BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-3288-7/20

Mostar, 03.12.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar, rješavajući žalbu od 06.11.2020. godine, žalitelja Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi iz Sarajeva, izjavljenu na Zaključak broj 01-14-35-3513/20 od 02.10.2020. godine u konkurentskom postupku javne nabavke *„Lična zaštitna sredstva i sredstva za dezinfekciju"*, ugovornog organa Univerzitet u Zenici, 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 I održanoj 03.12.2020. godine, donio je

RJEŠENJE

1. **USVAJA SE** žalba i poništava se Zaključak broj 01-14-35-3513/20 od 02.10.2020. godine. Predmet se vraća ugovornom organu na ponovno odlučivanje.
2. **USVAJA SE** zahtjev za nadoknadom troškova postupka na ime sastava žalbe zastupan po punomoćniku Adnanu Novi iz Sarajeva u iznosu od 280,80 KM. Ugovorni organ dužan je isplatiti žalitelju iznos od 280,80 KM u roku od 15 dana od dana prijema ovog Rješenja. U preostalom dijelu zahtjeva žalitelj se odbija kao neosnovan.
3. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

Obrazloženje

Univerzitet u Zenici (u daljem tekstu: Ugovorni organ) putem portala javnih nabavki objavio je 21.10.2020. godine Obavještenje o nabavci broj 280-7-1-32-3-57/20 za konkurentski postupak javne nabavke *„Lična zaštitna sredstva i sredstva za dezinfekciju"*.

Potencijlani ponuđač Defter d.o.o. Sarajevo, zastupan po punomoćniku Adnanu Novi iz Sarajeva (u daljem tekstu: žalitelj) nakon preuzimanja Tenderske dokumentacije za predmetni postupak, izjavio je žalbu ugovornom organu na Tendersku dokumentaciju dana 28.10.2020. godine putem mail-a i preporučenom poštom. Ugovorni organ je žalbu zaprimio 30.10.2020. godine i utvrdio kako je ista neblagovremena, te je donio Zaključak broj 01-14-35-3513/20 datiran na dan 02.10.2020. godine, kojim je žalba žalitelja neblagovremena. Žalitelj nezadovljan donesenim Zaključkom je izjavio žalbu 06.11.2020. godine na isti 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 16.11.2020 godine, a ista je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka, dana 24.11.2020. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:

Defter d.o.o. Sarajevo je dana 03.11.2020. godine primio Zaključak Univerziteta u Zenici, Rektorat, broj 01-14-35-3513/20 od 02.10.2020. godine kojim se Žalba na tendersku dokumentaciju odbacuje kao neblagovremena.
U zakonom predviđenom roku, putem ugovornog organa, dostavlja se žalba protiv navedenog Zaključka u cjelosti zbog pogrešne primjene Zakona o javnim nabavkama BiH, s prijedlogom da Ured za razmatranje žalbi poništi Zaključak ugovornog organa i predmet vrati na ponovni postupak, te u skladu s tim obaveže ugovorni organ da žalitelju nadoknadi troškove postupka po ovoj žalbi.
Prvenstveno se ističe daje Žalba u ovoj stvari izjavljena dana 28.10.2020. godine, kada je upućena e-mailom ugovornom organu, te i preporučenom poštom. Datum 30.10.2020. godine, kada je žalba zaprimljena, nije relevantan za ocjenu blagovremenosti žalbe, već samo 28.10.2020. godine.
Dokazi: Potvrda o prijemu pošiljke od 28.10.2020. godine i Obavijest o prijemu od 28.10.2020. godine.
Dakle, imajući u vidu čak i ovakvo obrazloženje Zaklučka, Obavještenje o nabavci, koje je predmet žalbe, broj 280-7-1-32-3-57/20 datirano je sa 21.10.2020. godine, tako da, imajući u vidu da je žalba izjavljena 28.10.2020. godine, očito da je ista izjavljena u roku od sedam dana.
Dalje, ugovorni organ zanemaruje da je zapravo osnov žalbe njihov stav, koji je iznesen u odgovoru ponuđaču 26.10.2020. godine, prema kojem se, na molbu, odnosno poziv Deftera d.o.o. Sarajevo da ugovorni organ dozvoli dostavljanje potvrda o preferencijalnom tretmanu domaćeg proizvoda i od entitetski komora ili komore Brčko distrikta, ugovorni organ odgovorio da „ostaje prij zahtjevu da se kao dokaz (kojim se dokazuju uslovi preferencijalnog tretmana; op.ž.) dostavi isključivo potvrda Vanjskotrgovinske komore BiH, te neće prihvatiti potvrde entitetskih ili komore Disktrikta Brčko".
Kao što je navedeno, ovu odluku (o pojedinačnim pravima iz javne nabavke) ugovorni organ je naveo u svom odgovoru Defteru d.o.o. dana 26.10.2020. godine (nakon čega je i izjavljena žalba, dakle faktički u roku od dva dana).

Troškovnik:
Sastav žalbe 360,00 KM plus 17 % PDV ukupno 421,20 KM. Uplatu izvršiti na transakcijski račun punomoćnika: Advokat Adnan Novo, Jadranska 1, Sarajevo; broj računa. 3389002201650623.

Ugovorni organ je aktom broj 01-03-10-3743-1/20 od 11.11.2020. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem navodi:

Dana, 09.11.2020. godine na Protokol Rektorata Univerziteta u Zenici zaprimljen je akt žalitelja „Defter" d.o.o. Sarajevo pod nazivom „Žalba" i protokolisan pod brojem: 01-14-35-3709/20 od istog datuma.
Razmartajući navedenu Žalbu Komisija za provođenje postupaka javne nabavke roba utvrdila je kako je navedena Žalba blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica, ali je neosnovana.

Naime, Žalilac kao osnov žalbe navodi odgovor ponuđaču od 26.10.2020. godine, Ugovorni organ smatra da "odgovor ponuđaču" u ovoj fazi postupka ne može biti osnov za žalbu, već samo tenderska dokumentacija, jer Zakon o javnim nabavkama ne poznaje žalbu na odgovor ponuđaču.
Tačno je da je žalba poslana preporučenom poštom 28.10.2020. godine, ali i u tom slučaju Ugovorni organ smatra da je ista neblagovremena, jer prema mišljenju Agencije za javne nabavke što se tiče rokova za izjavljivanje žalbi na tendersku dokumentaciju, primjenjuju se rokovi iz člana 101. stav (1) zakona. Imajući u vidu da se ponuđačima u konkurentskom zahtjevu ostavlja primjeren rok za dostavljanje ponuda, koji nerijetko iznosi 10-ak dana (što je slučaj u ovom postupku), u tom slučaju dostavljanje žalbe na tendersku dokumentaciju ima smisla samo u skladu sa članom 101. stav (1) tačka a) zakona, koji kaže da se žalba može izjaviti najkasnije 7 dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda, u odnosu na podatke iz obavještenja.
Pošto je Žalilac poslao žalbu preporučenom poštom 28.10.2020. godine, a rok za dostavljanje ponuda bio 30.10.2020. godine, nedvojbeno se da zaključiti neblagovremenost iste, te da je Ugovorni organ u potpunosti ispoštovao član 101. stav (1) tačka a), prilikom donošenja Zaključka.
Također, član 101. stav (5) Zakona kaže: "U postupcima nabavke male vrijednosti iz člana 88. stav (1) tačka a) ovog zakona žalba se izjavljuje u roku od pet dana od dana prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača", te se postavlja pitanje da li se Žalilac uopšte mogao žaliti na tendersku dokumentaciju u konkretnom postupku.

Zbog svega naprijed navedenog Ugovorni organ smatra de je postupio transparentno, da se u postupku javne nabavke prema ponuđačima ponašao jednako i nediskriminirajuće, na način da je osigurao pravičnu i aktivnu konkurenciju, s ciljem najefikasnijeg korištenja javnih sredstava u vezi s predmetom nabavke i njegovom svrhom, i da je u potpunosti postupio u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, te da je žalba žalitelja „Defter" d.o.o. Sarajevo neosnovana, i predlažemo Uredu za razmatranje žalbi da istu odbaci kao takvu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-3288-4/20 od 17.11.2020. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto.

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 usvojiti kao osnovanu.

Žalba je osnovana.

Žalitelj navodi kako je 03.11.2020. godine zaprimio ožalbeni Zaključak ugovornog organa broj 01-14-35-3513/20 od 02.10.2020. godine kojim se Žalba na tendersku dokumentaciju odbacuje kao neblagovremena. Žalitelj navodi kako je ugovorni organ pogrešno primjenio Zakon o javnim nabavkama i donio ožalbeni zaključak, budući da je žalitelj dostavio blagovremenu žalbu dana 28.10.2020. godine.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio kako je za konkurentski postupak javne nabavke *„Lična zaštitna sredstva i sredstva za dezinfekciju"* Obavještenje o nabavci broj 280-7-1-32-3-57/20 objavljeno putem portala javnih nabavki **21.10.2020. godine**.

Daljim uvidom, ovaj organ utvrđuje kako je žalitelj izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju dana **28.10.2020. godine** putem e-mail-a i preporučenom poštom, dok je žalba zaprimljena kod ugovornog organa 30.10.2020. godine.
Žalba je blagovremena, budući da je članom 101. stav (1) tačka b) Zakona o javnim nabavkama propisano da se žalba može izjaviti najkasnije **10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.**

U ožalbenom Zaključku se navodi kako je žalba neblagovremena jer se žalba može izjaviti shodno članu 101. stav (1) tačka a) Zakona o javnim nabavkama najkasnije sedam dana prije isteka roka za podnošenje zahtjeva za učešće ili ponuda u odnosu na podatke iz objavještenja.

Ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdio kako je žalitelj izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju, tačnije na tačku 9. koja se odnosi na dostavljanje dokaza za primjenu preferencijalanog tretmana domaćeg (potvrda Vanjskotrgovinske komore), a ne na podatke iz obavještenja kako to navodi ugovorni organ, pa ovaj organ organ utvrđuje žalbu žalitelja **osnovanom.**

U ožalbenom Zaključku je naveden datum **02.10.2020. godine**, ali se očigledno radi o tehničkoj grešci, budući da je Obavještenje o nabavci broj 280-7-1-32-3-57/20 objavljeno **21.10.2020. godine**.

U ponovljenom postupku ugovorni organ će pristupiti rješavanju žalbe žalitelja izjavljenu na tendersku dokumentaciju.

Žalitelj je postavio zahtjev za nadoknadom troškova za sastav žalbe u iznosu od 421,20 KM.

Imajući u vidu da je žalitelj uspio sa žalbom, usvaja se i zahtjev da mu se dodijele troškovi sastava žalbe po advokatu u iznosu od 240,00 KM + 17% PDV = 280,80 KM, a sve u skladu sa članom 18. stav (2) i člana 33. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata u FBiH, koji propisuje naknadu u neprocjenjivim predmetima za sastav žalbe u upravnom postupku, (nagrada iznosi 80 bodova X 3,00 KM). Ovaj organ je odlučio o troškovima za sastav žalbe u skladu sa stavom Suda BiH iznesenim u Presudi broj S1 3 U 023495 16 U od 16.3.2018. godine, dok se u ostalom dijelu postavljeni zahtjev odbija se kao neosnovan.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, u iznosu od 500,00 KM izvršiće se na osnovu posebnog rješenja ovog organa, u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama.

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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

dr. Slaviša Bjelogrlić

Dostaviti:

- Defter d.o.o. Sarajevo
  putem advokata Adnana Nove iz Sarajeva
- Univerzitet u Zenici
- Evidencija
- a/a.