BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-1654-7/21
Mostar, 05.08.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, filijala Mostar rješavajući žalbu broj 40-04/21 od 03.06.2021. godine, ponuđača BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica izjavljenu na Zaključak o odbacivanju žalbe broj 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine u postupku javne nabavke „Nabavka i sukcesivna isporuka prehrambenih, poljoprivrednih proizvoda i mesa za potrebe Gradske narodne kuhinje", ugovornog organa Grad Zenica, na osnovu člana 93. stav (7), člana 104. i člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14), te 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), Vijeća II održanoj 05.08.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. **Usvaja se** žalba i poništava se Zaključak o odbacivanju žalbe broj 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine, te se predmet vraća ugovornom organu na ponovni postupak.
2. O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorni organ Grad Zenica (u daljnjem tekstu: ugovorni organ) pokrenuo je postupak javne nabavke „Nabavka i sukcesivna isporuka prehrambenih, poljoprivrednih proizvoda i mesa za potrebe Gradske narodne kuhinje", otvorenim postupkom, za koji je Obavještenje o nabavci broj 1355-1-1-78-3-36/21 objavljeno na portalu javnih nabavki 22.03.2021. godine.

Nakon provedenog postupka ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine na koju je ponuđač BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica izjavio žalbu. Ugovorni organ je postupajući po članu 100. stav (2) Zakona o javnim nabavkama odbacio navedenu žalbu kao neblagovremenu Zaključkom broj 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine. Ponuđač BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio je žalbu na

navedeni zaključak ugovornog organa. Ugovorni organ je proslijedio navedenu žalbu ovom organu, kod koga je zaprimljena 15.06.2021. godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
Dana 02.06.2021 god žalitelj „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica, zaprimila je putem maila Navedeni Zaključak o odbacivanju žalbe zbog neblagovremenosti, na žalbu broj: 40-02/21 od 31.05.2021 godine, u postupku javne nabavke br-05-11-4895/21 Nabavka i sukcesivna isporuka prehrambenih, poljoprivrednih proizvoda i mesa za potrebe gradske narodne kuhinje. Ugovorni organ proveo je Otvoreni postupak javne nabavke, sa obavještenjem na portalu Agencije za javne nabavke pod brojem: 1355-1-1-78-3-36/21 od 22.03.2021 god. Nezadovoljni Zaključkom Ugovornog organa a u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama (Službeni list BiH. br. 39/14) Blagovremeno ulažemo žalbu protiv navedenog Zaključka koji pobijamo iz sljedećih razloga:

- zbog povrede odredaba materijalnog propisa -Zakona o javnim nabavkama i Zbog povrede postupka
- povredu materijalnog propisa i povredu postupka nalazimo u sljedećem:

Navedenim Zaključkom Ugovorni organ odbacuje žalbu žalitelja navodeći daje neblagovremena, što žalitelj ne može prihvatiti jer takav stav Ugovorni organ nije dokazao niti ima zakonsko uporište. U zaključku Ugovorni organ se izjašnjava, navod:" Ponuđač Bosna-kom d.o.o. Gračanica je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača zaprimio dana 26.04.2021 godine elektronskim putem." Ovakav navod žalitelj ne može prihvatiti jer navedenog dana u svoj Inbox-na mail nije zaprimio predmetnu odluku o izboru ponuđača, a što dokazuje i sa Aktom izdatim od strane BH-Telecom-a kao dokaz broj: 2 u prilogu žalbe, Lista pregled, zaprimljenih mailova na dan 26.04.2021 godine, (4- stranice) u svoj Inbox na adresu-mail: bosnakom@bih.net.ba.

Iz priložene liste može se utvrditi da nije zaprimljen mail u Inbox, dana 26.04.2021 godine što ukazuje da predmetnu Odluku žalitelj nije zaprimio, navedenog dana kako to Ugovorni organ navodi, a niti je potvrdio prijem. Predmetnu Odluku Ugovorni organ je dostavio na naš mail dana 24.05.2021 godine, zaprimljena u naš Inbox u 14:28 sati, sa maila: emina.sehic@zenica.ba a žalba dostavljena dana 3 1.05.2021 godine što ukazuje da je žalba dostavljena blagovremeno.

Dokaz-1. Izvještaj sa interneta.

Žalitelj upućuje na Tendersku dokumentaciju i Obavještenje o nabavci u kojima je naveden mail za komunikaciju od strane Ugovornog organa, mail: emira.dajic@zenica.ba Međutim niti u jednoj komunikaciji Ugovorni organ nije koristio navedeni mail, nego sve komunikacije se odvijaju putem privatnog maila na ime : emina.sehic@zenica.ba koji nije naveden u tenderskoj dokumentaciji kao adresa za komunikaciju, stoje suprotno odredbama Tenderske dokumentacije. Žalitelj navodi daje i Zapisnik sa otvaranja ponuda zaprimio posle provedene e-aukcije, jer nije dobio zapisnik redovno nakon otvranja ponuda, tek nakon provedene e-aukcije žalitelj je putem maila zatražio da mu se dostavi Zapisnik sa otvaranja ponudu što je i dostavljen dana 04.05.2021 godine (dokaz:3 Mail od 04.05.2021 godine, Prijem Zapisnika sa otvaranja ponuda).

Žalitelj predlaže Ugovornom organu da se obrati BH-Telecom-u sa zahtjevom da dostavi Listu iz koje se može utvrditi da je dana 26.04.2021 godine upućeni mail od strane Ugovornog organa, „Grad Zenica" zaprimljen u Inbox kod žalitelja na elektronsku poštu: bosnakom@bih.net.ba, što žalitelj jedino može prihvatiti kao dokaz da je navedenog dana dostavljena predmetna Odluka o izboru ponuđača. U suprotnom žalitelj predlaže ugovornom oranu da ispravi radnju vezanu za Zaključak, da Zaključak broj: 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021 godine stavi van snage-ukine, te žalbu kojaje dostavljena u zadanom roku a ista je i u prilogu ove žalbe na Zaključak, uzme u razmatranje, istu usvoji i donese zakonitu odluku, ili u suprotnom da ovu žalbu sa kompletnim spisom dostavi uredu za razmatranje žalbi u Mostar. Žalitelj predlaže da Ured za razmatranje žalbi nakon zaprimanja žalbe, te sagledavanja svih navoda, žalbu usvoji i poništi Zaključak broj: 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021 godine o odbacivanju Žalbe zbog neblagovremenosti.

Postupak nastavi ocjenom žalbenih navoda u žalbi broj: 40-02/21 od 31.05.2021 godine te nakon sagledavanja svih žalbenih navoda žalbu usvoji i vrati Ugovornom organu da postupak nastavi ocjenom ponuda u skladu sa Zakonom, podzakonskim aktima i Tenderskom dokumentacijom i donese Zakonitu odluku, te istu uredno proslijedi svim učesnicima u postupku. Žalitelj traži da Ured za razmatranje žalbi nakon usvajanja žalbe, naloži Ministarstvu financija i trezora BiH, da žalitelju izvrši povrat uplaćene naknade za vođenje žalbenog postupka i naknada za pokretanje žalbenog postupka u skladu sa Zaključkom Ureda za žalbe - Administrativna taksa u skladu sa zaključkom Ureda za razmatranje žalbi.

Ugovorni organ je aktom broj 02-11-4895-5/21 od 03.06.2021. godine dostavio izjašnjenje na navode žalbe u kojem između ostalog navodi:

U skladu sa članom 100. stav (5) i članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH", broj: 39/14) - u daljem tekstu: ZJN, Grad Zenica, u zakonskom roku, dostavlja izjašnjenje o žalbi ponuđača „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica izjavljenu na Zaključak o odbacivanju žalbe zbog neblagovremenosti, broj: 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine Grada Zenica, po provedenom otvorenom postupku za nabavku i sukcesivnu isporuku prehrambenih, poljoprivrednih proizvoda i mesa za potrebe Gradske narodne kuhinje

Ugovorni organ, postupajući po žalbi, utvrdio je kako slijedi: žalba je blagovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštenog lica. Žalba je neosnovana, te je Grad Zenica, u roku od pet dana od datuma zaprimanja prosljeđuje Uredu za razmatranje žalbi, sa slijedećim izjašnjenjem na navode žalbe.

U vezi sa predmetnom žalbom ugovorni organ iznosi da je ista neosnovana.

Ugovorni organ je pokrenuo postupak javne nabavke za nabavku i sukcesivnu isporuku prehrambenih, poljoprivrednih proizvoda i mesa za potrebe Gradske narodne kuhinje, te objavio obavještenje o nabavci dana 22.03.2021. godine. Nakon evaluacije ponuda, zakazana je i provedena e-aukcija o kojoj su ponuđači automatski obaviješteni od strane portala e-procurement. Nakon toga, Ugovorni organ donosi Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine. U tački 2. tenderske dokumentacije navedeno je: „Komunikacija i svaka druga razmjena informacija između ugovornog organa i privrednih subjekata obavljat će se

putem elektronske pošte/e-pošta. Ponuđač je dužan u osnovnim podacima dostaviti službeni e-mail ponuđača putem kojeg se ponuđaču dostavlja zapisnik sa otvaranja ponuda, odluka o izboru i svaka druga akta koja budu donesena u postupku javne nabavke. Rokovi se računaju od prvog narednog dana od dana slanja na e-poštu."

U svojoj ponudi, ponuđač „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica, na Obrascu za cijenu ponude - Aneks I, naveo je službeni mail: bosnakom@,bih.net.ba. Ugovorni organ je Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača dostavio svim ponuđačima putem mail adrese dana 26.04.2021. godine u 15:02h, što dokazuje izvještajem o poslanom mailu-koji dostavljamo u prilogu. Ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji nije naveo da traži potvrdu isporučenog maila, mail se smatra dostavljenim slanjem na službenu adresu ponuđača koju su naveli u svojoj ponudi. Ukoliko dođe do problema tehničke prirode prilikom isporuke ili prijema maila (greška servera, provajdera) Ugovorni organ ne može biti odgovoran za iste. Rokovi se računaju od prvog narednog dana od dana slanja na e-poštu. Ponuđač „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica je telefonskim putem zatražio da mu se ponovo dostavi Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača, tvrdeći da istu nisu primili, te je Ugovorni organ PROSLIJEDIO dana 24.05.2021. godine već poslanu Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača. Ugovorni organ je u proslijeđenom mailu naveo napomenu da se radi o prosljeđivanju već poslanog maila (u prilogu dokaz i o proslijeđenom mailu) zbog čega ponuđač pogrešno tumači da mu rok za žalbu počinje teći od tog dana. U tenderskoj dokumentaciji, navedeno je da se rokovi računaju od prvog narednog dana od dana slanja na e-poštu. Članom 101. stav 1. tačka d) Zakona o javnim nabavkama, definisano je da se žalba može izjaviti najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjena i izbora najpovoljnijeg ponuđača. S obzirom daje ponuđač predmetnu Odluku zaprimio 26.04.2021. godine, a krajnji rok za izjavljivanje žalbe je bio 06.05.2021. godine, žalba ponuđača „BOSNA-KOM" d.o.o. Gračanica izjavljena 31.05.2021. godine nije blagovremena, i odbačena je Zaključkom kao neblagovremena.

S obzirom na gore navedeno, ovaj žalbeni navod se odbacuje kao neosnovan.

U vezi drugog žalbenog navoda ugovorni organ navodi kako je u tenderskoj dokumentaciji navedeno je:

- Podaci o osobi zaduženoj za kontakt
- Kontakt osoba: Emira Dajić Alić
- Telefon: 032 447-784 Faks: 032 447-781
- e-mail: emira.dajic@zenica.ba

S obzirom daje tenderska dokumentacija objavljena na portalu „e-Nabavke": www.ein.gov.ba ista se može preuzeti samo sa navedenog portala. Zahtjev za pojašnjenje i druge informacije, mogu da se dobiju isključivo putem portala „e- Nabavke" na adresi www.ejn.gov.ba. Komunikacija i svaka druga razmjena informacija između ugovornog organa i privrednih subjekata obavljat će se putem elektronske pošte / e-pošta. Ponuđač je dužan u osnovnim podacima dostaviti službeni e-mail

ponuđača putem kojeg se ponuđaču dostavlja zapisnik sa otvaranja ponuda, odluka o izboru i svaka druga akta koja budu donesena u postupku javne nabavke. Rokovi se računaju od prvog narednog dana od dana slanja na e-poštu. Informacije u vezi sa postupkom javne nabavke, kao što su informacije vezane za uvid i preuzimanje tenderske dokumentacije, zahtjev za pojašnjenje i druge informacije, mogu da se dobiju isključivo od nadležne kontakt osobe ili službe u ugovornom organu zadužene za kontakt iz ove tačke. U suprotnom razmjena informacija nije valjana. Zapisnik sa otvaranja ponuda kao i Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača poslana je sa maila: emina.sehic@zenica.ba. gdje je u mailu pod CC: označena mail adresa emira.dajic@zenica.ba.

Samo značenje izraza CC kod slanja mail-a je sljedeće: „Ako želite da ono što ste napisali zna i netko drugi, a ne samo osoba kojoj pišete - stavite e-mail adrese tih drugih primatelja u rubriku cc. Vaš će e-mail tada otići i njima i tako će i oni moći pratiti korespodenciju koju vodite s osobom kojoj ste pisali. Onaj kojem ste pisali znat će da istu poruku nema samo on (ili ona) već i sve one osobe koje ste stavili „u cc". U poslovnom svijetu uobičajeno je u rubriku „To" staviti adresu osobe kojoj se obraćate i od koje očekujete neku akciju, a u rubriku cc staviti osobe kojima se taj e-mail prosljeđuje na znanje." Iz samog maila: emina.sehic@zenica.ba je vidljivo da se ne radi o privatnom mailu, nego o službenom mailu Grada Zenica koji pripada Odsjeku za javne nabavke, i uposleniku Odsjeka za javne nabavke. Kao što je navedeno u tenderskoj dokumentaciji, informacije se mogu dobiti od kontakt osobe ili službe u ugovornom organu zadužene za kontakt iz ove tačke. Samim označavanjem emira.dajiic@zenica.ba pod CC, znači da je ista upoznata i saglasna sa sadržajem poslanih maila-ova. Zapisnik sa otvaranja ponuda je poslan dana 20.04.2021. godine na službene adrese ponuđača koje su navedene u ponudama, istog dana je bilo i otvaranje ponuda. Ponuđač je također telefonskim putem tražio dostavu Zapisnika sa otvaranja ponuda te mu je ugovorni organ proslijedio ponovo Zapisnik sa otvaranja ponuda dana 04.05.2021. godine na mail bosnakom@.bih.net.ba. S obzirom na navedeno, ovaj žalbeni navod se smatra neosnovanim. S obzirom na izloženo, prijedlog je da Ured za razmatranje žalbi, nakon provedenog postupka, predmetnu žalbu, u skladu sa članom 111. stav (1) tačka c) ZJN, odbije kao neosnovanu.

Ovaj organ je u skladu sa članom 94. stav (3) Zakona o javnim nabavkama dopisom broj JN2-03-07-1-1654-4/21 od 25.06.2021. godine dostavio žalitelju izjašnjenje ugovornog organa radi eventualnog očitovanja na isto. Žalitelj se aktom broj 40-5/21 od 05.07.2021. godine očitovao na Izjašnjenje ugovornog tijela te navodi sljedeće:

Žalitelj se izjašnjava da u cijelosti ostaje pri svojim navodima u Žalbi. Ugovorni organ u svom izjašnjenju uglavnom je pokušao dokazati daje žalba neblagovremena, tvrdeći daje žalitelja kao ponuđača uredno obavijestio i dostavio kako Zapisnik sa otvaranja ponuda tako i Zapisnik o ocjeni ponuda i Odluku o izboru ponuđača. Ugovorni organ se nije upuštao i nije razmatrao žalbene navode navedene u žalbi koji se odnose na ponude drugih učesnika u postupku te u tom dijelu kako se nije izjasnio žalitelj nema stav Ugovornog organa za žalbene navode, navedene u žalbi a koji se odnose na druge učesnike u postupku.

Ugovorni organ je u cjelokupnoj komunikaciji elektronskim putem koristio e-mail koji nije naveden u Tenderskoj dokumentaciji, u TD je naveden mail: emira.dahic@zenica.ba. a cjelokupna komunikacija se odvijala od strane Ugovornog organa, dostava mailova sa e-maila: emina.sehic@zenica.ba. Ugovorni organ je u sastavu ponude uredno posjedovao e-mail adresu žalitelja i to: bosnakom@bih.net.ba.

Nakon otvaranja ponuda žalitelju nije redovno dostavljen Zapisnik sa otvaranja ponude, tek nakon provedene e-aukcije održane 23.04.2021 godine, žalitelj je dodatno mailom zatražio da mu se dostavi Zapisnik sa otvaranja ponuda, što je i učinjeno dana 04.05.2021 godine, dok Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi daje predmetni Zapisnik dostavio mailom dana 20.04.2021 godine, što žalitelj nije zaprimio u svoj Inbox.

Isto se događa i sa Odlukom o izboru ponuđača, žalitelj saznaje sa portala Agencije za javne nabavke na čijem portalu je objavljeno Obavještenje o dodjeli ugovora u navedenom postupku, što je žalitelju bilo nepojmljivo te mailom traži od Ugovornog organa Odluku o izboru ponuđača koju i dobiva dana 24.05.2021. godine, sa obavještenjem daje ista dostavljena dana 26.04.2021 godine koju žalitelj također nije zaprimio. Žalitelj se odlučio na žalbeni postupak uvažavajući rokove prijema Odluke dana 24.05.2021 godine i dostavlja žalbu Ugovornom organu, isti žalbu odbacuje kao neblagovremena.

Dokaz navodima u žalbi o rokovima prijema određenih akata, to-jest da žalitelj nije zaprimio mail - Odluku o izboru ponuđača dana 26.04.2021 godine kako to ugovorni organ navodi u svome izjašnjenju. Žalitelj se obratio BH-Telecomu sa zahtjevom da mu se dostavi lista zaprimljenih mailova u Inbox na mail koji je prijavio i u sastavu ponude: bosnakom@bih.net.ba.

Shodno zahtjevu, tehnička služba za podršku korisnicima BH-Telecoma isti dan dostavlja listu-popis email poruka koje je korisnik bosnakom@bih.net.ba primio u Inbox dana 26.04.2012 godine. U navedenoj zaprimljenoj listi nema mada: emire.dahic@zenica.ba, a niti maila emina.sehic@zenica.ba. što žalitelj dokazuje da su tvrdnje o dostavljanju Odluke putem maila dana 26.04.2021 godine neistinite.

Žalitelj je predlagao Ugovornom organu da postupi na identičan način da zatraži izlazne mailove od dana 26.04.2021 godine kako bi se uvjerio iz popisne liste da bosnakom@bih.net.ba nije zaprimila mail dana 26.04.2021 godine sa navedenih mailova Ugovornog organa. Ovaj prijedlog Ugovorni organ nije prihvatio očito i sam svjestan daje učinjen propust u dostavi maila ponuđaču Bosna-kom d.o.o. Gračanica, te time nije niti dokazao daje žalitelju uredno dostavio Odluku o izboru ponuđača. Žalitelj predlaže Uredu za razmatranje žalbi da žalbu u cijelosti sagleda, te uvažavajući materijalne dokaze žalbu u cijelosti usvoji a predmet vrati ugovornom organu da postupak nastavi i donese zakonitu Odluku u skladu sa zahtjevima TD, te u skladu sa Zakonom o javnim nabavama i podzakonskim aktima.

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.

Žalba je osnovana.

Osporavajući Zaključak broj 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine žalitelj navodi kako je ugovorni organ odbacio njegovu žalbu broj 40-02/21 od 31.05.2021. godine, navodeći kako je ista neblagovremena, odnosno kako je žalitelj zaprimio 26.04.2021. godine putem e-maila Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine, a žalbu izjavio 31.05.2021. godine a što nije sukladno članu 100. stav 2. ZJN. Žalitelj ističe kako nije zaprimio putem e-maila 26.04.2021. godine Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine, a što dokazuje Listom pregleda zaprimljenih mailova na dan 26.04.2021. godine za e-mail adresu bosnakom@bih.net.ba , a koju su u ponudi za predmetnu nabavku naveli kao kontakt mail, već ističe kako su spornu Odluku putem e-mail zaprimili na dan 24.05.2021. godine u 14:28 sati sa e-maila emina.sehic@zenica.ba, te je žalbu dostavio ugovornom organu dana 31.05.2021. godine čime ukazuje da je ista blagovremena.

Uvidom u predmetnu tendersku dokumentaciju utvrđeno je kako je tačkom 2. propisano:
2. Podaci o osobi zaduženoj za kontakt
Kontakt osoba: Emira Dajić Alić
Telefon: 032 447-784 Faks: 032 447-781
e-mail: emira.dajic@zenica.ba
S obzirom da je tenderska dokumentacija objavljena na portalu „e-Nabavke": www.ejn.gov.ba ista se može preuzeti samo sa navedenog portala. Zahtjev za pojašnjenje i druge informacije, mogu da se dobiju isključivo putem portala „e- Nabavke" na adresi www.ejn.gov.ba. Komunikacija i svaka druga razmjena informacija između ugovornog organa i privrednih subjekata obavljat će se putem elektronske pošte/e-pošta. Ponuđač je dužan u osnovnim podacima dostaviti službeni e-mail ponuđača putem kojeg se ponuđaču dostavlja zapisnik sa otvaranja ponuda, odluka o izboru i svaka druga akta koja budu donesena u postupku javne nabavke. Rokovi se računaju od prvog narednog dana od dana slanja na e-poštu.
Nadalje, uvidom je utvrđeno kako je ugovorni organ Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 donio dana 23.04.2021. godine. Ugovorni organ u svom Izjašnjenju navodi kako je dana 26.04.2021. godine u 15:02 sati istu dostavio žalitelju na e-mail adresu koju je isti dostavio u sklopu svoje ponude za predmetnu nabavku (bosnakom@bih.net.ba), te kako ugovorni organ ne

može biti odgovoran za eventualne probleme tehničke prirode prilikom isporuke ili prijema e-maila i kako se rokovi računaju od narednog dana od slanja predmetne Odluke na e-mail adresu.
Prilikom utvrđivanja naprijed navedenih tvrdnji žalitelja i ugovornog organa ovaj organ je uvidom u dostavljene Priloge (Dokaze) uz predmetnu žalbu žalitelja utvrdio kako je dostavljen Lista e-mailova od dana 26.04.2021. godine za e-mail adresu žalitelja bosnakom@bih.net.ba izdata od strane BH-telecoma d.d. Sarajevo (Služba za korisničke aplikacije i servere, E-mail: poslovna.podrska@bh telecom.ba) iz koje je utvrđeno kako na dana 26.04.2021. godine nije zaprimljen mail od strane ugovornog organa (emira.dajic@zenica.ba) na naprijed navedeni mail žalitelja.
S tim u vezi, ovaj organ upućuje na član 101. stav 1. točka d) kojim je propisano kako se žalba može izjaviti najkasnije 10 dana po prijemu odluke kojom se odlučuje o pojedinačnom pravu iz javne nabavke u odnosu na postupak pregleda i ocjene sposobnosti, te postupak pregleda, ocjene i izbora najpovoljnijeg ponuđača. Prema mišljenju ovoga organa ugovorni organ postupio je suprotno naprijed navedenoj zakonskoj odredbi odbacivanjem žalbe žalitelja od 31.05.2021. godine kao neblagovremene, budući da je žalitelj Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine zaprimio na svoju e-mail adresu koju je naveo u sklopu ponude kao kontakt dana 24.05.2021. godine, a žalbu uložio dana 31.05.2021. godine ugovornom organu, a što je 7 (sedam) dana od dostavljanja Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine. Za ovaj organ je neprihvatljivo obrazloženje ugovornog organa kako u tenderskoj dokumentaciji nije naveo da traži potvrdu isporučenog maila, te da se mail smatra dostavljenim slanjem na službenu adresu ponuđača koju su naveli u svojoj ponudi, odnosno ukoliko dođe do problema tehničke prirode prilikom isporuke ili prijema maila (greška servera, provajdera) Ugovorni organ ne može biti odgovoran za iste, budući da je članom 56. stav 4. ZUP, a koji se sukladno članu 117. ZJN supsidijarno primjenjuje za postupke pred ovim organom a koji nisu uređeni ZJN, propisano kako se elektronskim putem dostavljen podnesak smatra podnesenim u trenutku kad je evidentiran na uređaju za primanje takvih poruka, nakon čega će se bez odgađanja elektronskim putem obavijestiti podnosilac podneska o potvrdi prijema podneska. U prilog naprijed navedenom ide i Lista e-mailova od dana 26.04.2021. godine za e-mail adresu žalitelja bosnakom@bih.net.ba izdata od strane BH-telecoma d.d. Sarajevo kojom se potvrđuje kako isti nije 26.04.2021. godine zaprimio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 od 23.04.2021. godine. Na temelju utvrđenog stanja iz spisa ovaj organ utvrđuje ovaj žalbeni navod **osnovanim**, budući da je žalitelj sukladno članu 102. stav 3. ZJN dokazao postojanje činjenica koje se tiču pravnog interesa za ulaganje žalbe, kako i povrede postupka i primjene materijalnog prava, te s tim u vezi ovaj organ poništava Zaključak ugovornog organa broj 02-11-4895-4/21 od 31.05.2021. godine, te vraća postupak u fazu u kojoj je ugovorni organ dužan razmatrati žalbu žalitelja broj 40-02/21 od 31.05.2021. godine izjavljenu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj 02-11-4895-2/21 donio dana 23.04.2021. godine sukladno članu 100. ZJN.
Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 2.000,00 KM izvršit će se posebnim aktom, a u skladu sa članom 108. stav (7) Zakona o javnim nabavkama i članom 4.

Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. Zakona o javnim nabavkama ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama, te članu 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
Josip Dragić, dipl.pravnik

Dostaviti:

- BOSNA-KOM d.o.o. Gračanica
- Grad Zenica
- Evidencija
- a/a.