BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
*Filijala/Podružnica Mostar*

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
*Филијала Мостар*

Број: ЈН2-03-07-1-1159-7/21
Мостар, 15.07.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача Градпром д.о.о. Србац од 20.04.2021. године, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке, изјављеној на Тендерску документацију број: 04-11-24-12-1-6-2/21 из априла 2021. године, у поступку јавне набавке – набавка ситног инвентара, уговорног органа Завод здравственог осигурања Тузланског кантона Тузла, на основу члана 93. став (7), члана 104. и 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама ("Службени гласник БиХ" број 39/14), на сједници Вијећа I одржаној дана 15.07.2021. године, донијела је

## РЈЕШЕЊЕ

1. **Одбија се** жалба понуђача „Градпром" д.о.о. Србац, заступаног по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке, **као неоснована**.
2. **Одбија се** захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава жалбе изјављене по адвокату Мили Антонићу из Бања Луке у износу од 1.053,00 КМ.
3. **Одбија се** захтјев жалиоца за поврат уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка.

### Образложење

Уговорни орган Завод здравственог осигурања Тузланског кантона Тузла (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је поступак јавне набавке – набавка ситног инвентара конкурентским захтјевом за достављањем понуда, за који је Обавјештење о набавци број: 793-7-1-29-3-14/21 објављено на Порталу јавних набавки дана 19.04.2021. године.

На Тендерску документацију у предметном поступку јавне набавке, жалбу је изјавио понуђач Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу адвокату из Бања Луке (у даљњем тексту: жалилац), коју је уговорни орган, поступајући у складу с чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом органу, код кога је запримљена дана 28.04.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 13.05.2021. године.

**Жалилац у жалби наводи:**

„Уговорни орган дана 19.04.2021. године на Порталу јавних набавки објавио је обавјештење о набавци број: 793-7-1-29-3-14/21 и тендерску документацију број 04-11-24-12-1-6-2/21. Жалитељ је са Портала јавних набавки преузео предметну тендерску документацију.

Тендерском документацијом прописано је:

„У складу са чланом 45. став (2) Закона, помињач којем буде додијељен уговор, обавезан је у року од 8 дана од дана запримања Обавјештења о резултату поступка набавке (члан 71. Закона) доставити следећу документацију:

a) Увјерење издато од стране Суда БиХ и увјерење надлежног суда према свом сједишту којим доказује да у кривичном поступку није изречена правоснажна пресуда којом је осуђен за кривично дјело учешћа у криминалној организацији, за корупцију, превару или прање новца;
b) Увјерење издато од надлежног суда према свом сједишту којим се потврђује да није под стечајем нити је предмет стечајног поступка, да није предмет поступка ликвидације, односно да није у поступку обустављања пословне дјелатности;
c) увјерења надлежних институција којим се потврђује даје понуђач измирио доспјеле обавезе, а које се односе на доприносе за пензионо и инвалидско осигурање и здравствено осигурање; Обавезе морају бити измирене закључно са 31.01.2021. године
d) увјерења надлежних институција да је понуђач измирио доспјеле обавезе у вези с плаћањем директних и индиректних пореза.

Обавезе морају бити измирене закључно са 31.01.2021. године..."

Уговорни орган није припремио тендерску документацију у складу са Законом о јавним набавкама, јер остављени рок од 8 дана за достављање документације од стране изабраног понуђача ограничава примјену члана 101. став (5) и члана 11. Став (5) ЗЈН БиХ,

Законом о јавним набавкама није прописан рок за достављање документације у вези члана 45. ЗЈН већ је чланом 72. став (3) под а) прописано да рок за достављање документације из чл. 45 и 47. одређује Уговорни орган. Међутим, постављени рок од 8 дана да изабрани понуђач достави докумената у вези члана 45. ЗЈН БиХ, ограничава примјену члана 101. Став (5) и члана 11. став(5) ЗЈН БиХ.

Наиме, одредбама члана 11. став(5) ЗЈН БиХ прописано је сљедеће:

„(5) Након пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача или одлуке о поништењу поступка набавке, а најкасније до истека рока за жалбу, уговорни орган ће по пријему захтјева понуђача, а најкасније у року од два дана од дана пријема захтјева, омогућити увид у сваку понуду, укључујући документе поднесене у складу са чланом 45. став (2) овог закона, као и појашњења оригиналних докумената у складу са чланом 68. став (3) овог закона, с изузетком информација понуђача означених као повјерљиве у складу с овим чланом.

Дакле, чланом 101. став (5) тачка ЗЈН БиХ прописано је да се жалба може изјавити најкасније у року од 5 дана од пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача, те ако се ова норма стави у везу члана 11. став (5) овог закона, сасвим је јасно да жалитељ може доћи

у ситуацију да не може извршити увид у документа поднесена у складу са чланом 45. став (2) овог закона. Према томе, Уговорни орган приликом одређивања рока за доставу докумената у вези члана 45. ЗЈН БиХ, мора водити рачуна о одредбама члана 11. став (5) овог закона.

У прилог наведеног упућујемо и на праксу Канцеларије за разматрање жалби, изнесену у рјешење Кануцеларије бр. ЈН2-02-07-1-2744-6/20 од 12.11.2010. године.

Из наведених разлога жалитељ улаже жалбу на тендерску документацију, од уговорног органа тражи да се, у складу са чланом 110. ЗЈН, поступак јавне набавке обустави, жалба усвоји, одлучи о накнади трошкова састава предметне жалбе, усвоји захтјев жалитеља за надокнаду трошкова састава жалбе у износу од 1.053,20 КМ, тендерска документација уреди у складу са законским прописима, те да износ од 1.053,20 КМ у року од 15 дана од дана доношења одлуке по жалби уплати на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, предлаже да исту, у законом прописаном року, достави на размтрање Канцеларији за разматрање жалби БиХ, те предлаже да Канцеларија за разматрање жалби, након запримања и разматрања ове жалбе исту усвоји, наложи Уговорном органу да жалитељу надокнади трокошкове са састав жалбе, наложи поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка и донесе:

**Рјешење**

1) Жалба се усваја.
2) Поништава се Тендерска документација број 04-11-24-12-1-6-2/21, заједно са обавјештењем о набавци број: 793-7-1-29-3-14/21 објављени на Порталу јавних набавки дана 19.04.2021. године,
3) Усваја се захтјев Жалитеља за накнаду трошкова састава предмете жалбе у износу од 720,00 КМ, паушал 25% у износу од 180,00 КМ, ПДВ 17% у износу од 153,00 КМ, укупно 1.053,20 КМ.
4) Обавезује се Уговорни орган Завод здравственог осигурања Тузланског кантона да жалитељу „Градпром" д.о.о. Србац , заступаном по пуномоћнику Антонић Мили, адвокату из Бања Луке, исплати износ од 1.053,20 КМ у року од 15 дана од дана пријема овог Рјешења уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831- 46.
5) Усваја се захтјев за поврат уплаћених средстава на име накнаде за покретање жалбеног поступка у износу од 500,00 КМ и налаже Министарству финансија и трезора Босне и Херцеговине да жалитељу изврши поврат уплаћене накнаде за вођење жалбеног поступка уплатом на жиро рачун жалитеља који се води код „НЛБ Банка" а.д. Бања Лука број: 562-01080872831-46.

Прилог: Пуномоћ за заступање, ПДВ број, Извод из судског регистра;

Трошковник (процијењена вриједност набавке 10.000,00 КМ са ПДВ-ом):

1. Састав жалбе .....720,00 КМ
2. Паушал 25% ..... 180,00 КМ
3. ПДВ 17% ..... 153,00 КМ

УКУПНО .....1053,20 КМ“

**Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:**

„Уговорни орган је поступајући по жалби утврдио да је жалба благовремена, допуштена и изјављена од овлашћеног лица, **али је неоснована.**

У даљем тексту уговорни орган даје своје изјашњење на наводе жалбе:

**Жалбени навод:**

Жалитељ у својој жалби наводи: „Уговорни орган није припремио тендерску документацију у складу са Законом о јавним набавкама, јер остављени рок од 8 дана за достављање документације од стране изабраног понуђача ограничава примјену члана 101. став (5) и члана 11. став (5) Закона о јавним набавкама БиХ.“

**Изјашњење на наводе жалбе:**

Уговорни орган је тачком 7. тендерске документације дефинисао коју документацију је понуђач дужан доставити у складу са чланом 45. став (2) Закона, у року од 8 дана од дана запримања Обавјештења о резултату поступка набавке.

Законом није прописан рок за доставу документације из члана 45. Закона.

Чланом 72. Закона став (3) тачка а) је прописано да Уговорни орган доставља приједлог уговора оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, у случају да најуспјешнији понуђач пропусти да достави оригинале или овјерене копије документације из чл. 45. и 47. закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде или захтјева за учешће, у року који одреди уговорни орган. Само је у овом члану поменут рок достављања документације која се односи на члан 45. Закона.

Уговорни орган документацију из члана 45. Закона, захтјева само од понуђача који буде изабран односно којем буде додјељен уговор.

Сви понуђачи, који доставе своје понуде, обавезни су доставити Изјаву попуњену у складу са чланом 45. Закона (Анекс V - прилог Тендерске документације), а у складу са Упутством за припрему модела тендерске документације и понуда ("Службени гласник БиХ“, број: 90/14 и 20/15).

Изјава из члана 45. Закона мора бити достављена на начин да је овјерена од стране надлежног органа или нотара.

Чланом 45. став (6) Закона је прописано да у случају сумње у тачност података датих путем Изјаве, а који се односе на околности наведене у члану 45. став (1) и (4), Уговорни орган може се обратити надлежним органима са циљем прибављања потребних информација у предметном поступку.

Изјавом Понуђач изјављује да је упознат са обавезом кандидата/понуђача да у случају додјеле уговора достави документе из члана 45. став (2) тачке од а) до д) на захтјев уговорног органа и у року којег одреди уговорни орган сходно члану 72. став (3) тачка а).

У случају да понуђач не достави Изјаву или је лажно представио информације, самим тим се понуда одбацује у складу са чланом 68. Закона, јер понуђач није доставио тражене доказе или је доставио непотпуне доказе или *је* лажно представио информације које су доказ испуњења услова из члана од 45. до 51. Закона.

Агенција за јавне набавке је дана 28.06.2019. године, путем електронске поште, обавјестио Уговорни орган да је неопходно у тендерској документацији да пропише обавезу за кандидате/понуђаче да, у смислу одредби члана 45. став (1) тачка а), у вези са ставом (2) тачка а) исте одредбе Закона, доставе увјерење Суда БиХ и суда према сједишту правног лица, односно кандидата/понуђача.

**С обзиром да је ово још један додатни документ који понуђач мора доставити, почела је пракса у овом органу да остави рок од пар дана за достављање документације из члана 45. Закона, јер је понуђачима ипак потребан и одређени рок да прибаве одређену документацију, па да исту у случају фотокопирања овјере код надлежног органа или нотара, те да исту доставе у року који одреди Уговорни орган.**

Подсјећамо да је чланом 72 став (3) Закона прописано да Уговорни орган доставља приједлог уговора оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, у случају да најуспјешнији понуђач пропусти да достави оригинале или овјерене копије документације из чл. 45. и 47. овог закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде или захтјева за учешће, у року који одреди уговорни орган.

**По овом би се могло закључити да ако и Уговорни орган остави недовољан рок за доставу документације, прворангирани понуђач неће добити Уговор, већ понуђач чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача.**

У овом случају, а с обзиром да је критериј за додјелу уговора у већини случајева, најнижа цијена понуде, може се десити да због постављеног "кратког" рока, Уговорни орган мора додјелити Уговор оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача а која наравно није најповољнија или у случају да је само један понуђач доставио своју понуду, Уговорни орган мора поништити поступак јавне набавке, због чисто формалног разлога, односно што понуђач није доставио документацију о року од 3, 4 или 5 дана већ достави документацију 6-тог дана.

**Овакав начин није повољан ни за једну страну, ни за понуђача а ни за Уговорни орган јер изискује додатне трошкове за обје стране и свакако додатно вријеме око утврђивања додатних рокова, могуће изјављивање жалбе и прворангираног понуђача и си.**

Прихватање навода Жалитеља, би значило да сваки Понуђач који доставља понуду, мора имати спремне документе, био он изабран или не. То свакако захтјева додатни трошак сваког Понуђача јер се свако Увјерење/Потврда издата од надлежног органа наплаћује као и фотокопирање, овјера документације и сл., а што овај орган сматра непотребним, јер свакако, као што је и наведено, сваки понуђач мора доставити Изјаву из члана 45. Закона о јавним набавкама коју мора овјерити код надлежног органа или нотара, те се сматра да као доказ онога што је "изјавио" мора доставити и тражену документацију којом ће потврдити

дату Изјаву.

Уговорни орган сматра да је постављени рок од 8 дана у сваком случају позитиван по понуђаче јер имају довољно времена да и у случају да немају спремне документе, имају довољно времена да за исте поднесу захтјев и да документацију доставе у року којем одреди Уговорни орган.

Чланом 92. став (1) Закона је прописано да Уговорни орган не може потписати уговор о јавној набавци у року 15 дана од дана када су понуђачи обавијештени о избору најповољнијег понуђача, из чега произилази да и ако је уговорни орган поставио рок од 8 дана, исти не утиче на рок потписивања уговора.

**Уговорни орган напомиње да је рок изјављивања жалбе (члан 101. Закона) на одлуку о избору у већини случајева 10 дана од дана пријема одлуке, осим у случају поступка мале вриједности гдје је одређен рок од 5 дана.**

Навод жалитеља сматрамо неоснованим из разлога што дефинисани рокови изјављивања жалбе немају никакве везе са документацијом из члана 45. Закона.

Подсјећамо да је у складу са чланом 45. став (1) Закона, Уговорни орган, изузев у случајевима из члана 21. став (1) тачка д) и члана 22. став (1) тачка д) овог закона дужан је да одбаци захтјев за учешће или понуду ако кандидат/понуђач:

a) је у кривичном поступку осуђен правоснажном пресудом за кривична дјела организованог криминала, корупцију, превару или прање новца, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;
b) је под стечајем или је предмет стечајног поступка, осим у случају постојања важеће одлуке о потврди стечајног плана или је предмет поступка ликвидације, односно у поступку је обустављања пословне дјелатности, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован;
c) није испунио обавезе у вези са плаћањем пензионог и инвалидског осигурања и здравственог осигурања, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или прописима земље у којој је регистрован;
d) није испунио обавезе у вези са плаћањем директних и индиректних пореза, у складу са важећим прописима у Босни и Херцеговини или земљи у којој је регистрован.

У случају да изабрани понуђач и достави тражену документацији, а која није уредна, Уговорни орган са истим неће закључити уговор, јер је исти лажно представио информације у својој понуди.

Уговорни орган не види разлог оваквог захтјева Жалитеља, односно изјављивања жалбе на нешто што у сваком смислу одговара сваком понуђачу који је заинтересован за учешће у поступку набавке, јер постављени услов свакако омогућава односно олакшава понуђачу који је изабран да на вријеме и достави тражену документацију за потписивање уговора који је и

добио учешћем у поступку јавне набавке и за који је се "изборио" достављањем најповољније понуде или смањивањем своје понуде путем е-аукције.

Напомињемо да ову праксу, односно постављање рока од 6, 7 или 8 дана, Уговорни орган примјењује већ дужи период и да никада није изјављивана жалба на овакав постављени услов.

Сваки понуђач који има интересовање за учешће у поступку набавке, има и интерес да достави понуду у складу са тендерском документацијом, као и да Уговорни орган не поставља услове који су ограничавајући у било којем смислу. Подсјећамо да се рок од 8 дана односи само на понуђача који је изабран.

Из опреза ради, истичимо да тражена накнада трошкова састава жалбе није сразмјерна висини процјењене вриједности набавке, те да је иста утврђена Тарифом о наградама и накнади трошкова за рад адвоката.

С обзиром да овај орган сматра да је жалба неоснована, сматра и да су адвокатски трошкови неосновани, те да предлаже УРЖ-у да и трошкове адвоката, као и остале жалбене наводе, одбије као неосноване.

У прилогу вам достављамо комплетну документацију везано за поступак против којег је изјављена жалба, а то је:

- Одлука о покретању поступка јавне набавке број: 04-11-24-12-1-6-1/21-EC/CA од 19.04.2021. године,
- Тендерску документацију број: 04-11-24-12-1-6-2/21
- Обавјештење о набавци број: 793-7-1-29-3-14/21 од 19.04.2021. године,
- Оригинал примјерак жалбе.“

Овај орган је у складу са чланом 94. став (3) Закона о јавним набавкама актом број: ЈН2-03-07-1-1159-4/21 од 30.04.2021. године доставио жалиоцу изјашњење уговорног органа ради евентуалног изјашњења на исто. Жалилац није доставио одговор на изјашњење уговорног органа.

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.

**Жалба је неоснована.**

Поступајући по жалби у жалбеном поступку пред овим органом, изведени су докази на основу прегледа достављеног материјала, те је извршена анализа сваког доказа

појединачно и у њиховој међусобној вези, а у односу на жалбене наводе и прописани законски поступак.

У жалби жалилац наводи да уговорни орган није припремио тендерску документацију у складу са Законом о јавним набавкама, јер остављени рок од 8 дана за достављање документације од стране изабраног понуђача ограничава примјену члана 101. став (5) и члана 11. став (5) ЗЈН.

Уговорни орган у изјашњењу наводи да Законом није прописан рок за доставу документације из члана 45. Закона, да је чланом 72. Закона став (3) тачка а) прописано да Уговорни орган доставља приједлог уговора оном понуђачу чија је понуда по ранг-листи одмах након понуде најуспјешнијег понуђача, у случају да најуспјешнији понуђач пропусти да достави оригинале или овјерене копије документације из чл. 45. и 47. закона, не старије од три мјесеца од дана достављања понуде или захтјева за учешће, у року који одреди уговорни орган и да је само у овом члану поменут рок достављања документације која се односи на члан 45. Закона.

Овај орган је увидом у тендерску документацију предметног поступка јавне набавке утврдио да је уговорни орган у тачки 7. Остали докази, прописао слиједеће:

„У складу са чланом 45. став (2) Закона, понуђач којем буде додијељен уговор, обавезан је у року од 8 дана од дана запримања Обавјештења о резултату поступка набавке (члан 71. Закона) доставити следећу документацију .....

Чланом 11. Став (5) Закона о јавним набавкама прописано је сљедеће:
„Након пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача или одлуке о поништењу поступка набавке, а најкасније до истека рока за жалбу, уговорни орган ће по пријему захтјева понуђача, а најкасније у року од два дана од дана пријема захтјева, омогућити увид у сваку понуду, укључујући документе поднесене у складу са чланом 45. став (2) овог закона, као и појашњења оргиналних докумената у складу са чланом 68. став (3) овог закона, с изузетком информација понуђача означених као повјерљиве у складу с овим чланом.“

Чланом 101. став (5) ЗЈН прописано је да се у поступцима набавке мале вриједности из члана 88. став (1) тачка а) овог закона жалба изјављује у року од пет дана од дана пријема одлуке о избору најповољнијег понуђача.

На основу наведеног, овај орган сматра да оспорени дио предметног конкурентског захтјева није постављен супротно одредбама Закона о јавним набавкама, прихваћајући образложење уговорног органа по коме, између осталог, ниједном одредбом Закона није прописано да уговорни орган мора одредити рок за доставу доказа из члана 45. Закона у периоду рока за жалбу, да се дискрециono право прописано Законом, уговорном

органу не може се умањивати ни ограничавати на темељу навода жалиоца, да Захтјевом није ускраћено право понуђача који затражи увид у понуду да исто и реализује, као и да није ускраћено право понуђача да изјави жалбу (уколико сматра да има основа), при чему уговорни орган додатно истиче да уколико се уважи навод жалиоца, намеће се додатна обвеза и оптерећење да сви понуђачи морају унапријед прибавити тражене документе из члана 45. Закона, иако не знају да ли ће бити изабрани као најповољнији, те да би се на тај начин обезвриједила сврха прописаних Изјава којима се гарантује испуњење увјета из чланка 45. Закона у понудама, тј. поједностављење припреме понуда и смањење трошкова понуђача у поступку.

На основу наведеног жалбени навод је **неоснован.**

На основу чињеница утврђених у поступку и проведених доказа, сходно члану 97. став (3), члану 104. и члану 111. став (1) тачка ц) Закона о јавним набавкама, овај орган ријешио је жалбу као у диспозитиву овог Рјешења.

С обзиром да је одбио жалбу, овај орган одбио је захтјев за накнаду трошкова поступка у складу с чланом 105. Закона о управном поступку, као и захтјев за повраг уплаћених средстава за покретање жалбеног поступка у складу са чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама.

**Поука о правном лијеку:**
Ово рјешење је коначно и извршно. Против овог рјешења може се покренути управни спор подношењем тужбе Суду Босне и Херцеговине у року од 30 дана од дана пријема овог рјешења. Такса на тужбу износи 100,00 КМ.

**ПРЕДСЈЕДНИК ВИЈЕЋА**
**мр. сци. Амар Ханиомеровић**

Доставити:
- Градпром д.о.о. Србац, заступан по пуномоћнику Мили Антонићу, адвокату из Бања Луке
- Завод здравственог осигурања Тузланског кантона Тузла
- Евиденција
- а/а