BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1601-7/21
Mostar: 15.07.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući po žalbi potencijalnog ponuđača „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, izjavljenoj na tendersku dokumentaciju ugovornog organa Grad Cazin, u postupku javne nabavke roba *„Izmještanje elektroenergetskog objekta u PZ Ratkovac"*, broj: 01/GN-11-2902/21, objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 26.05.2021. godine, na osnovu člana 93. stav (7), 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), na sjednici Vijeća III održanoj dana 15.07.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. ***Odbija se žalba*** ponuđača „Gradprom" d.o.o. Srbac, zastupanog po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke, izjavljena na tendersku dokumentaciju ugovornog organa Grad Cazin, u konkurentskom postupku javne nabavke roba *„Izmještanje elektroenergetskog objekta u PZ Ratkovac"*, broj: 01/GN-11-2902/21
2. ***Odbija se*** zahtjev žalitelja za naknadu troškova sastava žalbe izjavljene po advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 1.053,00 KM.
3. ***Odbija se*** zahtjev žalitelja za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Grad Cazin, (u daljnjem tekstu: ugovorni organ), pokrenuo je postupak javne nabavke roba *„Izmještanje elektroenergetskog objekta u PZ Ratkovac"*, broj: 01/GN-11-2902/21, objavljenu na Portalu javnih nabavki dana 26.05.2021. godine .
Na navedenu Tendersku dokumentaciju, žalbu je izjavio ponuđač "Gradprom" d.o.o. Srbac (u daljnjem tekstu: žalitelj), koju je ugovorni organ, postupajući u skladu s članom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavkama proslijedilo ovom organu, kod koga je zaprimljena dana 14.06.2021.god. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 05.07.2021.god.

Žalitelj u žalbi navodi:

Žalitelj ulaže žalbu zbog pogrešne primjene materijalnog prava i konkretnih odredbi ZJN. Žalba se podnosi blagovremeno, u roku od deset dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Žalitelj je sa Portala javnih nabavki preuzeo predmetnu tendersku dokumentaciju.

Tednerskom dokumentacijom propisano je:

"Podaci o postupku javne nabavke

Vrsta postupka javne nabavke: **konkurentski zahtjev"**

Dalje, tenderskom dokumentacijom propisano je:

Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu. **Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 10 (deset) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke.** Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od momenta predaje ponude. Naime izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati daje dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona.

Navedene odredbe TD propisane su suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskih akata.

Ugovorni organ nije pripremio tendersku dokumentaciju u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ostavljeni rok od 10 dana za dostavljanje dokumentacije od strane izabranog ponuđača ograničava primjenu člana 101. stav (5) i člana 11. Stav (5) ZJN BiH,

Zakonom o javnim nabavkama nije propisan rok za dostavljanje dokumentacije u vezi člana 45. ZJN već je članom 72. stav (3) pod a) propisano da rok za dostavljanje dokumentacije iz čl. 45 i 47. određuje Ugovorni organ. Međutim, postavljeni rok od 7 dana da izabrani ponuđač dostavi dokumenata u vezi člana 45. ZJN BiH, ograničava primjenu člana 101. Stav (5) i člana 11. stav(5) ZJN BiH.

Naime, odredbama člana 11. stav(5) ZJN BiH propisano je sljedeće:

„(5) Nakon prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača ili odluke o poništenju postupka nabavke, a najkasnije do isteka roka za žalbu, ugovorni organ će po prijemu zahtjeva ponuđača, a najkasnije u roku od dva dana od dana prijema zahtjeva, omogućiti uvid u svaku ponudu, uključujući dokumente podnesene u skladu sa članom 45. stav (2) ovog zakona, kao i pojašnjenja

originalnih dokumenata u skladu sa članom 68. stav (3) ovog zakona, s izuzetkom informacija ponuđača označenih kao povjerljive u skladu s ovim članom.

Dakle, članom 101. stav (5) tačka ZJN BiH propisano je da se žalba može izjaviti najkasnije u roku od 5 dana od prijema odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, te ako se ova norma stavi u vezu člana 11. stav (5) ovog zakona, sasvim je jasno da žalitelj može doći u situaciju da ne može izvršiti uvid u dokumenta podnesena u skladu sa članom 45. stav (2) ovog zakona. Prema tome, Ugovorni organ prilikom određivanja roka za dostavu dokumenata u vezi člana 45. ZJN BiH, mora voditi računa o odredbama člana 11. stav (5) ovog zakona.

U prilog navedenog upućujemo i na praksu Kancelarije za razmatranje žalbi, iznesenu u rješenje Kanucelarije br. JN2-02-07-1-2744-6/20 od 12.11.2010. godine.

Iz navedenih razloga žalitelj ulaže žalbu na tendersku dokumentaciju, od ugovornog organa traži da se, u skladu sa članom 110. ZJN, postupak javne nabavke obustavi, žalba usvoji, odlučiti o naknadi troškova sastava predmetne žalbe, usvoji zahtjev žalitelja za nadokndu troškova sastava žalbe u iznosu od 1.053,63 KM, tenderska dokumentacija uredi u skladu sa zakonskim propisima,da ugovorni organ iznos od 1.053,00 KM u roku od 15 dana od dana donošenja odluke po žalbi uplati na žiro račun žalitelja koji se vodi kod „NLB Banka[11] a.d. Banja Luka broj: 562-01080872831-46.

Ukoliko ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, predlaže da istu, u zakonom propisanom roku, dostavi na razmatranje Uredu za razmatranje žalbi BiH, te predlaže da Ured za razmatranje žalbi, nakon zaprimanja i razmatranja ove žalbe istu usvoji, naloži Ugovornom organu da žalitelju nadoknadi troškove za sastav žalbe, naloži povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i donese:

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi:
Postupajući u skladu sa žalbom Ugovorni organ je utvrdio da je žalba dopuštena, blagovremena (protokolisana na protokolu organa uprave dana 04.06.2021 .godine, a poslana putem pošte dana 01.06.2021 .godine) i izjavljenja od ovlaštene osobe, te Vam istu proslijeđujemo na dalje postupanje.

U vezi sa navodima iz dostavljene žalbe Ugovorni organ ističe slijedeće:

Žalitelj, "Gradprom" doo Srbac, zastupan po punomoćniku, Mili Antoniću, advokatu iz Banja Luke uložio je žalbu u vezi sa tačkom 3. tenderske dokumentacije i to na "Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu. Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 10 (deset) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od momenta predaje ponude.

Naime izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona. "

Žalitelj ističe da su navedene odredbe u suprotnosti sa odredbama Zakona o javnim nabavkama i podzakonskim aktima.

Ugovorni organ ističe da je članom 72. stav 3. tačka a) Zakona o javnim nabavkama određeno da ugovorni organ određuje rok za prijem dokumentacije vezane za član 45. istog zakona. U vezi sa tim ugovorni organ je postupio u skladu sa navedenim članom i odredio rok kako stoji u tenderskoj dokumentaciji.

Ugovorni organ je sačinio tendersku dokumentaciju u skladu sa zakonskim i podzakonskim aktima koji regulišu ovu oblast i za naprijed navedeno je precizirao koje dokumente treba da ponuđač dostavi u vezi sa članom 45. Zakona o javnim nabavkama.

Postupajući u ovom postupku javne nabavke smatramo da je ispoštovana procedura vezana za konkurentski zahtjev javne nabavke koji je objavljen pod brojem: 697-7-3-48-3-18/21, te da ugovorni organ nije prekršio Zakon o javnim nabavkama, kao ni podzakonske akte koji regulišu ovu oblast.

Ukoliko Ured za razmatranje žalbi smatra da je ugovorni organ pogrešno odredio navedeni rok, tražimo da nam na to ukažu u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama.

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

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, 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 navode žalitelja odbiti.

Žalba je neosnovana.

Uvidom u predmetni spis, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ Grad Cazin pokrenuo konkurentski postupak javne nabavke *„Izmještanje elektroenergetskog objekta u PZ Ratkovac"* broj: 01/GN-11-2902/21 od 26.05.2021. godine, objavljen Obavještenjem o nabavci broj: 697-7-3-48-3-18/21 na Portalu E-nabavki dana 26.05.2021. godine.

Žalitelj je izjavio žalbu na Tendersku dokumentaciju osporavajući uslov definisan u tački:
Tednerskom dokumentacijom propisano je:

"Podaci o postupku javne nabavke

Vrsta postupka javne nabavke: **konkurentski zahtjev"**

Dalje, tenderskom dokumentacijom propisano je:

Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati daje dao lažnu izjavu. **Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 10 (deset) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke.** Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od momenta predaje ponude. Naime izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati daje dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona.

Žalitelj navodi da su navedene odredbe propisane su suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama, te da ugovorni organ nije pripremio tendersku dokumentaciju u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama, jer ostavljeni rok od 10 dana za dostavljanje dokumentacije od strane izabranog ponuđača ograničava primjenu člana 101. stav (5) i člana 11. Stav (5) ZJN BiH. Također žalitelj ističe kako Zakonom o javnim nabavkama nije propisan rok za dostavljanje dokumentacije u vezi člana 45. ZJN već je članom 72. stav (3) pod a) propisano da rok za dostavljanje dokumentacije iz čl. 45 i 47. određuje Ugovorni organ. Međutim, postavljeni rok od 7 dana da izabrani ponuđač dostavi dokumenata u vezi člana 45. ZJN BiH, ograničava primjenu člana 101. Stav (5) i člana 11. stav(5) ZJN BiH.

U svom izjašnjenju ugovorni organ je iznio da je članom 72. stav 3. tačka a) Zakona o javnim nabavkama određeno da ugovorni organ određuje rok za prijem dokumentacije vezane za član 45. istog zakona. U vezi sa tim ugovorni organ smatra da je postupio u skladu sa navedenim članom i odredio rok kako stoji u tenderskoj dokumentaciji te je i ispoštovana procedura vezana za konkurentski zahtjev javne nabavke koji je objavljen pod brojem: 697-7-3-48-3-18/21.

Uvidom u predmetnu tendersku dokumentaciju, ovaj organ je utvrdio da je ugovorni organ propisao sljedeće:
3. USLOVI ZA KVALIFIKACIJU

„.... Dokazi koje je dužan dostaviti izabrani ponuđač moraju sadržavati potvrdu da je u momentu predaje ponude ispunjavao uslove koji se traže tenderskom dokumentacijom. U protivnom će se smatrati daje dao lažnu izjavu. Dokaze o ispunjavanju uslova je dužan dostaviti u roku od 10 (deset) dana, od dana zaprimanja obavještenja o rezultatima ovog postupka javne nabavke. Dokazi koje dostavlja izabrani ponuđač ne mogu biti stariji od 3 (tri) mjeseca, računajući od

momenta predaje ponude. Naime izabrani ponuđač mora ispunjavati sve uslove u momentu predaje ponude, u protivnom će se smatrati da je dao lažnu izjavu iz člana 45. Zakona".

U kontekstu razmatranog žalbenog navoda, ovaj organ napominje da iz odredbi člana 72. stav (3) tačka a) ZJN proizilazi da je izabrani ponuđač izvornike ili ovjerene preslike dokumentacije iz člana 45. Zakona, dužan dostaviti u roku koji određuje ugovorni organ.

Na osnovu navedenog, ovaj organ smatra da osporeni dio predmetnog konkurentskog zahtjeva nije postavljen suprotno odredbama Zakona o javnim nabavkama, prihvaćajući obrazloženje ugovornog organa po kome, između ostalog, nijednom odredbom Zakona nije definisano da ugovorni organ mora odrediti rok za dostavu dokaza iz člana 45. Zakona u periodu roka za žalbu, da se diskreciono pravo propisano Zakonom, ugovornom organu ne može se umanjivati ni ograničavati na osnovu navoda žalitelja, da Zahtjevom nije uskraćeno pravo ponuđača koji zatraži uvid u ponudu da isto i realizira, kao i da nije uskraćeno pravo ponuđača da izjavi žalbu (ukoliko smatra da ima osnova), pri čemu ugovorni organ dodatno ističe da ukoliko se uvaži žaliteljev navod, nameće se dodatna obaveza i opterećenje da svi ponuđači moraju unaprijed pribaviti tražene dokumente iz člana 45. Zakona, iako ne znaju da li će biti izabrani kao najpovoljniji, te da bi se na taj način obezvrijedila svrha propisanih Izjava kojima se garantira ispunjenje uslova iz člana 45. Zakona u ponudama, tj. pojednostavljenje pripreme ponuda i smanjenje troškova ponuđača u postupku. Imajući u vidu navedeno, predmetni navod žalitelja se odbija ***kao neosnovan***, kao i žalba u cijelosti.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, u skladu sa članom 97. stav (3), članu 104. i člana 111. stav (1) tačka c) Zakona o javnim nabavkama, ovaj organ je riješio žalbu kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Žalitelj predmetnom žalbom zahtijeva naknadu troškova sastava žalbe izjavljene po advokatu Mili Antoniću iz Banja Luke u iznosu od 1.053,20 KM. S obzirom da se žalba odbija kao neosnovana, sukladno odredbama člana 105. Zakona o upravnom postupku, predmetni zahtjev žalitelja se odbija ***kao neosnovan***.

U skladu sa čl. 108. stav (6) ZJN odbija se zahtjev žalitelja za povrat uplaćene naknade na ime pokretanja žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM.

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
Samir Šehović dipl.ing.arh.

Dostaviti:

- Gradprom d.o.o. Srbac, zastupan po punomoćniku Antonić Mili, advokatu iz Banja Luke,
- Grad Cazin
- evidencija
- a/a