



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1604-8/20

Mostar, 16.07.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu broj 21-05/20 od 15.06.2020. godine, žalitelja Bosna-kom d.o.o. Gračanica, izjavljenu na Odluku broj: 02-1139/20 od 09.06.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke „*Nabavka mlijeka i mliječnih proizvoda*“, ugovornog organa JU „Dom penzionera“ Tuzla, na osnovu člana 93. stav (7), 104., 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj 16.07.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **ODBIJA SE** žalba ponuđača Bosna-kom d.o.o. Gračanica, izjavljena na Odluku broj: 02-1139/20 od 09.06.2020. godine u otvorenom postupku javne nabavke „*Nabavka mlijeka i mliječnih proizvoda*“, ugovornog organa JU „Dom penzionera“ Tuzla, kao **neosnovana**.
2. **ODBIJA SE** zahtjev žalitelja za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 800,00 KM.

Obrazloženje

Ugovorni organ JU „Dom penzionera“ Tuzla (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) nakon okončanog otvorenog postupka javne nabavke „*Nabavka mlijeka i mliječnih proizvoda*“, donio je Odluku broj: 02-1139/20 od 09.06.2020. godine. Obavještenje o nabavci broj 785-1-1-46-3-7/20 objavljeno je 12.02.2020. godine putem portala javnih nabavki.

Ponuđač Bosna-kom d.o.o. Gračanica (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Odluke broj: 02-1139/20 od 09.06.2020. godine, izjavio je žalbu 15.06.2020. godine na istu putem Ugovornog organa. Ugovorni organ je u skladu sa članom 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama žalbu prosljedio ovom organu kao neosnovanu. Žalba je zaprimljena kod ovog organa 03.07.2020. godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 10.07.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Dana 12.06.2020 god žalitelj „BOSNA-KOM" doo. Gračanica, zaprimila je putem pošte Odluku broj: 02-1139/20-7 od 09.06.2020 god. o poništenju postupku javne nabavke broj: 785-1-1-46/20 od 12.02.2020. godine koji se odnosi na Nabavka Mlijeka i mliječnih proizvoda.

Ugovorni organ, proveo je Otvoreni postupak javne nabavke sa obavještenjem na portalu Agencije za javne nabavke pod brojem: 785-1-1-46-3-7/20 od dana 12.02.2020 god.

Nezadovoljni Odlukom Ugovornog organa, a u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama (Službeni list BiH. br. 39/14) blagovremeno ulažemo žalbu protiv navedene Odluke koju pobijamo iz sledećih razloga:

- Zbog povrede odredaba materijalnog propisa -Zakona o javnim nabavkama
- Zbog povrede postupka.

Povredu materijalnog propisa i povredu postupka nalazimo u sledećem:

Ugovorni organ donosi Odluku da poništava postupak javne nabavke u skladu sa članom 69 Zakona stav (1) i donosi odluku o poništenju postupka nabavke, Mlijeka i mliječnih proizvoda.

Navedeni zakonski osnov član-69 Zakona stav (1) određuje okončanje postupka, pod a), zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma, a nikako ne određuje mogućnost poništenja postupka javne nabavke, što ukazuje da je ugovorni organ naveo potpuno pogrešan zakonski osnov a što je suprotno i članu 70 Zakona stav (4) što znači da Odluka o poništenju ne sadrži pravovaljani zakonski osnov za poništenje postupka nabavke.

U obrazloženju u Odluci Ugovorni organ je izvršio ponovnu ocjenu ponude te se izjašnjava da nijedna od pristiglih ponuda nije prihvatljiva.

Ponudu žalitelja odbacuje navod: „Odabrani ponuđač Bosna-kom doo Gračanica nije ispunio tražene uslove za potpisivanje ugovora pod tačkom 28 Tenderske dokumentacije" zatim dalje navodi: „Odabrani ponuđač Bosna-kom doo Gračanica u zakonskom roku prije potpisivanja ugovora dostavio je ovjereno Riješenje broj: 04-374-19/98 od 11.02.1998 godine, kao uslov za potpisivanje ugovora pod tačkom a), ali nije dostavio traženu dokumentaciju kao uslov za potpisivanje ugovora pod tačkom b). Certifikat HACCP ili „ekvivalent" u daljnjem tekstu UO. navodi: „ Odabrani ponuđač Bosna-kom doo. Gračanica dostavio je Potvrdu broj: 0749/20 od 27.05.2020 godine koju je on sam sebi izdao, što nije prihvatljivo i takva Potvrda ne može biti „ekvivalent" Certifikatu HACCP."

Ovakav stav Ugovornog organa žalitelj nemože prihvatiti jer je to povreda člana 65 Zakona stav (1) Ugovorni organ ocjenjuje ponude koje su podnijeli kvalificirani ponuđači, primjenjujući kriterij za dodjelu ugovora utvrđen u tenderskoj dokumentaciji.

Ugovorni organ se kod ocjene ponuda nije pridržavao zahtjeva tenderske dokumentacije jer osporava dostavljeni Akt- Potvrda koju je žalitelj dostavio prije potpisivanja ugovora, kako je to određeno i tenderskom dokumentacijom.

Žalitelj upućuje na tačku 28 Tenderske dokumentacije strana 12, kako je to određeno a što Ugovorni organ osporava, pod b)"Certifikat HACCP ili „ekvivalent", odnosno potvrda da roba

ponuđača ispunjava zahtjev za higijenom namirnica, definisane dobrom higijenskom praksom i važećim zakonskim propisima".

Iz navedenog sadržaja TD. može se utvrditi da je Ugovorni organ sam naveo kakav dokument se može dostaviti kao „ekvivalent” traženom certifikatu, zatim naveo je i sam sadržaj potvrde koju ponuđači mogu dostaviti kao „ekvivalent”.

Shodno navedenom zahtjevu TD. žalitelj je dostavio Potvrdu navedenog-određenog sadržaja i time zadovoljio u cijelosti postavljeni zahtjev tačkom 28. TD pod b).

Ugovorni organ osporava što je navedenu Potvrdu ponuđač-žalitelj sam izdao i ovjerio.

Tačkom 28. TD. pod b). nije određeno ko izdaje Potvrdu i ko ovjerava, koja se dostavlja kao ekvivalent, a logično je da će potvrdu izdati ponuđač-žalitelj jer on i garantuje, moralno, pravno-krivično i materijalno za kvalitet i kvantitet isporučene robe, jer tu obavezu preuzima samim potpisivanjem ugovora, da će isti relizirati zadovoljavajućeg kvaliteta i kvantiteta, jer nemože niko u njegovo ime davati bilo kakve izjave i garancije.

Iz navedenog se može zaključiti da je žalitelj postupio u skladu sa članom 57 Zakona stav (1) u cijelosti se pridržavao zahtjeva i uslova iz tenderske dokumentacije, te smatra da su navedeni razlozi za odbacivanje ponude žalitelja ne osnovani i neprihvatljivi, odnosno to bi bila povreda navedenih Zakonskih normi.

Žalitelj ukazuje da je Ugovorni organ u Odluci o poništenju postupka u poglavlju, Pouka o pravnom lijku naveo žalbeni rok 10-dana što je suprotno članu 100 Zakona i stav (4) jer radi se o ponovljenom žalbenom postupku gdje je određen žalbeni rok od pet dana od dana prijema Odluke.

Na osnovu svega naprijed iznesenog i nakon utvrđivanja navedenih činjenica od starne Ugovornog organa, žalitelj predlaže da Ugovorni organ ukine Odluku broj: 02-1139/20 od dana 09.06.2020 god. o poništenju postupka nabavke, jer nisu se stekli uslovi za poništenje postupka, te novim Aktom ostavi na snazi odluku o izboru ponuđača broj: 02-1018/20 od 26.05.2020 godine, a postupak okonča u skladu sa članom 69 Zakona stav (1) pod a), potpisivanjem ugovora. U suprotnom žalitelj traži da Ugovorni organ žalbu sa cijelim spisom dostavi Uredu za razmatranje žalbi u ispostavu, Mostar na odlučivanje.

Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi nakon zaprimanja žalbe, žalbu usvoji i poništi Odluku br. 02-1139/20 od 09.06.2020 god. o poništenju postupka za nabavku Mlijeka i mliječnih proizvoda, a predmet vrati Ugovornom organu da postupak nastavi i okonča u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, pod zakonskim aktima i tenderskom dokumentacijom i donese zakonitu odluku. Žalitelj traži da Ured za razmatranje žalbe nakon usvajanja žalbe, naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH, da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i sve to uplatom na žiro račun koji se vodi kod UniCredit banke broj: 3389002202944021

Ugovorni organ je aktom broj 02/1278/20 od 01.07.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

U skladu sa članom 100. Tačka 5. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH“ broj: 39/14), dostavljamo Vam žalbu ponuđača „BOSNA-KOM“ d.o.o. Gračanica, 75 324 Stjepan Polje na Odluku broj: 02-1139/20 od 09.06.2020.godine za nabavku roba: Mlijeko i mliječni proizvodi.

Žalba je blagovremena, dopuštena, ali je ista NEOSNOVANA.

U žalbi žalitelj navodi da pobija Odluku broj: 02-1139/20 od 09.06.2020.godine zbog povrede odredaba materijalnog propisa - Zakona o javnim nabavkama i zbog povrede postupka, zbog povrede postupka i zbog povrede materijalnog propisa.

Žalitelj „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica se već jednom žalio na Odluku ugovornog organa, koju je Ured za razmatranje žalbi zaprimio 30.04.2020.godine.

Ugovorni organ je nakon zaprimanja Rješenje Ureda za razmatranje žalbi broj JN2-03-07-1- 994-9/20 od 14.05.2020.godine, postupio po navednom Rješenju i primjenom člana 69. Zakona o javnim nabavkama („Službeni glasnik BiH“ broj 39/14) odabrao ponuđača „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica.

Izabranom ponuđaču „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica dostavljena je Odluka o izboru ponuđača broj: 02-1018/20 od 26.05.2020.godine i Obavještenje broj: 02-1023/20 od 26.05.2020.godine da je dužan u zakonskom roku prije potpisivanja ugovora za nabavku roba: Mlijeko i mliječni proizvodi, u skladu sa uslovima za potpisivanje ugovora traženim u Tenderskoj dokumentaciji tačka 28. TD, dostaviti:

a. Kopiju rješenja o ispunjavanju propisanih veterinarsko zdravstvenih uvjeta za objekat namijenjen za skladištenje roba i

b. Certifikat HACCP ili „ekvivalent“, odnosno Potvrda da roba ponuđača ispunjava zahtjeve za higijenom namirnica, definisane dobrom higijenskom praksom i važećim zakonskim propisima.

Ova dokumentacija se dostavlja kao ovjerena kopija.

Izabrani ponuđač „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica je u određenom roku dostavio:

1. Ovjerenu kopiju Rješenja broj: 04-374-19/98 od 11.02.1998.godine - dokaz o ispunjavanju propisanih veterinarsko zdravstvenih uvjeta za objekat namijenjen za skladištenje roba.

2. Potvrdu broj: 0749/20 od 27.05.2020.godine, koju je on sam sebi izdao, potpisao i ovjerio kao „ekvivalent“ Certifikatu HACCP.

Ugovorni organ smatra da izabrani ponuđač „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica nije ispunio drugi uslov iz Tenderske dokumentacije pod tačkom 28. Uslovi za potpisivanje ugovora, iz razloga što Potvrda koju je izabrani ponuđač „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica sam sebi izdao, potpisao i ovjerio ne može biti „ekvivalent“ Certifikatu HACCP.

Uvidom u aktuelni izvod iz sudskog registra firme „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica, matični broj subjekta upisa broj 1-600, vidljivo je da se radi o firmi koja se bavi trgovinom i uslugama, a nema odobrenje, akreditaciju za izdavanje Potvrda koje su „ekvivalent“ Certifikatu HACCP.

Ugovorni organ smatra da navodi žalitelja nisu osnovani i da je ugovorni organ ispravno postupio donošenjem Odluke o poništenju odluke i postupka za nabavku roba: Mlijeko i mliječni proizvodi.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1604-4/20 od 06.07.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog organa od 10.07.2020. godine u kojem navodi da ostaje u cijelosti kod svih navoda u dostavljenoj žalbi.

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 odbiti kao neosnovanu.

Žalba je neosnovana.

Žalitelj navodi kako je Ugovorni organ donio Odluku o poništenju postupka javne nabavke u skladu sa članom 69 Zakona stav (1) koji određuje okončanje postupka, pod a), zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma, a nikako ne određuje mogućnost poništenja postupka javne nabavke, što ukazuje da je ugovorni organ naveo potpuno pogrešan zakonski osnov a što je suprotno i članu 70 Zakona stav (4) što znači da Odluka o poništenju ne sadrži pravovaljani zakonski osnov za poništenje postupka nabavke.

Ovaj organ utvrđuje kako je članom 69. stav (1) Zakona o javnim nabavkama propisano

(1) Postupak javne nabavke može se okončati:

a) zaključenjem ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma ili

b) poništenjem postupka javne nabavke.

Slijedom navedene zakonske odredbe, ugovorni organ se ispravno pozvao na zakonski osnov za poništenje postupka javne nabavke, te s tim u vezi, ovaj žalbeni navod žalitelja je **neosnovan**.

Dalje, žalitelj navodi kako je ugovorni organ u obrazloženju ožalbene Odluke naveo „*Odabrani ponuđač Bosna-kom doo Gračanica u zakonskom roku prije potpisivanja ugovora dostavio je ovjereno Rješenje broj: 04-374-19/98 od 11.02.1998 godine, kao uslov za potpisivanje ugovora*

pod tačkom a), ali nije dostavio traženu dokumentaciju kao uslov za potpisivanje ugovora pod tačkom b). Certifikat HACCP ili „ekvivalent“ u daljnjem tekstu UO. navodi: „Odabrani ponuđač Bosna-kom doo. Gračanica dostavio je Potvrdu broj: 0749/20 od 27.05.2020 godine koju je on sam sebi izdao, što nije prihvatljivo i takva Potvrda ne može biti „ekvivalent“ Certifikatu HACCP.“ Ovakav stav Ugovornog organa žalitelj nemože prihvatiti jer je to povreda člana 65 Zakona stav (1) jer Ugovorni organ ocjenjuje ponude koje su podnijeli kvalificirani ponuđači, primjenjujući kriterij za dodjelu ugovora utvrđen u tenderskoj dokumentaciji.

Ovaj organ uvidom u dostavljenu dokumentaciju je utvrdio kako je ugovorni organ donio Odluku o izboru ponuđača Bosna-kom doo Gračanica broj 02-1018/20 od 26.05.2020. godine. Ugovorni organ je obavještenjem broj 02-1023/20 od 26.05.2020. godine obavjestio izabranog ponuđača Bosna-kom doo Gračanica da u zakonskom roku prije potpisivanja ugovora za nabavku roba u skladu sa uslovima za potpisivanje ugovora traženim u Tenderskoj dokumentaciji tačka 28. dostavi kopiju ovjerene dokumentacije i to:

- a. Kopiju rješenja o ispunjavanju propisanih veterinarsko zdravstvenih uvjeta za objekat namijenjen za skladištenje roba i*
- b. Certifikat HACCP ili „ekvivalent“, odnosno Potvrda da roba ponuđača ispunjava zahtjeve za higijenom namirnica, definisane dobrom higijenskom praksom i važećim zakonskim propisima.*

Tačkom 28.tenderske dokumentacije (Uslovi za potpisivanje ugovora) ugovorni organ je propisao:

„Ponuđač je dužan prije potpisivanja ugovora za Mlijeko i mliječne proizvode, u zakonskom roku predviđenom za potpisivanjem ugovora, dostaviti:

- a. Kopiju rješenja o ispunjavanju propisanih veterinarsko zdravstvenih uvjeta za objekat namijenjen za skladištenje roba.*
- b. Certifikat HACCP ili „ekvivalent“, odnosno potvrda da roba ponuđača ispunjava zahtjeve za higijenom namirnica, definisane dobrom higijenskom praksom i važećim zakonskim propisima.*
Ova dokumentacija se dostavlja kao ovjerena kopija.

Ukoliko najpovoljniji ponuđač ne dostavi tražena dokumenta, smatrat će se da je odustao od potpisivanja ugovora i ugovor se dodjeljuje sljedećem kvalifikovanom ponuđaču sa rang liste koji posjeduje tražene dokumente. “

Žalitelj je dostavio ugovornom organu dokumentaciju zahtjevanu tačkom 28. TD i to:

1. Ovjerenu kopiju Rješenja broj: 04-374-19/98 od 11.02.1998.godine - dokaz o ispunjavanju propisanih veterinarsko zdravstvenih uvjeta za objekat namijenjen za skladištenje roba.

2. Potvrdu broj: 0749/20 od 27.05.2020. godine koju je izabrani ponuđač izdao „sam sebi“ u kojoj se navodi da „*navedena potvrda se dostavlja u skladu sa tačkom 28.TD pod b) kojom se traži certifikat HACCP ili ekvivalent, a dostavljena potvrda je ekvivalent navedenom zahtjevu*“.

Ovaj organ je uvidom u aktuelni izvod iz sudskog registra firme „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica, dostavljen na stranicama ponude 29-31 utvrdio kako firma „Bosna-Kom“ d.o.o. Gračanica **nije registrovana za izdavanje potvrda koje bi bile ekvivalentne zahtjevanom certifikatu HACCP**. Naime, HACCP certifikat predstavlja sistem upravljanja prema kome se sigurnost hrane održava kroz analizu i kontrolu bioloških, hemijskih i fizičkih opasnosti od ulaznih sirovina, rukovanja, proizvodnje, distribucije i konzumiranja krajnjeg proizvoda. Samim tim, ovaj organ utvrđuje kako **dostavljena potvrda ne može biti prihvaćena kao ekvivalent zahtjevanom certifikatu HACCP** iz tačke 28. TD, pa se i ovaj žalbeni navod žalitelja odbija kao **neosnovan**. Imajući u vidu da je tačkom 28. TD ugovorni organ propisao da „*Ukoliko najpovoljniji ponuđač ne dostavi tražena dokumenta, ugovor se dodjeljuje sljedećem kvalifikovanom ponuđaču sa rang liste koji posjeduje tražene dokumente*“. Obzirom da u predmtnom postupku nije bilo više kvalifikovanih ponuđača Ugovorni organ je ispravno postupio kada je donio ožalbenu Odluku o poništenju postupka javne nabavke.

S obzirom da se žalba odbija, u skladu sa članom 108. stav (6) Zakona o javnim nabavkama odbija se i zahtjev žalitelja za povrat naknade uplaćene za pokretanje žalbenog postupka iznosu od 800,00 KM.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 93. stav (7), 104. i 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama 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:

- Bosna-kom d.o.o. Gračanica
- JU „Dom penzionera“ Tuzla
- Evidencija
- a/a.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr. Slavisa Bjelogrić

