



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE 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

04-09-2020

Број: ЈН2-02-07-1-1956-8/20
Бања Лука, 03.09.2020.године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ филијала Бања Лука, рјешавајући по жалби потенцијалног понуђача „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, број:185-A-2/2020 од 04.08.2020. године, изјављене на Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године, Уговорног органа ЈЗУ Болница Зворник у отвореном поступку роба „набавка потрошног медицинског и санитетског материјала за потребе ЈЗУ Болнице Зворник“. На основу члана 93. став(8); члана 104. став(1) и члана 111. став (1) тачка д) Закона о јавним набавкама ("Сл. гласник БиХ", број: 39/14), члана 105. став(2); члана 108. и члана 231. став(1) Закона о управном поступку БиХ ("Сл. гласник БиХ", број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), на сједници вијећа, одржаној дана 03.09.2020.године, донијела је

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба потенцијалног понуђача „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, број:185-A-2/2020 од 04.08.2020. године, изјављене на Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године, Уговорног органа ЈЗУ Болница Зворник у отвореном поступку роба „набавка потрошног медицинског и санитетског материјала за потребе ЈЗУ Болнице Зворник“, усваја се као основана.
2. **Поништава се:**
 - Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године,
 - Поступак јавне набавке који се односи на Лот 142, док се у осталом дијелу може наставити поступак јавне набавке.
3. **Усваја се** захтјев за поврат уплаћени средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 3.500,00 КМ.

О Б Р А З Л О Ж Е Њ Е

Уговорни орган ЈЗУ Болница Зворник (у даљем тексту: Уговорни орган) донио је Одлуку о покретању поступка број: 1680/20 од 29.06.2020.године и објавио је обавјештење на Порталу јавних набавки број: **660-1-1-51-3-22/20** од 07.07.2020.године.

Уговорни орган донио је Одлуку број: 1680-1/20 од 29.06.2020.године, којом је именовао Комисију за јавну набавку.

Незадовољан садржајем Тендерске документације, потенцијални понуђач „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, изјавио је жалбу број: 174-A/2020 од 25.07.2020. године.

Уговорни орган донио је Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године, којим се жалба потенцијалног понуђача „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, одбацује као неблаговремена.

Комисија за јавну набавку сачинила је Записник о отварању понуда број: без броја од 28.07.2020.године, у којем је између осталог констатовала да је за Лот 142 благовремено пристигла једна понуда.

Незадовољан садржајем Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године, потенцијални понуђач „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, (у даљем тексту: Жалилац) изјавио је жалбу број: 185-A-2/2020 од 04.08.2020.године, године, а која је путем Уговорног органа у складу са чланом 107. Закона о јавним набавкама, прослијеђена овом органу и запримљена код истог дана 05.08.2020.године.

Уговорни орган, актом број: 1680-5/20 од 11.08.2020.године обавијестио учеснике да је обустављен поступак јавне набавке.

У жалби Жалноца од се наводи:

Уговорни орган ЈЗУ БОЛНИЦА ЗВОРНИК, објавио је Обавјештење о набавци број 660-1-1-51-3-22/20 на Порталу јавних набавки дана 07.07.2020. године, за поступак јавне набавке путем Отвореног поступка јавне набавке -Набавка робе за потребе болничке апотеке: Потрошни медицински и санитетски материјал. Незадовољан садржајем тендерског документа. „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, је изјавила Жалбу број: 174- A/2020 од 25.07.2020. године Уговорном органу.

Прилог-докази:

- Жалба „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, 174-A/2020 од 25.07.2020. године;
- Е-маил од 25.07.2020. године-доказ о упућивању жалбе;
- Пријемна књига поште од 25.07.2020 -доказ о упућивању жалбе

Дана 28.07.2020. године Жалитељ заприма Закључак, број: 2029-1/20 од 28.07.2020 године , путем е-маила, у којем Уговорни орган одбацује као неблаговремену Жалбу број: 174-A/2020 од 25.07.2020. године.

У образложењу Закључка, број и датум горњи, Уговорни орган, између осталог наводи, Цит:

„Жалба није благовремена. Овдје је битно је напоменути да су све информације и сви подаци на које жалилац указује, садржани у обавјештењу уговорног органа о јавној набавци број:660-1-1-51-3-22/20 од 07.07.2020. године, објављеног на интернет порталу ЕЈН-и дана 07.07.2020.године. Уговорни орган је навео крајњи рок за подношење понуда 28.07.2020.године. Жалилац је преузео Тендерску документацију број: 1680/20 дана 21.07.2020.године. Чланом 100.став 2. Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да се жалба може изјавити најкасније 7 дана прије истека рока за подношење захтјева за учешће или понуда, у односу на податке из обавјештења. Чланом 100. став 2. Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да уговорни орган уколико утврди да је жалба неблаговремена, недопуштена или изјављена од стране неовлаштеносг лица, исту одбацује закључком.“

С тим у вези, Жалилац у потпуности оспорава навод Уговорног органа и истиче сљедеће:

Чланом 99. став (1) Закона о јавним набавкама БиХ прописано да се жалба изјављује уговорном органу у писаној форми, директно, електронским путем, ако је електронско средство дефинисано као начин комуникације у тендерској документацији, или препорученом поштанском поштом.

Чланом 99. став (3) Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да се даном уручивања жалбе сматра датум запримања жалбе директно код уговорног органа, односно датум запримања жалбе електронским путем уз обезбјеђење доказа о упућивању, односно запримању жалбе, или датум предаје на пошту препоручене поштанске поштом.

Надаље, Чланом 101. став (1) тачка б) Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да се жалба може изјавити најкасније 10 дана од дана преузимања тендерске документације.

У односу на предње наведено, Жалилац истиче да Уговорни орган није правилно утврдио благовременост поднесене жалбе, с обзиром да је у конкретном случају Жалилац предметну тендерску документацију преузео дана 21.07.2020. године, а да је изјавио жалбу дана 25.07.2020. године и то препорученом поштом и е-маил-ом дана 25.07.2020. године.

Изјављена Жалба, број:174-A/2020 од 25.07.2020. године се односи на Тендерску документацију Отворени поступак јавне набавке - Набавка робе за потребе болничке апотеке: Потрошни медицински и санитетски материјал, преузету на основу Обавјештења о набавци број : 660-1-1-51-3-22/20 објављеном на Порталу јавних набавки дана 07.07.2020. године и то на сљедеће податке из тендерске документације: на Образац за цијену понуде- Анекс 2 из колоне производа за ЛОТ- 142 Дијагностичке трачице за мјерење шећера у крви компатибилне са апаратима Accu check Performa а 50, тако да су захтјеви за еквивалент сачињени без осигуравања слободне и правичне конкуренције међу понуђачима.

Прилог-докази:

- Извјештај о преузимању тендерске документације од стране регистрованих оператера;
- Е-маил од 25.07.2020. године-доказ о упућивању жалбе;
- Пријемна књига поште од 25.07.2020 -доказ о упућивању жалбе

Жалилац, наглашава да је и сам Уговорни орган у тачки "Поука о правном лијеку" тендерске документације навео да се жалба изјављује Канцеларији за разматрање жалби, путем уговорног органа, у року од 10 дана од дана преузимања тендерске документације.

Сходно наведеном, а имајући у виду већ изнесене аргументе, „Sanam Styka“ d.o.o. Сарајево, предлаже да Канцеларија за разматрање жалби Филијала/ Подружница Бања Лука усвоји у цјелости жалбу Жалиоца.

У изјашњењу на жалбу Уговорни орган наводи:

Сходно вашем акту број: ЈН2-02-07-1-1956-2/20 од дана 05.08.2020. године, у остављеном достављамо вам изјашњење, како сиједи:

Уговорни орган наводе из жалбе оспорава у цјелости.

Овдје треба истаћи недостатке активне легитимације.

Наиме, жалилац не испуњава процесну претпоставку која се односи на постојање правног интереса.

Наиме, Европски суд је заузео став да доступност поступака ревизије треба осигурати лицима која се судјелују у поступку за додјелу јавног уговора, под условом да су претрпјеле или би могле претрпјети штету од наведеног кршења на које се позивају. Постојање правног интереса цијени се од случаја до случаја, при чему из жалбе треба да произлази да је жалилац претрпио или би могао претрпити штету од наведеног кршења права или интереса. Ако наведени услови нису испуњени кумулативно (интерес и штета), КРЖ је дужан жалбу одбацити због недостатка активне легитимације.

Подсјећамо да у односу на настанак штете није довољно да се жалилац само позове на вјеројатност настанка штете, већ би то требао и доказати. У противном, када жалилац не би требао доказати штету, институт активне легитимације могао би имати низ негативних посљедица на сам поступак јавне набаве, јер би таква активна легитимација могла послужити као средство злоупотребе у рукама правних субјеката којима штета објективно не може настати.

Уговорни орган сходно одредбама ЗЈН-а, имајући у виду да сматра да је жалба жалиоца неоснована, исту просљеђује другостепеном органу, Канцеларији за разматрање жалби, са својим изјашњењем на наводе жалбе, као и комплетном документацијом у вези с поступком против којег је изјављена жалба. Обавјештење о јавној набавци достављамо у електронској форми, јер исто има 485 страна, а дио (извод) обавјештења који се односи на ожалбени дио огласа о јавној набавци достављамо у штампаној копији.

Према изричитој одредби ЗЈН-а, КРЖ је дужан установити да ли је жалиоц платио накнаду за жалбу, па ако жалиоц није доставио доказ о уплати накнаде, КРЖ жалбу одбацује као недопуштену, јер је услов за подношење жалбе плаћање накнаде за жалбу. Дакле, КРЖ не треба да поступа по жалби за коју није уплаћена такса на жалбу, као да је ријеч о неуредној жалби и остављати накнадни рок за уплату накнаде, јер је такво поступање супротно закону. Наиме, чланом 106 став 1. је прописано да ће КРЖ позвати жалиоца да употпуни жалбу, уколико жалба не садржи податке из члана 105. став 1 тачка а), б), ц), д), е), х) и тачке ј). Дакле, питање доказа о уплаћеној административној такси (Члан 105. стави, тачка и)) на жалбу није обухваћено нити предвиђено као основ за неуредност жалбе, те се иста треба без остављања накнадног рока треба одбацити као недопуштена.

Дакле, законом је предвиђена садржина жалбе, која између осталог мора да има доказ о уплаћеној такси на жалбу.

Поступање по жалби на коју није уплаћена такса представља повреду начела законитости од стране КРЖ-а, како је прописано чланом 4. Закон о општем управном поступку БиХ, јер питање уредности жалбе или поднеска не може се прописивати Пословником о раду било које институције него искључиво законима државе Босне и Херцеговине. Овакав став заступа и Суд Босне и Херцеговине (Пресуда Суда БиХ- Вијеће за управне спорове;У-503/08 од 11.05.2010. године).

Битно је напоменути, да је понуђач Ткаоница Ћилима д.д. Сарајево преузела измјењену тендерску документацију дана 07.07.2020.године. Може се примјетити да и „Sanam Styka“ d.o.o. Сарајево, и Ткаоница чилима д.д. Сарајево су до ове (2020.) године користиле исти емаил: sanam@bih.net.ba (подаци су преузети са портала јавних набавки), те постоји основана сумња да је „Sanam Styka“ d.o.o. Сарајево, већ 07.07.2020. била упозната са садржајем измјењене тендерске и да није испоштовала рок за жалбу на тендерску документацију од 10 дана од дана преузимања са портала јавних набавку и да је тиме извршила злоупотребу права.

Жалилас је уложио жалбу број 174-А/2020 путем е-маил-а на Тендерску документацију дана 25.07.2020. године, у суботу у 17,43х, уговорни орган је исту запримио у понедељак, 27.07.2020. године., дан пре

крајњег рока за подношење понуда. Број достављених понуда до 27.07.2020. је 9 (девет), до 28.07.2020. на дан отварања је запримљено 17 уредно достављених понуда.

Све ово истичемо имајући у виду чињеницу да се жалилац годинама уназад понаша по истом обрасцу, односно преузима тендерску документацију три до пет дана прије истека рока за преузимање исте, а након тога, дан прије датума предвиђеног за крајњи рок за запримање понуда и отварање понуда, подноси жалбу. Након одлуке уговорног органа жалилац подноси жалбу КРЖ-у, у циљу обуставе поступка јавне набавке, а затим на позив за уплату таксе на жалбу исту не уплати. Не знамо шта су мотиви жалиоца за овакво понашање, али оно у сваком случају представља еклатантан примјер злоупотребе права од стране понуђача. Као доказ за наше тврдње достављамо Закључак КРЖ-а бр. ЈН2-02-07-1-2786-819 од 05.12.2019. године, којим је жалба жалиоца за исти поступак јавне набавке из 2019. године, одбачена као неуредна, јер жалилац није уплатио таксу на жалбу. Све ове тврдње можете провјерити и у Вашем регистру, који водите сходно члану 4. пословника о раду КРЖ-а.

Чланом 117. Закон о јавним набавкама БиХ прописана је супсидијарна примјена Закона о управном поступку који закон примјењује и КРЖ у поступању, а чијим чланом 5. је прописано следеће: Кад органи управе и институције које имају јавна овлашћења воде поступак и рјешавају, дужни су странкама омогућити да што лакше заштите и остваре своја права у складу с Уставом Босне и Херцеговине, Европском конвенцијом о заштити људских права и слобода и Анексом 6 Општег оквирног споразума за мир у Босни и Херцеговини, водећи при том рачуна да остваривање њихових права не буде на штету права других лица, нити у супротности са законом утврђеним јавним интересом.

Напомињемо да и Европски суд за људска права проглашава неприхватљивом сваку појединачну представку поднету на основу члана 34. Европском конвенцијом о заштити људских права и слобода ако:

- а) сматра да је представка неспојива са одредбама Конвенције или протокола уз њу, очигледно неоснована, или представља злоупотребу права на представку; или
- б) сматра да подносилац представке није значајније оштећен, осим ако поштовање људских права установљених Конвенцијом и протоколима уз њу не захтијева испитивање суштине представке.

Такође, Законом о управним споровима БиХ члан 14а. прописано је да орган мора спријечити сваку злоупотребу права која странка има у поступку.

У овом поступку јавне набавке Уговорни орган је:

- У Плану јавних набавки за 2020. годину предвидео набавку Потрошног санитетског и медицинског материјала под редним бројем 6 (шест).
- 29.06.2020. године донио Одлуку бр.1680/20 о покретању отвореног поступка јавне набавке робе за потребе болничке апотеке - потрошни санитетски и медицински материјал са процјењеном вриједношћу набавке 322.971,00 КМ;
- 29.06.2020. године донио Одлуку о именовању Комисије за јавну набавку бр. 1680-1/20;
- 29.06.2020. године донио Изјаву о поверљивости чланова Комисије за јавну набавку
- 07.07.2020. године је објавио Обавјештење о набавци број 660-1-1-51-3-22/20 на порталу ЕЈН;
- 10.07.2020. године Исправку обавештења о набавци број 660-1-1-51-8-23/20; 14.07.2020. Исправку обавештења о набавци број 660-1-1-51-8-24/20;
- 07.07.2020. године је објавио Тендерску документацију бр.1680/20 године, ТД_660-1-1-51_20. зип;
- 10.07.2020. измјењена тендерска документација и исправка тендерске документације ТД_ИЗМ2_660-1-1-51_20.зип; 14.07.2020. ТД_ИЗМ2_660-1-1-51_20.зип; 17.07.2020.ТД_ИЗМ3_660-1-1-51_20.зип
- дозволио преузимање тендерске документације и измјена са портала јавних набавки до 27.07.2020.;
- 10.07.2020. године је објавио Сажетак Обавјештења о набавци 660-1-1-51-3-22/20 у Службеном листу БиХ бр. 41
- предвидио крајњи рок за достављање понуда до 28.07.2020. до 12х и отварање у 12,05х истог дана;
- 27.07.2020. године запримио жалбу „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, на тендерску документацију за лот 142

Жалилац је уложио жалбу број 174-А/2020 путем е-маил-а на Тендерску документацију дана 25.07.2020. године, у суботу у 17,43х, уговорни орган је исту запримио у понедељак, 27.07.2020. године., дан пре крајњег рока за подношење понуда и за отварање понуда. Број достављених понуда до 27.07.2020. је 9 (девет), до 28.07.2020. на дан отварања је запримљено 17 (седамнаест) уредно достављених понуда.

- 28.07.2020. године донио Закључак бр.2029-1/20, којим је одбацио жалбу „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево, као неблаговремену, а на основу члана 101 став 1. тачка а) Закона о јавним набавкама БиХ којим је прописано да се жалба може изјавити најкасније 7 дана прије истека рока за подношење понуда у односу на податке из Обавјештења-огласа и Тендерске документације (28.07.2020.);

- 28.07.2020. године је извршио јавно отварање понуда;

Напомињемо да је жалилац „Sanam Stryka“ d.o.o. Сарајево, (емаил: sanam@bih.net.ba) преузео измјењену Тендерску документацију 1680/20_верзија 4 дана 21.07.2020. године.

Све наведено јасно указује да је циљ дјеловања жалиоца онемогућавање провођења поступка јавне набавке и злоупотреба института правне заштите. Овакво поступање је у супротности са начелом забране злоупотребе права, прописано Законом о општем управном поступку, а који се закон супсидијарно примјењује у поступку правне заштите пред КРЖ-ом.

„Sanam Stryka“ d.o.o. Сарајево, је поднио жалбу на обавјештење о набавци број: 660-1-1-51-3- 22/20 од 07.07.2020. године, односно на:

Лот 142. Тендерске документације 1680/20 - Дијагностичке трачице за мјерење шећера у крви компатибилне са апаратима Accu check Performa а 50 или еквивалент са карактеристикама трака:

- време мерења до 5s;
- величина узорка до 0,6μL;
- врсте узорака: капиларна, венска, артеријска и неонатална крв;
- мин распон мјерења: 0,6 - 33,3 mmol/L;
- мин опсег за ниво хематокрита: од 10% до 65%;
- рок трајања трака: мин 18 мјесеци од датума производње;
- принцип мјерења: електрохемијски, детекција поддозирања,
- начин узимања узорка крви: капиларно повлачење;
- мин опсег радне температуре: од +8 до +44°C;
- температура складиштења трака: мин од +2 до +30°C;
- мин распон влажности ваздуха при којој трака правилно одређује глукозу у крви: од 10 до 90%.

Уколико се нуди еквивалент, понуђач је обавезан да достави на бесплатно коришћење 10 апарата за мјерење шећера у крви.

Жалилац предлаже да Уговорни орган обустави отворени поступак јавне набавке - Набавка робе за потребе болничке апотеке: Потрошни медицински и санитетски материјал 1680/20, те донесе одлуку којом поништава предметни поступак, и покрене поновни поступак уз измјену тендерске документације на начин да исту усклади са Законом о јавним набавкама.

Треба напоменути да жалилац није користио своје право на постављање питања уговорном органу путем портала јавних набавки ради достављања захтјева уговорном органу за појашњење или исправку тендерске документације/обавјештења о набавци. Прегледом комуникације између уговорног органа и других привредних субјеката на порталу јавних набавки, јасно је да је уговорни орган отворен за сарадњу са понуђачима и измјену тендерске документације у циљу задовољења обостраних интереса (без обзира да ли привредни субјект уопште и достави понуду).

Такође, сви подаци који представљају основ за жалбу су били садржани у самом обавјештењу о јавној набавци:

" Дијагностичке трачице за мјерење шећера у крви компатибилне са апаратима Accu check Performa а 50 или еквивалент са карактеристикама трака: вријеме мерења до 5s; величина узорка до 0,6μL, врсте узорака: капиларна, венска, артеријска и неонатална крв; мин распон мјерења: 0,6-33,3 mmol/L; мин опсег за ниво хематокрита: од 10% до 65%, рок трајања трака: мин 18 месеци од датума производње, принцип мјерења: електрохемијски, детекција поддозирања, начин узимања узорка крви: капиларно повлачење, мин опсег радне температуре: од +8 до +44°C, температура складиштења трака: мин од +2 до +30°C, мин распон влажности ваздуха при којој трака правилно одређује глукозу у крви: од 10 до 90%. Уколико се нуди еквивалент, понуђач је обавезан да достави на бесплатно коришћење 10 апарата за мјерење шећера у крви." (Идентично садржини техничке спецификације предмета набавке у Тендерској документацији

Дакле, сви подаци који се односе на предмет набавке садржани су у самом обавјештењу о јавној набавци, сходно чему рок за жалбу треба рачунати у смислу који Закон о јавним набавкама БиХ чланом 101. став 1. тачка а) прописује за податке из обавјештења о јавној набавци.

Жалилац, у циљу злоупотребе својих права исте ове податке представља искључиво као садржину Тендерске документације.

Неосновани су наводи жалиоца у погледу тога да је уговорни орган дефинисао еквивалент предмета јавне набавке у супротности са Законом о јавним набавкама. Уговорни орган у току дијагностичког рада са пацијентима користи апарате Accu check Performa а 50 и предмет набавке лот 142. Дијагностичке трачице за мјерење шећера у крви купује као потрошни материјал за наведене апарате.

Уговорни орган у отвореном поступку набавке 1680/20 дозвољава доставу понуде дијагностичких трачица за друге апарате уз обавезу понуђача да ће на коришћење бесплатно доставити 10 апарата за мјерење шећера у крви, с тим да понуда задовољи минималне карактеристике еквивалента којим би се омогућила безбједност и сигурност у раду, ефикасност и тачност добијених резултата мјерења а нарочито комфор пацијента (објашњење: пацијентима се 5 и више пута у току више дана узастопно мјери ниво шећера у

крви и величина узорка је битна, исто тако и вријеме и распон мјерења). Карактеристике еквивалента су дефинисане у распонима који омогућавају понуђачима активну и правилну конкуренцију сходно члану 3., 53. и 54. Закона о јавним набавкама БиХ.

Сматрамо да је тендерска документација у цјелости, што значи и за лот 142., написана у складу са важећим законским и подзаконским рјешењима и критеријуми и техничка спецификација су прописани потпуно јасно, недвосмислено, не ограничавају конкуренцију и не доводе у неравноправан положај нити једног понуђача, уз поштовање принципа једнаког третмана и недискриминације.

Чланом 111. став 1. тачка е) ЗЈН-а предвиђа изузетак од суспензивнога учинка жалбе одређујући посредно да на захтјев уговорног органа КРЖ може донијети одлуку о наставку поступка. Одређивање привремених мјера у европском праву предвиђено је у циљу омогућавања интервенције прије доношења одлуке о наставку поступка (Ibid., члан 2, став 4).

Имајући у виду понашање жалиоца којим се очигледно злоупотребљава право на правну заштиту, захтијевамо да КРЖ, уколико жалбу не одбаци, искористи овлашћење прописано чланом 111. став 1. тачка е) Закона о јавним набавкама БиХ и донесе одлуку о наставку поступка јавне набавке за лотове на које се жалба не односи тј. од лота 1. до 141. и 143. до лота 240., прије доношења коначне одлуке.

Сходно члану 102. став 3. Закона о јавним набавкама БиХ У поступку правне заштите жалилац је дужан доказати или бар учинити вјероватним постојање чињеница и разлога који се тичу правног интереса на подношење жалбе, повреда поступка или повреда примјене материјалног права, које су истакнуте у жалби, за које зна или би требало да зна.

Имајући у виду напријед наведено Уговорни орган захтјева да КРЖ, уколико не одбаци жалбу, исту одбије као неосновану.

Овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао допуштеност, благовременост, те да ли је жалба изјављена од овлашћене особе, у складу а чланом 227. став(1) Закона о управном поступку БиХ, те је утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћене особе.

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у прегледану документацију и акта достављена од стране Уговорног органа, и то у:

- Одлуку о покретању поступка број: 1680/20 од 29.06.2020.године,
- Обавјештење о набавци број: 660-1-1-51-3-22/20 од 07.07.2020.године.
- Закључак број: 2029-1/20 од 28.07.2020.године,
- Записник о отварању понуда број: без броја од 28.07.2020.године,
- Лист пријемне књиге ЈБХ Поште
- Писмено изјашњење Уговорног органа број: 2203/20 од 13.08.2020.године,
- Докази о уплати таксе за накнаду покретања жалбеног поступка.
- Други докази у предметном спису.

Поред наведеног, овај орган је по службеној дужности, прије разматрања жалбе, утврђивао испуњеност услова у смислу одредби члана 105 и 108 став(3) Закона о јавним набавкама БиХ и утврдио да су испуњени услови за поступање по истој на начин како дефинишу одредбе наведених чланова.

Након што су предње претпоставке преиспитане, према стању у спису, овај орган је увидом у достављену документацију, односно увидом у тендерску документацију, Закључак и Записник о отварању понуда, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, утврдио да је жалба **основана**.

У погледу жалбеног навода да Уговорни орган, није правилно утврдио благовременост поднесене жалбе на тендерску документацију, јер је Жалилац преузео тендерску документацију дана 21.07.2020.године, а изјавио жалбу дана 25.07.2020.године и то препорученом поштом и e-mail, вијеће овог органа сматра да је овај жалбени навод **основан**.

Наиме, увидом у акт Жалиоца број: 174-А/2020 од 25.07.2020.године, наведено је следеће:

„Предмет: Жалба на Тендерску документацију број: 1680/20 отворени поступак-јавна набавка робе за потребе болничке апотеке: Потрошни медицински и санитетски материјал ЛОТ 142.....“ из наведеног сасвим се јасно и недвосмислено може утврдити да је Жалилац жалбу изјавио на Тендерску документацију, гдје је наведен тачан број тендерске документације, врста поступка, опис предмета јавне набавке, број лота и слч.

Према томе, вијеће овог органа сматра да Уговорни орган, без обзира што се опис предмета набавке налази и у Обавјештењу о набавци, није имао правног основа да сматра да је Жалилац изјавио жалбу на податке из Обавјештења о јавној набавци.

У конкретном случају, увидом у е:mail преписку, као и у лист пријемне књиге ЈП БХ Поште, вијеће овог органа је неспорно утврдило да је Жалилац жалбу број: 174-А/2020 од 25.07.2020.године изјављену на Тендерску документацију, путем е:mailа истог дана упутио Уговорном органу, коју је Уговорни орган запримио дана 27.07.2020.године, те да је Жалилац дана 25.07.2020.године путем препоручене пошिल्ке предметну жалбу упутио Уговорном органу коју је Уговорни орган запримио дана 27.07.2020.године.

С обзиром да је жалба стигла дан прије истека рока за пријем понуда, Уговорни орган је у складу са одредбама члана 110. Закона о јавним набавкама БиХ (суспензивно дјеловање жалбе) био дужан одгодити наставак поступка јавне набавке, те поступити у складу са одредбама члана 100. Закона о јавним набавкама БиХ.

Имајући у виду да је одредбама члана 101. став(1) тачка б) Закона о јавним набавкама БиХ прописано је да се жалба изјављује најкасније 10 дана од дана преузимања тендерске документације, те међу странкама неспорну чињеницу да је Жалилац са Портала јавних набавки преузео тендерску документацију дана 21.07.2020.године, вијеће овог органа утврдило је да је жалба Жалиоца благовремена.

Вијеће овог органа сматра да Жалилац има активну легитимацију у поступку подношења жалбе на тендерску документацију, јер је испунио услов, односно на прописан начин је преузео тендерску документацију.

Вијеће овог органа сматра да се погрешно и неосновано Уговорни орган позива на одредбе члана 101. став(1) тачка а) Закона о јавним набавкама БиХ, којим је прописано да се жалба може изјавити најкасније седам дана прије истека рока за подношење понуда у односу на податке из обавјештења, јер као је већ наведено из самог предмета као и садржаја жалбе број: 174-А/2020 од 25.07.2020.године, може недвосмислено закључити да је Жалилац изјавио жалбу на податке из тендерске документације.

Имајући у виду да је Уговорни орган за Лот 142, на који се односи жалба Жалиоца, извршио отварање понуда, вијеће овог органа је у складу са одредбама 104. став(1) ЗЈН БиХ, по службеној дужности утврдило да су наступиле апсолутно битне повреде поступка, јер је за Лот 142 извршено отварање понуда прије него што је окончан жалбени поступак, те с тим у вези ово вијеће је закључило да је неопходно поништити поступак јавне набавке који се односи на Лот 142, те да се у осталом дијелу може наставити поступак јавне набавке.

На основу утврђеног чињеничног стања, примјеном одредбе члана 93. став(8); члана 104. став(1) и члана 111. став (1), тачка д) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14), члана 105. став(2); члана 108. и члана 231. став(1) Закона о управном поступку БиХ („Сл. гласник БиХ“, број: 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 и 41/13), одлучено је као у диспозитиву Рјешења.

Повратак уплаћени средстава под тачком 3. диспозитива овог Рјешења ће се извршити посебним актом у складу са чланом 108. став (7) Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ, број: 39/14) и чланом 4. Инструкције о начину уплате, контроле и повратка накнада („Службени гласник БиХ“, број:86/14).

Упутство о правном лијеку

Ово Рјешење је коначни управни акт. Против овог Рјешења може се поднијети тужба у управном спору пред Судом Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

Достављено:

- „Sanam Styrka“ d.o.o. Сарајево,
- ЈЗУ Болница Зворник,
- евиденцији
- а/а

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
дипл. правник Мирко Колобарин



100



100

100

100

100