BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-2084-11/20

Mostar: 15.10.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi ponuditelja HP Investing d.o.o Mostar broj 841/20 od 03.08.2020. godine, izjavljenoj na Odluku o dodjeli ugovora broj: 01-02.2-6058-7/20 od 20.07.2020. godine u postupku javne nabave – Izgradnja pješačke staze u naselju Gračac, općina Prozor, ugovornog tijela JP Ceste Federacije BiH d.o.o. Sarajevo na temelju članka 93. stavak (7), članka 104. i 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća II održanoj dana 15.10.2020. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Odbija se** žalba ponuditelja HP Investing d.o.o Mostar izjavljena na Odluku o dodjeli ugovora broj: 01-02.2-6058-7/20 od 20.07.2020. godine u postupku javne nabave – Izgradnja pješačke staze u naselju Gračac, općina Prozor, ugovornog tijela JP Ceste Federacije BiH d.o.o. Sarajevo, **kao neutemeljena.**

2. **Odbija se** zahtjev žalitelja za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo JP Ceste Federacije BiH d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) pokrenulo je Otvoreni postupak javne nabave – Izgradnja pješačke staze u naselju Gračac, općina Prozor, za koji je Obavijest o nabavi broj: 260-1-3-154-3-169/20 objavljena na portalu javnih nabava dana 11.06.2020. godine.

Ugovorno tijelo je donijelo Odluku o dodjeli ugovora broj: 01-02.2-6058-7/20 od 20.07.2020. godine na koju je ponuditelj HP Investing d.o.o Mostar (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu, koju je ugovorno tijelo, postupajući u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom tijelu, kod koga je zaprimljena 13.08.2020. godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 04.09.2020.godine.

Žalitelj u žalbi navodi da je dana 22.07.2020 godine zaprimio Odluku o dodijeli ugovora broj 01-02.2-6058-7/20 kojom je kao najpovoljniji ponuđač odabran Graditelj Svratišta d.o.o. Prozor i I-Selimović doo Cazin". Da je dana 27.07.2020 godine zatražio uvid u ponudu izabranog ponuđača što mu je ugovorni organ omogućio Rješenjem broj 01-02.2-7763-1/20.
Uvid je izvršen dana 29.07.2020 godine.
U odluci o dodijeli ugovora i tenderskoj dokumentaciji navedeno je da izabrani ponuđač nakon odluke u roku od 7 dana mora dostaviti dokumentaciju po članu 45 Zakona o javnim nabavkama.
Žalitelj ističe da je uvidom u ponude utvrdio da nije dostavljena dokumentacija po članu 45 Zakona o javnim nabavkama.
Zbog svega naprijed navedenog predlaže da Ured za razmatranje žalbi donese odluku kojom usvaja predmetnu žalbu, postupak vraća provostepenom organu na ponovno odlučivanje i izvrši povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka i administrativne takse.

Ugovorno tijelo je dostavilo ovom tijelu svoje izjašnjenje o navodima žalbe, kao i dokumentaciju u predmetnom postupku javne nabave. Smatra da je žalba neutemeljena i u svom izjašnenju navodi sljedeće:
Nakon donošenja Odluke o dodjeli ugovora broj 01-02.2-6058-7/ 20 od 20.7.2020. godine., Konzorcij GRADITELJ SVRATIŠTA d.o.o. Prozor Rama i I-SELIMOVIĆ d.o.o. Cazin su u zakonskom roku dostavili traženu dokumentaciju u skladu sa članom 45. Zakona o javnim nabavkama.
Dana 23.7.2020. godine odabranom ponuđaču grupa ponuđača fax nije prošao, nakon čega je Ugovorni organ predmetnu Odluku o dodjeli ugovora pokušao poslati putem e-mail-a naznačenog u ponudi, no također ni e-mail adresa nije bila u funkciji. Kao dokaz navedenom u prilogu ove žalbe dostavlja Kopiju dokaza o neuspješnom slanju fax-a i e-mail-a.
Odluka o dodjeli ugovora i pismo obavještenje ponuđačima je dostavljeno putem pošte. Ponuđači su odluku o dodjeli ugovora i pismo obavještenje koje je poslano putem pošte zaprimili 28.7.2020.godine.
Slijedom navedenog ugovorni organ je kao datum prispijeća Odluke o dodjeli ugovora računao datum prispijeća naznačen na poštanskoj povratnici u kojoj stoji da je Odluka o dodjeli ugovora odabranom ponuđaču dostavljena dana 28.7.2020. godine, a dokumentaciju po članu 45.ZJN-a ugovorni organ je zaprimio dana 3.8.2020.godine, uz napomenu da je u petak 31.7.2020. godine bio praznik, iz čega proizilazi da je tražena dokumentacija dostavljena blagovremeno..

Obzirom na izloženo, predlaže da Ured za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa članom 111. stav (1) tačka c) ZJN, odbije kao neosnovanu.

Sukladno sa člankom 94. stavak (3) Zakona o javnim nabavama žalitelju je aktom broj: JN2-03-07-2084-4/20 od 25.08.2020. godine dostavljeno izjašnjenju ugovornog tijela, te mu je omogućeno da se očituje o istom. Također, sukladno članku 94. stavak (2) Zakona o javnim nabavama izabranom ponuditelju je aktom broj: JN2-03-07-2084-5/20 od 25.08.2020. godine dostavljena žalba te mu je omogučeno da se očituje o istoj.

Žalitelj je dostavio odgovor na izjašnjenje ugovornog tijela u kojem ističe da je izjašnjenje ugovornog organa u suprotnosti sa dostavljenim dokazima; isto je paušalno i provizorno a vidljivo je da je u cilju prikrivanja bitnih činjenica iz kojih je vidljivo da je isti ne samo povrijedio konkretne odredbe Zakona o javnim nabavkama nego je išao na ruku izabranom ponuđaču.
Ugovorni organ je najprije povrijedio odredbu člana 70 i 71. Zakona o javnim nabavkama jer Odluke nije dostavljao istovremeno.
Ističe da je njemu odluku dostavio putem faksa 22. 07.2020. godine u 13.11. sati Dokaz: kopija Obavještenja broj 01-02.2-6058-9/20-DZ. Međutim, izabranom ponuđaču taj dan uopšte nije ni pokušavao slati, nego tek sutradan - 23.07.2020. godine.
Nakon toga, ugovorni organ 23.07.2020. u 9:18 sati „pokušava" poslati faks, te u izjašnjenju kao dokaz dostavlja faks report iz kojeg je vidljivo da je tog trenutka faks bio zauzet (što znači da je radio); jasno piše razlog nedostavljanja Busy. Najprije je povrijedio odredbe o istovremenosti, a onda sljedeći dan samo *pro forme* pokušao slati i odmah odustaje iako ima čitav radni dan na raspolaganju. Nadalje, ugovorni organ u 14.01 sati šalje odluku o obavještenje putem maila;
Iz dokaza koje ugovorni organ dostavlja u izjašnjenu jasno piše: Pogrešna ardesa/domena ne postoji.
Dalje ugovorni organ ne provjerava adresu koja je morala biti navedena u obrascu za podnošenje ponude- a očito je ukucavao pogrešnu adresu.
Žalitelj ističe da je iz svega navedenog vidljivo da su radnje ugovornog organa nezakonite, da je išao na ruku izabranom ponuđaču te poziva Ured da postupi u skladu sa svojim ovlastima.

Izabrani ponuditelj je dostavio odgovor na žalbu u kojem ističe da je dana 28.07.2020.godine putem pošte zaprimio Odluku o dodjeli ugovora za predmetnu nabavku, kao i Obavještenje da je u skladu sa tenderskom dokumentacijom dužan u roku od 7 (sedam) dana od dostave odluke o dodjeli Ugovora dostaviti originale ili ovjerene kopije dokumenata iz članka 45. Zakona o javnim nabavama. Tražena dokumentacija je dostavljena dana 03.08.2020.godine, čime dokazuje da je dostavljena u zakonskom roku tj. u predviđenom roku od 7 dana.
U privitku: Obavještenje i Odluka o dodjeli Ugovora (28.07.2020)

Dostava dokumentacije po članku 45. Zakona o javnim nabavama (03.08.2020.godine)

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je neutemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Žalitelj osporavajući Odluku o dodjeli ugovora broj: 01-02.2-6058-7/20 od 20.07.2020. godine navodi da je u odluci i tenderskoj dokumentaciji navedeno da izabrani ponuditelj nakon odluke u roku od 7 (sedam) dana mora dostaviti dokumentaciju iz članka 45. Zakona o javnim nabavama, te da je dana 29.07.2020. godine izvršio uvid u ponudu izabranog ponuditelja i utvrdio da nije dostavljena dokumentacija iz članka 45. Zakona o javnim nabavama, zbog čega traži da se žalba usvoji i postupak vrati ugovornom tijelu na ponovni postupak.

Uvidom u pobijanu odluku, ovo tijelo je utvrdilo da je navedenom Odlukom ugovor za predmetu javnu nabavu dodijeljen grupi ponuditelja Graditelj svratišta d.o.o. Prozor-Rama i I-Selimović d.o.o. Cazin. Istom odlukom je ugovorno tijelo navelo da *je grupa ponuditelja Graditelj svratišta d.o.o. Prozor-Rama i I-Selimović d.o.o. Cazin dužna za oba člana grupe ponuditelja u skladu sa zahtjevima iz tenderske dokumentacije dostaviti originale ili ovjerene kopije dokumenata iz članka 45. stavak (2) ZJN.*

Ukoliko izabrani ponuditelj ne dostavi traženu dokumentaciju u određenom roku, ugovor za javnu nabavu dodijelit će se drugorangiranom ponuditelju u skladu sa člankom 72. stavak (3) ZJN

Uvidom u tendersku dokumentaciju, ovo tijelo je utvrdilo da je točkom 12. propisano da je ponuditelj koji bude odabran kao najpovoljniji dužan dostaviti sljedeće dokaze:

- Izvod iz kaznene evidencije nadležnog suda (uvjerenje Suda BiH i suda prema sjedištu pravne osobe, odnosno ponuditelja) da u krivičnom postupku nije osuđen pravosnažnom presudom za krivična djela organiziranog kriminala, korupciju, prijevaru ili pranje novca, u skladu sa važećim propisima u BiH ili zemlji u kojoj je registriran;

Kandidat/ponuditelj je dužan dostaviti uvjerenje izdato od strane Suda BiH i suda nadležnog prema svom sjedištu, iz kojeg je vidljivo da mu u krivičnom postupku nije izrečena pravosnažna presuda kojom je osuđen za sva krivična djela iz članka 45. stavak (1) točka a) Zakona.

Nije prihvatljivo uvjerenje izdato od bilo kojeg suda u BiH, u kojem nisu naznačena sva navedena krivična djela, već samo neka od njih ili uvjerenje suda koje uopće nije nadležno prema sjedištu ponuditelja.

- Izvod ili potvrda iz evidencije u kojim se vode činjenice da nije pod stečajem ili nije predmet stečajnog postupka, osim u slučaju postojanja važeće odluke o potvrdi stečajnog plana ili predmet postupka likvidacije, odnosno u postupku obustavljanja poslovne djelatnosti, u skaldu sa važečim propisima u BiH ili zemlji u kojoj je registriran.;
- Potvrde nadležne porezne uprave ili ukoliko se radi o ponuditelju koji nije registriran u BiH, potvrda ili izvod iz evodencije na osnovu koje se može utvrditi da uredno izmiruje obaveze za penzijsko i invalidkso osiguranje.
- Potvrde nadležne/ih institucija o uredno izmirenim obvaezama po osnovu direktnih i indirektnih poreza.

Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuditelj moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uvjete koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu. **Dokaze o ispunjavanju uvjeta je dužan dostaviti u roku od 7 (sedam) dana od dana zaprimanja obavijeti o rezultatima ovog postupka javne nabave.** Dokazi koje dostavlja izabrani ponuditelj ne mogu biti stariji od tri mjeseca računajući od momenta predaje ponude.Izabrani ponuditelj mora ispunjavati sve uvjete u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz članka 45. Zakona o javnim nabavama.
Ukoliko izabrani ponuditelj ne dostavi traženu dokumentaciju u određenom roku, ugovor za javnu nabavu dodijelit će se drugorangiranom ponuditelju u skladu sa člankom 72. stavak (3) ZJN.
Ukoliko ponudu dostavlja grupa ponuditelja, svaki član grupe mora ispunjavati uvjete u pogledu osobne soposbnosti i dokazi se dostavljaju za svakog člana grupe.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, ovo tijelo je utvrdilo da je pobijana Odluka broj: 01-02.2-6058-7/20 donesena 20.07.2020. godine, i **putem preporučene poštanske pošiljke** upućena žalitelju i izabranom ponuditelju dana 24.07.2020. godine, te je ista kod žalitelja zaprimljena 27.07.2020. godine, a kod izabranog ponuditelja je zaprimljena **28.07.2020.** godine.
Uvidom u dokaz o dostavljenoj dokumentacije iz članka 45. Zakona o javnim nabavama izabranog ponuditelja (dokumentaciju iz čl. 45. i kovertu u kojoj je dokumentacija dostavljena) ovo tijelo je utvrdilo da je ista kod ugovornog tijela zaprimljena **03.08.2020. godine.**

U vezi s utvrđenim činjeničnim stanjem, ovo tijelo ističe da je člankom 71. Zakona o javnim nabavama propisano da Ugovorno tijelo dužno je **istovremeno**, a najkasnije u roku od sedam dana od dana donošenja odluke, pismeno obavijestiti kandidate/ponuditelje koji su pravovremeno podnijeli zahtjeve ili ponude o odlukama koje su donesene u pogledu pretkvalifikacije, ocjene ponuda ili poništenja postupka.

(1) Ugovorno tijelo dužno je uz obavještenje o rezultatima postupka dostaviti i odgovarajuću odluku iz članka 70. ovog zakona i zapisnik o ocjeni ponuda iz članka 65. stavak (2) ovog zakona.

Također, člankom 73. stavak (2) Zakona o upravnom postupku, koji se supsidijarno primjenjuje u postupcima javnih nabava, na sve što nije regulirano Zakonom o javnim nabavama, je propisano da se dostavljanje pismena vrši preko **pošte**, faksom odnosno elektonskom poštom ili ga vrši tijelo preko svoje službene osobe.

Člankom 91. stavak (1) Zakona o upravnom postupku je propisano da se rokovi određuju na dane, mjesece i godine.

Stavak (2) istog članka ZUP-a propisuje da kada je rok određen na dane, **dan u koji je dostavljanje** ili saopćenje **izvršeno, ne uračunava se u rok, nego se za početak roka uzima prvi naredni dan.**

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, da je pobijana odluka sudionicima predmetnog postupka javne nabave upućena (istovremeno) **putem pošte** četvrti dan od dana donošenja, te da je kod izabranog ponuditelja zaprimljena 28.07.2020. godine, a da je izabrani ponuditelj dokumentaciju iz članka 45. ZJN, ugovornom tijelu dostavio 03.08.2020. godine, ovo tijelo konstatira da je ista zaprimljena kod ugovornog tijela u roku zahtijevanom točkom 12. tenderske dokumentacije.

Naime, kako je pobijana odluka izabranom ponuditelju dostavljena putem pošte 28.07.2020. godine, za početak roka uzima se prvi naredni dan, a to je 29.07.2020. godine. Imajući u vidu da je tenderskom dokumentacijom propisano da je izabrani ponuditelj dokumentaciju iz članka 45. ZJN, dužan dostaviti u roku od 7 dana od dana zaprimanja obavijeti o rezultatima ovog postupka javne nabave, iz utvrđenog činjeničnog stanja proizilazi da je dokumnetaciju iz članka 45. Zakona, izabrani ponuditelj dužan dostaviti najkasnije 04.08.2020. godine. Kako je izabrani ponuditelj dokumentaciju iz članka 45. Zakona dostavio 03.08.2020. godine, ista je zaprimljena kod ugovornog tijela pravovremeno, odnosno u roku zahtijevanom točkom 12. TD. Pri tome je za ovo tijelo irelevantno je li odluka o dodjeli ugovora upućena putem faksa ili e-maila, s obzirom da je ista sudionicima predmetnog postupka nabave upućena 24.09.2020. godine i **putem preporučene poštanske pošiljke**, te se stoga dan prijema preporučene poštanske pošiljke smatra danom prijema obavijesti o rezultatima postupka i odluke o dodjeli ugovora, odnosno **danom od kojeg dana počinje teći rok za dostavu dokumentacije iz članka 45. ZJN.**

S obziorm na sve navedeno, ovo tijelo žalbu žalitelja smatra neutemeljenom, zbog čega se ista u cijelosti odbija.

S obzirom da se žalba odbija, u skladu sa člankom 108. stavak (6) Zakona o javnim nabavama, odbija se i zahtjev žalitelja za povat uplaćene nakanade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu, kao u dispozitivu 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

Alma Salkić-Mijić

Dostaviti:

- HP Investing d.o.o. Mostar
- JP Ceste Federacije BiH d.o.o. Sarajevo
- Graditelj svratišta d.o.o. Prozor
- Evidencija
- a/a