

Број: 4352-ОЦ/18

Датум: 25.09.2018. године

На основу члана 111. став 1 тачка д) Закона о јавним набавкама у БиХ ("Сл.гл. БиХ" бр. 39/14.), Рјешења КРЖ Бања Лука број: ЈН2-02-07-1-578-6/18 од 06.09.2018. године, Управа уговорног органа А.Д. ОЦ "Јахорина" Пале, доњела је:

О Д Л У К У

**О поништењу поступка јавне набавке роба, топлих напитака – кафе
(објаве на порталу АЈН и обавјештање о набавци, број: 396-7-1-71/18 од
01.08.2018. године)**

I

Поништава се поступак јавне набавке роба, топлих напитака – кафе и то:

1. Тендерску документацију број: 3012-ОЦ/18 од 31.07.2018. године.
2. Обавјештење о јавној набавци број: 396-7-1-71-3-35/18 од 01.08.2018. године.

у конкуретном захтјеву за доставу понуда.

Образложење

Уговорни орган А.Д. ОЦ Јахорина је покренуо поступак јавне набавке роба, топлих напитака – кафе објавом на Портал АЈН: Тендерске документације број: 3012-ОЦ/18 од 31.07.2018. године и обавјештања о набавци број: 396-7-1-71/18 од 01.08.2018. године. Жалбу на ТД изјавио је Дефтер д.о.о. Сарајево. Уговорни органи је са изјашњењем доставио документацију у предметном поступку и Одлуком, број: 3476-ОЦ/18 од 14.08.2018. године о обустављању свих радњи у предметном поступку до одлуке КРЖ у жалбеном поступку.

Поступајући по Рјешењу, број: ЈН2-02-07-1-578-6/18 од 06.09.2018. године, КРЖ филијала Бања Лука, којим је поништен поступак јавне набавке број: 396-7-1-71/18 од 01.08.2018. године, уговорни орган је одлучио као у диспозитиву ове Одлуке.

Документ обрадио: Игор Лацкановић



Директор

Дејан Љевнаић

Достављено

- Свим учесницима који су преузели ТД са портала АЈН
- а/а;

1602
SLAVICA

ANULIRANJE ODLUKE OBRISTVO
CENTAR
4115-OC/18
14.9 18



BOSNA I HERCEGOVINA
UREDZARAZMATRANJE ŽALBI
PODRUŽNICA/FILIJALA BANJA LUKA

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
ФИЛИЈАЛА БАЊА ЛУКА

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY
BRANCH OFFICE BANJA LUKA

Broj: JN2-02-07-1-578-6/18
Banja Luka, 06.09.2018. godine

Ured za razmatranje žalbi Bosne i Hercegovine, Filijala Banja Luka, rješavajući po žalbi ponuđača Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnan Novo, advokat iz Sarajeva, protiv Tenderske dokumentacije u postupku javne nabavke toplih napitaka – kafa za 2018. godinu, ugovornog organa Olimpijski centar “Jahorina” a.d. Pale, na osnovu člana 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14 od 19.05.2014. godine), člana 193. i 230. stav (1) Zakona o upravnom postupku (Službeni glasnik BiH ", br.29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici održanoj 06.09.2018. godine, **donio je :**

RJEŠENJE

Žalba se usvaja poništava slijedeći akt ugovornog organa:

1. Tenderska dokumentacija – Konkurentski zahtjev za dostavu ponuda za nabavku roba-toplih napitaka, kafa, broj: 3012-OC/18 od 31.07.2018. godine.
2. Usvaja se kao osnovan, zahtjev ponuđača Defter d.o.o. Sarajevo za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu 500,00 KM.
3. Usvaja se kao djelomično osnovan, zahtjev ponuđača Defter d.o.o. Sarajevo za nadoknadu troškova sastavljanja žalbe u iznosu 240,00 KM, dok se u preostalom dijelu odbija.
4. Nalaže se ugovornom organu Olimpijski centar “Jahorina” a.d. Pale da nadoknadi troškove žalbenog postupka za sastavljanje žalbe po punomoćniku u visini od 240,00 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

OBRAZLOŽENJE

Ponuđač Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnan Novo, advokat iz Sarajeva, podnio je žalbu od 07.08.2018. godine, protiv Tenderske dokumentacije u postupku javne nabavke toplih napitaka – kafa za 2018. Godinu, ugovornog organa Olimpijski centar “Jahorina” a.d. Pale.

Žalba se podnosi zbog pogrešne primjene materijalog propisa (Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine, u daljem tekstu ZJN) a zasniva se na sljedećem žalbenom navodu:

1. U obrazcu za cijenu ponude - PRILOG 2 - nakon ponude određenih napitaka, Ugovorni organ uslovljava ponudjače da u roku od 30 minuta obezbjedi dva najsavremenija kafe aparata i dva mlina i obezbjedi servis i zamjenske aparate, te obezbjedi obuku zaposlenih, reklamni materijal, šoljice, čaše, posude za šećer, tacne i presvlake za osoblje. Smatramo da je Ugovorni organ prekršio Zakon o javnim nabavkama izrađujući tendersku dokumentaciju koja ne omogućuje jednak i nediskriminirajući pristup nadmetanju, jer presvlake za osoblje, kafe aparate, reklamno posudje mogu ponuditi samo distributeri kafe i drugih srodnih napitaka, a samim tim isključuje sve druge potencijalne ponudjače. Osim što je Tenderska dokumentacija u ovom dijelu diskriminirajuća, takodjer je neprecizna i nejasna, kakve aparate Ugovorni organ želi, jer sami opis „najsavremeniji“ ne ukazuje na tačne potrebe Ugovornog organa, pa tako i za ostale zahtjeve u ovom dijelu Tenderske dokumentacije. S obzirom na sve navedeno, smatramo da je Tenderska dokumentacija u dijelu navedenih stavki nepravilna i nezakonita, pa predlažemo da Ugovorni organ usvoji ovu žalbu, izmjeni dio tenderske dokumentacije u navedenom dijelu, te nadoknadi žalitelju troškove za sastav ove žalbe u iznosu od 842,00 KM. Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu predlažemo da istu u roku dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi, pa predlažemo da Ured nakon zaprimanja žalbe istu usvoji, poništi tendersku dokumentaciju, te naloži Ugovornom organu da nadoknadi žalitelju troškove sastava žalbe, te naloži Ministarstvu finansija i trezora Bosne i Hercegovine da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka.

Ugovorni organ je dostavio ovom organu dokumentaciju potrebnu za odlučivanje po predmetnoj žalbi.

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

Žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Nakon što su prednje pretpostavke ispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju i analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, utvrđeno činjenično stanje i propisan zakonski postupak ocjenio osnovanim žalbeni navod.

Žalba je osnovana.

U skladu sa članom 2. Zakona o javnim nabavkama BiH, propisano je:

- a) **ugovor o javnoj nabavci je ugovor s finansijskim interesom koji se zaključuje u pisanoj formi** između jednog ili više dobavljača i jednog ili više ugovornih organa i ima za cilj nabavku robe, usluga ili izvođenja radova u okviru značenja ovog zakona,
- b) **ugovor o javnoj nabavci robe je ugovor o javnoj nabavci čiji je predmet kupovina, najam i zakup robe ili lizing sa ili bez opcije kupovine robe, kao i ugovor koji kao usputnu stvar uključuje i ugradnju i/ili postavljanje i/ili montažu uz robu**

U skladu sa članom 3. Zakona o javnim nabavkama BiH, propisano je: Ugovorni organ dužan je da postupa transparentno, da se u postupku javne nabavke prema kandidatima/ponuđačima ponaša jednako i nediskriminirajuće, na način da osigura pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom.

U skladu sa članom 6. Zakona o javnim nabavkama BiH, propisano je da je Ugovorni organ dužan dodjeljivati ugovore o javnoj nabavci robe, usluga i radova primjenjujući postupke definirane ovim zakonom i podzakonskim aktima.

Ovaj organ je izvršio uvid u Tendersku dokumentaciju, i utvrdio da je u Prilogu 2- Obrazac za cijenu ponude-nabavka roba-toplih napitaka, kafa, ugovorni organ je naznačio opis proizvoda koje nabavlja (kafa espresso, nescaffe classic, kapićino classic, kapućino od vanilije, kapućino od čokolade, topla čokolada i mljevena kafa), potom je ugovorni organ propisao slijedeće:

„Ponudač je u obavezi da dostavi obezbjedi dva najsavremenija kafe aparata i dva digitalna mlina i obezbjedi servis i zamjenske aparate u roku od 30 minuta od poziva ugovornog organa. Obezbjedi obuku zaposlenih, reklamni materijal, šoljice veće manje, čaše za toplu čokoladu, posude za šećer, tacne i preslake za osoblje“

Ugovorni organ ovakav zahtjev u svoj Izjašnjenju, obrazlaže, između ostalog, na slijedeći način:

...Zahtjev da ponuđači uz predmet nabavke robe od 1 do 8 obezbijede “gratis” u vidu dva najsavremenija aparata za kafu, dva digitalna mlina, servis i zamjenske aparate u roku od 30 minuta od poziva Ugovornog organa u slučaju kvara, obuku zaposlenih, reklamni materijal šoljice veće manje... gdje Ugovorni organ, za uzvrat izlazi u susret dobavljaču i daje besplatnu reklamu u svom objektu hotelu na olimpijskoj Jahorini, koristeći reklamne šoljice, čaše presvalke za osoblje..

Najefikasnije korištenje javnih sredstava se postiže na način da uz kupovinu predmetnih robe dobijaju “gratis” na korištenje dva kafe aparata novije generacije, dva mlina, obuka zaposlenih za rad na aparatima, servis i održavanje aparata, reklamne šoljice.”

U skladu sa navedenim, ugovorni organ je propisivajući da pored onoga što je predmet nabavke, topli napitci-kafa, uslovljava ponuđače da dostave „gratis“ poklone „dva najsavremenija kafe aparata i dva digitalna mlina i obezbijedi servis i zamjenske aparate, obezbijedi obuku zaposlenih, reklamni materijal, šoljice veće manje, čaše za toplu čokoladu, posude za šećer, tacne i presvlake“, je suprotno odredbama člana 2., 3. i 6. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ugovor o javnoj nabavci roba, je ugovor o „nabavci“ a ne poklonu, njegov predmet je kupovina koja ima određenu finansijsku vrijednost, a koju je ugovorni organ naveo u Planu javnih nabavki određivši određeni planirani budžet za realizaciju iste. Istovremeno ovakvo postupanje je suprotno članu 3. i 54. stav 81) Zakona o javnim nabavkama, jer se daje prednost određenim ponuđačima koji mogu da poklone kafe aparate, dva digitalna mlina, servisa....u odnosu na ono što je predmet nabavke te samim tim isključuje sve druge potencijalne ponudjače koji mogu da ponude predmetnu robu. U skladu sa navedenim, žalbeni navod je osnovan, te ovaj organ poništava postupak u cjelosti.

U skladu sa navedenim, žalba je osnovana, te se poništava predmetni postupak u cjelosti na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja i primjenom člana 103. i 111. stav 1. d) Zakona o javnim nabavkama, te člana 230. stav 1. Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva za troškove postupka, ovaj organ je u skladu sa odredbama sa članom 18. stav 2. i 33. Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata ("Službene novine Federacije BiH" broj: 22/04 i 24/04) u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primijeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Zalitelju pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, to jest u iznosu od 240,00 KM u skladu sa članom 18. stav 2. Tarifa o nagradama i naknadi troškova za rad advokata ("Službene novine Federacije BiH" broj: 22/04 i 24/04), Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: SI 3 U 023495 16 U od 16.03.2018.godine i Zaključkom donesenim na opštoj sjednici članova URŽ-a dana 01.08.2018.godine. U preostalom dijelu zahtjev se odbija kao neosnovan.

U skladu sa navedenim, te u skladu sa članom 105. stav 2. Zakona o upravnom postupku kojim je propisano: "Kada u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učestvovanjem u postupku. Ako je u takvom slučaju koja od stranaka djelimično uspjela sa svojim zahtjevom, ona je dužna nadoknaditi protivnoj stranci troškove srazmjerno dijelu svog zahtjeva s kojim nije uspjela. Stranka, koja je obiješću prouzrokovala protivnoj stranci troškove u postupku, dužna je toj stranci te troškove nadoknaditi" odlučeno je kao u dispozitivu ovog rješenja.

Zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM je osnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršit će se posebnim aktom, po konačnosti Rješenja, a u skladu sa članom 108. stav 7. ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

Pouka o pravnom lijeku

Protiv ovog rješenja može se podneti tužba u upravno sporu pred Sudom BiH u roku od 30 dana od dana prijema Rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

PREDSJEDNIK VIJEĆA
Radomir Pašić, dipl pravnik



Dostaviti:

- Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnan Novo, advokat iz Sarajeva, Ul. Jadranska 1, 71000 Sarajevo
- Olimpijski centar "Jahorina" a.d. Pale, Ul. Jahorina bb, 71423 Jahorina
- EVIDENCIJA
- A / A

Banja Luka, Jovana Dučića br. 23/1; Tel ++ 387 51 211 130; Fak: ++ 387 51 211 137

