BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANjE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Број: ЈН2-01-07-1-714-9/21
Датум: 28.04.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, рјешавајући по жалби понуђача „MTEL" а.д. Бања Лука, број 1-04-74-1447/21 од 03.03.2021. године, изјављеној на радње и поступање у поступку отварања понуда, у отвореном поступку јавне набавке услуга примарне интернет конекције за институције Вијећа министара Босне и Херцеговине, уговорног органа Генерални секретаријат Вијећа министара Босне и Херцеговине, на основу члана 111. ст. (1) тачка ц) и ст. (10) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ", број 39/14), на сједници Вијећа III одржаној дана 28.04.2021. године донијела је:

Р Ј Е Ш Е Њ Е

1. Жалба се одбија као неоснована.
2. Одбија се захтјев за повраћај уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка.

Образложење

Дана 08.02.2021. године уговорни орган Генерални секретаријат Вијећа министара Босне и Херцеговине објавио је обавјештење о набавци број 1031-7-2-5-3-5/21 у поступку јавне набавке роба: „Набавка услуга примарне интернет конекције за институције Вијећа министара Босне и Херцеговине", који се води поступком конкурентског захтјева за достављање понуда.

Након проведеног јавног отварања понуда и преузимања записника о отварању понуда, жалилац „MTEL" а.д. Бања Лука изјавио је жалбу овом органу, на радње и поступање уговорног органа у поступку отварања понуда.

Жалилац своју жалбу заснива на следећим жалбеним наводима:

- Да је понуђач „BH Telekom" д.д. Сарајево доставио отворену понуду, односно да је уговорни орган отворио понуду ван сједнице комисије за набавке, због чега је понуда овог понуђача морала бити одбачена као неприхватљива. Жалилац као доказ прилаже записник о отварању понуда у којем је констатовано да понуда није исправно затворена, да постоји печат, а да се врх коверте одлијепио. Жалилац указује на члан 63. Закона о јавним набавкама којим је прописано да се понуде отварају на дан и час који је одређен за отварање понуда. Даље истиче да уговорни орган није могао заказати е-аукцију јер је био дужан одбацити спорну понуду, након чега остаје једино прихватљива понуда жалиоца, те се е-аукција не може одржати када постоји само једна прихватљива понуда.

Жалилац предлаже да се жалба усвоји и поништи поступак или радња у којој је повријеђен закон, те захтјева да му се надокнаде трошкови за уплату накнаде за покретање поступка.

Уговорни орган је, уз копију документације из поступка јавне набавке, доставио изјашњење на жалбу број 06-16-3-402-7/21 од 09.03.2021. године у којем предлаже да се жалба одбије као неоснована из следећих разлога:

- Да је понуда понуђача „BH Telekom" д.д. Сарајево уредно достављена на писарницу уговорног органа, те да је била затворена и запечаћена, што доказује записником о запримању понуда у којем је то констатовано. Уговорни орган наводи да је до отварања врха коверте дошло приликом доношења понуде од писарнице до канцеларије у којој се отварају понуде, те да је то посљедица вјероватно лошег квалитета љепљивог дијела коверте. Даље наводи да није нарушен интегритет понуде јер је понуда чврсто увезана чиме је онемогућено накнадно вађење или уметање листова. Као доказ прилаже службене забиљешке радника писарнице и курира.

Прије упуштања у разматрање жалбених навода овај орган је утврдио да је жалба допуштена, благовремена и изјављена од стране овлаштеног лица, све у складу са чланом 109. Закона о јавним набавкама.

Овај орган је утврдио да су испуњени и формални услови за рјешавање по жалби у складу са члановима 105. и 108. став (3) Закона о јавним набавкама (у даљем тексту: ЗЈН).

Жалба је неоснована

У току жалбеног поступка изведени су докази, увидом у достављену документацију од стране уговорног органа, и то:

- Конкурентски захтјев за достављање понуда број 06-16-3-402-2/21 од 04.02.2021. године;
- Обавјештење о набавци број 1031-7-2-5-3-5/21 од 08.02.2021. године;
- Записник о запримању понуда;
- Записник о отварању понуда од 02.03.2021. године;
- Службене забиљешке сачињене од радника писарнице и курира;
- Изјашњење достављено од стране уговорног органа, број 06-16-3-402-7/21 од 09.03.2021. године и
- Другу документацију достављену од стране уговорног органа.

Увидом у достављене доказе, те анализом сваког доказа појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак, овај орган је утврдио да је жалба неоснована.

Увидом у записник о запримању понуда који је сачинио уговорни орган дана 02.03.2021. године, овај орган је утврдио да су у поступку јавне набавке примарне интернет конекције за институције Вијећа министара Босне и Херцеговине благовремено достављене двије понуде: понуда „MTEL" а.д. Бања Лука и понуда „BH Telekom" д.д. Сарајево. Поред назива понуђача који су доставили понуде, записником о запримању понуда евидентиран је датум пријема и сат запримања понуда, као и податак о томе да ли је понуда затворена (да/не). Записником је евидентирано да су обе

достављене понуде биле затворене приликом пријема понуда, чиме су понуђачи поступили у складу са чланом 11. Став (1) Упутства за припрему модела тендерске документације и понуда („Службени гласник БиХ“, број 90/14 и 20/15) којим је прописано да се понуде достављају у затвореној коверти на адресу уговорног органа наведену у тендерској документацији. Уговорни орган је, уз изјашњење на жалбу, доставио и службену запиљешку службеника писарнице у којој се потврђују чињенице констатоване записником о запримању понуда, односно у којој се наводи да је понуђач „BH Telekom“ д.д. Сарајево доставио понуду дана 02.03.2021. године у 9:20 часова, те да је иста била уредно запечаћена и неотворена, без видљивих оштећења.

Овај орган је у поступку по жалби затражио од уговорног органа да достави оригиналну коверту у којој је достављена понуда понуђача „BH Telekom“ д.д. Сарајево, те да се додатно изјасни о околностима отварања понуде овог понуђача. Дана 27.04.2021. године уговорни орган је доставио оригиналну коверту, а у свом изјашњењу наводи да је курир преузео понуду у 10:26 часова, те да ју је донио у канцеларију гдје је био састанак комисије у 10:30 часова. Даље наводи да је коверта била одлијепљена на врху, без икаквих оштећења која би указивала да је понуда отворена насилним путем, те да је до отварања коверте дошло у времену од четири минута док је курир носио понуду до комисије. Уговорни орган поново истиче да је понуда чврсто увезана јемственикoм, те да није било оштећења чврстог увеза,

Увдом у оригиналну коверту у којој се налазила понуда понуђача „BH Telekom“ д.д. Сарајево, овај орган је утврдио да на врху коверте постоје отисци два печата, који се једним дијелом налази на тијелу коверте, а другим дијелом на преклапајућем, самољепљивом дијелу коверте, што је још један доказ да је коверта била затворена.

Овај орган нарочито истиче да понуђач који је уредно доставио затворену коверту, а што је утврђено на основу записника о запримању понуда, не може трпити посљедице у поступку јавне набавке због фактичких радњи и евентуалних пропуста након предаје понуде, а за које је одговоран искључиво уговорни орган. Понуђач је одговоран за уредност своје понуде до момента предаје понуде, док одговорност за достављену понуду од тог момента преузима сам уговорни орган. У конкретном случају, уговорни орган се изјаснио на начин да је понуда уредно достављена у писарницу, што доказује записником о запримању понуда, те да је приликом достављања понуде од писарнице до просторије у којој се вршило отварање понуда дошло до самоодљепљивања врха коверте, што имплицира чињеницу да је понуда уредно достављена и као таква је била подобна за јавно отварање и даљу оцјену. Овај орган такође не може да цијени савјесност или несавјесност уговорног органа, те у том смислу не може да утврди, нити је овлаштен да утврђује, да ли се у конкретном случају ради о крајњој непажњи или самоодљепљивању коверте са понудом. Комисија је приликом јавног отварања понуда утврдила и констатовала да омотница са понудом није исправно затворена, те да печат постоји „али да се врх коверте одлијепио“, тако да је комисија сачинила записник којим су констатоване све чињенице прописане чланом 63. Став (5) ЗЈН и подзаконским актима. Даље, овај орган истиче и да само оштећење/отварање коверте не може да утиче на интегритет саме понуде уколико је иста чврсто увезана и нумерисана у складу са чланом 58. Став (2) ЗЈН, што ће се утврдити након окончања поступка оцјене понуде на затвореном састанку комисије за јавне набавке. У том смислу, даље поступање уговорног органа приликом оцјене понуда ће резултирати доношењем одговарајуће одлуке, све у зависности од резултата поступка оцјене понуда, тако да се поступак оцјене прихватљивости сваке понуде окончава доношењем одговарајуће одлуке из члана 70. став (1) ЗЈН, на коју понуђачи имају право жалбе.

Оно што је у овом поступку недвосмислено утврђено, а на основу изведених доказа, је чињеница да је до отварања коверте са понудом дошло након предаје понуде на протокол уговорног органа, те да понуђач због те чињенице не може трпити посљедице, **што чини жалбени навод неоснованим.**

На основу напријед наведеног, одлучено је као у диспозитиву, у складу са чланом 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама и чланом 228. став (2) Закона о управном поступку („Службени гласник БиХ", број 29/02, 12/04, 88/07, 93/09, 41/13 и 53/16) којим је прописано да другостепени орган може одбити жалбу и кад нађе да је у првостепеном поступку било недостатака, али да су они такви да нису могли утицати на рјешење ствари.

Чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама прописано је да је накнада за покретање жалбеног поступка неповратна у случају неосноване жалбе, те је захтјев за повраћај накнаде одбијен као неоснован.

Упутство о правном средству

Ово рјешење је коначан 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.

ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА
Марко Колобарић, дипл. правник

Доставити:
1. „MTEL" а.д. Бања Лука, Вука Караџића 2, 78000 Бања Лука
2. Генерални секретаријат Вијећа министара Босне и Херцеговине, Трг БиХ 1, 71000 Сарајево
3. Евиденцији
4. а/а