

BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI



БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-388-12/20
Sarajevo, 26.05.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje, ZP Rudnik i Termoelektrana Gacko, a.d. Gacko, u postupku javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko, na osnovu čl.104. i čl.111. Zakona o javnim nabavkama (Službeni glasnik BiH” broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230 stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 26.05.2020. godine donio je:

RJEŠENJE

1.Usvaja se žalba ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“,Matično preduzeće a.d. Trebinje, ZP Rudnik i Termoelektrana Gacko, a.d. Gacko, u postupku javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko i poništava se postupak **u cjelosti.**

2.Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 10.000,00 KM ponuđača HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.

OBRAZLOŽENJE

Žalitelj HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, izjavio je žalbu Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“,Matično preduzeće a.d. Trebinje, ZP Rudnik i Termoelektrana Gacko, a.d. Gacko, u postupku javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko, koju je ugovorni organ zajedno sa izjašnjenjem proslijedio ovom organu.

Žalitelj navodi da je dana 02.01.2020. godine sa portala javnih nabavki pružio tendersku dokumentaciju. Ugovorni organ je pokrenuo novi postupak javne nabavke dizel goriva iako prethodni postupak nabavke dizel goriva nije okončan na način koji propisuje Zakon o javnim nabavkama BiH. Naime, član 69. Zakona propisuje:

Postupak javne nabavke može se okončati:

- a) zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma ili
- b) poništenjem postupka javne nabavke.
- c) (2) Ugovorni organ obavezan je poništiti postupak javne nabavke u slučaju da:
- d) a) nije dostavljena nijedna ponuda u određenom krajnjem roku;
- e) b) nije dostavljen nijedan zahtjev za učešće u ograničenom postupku, u pregovaračkom postupku sa ili bez objave obavještenja ili u takmičarskom dijalogu;
- j) c) nije dostavljen broj ponuda određen u članu 32. stav (4) ovog zakona, ako je bilo predviđeno zaključenje okvirnog sporazuma;
- g) d) nijedna od primljenih ponuda nije prihvatljiva;
- h) e) cijene svih prihvatljivih ponuda znatno su veće od osiguranih sredstava za predmetnu nabavku.

(3) Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.

Ugovorili organ je dana 04.01.2019. godine na portalu javnih nabavki objavio postupak javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko. Navedeni postupak nije okončan niti zaključenje ugovora niti poništenjem. Odnosno, ugovorni organ je donio Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko zbog nastupanja razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka na koju je firma Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo uložila žalbu. Obaveza ugovornog organa je bila da obustavi postupak javne nabavke do donošenja odluke po žalbi kako to propisuje Zakon što isti nije učinio.

Naime, Član 110. Zakona o javnim nabavkama BiH propisuje da žalba ima suspenzivno dejstvo. Dakle, obzirom daje uložena žalba u prethodnom postupku javne nabavke ugovorni organ nije mogao pokrenuti novi postupak javne nabavke dok se prethodni postupak ne završi na način propisan Zakonom.

Ugovorni organ je zbog uložene žalbe u prethodnom postupku nabavke proveo pregovarački postupak bez objave obavještenja koji za predmet nabavke ima također nabavku dizel goriva dok se ne okonča prethodni postupak nabavke dizel goriva.

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 prosljedi URŽ-u.

Podnosilac žalbe, temelji ovu žalbu na povredama odredaba Zakona o javnim nabavkama BiH, zbog čega na kraju predlaže da Ured za razmatranje žalbi, usvoji žalbu i postupi u skladu sa ovlaštenjima propisanim ZJN BiH.

Ugovorni organ svom izjašnjenju navodi da razmatranjem žalbe i žalbenih navoda izjavljenih na tendersku dokumentaciju za predmetnu nabavku Ugovorni organ je konstatovao da su žalbeni navodi neosnovani iz razloga kako slijedi:

Dana 04.01.2019. godine Ugovorni organ je objavio obavještenje o nabavci br. 825-1-1-10-3-10/19 za nabavku dizel goriva za potrebe ZP Rudnika i TE Gacko za period od stupanja Okvirnog sporazuma na snagu do 31.12.2019. godine. Sredstva za ovu nabavku su predviđena Planom nabavki RJ Rudnik za 2019. godinu, planska pozicija 19NK101000. Dakle, iz samog

naziva tenderskog dokumenta proizilazi da je predmetna nabavka bila vremenski ograničena na način da se trebala realizovati do 31.12.2019. godine, te su u skladu sa navedenim i planirana finansijska sredstva u budžetu Ugovornog organa za predmetnu nabavku. Usljed dugotajnih žalbenih postupaka predmetna nabavka nije okončana u toku 2019. godine što se u vrijeme njenog pokretanja nije moglo nikako predvidjeti.

Ugovorni organ je 31.12.2019. godine na Portapu javnih nabavki objavio Obavještenje br. 825-1-1-586-3-613/19 za nabavku euro dizela 5 za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko. Sredstva za ovu nabavku su predviđena privremenim Planom nabavki za 2020. godinu, planska pozicija za 2020. godinu 20MR101000 i za 2021. godinu 21 N«101000. U tenderskom dokumentu, kao i u samom Obavještenju o nabavci stoji da Ugovorni organ planira zaključiti Okvirni sporazum sa jednim ponuđačem u trajanju do 31.12.2021. godine.

Dakle, iz navedenog nesporno proizilazi da je predmetni postupak javne nabavke novi postupak čije pokretanje nikako ne može biti uslovljeno okončanjem postupka koji je imao za predmet istu vrstu robe i koji je pokrenut ali nije okončan u predviđenim rokovima za njegovi realizaciju.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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 navode žalitelja usvojiti.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ objavio obavještenje o nabavci 31.12.2019 godine za nabavku euro dzel 5 za potrebe ZP Rudnik i TE Gackoza period 2020-2021 godina, procijenjena vrijednost predmetne nabavke je 18000000,00KM. Žalitelj je predmetnu tendersku dokumentaciju preuzeo sa portala dana 02.01.2020 godine.

Protiv navedene tenderske dokumentacije žalitelj je izjavio žalbu navodeći da“Ugovorni organ je pokrenuo novi postupka javne nabavke dizel goriva iako prethodni postupak nabavke dizel goriva nije okončan na način koji propisuje Zakon o javnim nabavkama BiH. Ugovorni organ je dana 04.01.2019. godine na portalu javnih nabavki objavio postupak javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko. Navedeni postupak nije okončan niti zaključenjem ugovora niti poništenjem. Odnosno, ugovorni organ je donio Odluku o otkazivanju postupka javne nabavke dizel goriva za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko zbog nastupanja razloga koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka na koju je firma Hifa-petrol d.o.o. Sarajevo uložila žalbu. Obaveza ugovornog organa je bila da obustavi postupak javne nabavke do donošenja odluke po žalbi kako to propisuje Zakon što isti nije učinio.Naime, Član 110. Zakona o javnom nabavkama BiH propisuje da žalba ima suspenzivno dejstvo. Dakle, obzirom daje uložena žalba u prethodnom postupku javne nabavke ugovorni organ nije mogao pokrenuti novi postupak javne nabavke dok se prethodni postupak ne završi na način propisan Zakonom.Ugovorni organ je zbog uložene žalbe u prethodnom postupku nabavke proveo pregovarački postupak bez objave obavještenja koji za predmet nabavke ima također nabavku dizel goriva dok se ne okonča prethodni postupak nabavke dizel goriva....“

U vezi sa navedenim ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi dana 04.01.2019. godine Ugovorni organ je objavio obavještenje o nabavci br. 825-1-1-10-3-10/19 za nabavku dizel goriva za potrebe ZP Rudnika i TE Gacko za period od stupanja Okvirnog sporazuma na snagu do 31.12.2019. godine. Sredstva za ovu nabavku su predviđena Planom nabavki RJ Rudnik za 2019. godinu, planska pozicija 19NK101000. Dakle, iz samog naziva tenderskog dokumenta proizilazi da je predmetna nabavka bila vremenski ograničena na način da se trebala realizovati do 31.12.2019. godine, te su u skladu sa navedenim i planirana finansijska sredstva u budžetu Ugovornog organa za predmetnu nabavku. Usljed dugotajnih žalbenih postupaka predmetna nabavka nije okončana u toku 2019. godine što se u vrijeme njenog pokretanja nije moglo nikako predvidjeti. Ugovorni organ je 31.12.2019. godine na Portalu javnih nabavki objavio Obavještenje br. 825-1-1-586-3-613/19 za nabavku euro dizela 5 za potrebe ZP Rudnik i TE Gacko. Sredstva za ovu nabavku su predviđena privremenim Planom nabavki za 2020. godinu, planska pozicija za 2020. godinu 20MR101000 i za 2021. godinu 21 N«101000. U tenderskom dokumentu, kao i u samom Obavještenju o nabavci stoji da Ugovorni organ planira zaključiti Okvirni sporazum sa jednim ponuđačem u trajanju do 31.12.2021. godine. Dakle, iz navedenog nesporno proizilazi da je predmetni postupak javne nabavke novi postupak čije pokretanje nikako ne može biti uslovljeno okončanjem postupka koji je imao za predmet istu vrstu robe i koji je pokrenut ali nije okončan u predviđenim rokovima za njegovi realizaciju.....“

Razmatrajući sve navedeno ovaj organ konstatuje da je nesporno da je pred ovim organom vođen žalbeni postupak a u vezi sa predmetom nabavke dizel goriva koji je pokrenut početkom 2019 godine, te da posljednjim rješenjem naloženo ugovornom organu da postupi po nalogu ovog organa iz izvrši evaluaciju ponuda.

Nakon što je zaprimljena predmetna žalba kojom žalitelj spori da je ugovorni organ pokrenuo novi postupak a da nije okončao raniji postupak, shodno tome ovaj organ u cilju raspravljanja svih činjenica uputio je dopis ugovornom organu broj: JN2-07.02-1-388-5/20 od 03.03.2020 godine kojim je zatražio od ugovornog organa da se izjasni u kojoj fazi je postupak koji je vođen i okončan Rješenjem ovog organa broj: JN2-07.02-1-215-8/20. Obzirom da je ugovorni organ dostavio samo odgovor da zbog obimnosti i složenosti postupak još nije okončan te da se nalazi u fazi evaluacije, shodno tome ovaj organ je ponovo zatražio očitovanje od strane ugovornog organa u vezi sa navedenim te je ugovorni organ dostavio informaciju da je okončana evaluacija i da je zatraženo određivanje datuma za e-aukciju.

Ovaj organ kako bi sa sigurnošću mogao utvrditi kako i na koji način će predmetni postupak biti okončan zatražio je od ugovornog organa da isti obavijesti ovaj organ o ishodu e aukcije. Dana 06.05.2020 godine ugovorni organ je obavijestio ovaj organ da je u predmetnom postupku nabavke dizel goriva donesena odluka o dodjeli ugovora broj: 02/2-105-1-4973 od 10.04.2020 godine. Ovaj organ Aktom broj broj: JN2-07.02-1-388-12/20 od 06.05.2020 godine, zatražio je informaciju od ugovornog organa da li je predmetna odluka konačna izvršna i pravosnažna. Ugovorni organ svojim aktom od 11.05.2020 godine, dostavio je odgovor u kojem navodi da odluka nije pravosnažna jer je protiv iste žalitelj Hifa petrol d.o.o. Sarajevo izjavio žalbu te da će ista biti proslijeđena ovom organu, a što ovaj organ navedeno i potvrđuje obzirom da je predmetna žalba zaprimljen kod ovog organa i o kojoj će se ovaj organ odrediti po nastupanju okolnosti za postupanje ,u ovisnosti od činjenično pravnog osnova i stanja spisa.

Imajući u vidu sve navedeno ovaj organ ističe da je nesporno da je ugovorni organ pokrenuo novi postupak a da predhodno nije okončao raniji postupak što je u suprotnosti sa odredbama člana 110. Zakona o javnim nabavkama, obzirom da ugovorni organ započinje novi postupak sa istim predmetom nabavke dok traje žalbeni postupak, nakon čega isti postupak

rezultira donošenjem odluke o dodjeli ugovora, a što je dovelo do povrede pravila postupka, koji se kvalifikuju povredama bitne prirode, jer odlučno utiču na ishod postupka.

Istodobno, očito je pri tome, iz stanja spisa zaključivo, da su u isto vrijeme vođena i neokončana dva ista slučaja (jedan ranije započet ali neokončan zbog žalbenog postupka), za koja je nesporno, da se radi o istom predmetu nabavke, s obzirom da za navedeno upućuje identitet predmeta nabavke i nepromjenjenost ostalih uslova nadmetanja (čak je evidentan i identitet stranaka), u odnosu na što se očekuje i dodjela dva ugovora, a što je apsolutno neprihvatljivo.

Takvim pristupom, ugovornog organa, evidentna je povreda načela najefikasnijeg trošenja javnih sredstava, te je očit nepravilan pristup planiranja i vođenja postupaka za što ugovorni organ nije imao zakonskog osnova, te u konačnici nepoštivanje načela prava na žalbu uz povredu instituta suspenzivnosti postupka.

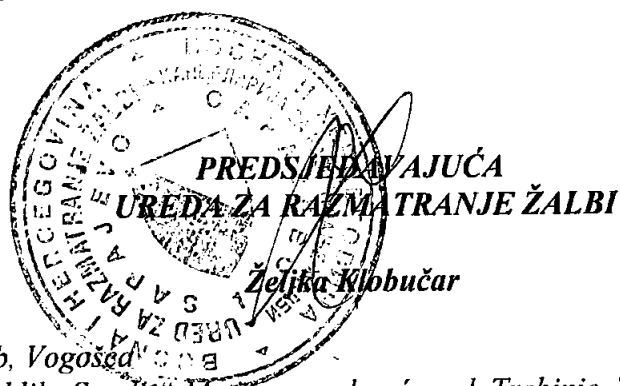
U navedenom smislu, kako je svojim postupanjem prouzročio propuste to se nije mogao održati postupak koji je predmet ove žalbe te je s tim u vezi izrečena posljedica shodno izreci ove odluke.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 10.000,00 KM ponuđaču HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo 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).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

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.



Dostaviti:

- HIFA PETROL d.o.o. Sarajevo, Hotonj bb, Vogosča
- Mješoviti holding „Elektroprivreda Republike Srpske“, Matično preduzeće a.d. Trebinje. ZP Rudnik i Termoelektrana Gacko, a.d. Gacko
Gračanica bb, Gacko
- evidenciji
- a/a