



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1037-9/20

Mostar, 04.06.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 01-387/20 od 30.04.2020. godine, žalitelja Kopex-Sarajlić d.o.o. Srebrenik, izjavljenu na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20.04.2020. godine, ugovornog organa JZU Dom zdravlja „Dr.Mustafa Šehović“ Tuzla, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br. 29/02; 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 i 53/16), na sjednici Vijeća III održanoj 04.06.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba ponuđača Kopex-Sarajlić d.o.o. Srebrenik, izjavljena na Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20.04.2020. godine, ugovornog organa JZU Dom zdravlja „Dr.Mustafa Šehović“ Tuzla, **kao osnovana.**
2. **PONIŠTAVA SE** Odluka o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20.04.2020. godine i predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
3. **USVAJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM.

Obrazloženje

JZU Dom zdravlja „Dr.Mustafa Šehović“ Tuzla (u daljem tekstu: Ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke „*Sukcesivna nabavka i isporuka goriva*“, donio je Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20.04.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 861-1-1-2-3-1/20 objavljeno je 08.01.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Kopex-Sarajlić d.o.o. Srebrenik (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20.04.2020. godine, izjavio je žalbu 30.04.2020. godine na isto 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 06.05.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 28.05.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Ugovorni organ JZNU Dom zdravlja „Dr. Mustafa Šehović“ Tuzla je na portalu javnih nabavki objavio Obavještenje o nabavci br: 861-1-1-2-3-1/20 od 08.01.2020. god. za sukcesivnu nabavku i isporuku goriva u otvorenom postupku javne nabavke.

U propisanom roku (28.01.2020. godine do 11:00h) Ugovorni organ zaprimio je 5 ponuda. Nakon otvaranja ponuda (28.01.2020. god. u 11:30h) komisija UO je sačinila Zapisnik sa otvaranja ponuda iz kojeg je vidljivo da su svih 5 prispjelih ponuda propisno zatvorene i na vrijeme dostavljene. Od svih prispjelih ponuda, ponuda „Kopex-Sarajlić“ d.o.o. je bila ekonomski najprihvatljivija (cijena sa popustom i PDV-om 81.322,90 KM i rokom plaćanja od 61 dan) što je po kriterijima za dodjelu Ugovora (tačka 16 TD) daje 100 bodova, dok je drugorangirani imao 92,23 boda.

Ugovorni organ umjesto da utvrdi da li su prispjele ponude prihvatljive i donese odgovarajuću Odluku poziva prvorangiranog „Kopex-Sarajlić“ d.o.o. Srebrenik na sastanak 17.02.2020. god.

Očekivali smo da na sastanku pokažemo na uvid originalne dokumente koje smo dostavili kao ovjerene kopije (u skladu sa članom 68 stav (3) ZJN BiH.)

Međutim, na sastanku je traženo da pokušamo pronaći podizvođača koji je bliže sjedištu UO pošto se „bune“ vozači pod izgovorom da im udaljenost naše pumpe ne odgovara???

U TD je naznačeno da je mjesto isporuke - Benzinska pumpa izabranog ponuđača u sjedištu Ugovornog organa (tačka 7 TD) (sjedište UO je u gradu Tuzla, a naša benzinska pumpa „Tuzla 1“ se nalazi u gradu Tuzla). Pošto smo UO pokazali kopiju naše ponude u kojoj nismo predvidjeli angažovanje podizvođača i da bi to bilo protivno ZJN BiH odbili smo ovu mogućnost. Pokušali smo uvjeriti UO da naša ponuđena cijena je takva da neznatni troškovi zbog veće udaljenosti naše benzinske pumpe od udaljenosti benzinskih pumpi drugih ponuđača je i dalje najpovoljnija za UO. Predložili smo UO da ako ne mogu uticati na „pobunu“ svojih vozača, da kod narednih tendera kao element ekonomski najpovoljnije ponude uvrste kriterij bodovanje udaljenosti benzinskih pumpi od sjedišta ponuđača.

Na kraju smo predložili da UO postupi u skladu sa TD i ZJN BiH i da nastave postupak javne nabavke za sukcesivnu nabavku i isporuku goriva.

U međuvremenu Vlada F BiH proglasila je (16.03.2020. god) stanje prirodne nesreće zbog korona virusa na području F BiH, a donesena je i Odluka o proglašenju stanja prirodne ili druge nesreće na teritoriji BiH Vijeće ministara BiH od 17.03.2020. god., nakon čega su zatvorene granice i onemogućen uvoz goriva, a očekujući da ćemo ubrzo potpisati Ugovor sa UO (koji za normalno funkcionisanje u doba pandemije treba uvećanu količinu goriva, rezervisali smo 1 rezervoar na BS „Tuzla 1“ u kome smo sačuvali veću količinu goriva kako bi mogli ispoštovati svoje buduće ugovorne obaveze prema UO).

Umjesto donošenja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača i dostave Ugovora na potpis, od UO smo neočekivano dobili (dana 28.04.2020. god.) Odluku (br: 01-69/3-5 od 20.04.2020. god.) o poništenju postupka nabavke goriva (br. obavještenja: 861-1-1-2-3-1/20 od 08.01.2020. god.) (Istina, bilo nam je jako sumnjivo zašto UO tako dugo odugovlači (preko 3 mjeseca) donošenje Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača).

Pošto je sporna Odluka donesena u suprotnosti sa članom 69. stav (3) ZJN BiH smatramo da je ista protuzakonito donesena iz sljedećih razloga:

1. član 69. stav (3) ZJN BiH na koji se poziva UO u donesenoj Odluci glasi:

„Ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke zbog **dokazanih razloga** koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.“

Pošto Ugovorni organ u ovoj Odluci nije naveo koji su to **dokazani razlozi** koji su izvan kontrole Ugovorenog organa i **koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke (06.01.2020. god.)** proizlazi da sporna Odluka nije donesena u skladu sa ZJN BiH jer ista ne sadrži koji su to razlozi.

2. Iako smo uvjereni da će URŽ poništiti navedenu Odluku UO iz formalnih razloga (zbog toga što UO u ovoj Odluci nije naveo (a bio je dužan navesti) koji su to razlozi izvan kontrole UO koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka nabavke goriva zbog čega UO nije mogao donijeti Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u javnoj nabavci goriva za potrebe UO), očekujemo da će UO uz našu žalbu u svom izjašnjenju na navode žalbe pokušati dokazati da mu je bio dovoljan dokaz za donošenje ove Odluke samo proglašenje prirodne nesreće zbog korona virusa u F BiH. Međutim, UO bi trebao da dokaže zbog čega je proglašenje prirodne nesreće spriječilo UO da donese Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača u periodu od dana otvaranja ponuda do dana donošenja Odluke o poništenju postupka nabavke (20.04.2020.god.) odnosno da li će UO imati potrebu za nabavom goriva i nakon proglašenja prirodne nesreće zbog korona virusa, pa iz predostrožnosti dostavljamo i sljedeće dokaze:

2.a) UO je imao dovoljno vremena da od dana otvaranja ponuda (28.01.2020. god.) do dana proglašenja prirodne nesreće (16.03.2020. god.) da donese odgovarajuću Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača

Osnovni razlog zašto je UO odugovlačio sa donošenjem Odluke je želja UO da što duže zadrži dosadašnjeg snabdjevača gorivom, čija je ponuda u ovom postupku javne nabavke drugorangirana. (UO je imao zakonsko pravo odgađati donošenje Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača sve do 05.05.2020. god., ali je bilo logično da otvaranjem ponuda utvrdi da je jedinična cijena goriva iz naše ponude puno povoljnija od ponuda dobavljača koji trenutno snabdijeva UO, te da mu je interes da kupuje gorivo po povoljnijoj cijeni donošenjem Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača).

2.b) Pošto ne znamo da li je Ugovor sa postojećim dobavljačem istekao (pretpostavljamo da je istekao, pošto ni jedan UO za snabdijevanje gorivom ne raspisuje tender na 4 mjeseca prije isteka tekućeg Ugovora) ne možemo tvrditi da li je Ugovorni organ namjerno i protuzakonito poništio postupak nabavke da bi koristeći Odluku o proglašenju stanja nesreće zbog korona virusa na području F BiH i Odredbe član 21. stav (1) tačka (d) ZJN BiH zbog „krajnje hitnosti“ iskoristio da u novom (pregovaračkom) postupku bez objavljivanja Obavještenja o nabavci i na protuzakonit način izabere „dobavljača po želji“ ugovornog organa.

Odgovorno tvrdimo da ako Odluka o poništenju postupka nabavke bude pravosnažna i zbog toga što je raniji Ugovor iz 2019. god. istekao (zbog namjernog odugovlačenja UO da donese Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača), snabdijevanje gorivom Ugovornog organa (Doma zdravlja) zbog snabdijevanja gorivom sanitetskih vozila, postati će krajnje hitno, pa ugovorni organ može sa svojim „omiljenim dobavljačem“ ugovoriti isporuku goriva u pregovaračkom postupku bez objave Obavještenja po bilo kojoj cijeni i da bude sve u skladu sa ZJN BiH (ovo je jedini razlog zašto je UO poništio postupak nabavke goriva).

Dokazi: - Ugovor UO sa ranijim dobavljačem goriva (iz 2019. god.) -Član 21. stav (1) tačka (d) ZJN BiH

2.c) Pošto UO nije naveo ni jedan razlog zbog čega poništava javnu nabavku goriva jedino nam ostaje da pretpostavljamo da će (u izjašnjenju na našu žalbu) navesti da je Odluka o proglašenju stanja nesreće zbog korona virusa u F BiH viša sila i da:

- Očekuje da će mu biti smanjen budžet za nabavku goriva.

Ovaj argument ne može biti razlog za poništenje postupka nabavke zbog toga što UO nije u obavezi preuzeti ponudenu i ugovorenu količinu goriva već samo onu koja mu je potrebna (ako potroši budžetska sredstva može prestati kupovati gorivo bez obzira što važnost Ugovora nije istekla, što je vidljivo iz TD i Nacrta Ugovora).

- Očekuje da će mu potrošnja goriva biti povećana

U tom slučaju može prije isteka Ugovora ili iskorištenog budžeta oglasiti novu javnu nabavku goriva u skladu sa tada trenutnom situacijom stanja prirodne nesreće, potrebom za gorivom i odobrenim budžetom i u skladu sa ZJN BiH.

- U slučaju tvrdnje UO da zbog vanredne situacije ne može (zbog bolesti ili izolacije) obezbijediti potreban broj članova komisije (za provođenje javne nabavke) za punopravno odlučivanje. I ovaj argument nije prihvatljiv zbog toga što je UO mogao zahtijevati od ponuđača da (u skladu sa članom 60 stav (2) ZJN BiH) da u periodu važenja ponuda (do 28.04.2020. god.) produže period važenja ponuda (mi bi prihvatili produženje perioda važenja ponuda, a vjerujemo i svi drugi ponuđači, iako je bitno da produženje važenja ponuda prihvati samo jedan ponuđač), do dana kada može obezbijediti potreban broj članova komisije za javne nabavke, za punopravno odlučivanje.

Također smo utvrdili da UO danom donošenja sporne Odluke (20.04.2020. god.) nije bio pod stečajem, nije predmet stečajnog postupka, nije predmet postupka likvidacije, odnosno nije u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti pa i po ovom osnovu ne može biti dokazani razlog za donošenje ove Odluke.

- Po našem mišljenju, jedini dokazivi razlog koji je izvan kontrole UO za donošenje sporne Odluke o poništenju postupka nabavke je mogao biti daje UO zbog vanredne situacije, prisiljen da ukinе hitnu službu (pripajanjem nekoj drugoj zdravstvenoj organizaciji) ili da sanitetska vozila budu otuđena od UO.

Ako UO dokaže da je zbog donošenja Odluke o proglašenju stanja nesreće zbog koronavirusa ostao bez posjeda svih sanitetskih vozila onda je Odluka UO u skladu sa ZJN BiH dok u suprotnom ova Odluka je protuzakonita i treba biti ukinuta.

Napomena: U slučaju da UO u svom izjašnjenju na našu žalbu navede neke druge dokazive razloge osim ovih koje smo mi pretpostavili molimo URŽ da nam dostavi izjašnjenje UO kako bi se mi mogli o istom izjasniti.

Imajući u vidu naprijed navedene činjenice predlažemo URŽ da Odluku o poništenju postupka nabavke br: 01-69/3-5 od 20.04.2020. god. UO JZNU DOM ZDRAVLJA „Dr. Mustafa Šehović“ Tuzla poništi i naloži UO da nastavi postupak izbora najpovoljnijeg ponuđača u postupku nabavke goriva (br. obavještenja: 861-1-1-2-3-1/20 od 08.01.2020. god.).

Ukoliko URŽ utvrdi da je žalba „Kopex-Sarajlić“ d.o.o. Srebrenik osnovana, zahtijevamo povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka od 800,00 KM, kao i da naloži Ugovornom organu namirenje prouzrokovane štete koja je nastala nezakonitim radnjama Ugovornog organa.

Ugovorni organ je aktom broj 17-04-6915-6/20 od 15.05.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

Ured za razmatranje žalbi, Filijala/Podružnica Mostar je dana 11.05.2020.godine dostavio Javnoj zdravstveno-nastavnoj ustanovi Dom zdravlja “Dr Mustafa Šehović” Tuzla (u daljem tekstu: JZNU Dom zdravlja Tuzla ili Ugovorni organ) žalbu žalitelja “KOPEX-SARAJLIĆ” d.o.o. za

proizvodnju, promet i usluge Srebrenik na Odluku JZNU Dom zdravlja Tuzla o poništenju postupka broj: 01-6915-5 od 20.04.2020.godine, koju je u otvorenom postupku javne nabavke - "sukcesivna nabavka i isporuka goriva", donio ugovorni organ.

Žalba žalitelja zaprimljena je u JZNU Dom zdravlja Tuzla dana 13.05.2020.godine. U postupku odlučivanja po žalbi, Ugovorni organ je utvrdio da je žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica. U skladu sa navedenim, Ugovorni organ je dana 15.05.2020.godine je donio slijedeće i z j a š n j e n j e na žalbu žalitelja broj: 01-387/20 od 30.04.2020.godine.

Žalba žalitelja "KOPEX-SARAJLIĆ" d.o.o. za proizvodnju, promet i usluge Srebrenik je neosnovana. Izjašnjenje na žalbu žalitelja dostavlja se Uredu za razmatranje žalbi, Filijala/Podružnica Mostar, sa kompletnom dokumentacijom.

Ugovorni organ je na portalu javnih nabavki objavio obavještenje o nabavci broj: 861-1- 1-2-3-1/20 od 08.01.2020. godine za sukcesivnu nabavku i isporuku goriva u otvorenom postupku javne nabavke.

U momentu objavljivanja navedenog obavještenja Ugovorni organ nije mogao predvidjeti kašnjenje potpisivanja Ugovora o pružanju zdravstvene zaštite za 2020.godinu sa Zavodom zdravstvenog osiguranja Tuzlanskog kantona, koji je u ranijim godinama potpisivan u prvoj polovini januara.

Navedeni Ugovor broj: 01-1990-1/20 je potpisan dana 03.04.2020. godine i on predstavlja osnov za finansiranje Ustanove. Imajući u vidu činjenicu da se kasnilo sa potpisivanjem navedenog Ugovora, neizvjesnost u vezi sa njegovom realizacijom, kao i Odluku o proglašenju stanja nesreće uzrokovane pojavom korona virusa na području Federacije BiH ("Sl. glasnik F BiH" broj: 21/20), Ugovorni organ je donio Odluku o poništenju otvorenog postupka sukcesivne nabavke i isporuke goriva broj: 01-6915-5 dana 20.04.2020.godine.

Ugovorni organ odbija navode žalitelja iz tačke 2.b) žalbe da je namjerno i protuzakonito poništio postupak nabavke da bi iskoristio Odluku o proglašenju stanja nesreće zbog korona virusa na području Federacije BiH i u novom (pregovaračkom) postupku bez objavljivanja Obavještenja o nabavci na protuzakonit način izabrao "dobavljača po želji" Ugovornog organa.

Ugovorni organ niti u jednom koraku nije pokazao namjeru za provođenjem nabavke putem pregovaračkog postupka bez objave Obavještenja o nabavci, što se može provjeriti na web stranici Ugovornog organa i na Portalu javnih nabavki.

Ugovorni organ dalje ističe da nisu tačni navodi žalitelja o visini dodijeljenih bodova ponuđačima, jer Ugovorni organ nije ni izvršio bodovanje prispjelih ponuda prije donošenja Odluke o poništenju postupka nabavke.

Ugovorni organ predlaže da Ured za razmatranje žalbi, Filijala/Podružnica Mostar prihvati razloge Ugovornog organa za poništenje postupka javne nabavke "sukcesivna nabavka i isporuka goriva", a žalbu žalitelja odbije kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1037-6/20 od 22.05.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa broj 01-490/20 od 29.05.2020. godine u kojem navodi da ostaje kod žalbenih navoda.

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 usvoji kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj u žalbi navodi kako je ugovorni organ pokrenuo postupak sukcesivne nabavke i isporuke goriva Obavještenjem o nabavci broj 861-1-1-2-3-1/20 od 08.01.2020. godine te zaprimio 5 ponuda o čemu je načinjen Zapisnik sa otvaranja ponuda od 28.01.2020. godine. Nadalje navodi kako je ugovorni organ dana 20.04.2020. godine donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5, te kako ista donesena protivno članu 69. stav. 3. ZJN, budući da ugovorni organ nije naveo koji su to dokazivi razlozi koji su izvan kontrole ugovornog organa, a koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.

S tim u vezi ovaj organ izvršio je uvid u predmetni spis, odnosno Odluku o poništenju postupka javne nabavke broj 01-6915-5 od 20. 04.2020. godine te utvrdio kako je ista sačinjena suprotno članu 70. stav 4. ZJN kojim je propisano što sve odluka o poništenju postupka nabavke treba sadržavati. Odnosno ista mora sadržavati podatke o ugovornom organu, broj i datum donošenja odluke, podatke o javnom oglašavanju, vrstu postupka nabavke, zakonski osnov za poništenje postupka nabavke, **detaljno obrazloženje poništenja**, pouku o pravnom lijeku, potpis ovlaštenog lica i pečat ugovornog organa.

Neposrednim uvidom ovaj organ je utvrdio kako ista sadržava podatke o ugovornom organu, broj i datum donošenja odluke, podatke o javnom oglašavanju, vrstu postupka nabavke, zakonski osnov za poništenje postupka nabavke, pouku o pravnom lijeku, potpis ovlaštenog lica i

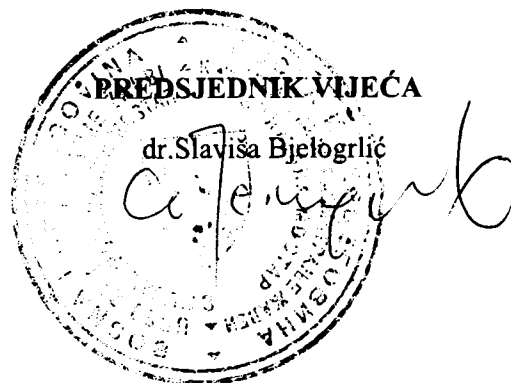
pečat ugovornog organa, ali ne sadržava detaljno obrazloženje poništenja postupka javne nabavke, odnos ugovorni organ je naveo zakonski osnov poništenja postupka tj. član 69. stav 3. ZJN, kojim je propisno kako ugovorni organ može otkazati postupak javne nabavke samo zbog dokazanih razloga koji su izvan kontrole ugovornog, a koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke, **ali nije obrazložio koji su to dokazivi razlozi koji su izvan kontrole ugovornog organa i koji se nisu mogli predvidjeti u vrijeme pokretanja postupka javne nabavke.** S tim u vezi ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **osnovanim**, te nalaže ugovornom organ da donese Odluku u skladu sa odredbama propisanim ZJN.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama i člana 230. stav (2) Zakona o upravnom postupku 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:

- Kopex-Sarajlić d.o.o. Srebrenik
- JZU Dom zdravlja „Dr.Mustafa Šehović“ Tuzla
- Evidencija
- a/a.