio da je izjavljena žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica ali je neosnovana, te se u prilogu ovog izjašnjenja, zajedno sa kompletnom dokumentacijom u vezi sa predmetnim postupkom javne nabavke prosljeđuje naslovljenom nadležnom organu na dalje postupanje.

Ispitujući navod iz žalbe žalioaca "HIFA - PETROL" d.o.o. Sarajevo, ugovorni organ je istu **utvrdio neosnovanom** iz sljedećeg razloga:

U žalbi, Žalilac navodi da ponuđač "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar nije dostavio uvjerenje koje izdaje Sud BiH kojim se dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini.

Obrazloženje: Navod je neosnovan.

Ugovorni organ je tačkom 12.5 tenderske dokumentacije propisao:

Ponuđač koji bude odabran kao najpovoljniji u ovom postupku javne nabavke dužan je dostaviti sljedeće dokaze (original ili ovjerenu kopiju) u svrhu dokazivanja činjenica potvrđenih u izjavi i to:

a) uvjerenje nadležnog suda kojim dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u Bosni i Hercegovini ili zemlji u kojoj je registrovan.

Ponuđač "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar je **dostavio traženo uvjerenje** i time ispunio dokaz iz tačke 12.5 tenderske dokumentacije pod a).

Ugovorni organ **nije u tenderskoj dokumentaciji propisao obavezu za ponuđače**, u smislu odredbi člana 45. stav (1) tačka a), a u vezi sa stavom (2) tačka a) iste odredbe Zakona, dostave uvjerenje Suda BiH i suda prema sjedištu pravnog lica, odnosno ponuđača.

Zalilac se mogao žaliti na tendersku dokumentaciju, ukoliko je smatrao da Ugovorni organ nije precizirao koju potvrdu traži.

Ponudač "ENERGY COMMERCE" d.o.o. Mostar je dostavio Potvrdu izdatu od strane Općinskog suda Mostar da protiv njega nije vođen kazneni - krivični postupak, odnosno nije donesena pravomoćna - pravosnažna osuđujuća presuda, kojom je osuđen za kaznena - krivična djela zbog učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca.

Općinski sud Mostar je nadležan prema sjedištu ponuđača i u dostavljenoj Potvrdi su naznačena sva krivična djela.

Uzimajući u obzir navedeno izjašnjenje po navodu Žalitelja, predlažemo da se žalba na: Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača JN-OP-1671-44/19 za LOT 2 u postupku javne nabavke JN-OP-1671/2019 - Nabavka motornog goriva, odbaci u cijelosti.“

U skladu sa članom 109. a u vezi sa članom 101. Zakona o javnim nabavkama i članu 227. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ je utvrdio da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovaj organ je izveo odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno usvojiti navod žalitelja, sve kako je odlučeno u dispozitivu odluke.

Polazeći od žalbenog navoda ovaj organ, prema stanju spisa konstatuje da je tačno kako žalitelj i navodi da je izabrani ponuđač dostavio samo Potvrdu broj: Su-uvip 3817/2019 od 21.12.2019. godine izdatu od Općinskog suda u Mostaru, dok potvrdu Suda BiH nije dostavio. Dalje, tačno je i kako žalitelj navodi da u postupcima javnih nabavki potrebno dostaviti i uvjerenje Suda Bosne i Hercegovine, što je u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama i sa obavještenjem koje je dao Sud BiH, a koje je Agencija za javne nabavke dostavila ponuđačima i da je u obavještenju navedeno da su ponuđači dužni dostaviti uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda nadležnog prema svom sjedištu iz koje je vidljivo da mu u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela iz člana 45. stav 1. tačka a) Zakona.

Ovaj organ dalje konstatuje da žalitelj navodi i da je izabrani ponuđač bio u obavezi dostaviti uvjerenje Suda Bosne i Hercegovine u skladu sa tenderskom dokumentacijom. Međutim, suprotno tome, ovaj organ uvidom u izjašnjenje ugovornog organa i tendersku dokumentaciju konstatuje da ugovorni organ nije dao potrebno obavještenje potencijalnim ponuđačima o obavezi da u konkretnom postupku javne nabavke dostave uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda nadležnog prema svom sjedištu iz koje je vidljivo da mu u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela iz člana 45. stav 1. tačka a) Zakona.

Naime, Agencija za javne nabavke BiH, na osnovu Obavještenja Suda BiH od 21. maja 2019. godine u vezi sa navedim pitanjem dostavljanja uvjerenja izdatih od strane Suda BiH i suda nadležnog prema sjedištu ponuđača, pripremila je stav i krajem juna putem svog informacionog sistema e-Nabavke obavjestila o istom sve registrovane ugovorne organe i ponuđače, teisto javno objavila na svojoj web-stranici. Prema stanju spisa proizilazi da je ugovorni organ objavio Tendersku dokumentaciju broj: JN-OP-1671-6/2019 od 09.12.2019. godine, Obavještenje o nabavci broj: 1280-1-1-129-3-158/19 od 09.12.2019. godine, a da u vezi sa istim nije dao potrebne informacije ponuđačima. Pretpostavka je da je ugovorni organ znao i trebao znati jer je naprijed navedeni stav objavljen javno prije pripreme i objave tenderske dokumentacije, te je ugovorni organ trebao voditi računa o naprijed navedenom prilikom pripreme tenderske dokumentacije.

Obzirom na navedeno ovaj organ smatra da je u konkretnom slučaju potrebno poništiti predmetnu Tendersku dokumentaciju u skladu sa članom 103. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama. Naime, ugovorni organ prilikom propisivanja Tenderske dokumentacije tačnije u dijelu propisivanja dokaza iz člana 45. stav (2) tačka a) Zakona o javnim nabavkama nije naveo koji su to sudovi nadležni za izdavanje uvjerenja kojim se dokazuje da u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za krivično djelo učešća u kriminalnoj organizaciji, za korupciju, prevaru ili pranje novca.

Kako je u tenderskoj dokumentaciji, u skladu sa članom 53. stav (1) Zakona o javnim nabavkama, ugovorni organ obavezan dati potpune informacije o uslovima ugovora i postupku dodjele ugovora, a koji će ponuđačima biti dovoljni da pripreme ponudu na stvarno konkurentskoj osnovi ovaj organ se iz naprije navedenih razloga opredjelio na poništenje postupka cjelosti po službenoj dužnosti.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 1.666,67 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo o pravnom lijeku:

Ovo Rješenje je konačan upravni akt. 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.

PREDSJEDAVAJUĆA URŽ-a

Željka Klobučar

Dostaviti:

- „HIFA-PETROL“ d.o.o. Sarajevo
- ELEKTROPRIJENOS a.d. Banja Luka
- u spis
- a/a