BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Broj: JN2-03-07-1-160-7/21

Mostar: 25.02.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, Podružnica Mostar rješavajući žalbu ponuditelja Euro Dam-jas d.o.o. Lukavac broj JN-411/20 od 08.01.2021. godine izjavljenu na Zaključak broj 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. godine, u postupku javne nabave – Nabava guma, ugovornog tijela KJKP Rad d.o.o. Sarajevo, na temelju članka 93. stavak (7), 104. i članka 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama ("Službeni glasnik BiH" broj 39/14) na sjednici Vijeća III, održanoj dana 25.02.2021. godine donio je

R J E Š E N J E

1. Odbija se žalba ponuditelja Euro Dam-jas d.o.o. Lukavac izjavljena na Zaključak broj 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. godine u postupku javne nabave – Nabava guma, ugovornog tijela KJKP Rad d.o.o. Sarajevo, **kao neutemeljena**.

2. Odbija se zahtjev žalitelja za povrat uplaćene naknade za pokretanje žalbenog postupka.

O b r a z l o ž e n j e

Ugovorno tijelo KJKP Rad d.o.o. Sarajevo (u daljnjem tekstu: ugovorno tijelo) pokrenulo je Otvoreni postupak javne nabave - Nabava guma, za koji je Obavijest o nabavi broj: 83-1-1-553-3-173/20 objavljena na portalu javnih nabava dana 02.12.2020. godine i Ispravke obavijesti o nabavi broj 83-1-1-553-8-179/20 od 08.12.2020. godine i broj 83-1-1-553-8-188/20 od 16.12.2020. godine.

Ugovorno tijelo je donijelo Zaključak broj 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. godine na koji je potencijalni ponuditelj Euro Dam Jas d.o.o. Lukavac (u daljnjem tekstu: žalitelj) izjavio žalbu, koju je ugovorno tijelo, postupajući u skladu s člankom 100. stavak (5) Zakona o javnim nabavama proslijedilo ovom tijelu, kod koga je zaprimljena 15.01.2021. godine. Navedena žalba je kompletirana uplatom naknade za pokretanje žalbenog postupka dana 25.01.2021.godine.

Žalitelj u žalbi navodi:
Da je dana 30.12.2020. godine putem preporučene pošiljke uputio žalbu broj 407/20 na tendersku dokumentaciju u predmetnom postupku nabavke guma za tri lota:

Da je 06.01.2021. godine putem pošte zaprimio Zaključak ugovornog organa broj: 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. (prilog 1) kojim je njegova žalba odbačena kao neblagovremena, uz pouku o pravnom lijeku kojim se ostavlja žalitelju 10 dana roka za žalbu na ovaj zaključak Uredu za razmatranje žalbi.

Žalitelj ističe da je 06.01.2021. godine dobio informaciju da je 06.01.2021. godine održano otvaranje ponuda u predmetnom postupku, a što mu je kontakt osoba UO u obavještanju o nabavci, Ilvana Velić, putem telefona i potvrdila.
Žalitelj navodi da je ugovorni organ **nezakonito** održao otvaranje ponuda ne poštujući Zakonske rokove i pouku o pravnom lijeku iz Zaključka o odbacivanju ponude. Ugovorni organ je odbacio žalbu žalitelja Euro Dam-Jas d.o.o. Zaključkom koji je donio 04.01.2021. godine, a koji je žalitelj putem pošte zaprimio dana 06.01.2021. godine, te ističe da u momentu nezakonitog otvaranja ponuda nije niti znao koji je status njegove žalbe jer je zaključak zaprimio nakon vremena otvaranja ponuda, te je Ugovorni organ ovim činom napravio **povredu postupka i Zakona o javnim nabavkama BiH i onemogućio žalitelju da učestvuje u postupku nabavke.** U prilogu ovog akta (prilog 1) dostavlja Zaključak broj: 05-03-04-80/21 od 04.01.2021, koji je zaprimio 06.01.2021. godine putem pošte, iz kojeg se vidi da UO odbacuje žalbu žalitelja uz pouku o pravnom lijeku 10 dana od zaprimanja Zaključka.
Član 100. (Postupak ugovornog organa po žalbi)
„ (2) Ako ugovorni organ utvrdi da je žalba neblagovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštenog lica, odbacit će je zaključkom. Protiv ovog zaključka žalilac ima mogućnost podnošenja žalbe URŽ-u i to u roku od 10 dana od dana prijema zaključka. "
Član 110. (Suspenzivno djelovanje žalbe)
„Izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoi nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.

Ukoliko Ugovorni organ ne usvoji ovu žalbu, podnosilac žalbe zahtjeva da istu u roku od 5 dana proslijedi Uredu za razmatranje žalbi. "
Traži od URŽ kao tijela koje posjeduje takva ovlaštenja, u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama BiH, da sankcioniše ugovorni organ zbog bahatog ponašanja i svjesnog kršenja Zakona, te da poništi ovaj nezakonito provedeni postupak nabavke.

Podnosilac žalbe zahtijeva povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu kojem odredi drugostepeni organ, na osnovu člana 108. Zakona o javnim nabavkama.

Ugovorno tijelo je u Izjašnjenju na žalbu navodi da je žalba neutemeljena i u svom izjašnjenju dalje navodi sljedeće:

Po objavljenom Obavještenju o nabavci i tenderskoj dokumentaciji, ponuđač „EURO DAM - JAS“ d.o.o. Lukavac je dana 30.12.2020. godine izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju koja je dio Obavještenja o nabavci. Žalitelj u svojoj žalbi navodi da žalbu izjavljuje zbog pogrešne primjene odredbi Zakona o javnim nabavkama BiH.

Ugovorni organ je razmatrajući pristiglu žalbu, prvobitno pristupio ocijeni blagovremenosti i dopuštenosti žalbe kao i ocjeni činjenice da li je ista izjavljena od strane ovlaštenog lica.

Uvidom u Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača sa Portala javnih nabavki BiH, utvrđeno je da je žalitelj posljednje izmjene tenderske dokumentacije preuzeo dana 16.12.2020. godine a žalbu izjavio 30.12.2020. godine, samo sa ciljem produženja roka za dostavu ponuda.

Slijedom navedenog, ova žalba Zaključkom broj 05-03-04-80/21 dana 04.01.2021. godine je ocijenjena kao neblagovremena, budući da je članom 101. stav (1), tačka b) Zakona o javnim nabavkama BiH, propisano da se žalba podnosi najkasnije u roku od 10 (deset) dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije, dok je ponuđač žalbu izjavio dana 30.12.2020. godine iako je tendersku dokumentaciju preuzeo 16.12.2020. godine a što se može utvrditi na osnovu Izvještaja o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača sa Portala javnih nabavki BiH, koji je prilog ovog Zaključka.

Zaključak broj i datum gornji je dostavljen žalitelju dana 04.01.2021. godine putem preporučene pošiljke. Žalitelj je ponovno izjavio žalbu na Zaključak dana 11.01.2021. godine, u kojoj navodi da je Ugovorni organ odbacivanjem žalbe ovog ponuđača napravio povredu postupka i Zakona o javnim nabavkama BiH te onemogućio žalitelju da učestvuje u postupku javne nabavke.

Dalje navodi da je Ugovorni organ bio obavezan odgoditi postupak javne nabavke, zaključenje ili izvršenje Ugovora o javnoj nabavci do donošenja odluke URŽ-a.

Ovi žalbeni navodi su neosnovani budući da se iz priložene dokumentacije vidi da je Ugovorni organ donio Zaključak po žalbi dana 04.01.2021. godine, koji je isti dan proslijeđen žalitelju putem preporučene pošiljke. Iz navedenog se vidi da žalba nije proslijeđena URŽ-u na rješavanje te stoga nije bilo potrebe za odgodom postupka javne nabavke.

Dalje, Ugovorni organ je Zaključak o odbacivanju žalbe dostavio žalitelju dana 04.01.2021. godine po kojem žalitelj ima pravo žalbe URŽ-u u roku od 10 dana, dok je otvaranje ponuda bilo zakazano za 06.01.2021. godine tako da je neosnovan žalbeni navod da je Ugovorni organ onemogućio žalitelju da učestvuje u postupku javne nabavke.

Obzirom na sve navedeno, Ugovorni organ je postupio u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama BiH, podzakonskih akata. Budući da je žalba blagovremena i dopuštena ali neosnovana, proslijeđuje je Uredu za razmatranje žalbi, a sve u skladu sa odredbama člana 100 stav (5) Zakona o javnim nabavkama BiH (“Službeni glasnik BiH”, broj 39/14).

Ovo tijelo prije nego što se upustilo u meritorno odlučivanje je u skladu s člankom 109. Zakona o javnim nabavama, utvrdio da je žalba pravovremena, dopuštena i izjavljena od ovlaštene osobe.

Pored navedenog ovo tijelo je prije razmatranja žalbe utvrđivalo ispunjenost uvjeta u smislu odredbe članka 105. i 108. stavak (3) Zakona o javnim nabavama, te utvrdilo da su ispunjeni uvjeti za postupanje po istoj na način kako definiraju odredbe navedenih članaka Zakona.

Žalba je neutemeljena

Postupajući po žalbi u žalbenom postupku pred ovim tijelom, izvedeni su dokazi na temelju pregleda dostavljenog materijala, te je izvršena analiza svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode, izjašnjenje ugovornog tijela i propisani zakonski postupak.

Žalitelj u žalbi navodi da je dana 06.01.2021. godine putem pošte zaprimio Zaključak ugovornog tijela broj 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. godine kojim je njegova žalba odbačena kao nepravovremena uz pouku o pravnom lijeku kojom se žalitelju ostavlja 10 dana roka za žalbu na Zaključak. Dalje ističe da je dobio informaciju da je dana 06.01.2021. godine održano otvaranje ponuda u predmetnom postupku nabave, što mu je telefonskim putem potvrdila kontakt osoba ugovornog tijela. Žalitelj ističe da je ugovorno tijelo nezakonito održalo otvaranje ponuda ne poštujući zakonske rokove i pouku o pravnom lijeku iz zaključka o odbacivanju žalbe. S tim u vezi ističe da u momentu nezakonitog otvaranja ponuda nije ni znao koji je status njegove žalbe jer je zaključak zaprimio nakon vremena otvaranja ponuda, te da je ugovorno tijelo ovim činom napravilo povredu postupka i Zakona o javnim nabavama i onemogućilo žalitelju da učestvuje u postupku.

U vezi sa navedenim, ovo tijelo je uvidom u dostavljenu dokumentaciju utvrdilo da je žalitelj preuzeo tendersku dokumentaciju i ispravku tenderske dokumentacije dana 16.12.2020. godine, što je utvrđeno uvidom u Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od 12.1.2021. godine

Daljnim uvidom u dostavljenu dokumentaciju, utvrđeno je da je žalitelj izjavio žalbu na tendersku dokumentaciju u premetnom postupku nabave dana 30.12.2020. godine koju je ugovorno tijelo zaprimilo dana 31.12.2020. godine.

Dana 04.01.2021. godine ugovorno tijelo je donijelo Zaključak broj 05-03-04-80/21 kojim je navedenu žalbu žalitelja izjavljenu na tendersku dokumentaciju odbacilo kao nepravovremenu, u skladu sa člankom 100. stavak (2) ZJN, koji je kod žalitelja zaprimljen 06.01.2021. godine.

Žalitelj je dana 08.01.2021. godine izjavio predmetnu žalbu na navedeni Zaključak ugovornog tijela.

U vezi sa utvrđenim, ovo tijelo ističe da je člankom 100. stavak (1) ZJN propisano da je ugovorno tijelo dužno u roku od pet dana od dana zaprimanja žalbe utvrditi pavovremenost,

dopuštenost i da li je žalba izjavljena od ovlaštene osobe. Stavak (2) istog članka Zakona propisuje da ako ugovorno tijelo utvrdi da je žalba nepravovremena, nedopuštena ili izjavljena od neovlaštene osobe, odbacit će je zaključkom. Protiv ovog zaključka žalitelj ima mogućnost podnošenja žalbe URŽ-u u roku od 10 dana od dana prijema žalbe.

Članak 110. Zakona o javnim nabavama propisuje da izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabave, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavi ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.

U kontekstu utvrđenog činjeničnog stanja, ovo tijelo ističe da ugovorno tijelo nije učinilo povredu postupka javne nabave i nezakonito održalo otvaranje ponuda.

Naime, uvidom u Ispravku obavijesti o nabavi broj 83-1-1-553-8-188/20 od 16.12.2020. godine, koju je žalitelj preuzeo istog dana (16.12.2020. godine), utvrđeno je da je istom ugovorno tijelo izmijenilo odjeljak IV 8. (Rok za otvaranje ponuda) na datum 06.01.2021. godine.

Dakle, žalitelj je znao za datum otvaranja ponuda već 16.12.2020. godine i do 06.01.2021. godine je mogao pripremiti ponudu, tako da je neutemeljen navod žalitelja da mu je ugovorno tijelo onemogućilo sudjelovanje u postupku. Posebno je diskutabilan datum izjavljivanja žalbe na tendersku dokumentaciju, dan 30.12.2020. godine, s obzirom da je od trenutka preuzimanja tenderske dokumetnacije sa portala javnih nabava (žalitelj preuzeo 16.12.2020. godine) do 30.12.2020. godine (dana izjavljivanja žalbe) **proteklo 14 dana,** dok je člankom 101. stav (1) točka b) ZJN propisano da se žalba može izjaviti najkasnije 10 dana od dana preuzimanja tenderske dokumentacije.

Stoga ovo tijelo konstatira da je ugovorno tijelo ispravno utvrdilo činjenično stanje i ispravno donijelo Zaključak broj 05-03-04-80/21 od 04.01.2021. godine.

Nadalje, ugovorno tijelo je pobijani zaključak donijelo 04.01.2021. godine i isti dan preporučenom poštanskom pošiljkom Zaključak dostavilo žalitelju, što je utvrđeno uvidom u poštansku dostavnicu.

S tim u vezi ovo tijelo ističe da je člankom 73. stavak (1) Zakona o upravnom postupku propisano da se dostavljanje pismena (poziva, rješenja, zaključaka i drugih službenih spisa) vrši po pravilu tako što se pismeno predaje osobi ili preko osobe koja je registrirana za obavljanje dostavljanja fizičkom ili elekronskom poštom kojoj je namijenjeno, dok stavak (2) istog članka propisuje da se dostavljane vrši preko pošte, faksom odnosno elektronskom poštom ili ga vrši tijelo preko svoje službene osobe.

Žalitelj navodi da u momentu otvaranja ponuda nije znao koji je status njegove žalbe (na TD) jer je zaključak zaprimio 06.01.2021. godine nakon vremena otvaranja ponuda, međutim ovom tijelu ne dostavlja nikakav dokaz o vremenu (satima) prijema zaključka. Imajući u da je iz poštanske dostavnice vidljivo da je zaključak od strane ugovornog tijela upućen žalitelju poštom 04.01.2021. godine, te da je također iz dostavnice vidljivo da je žalitelj isti zaprimio dana 06.01.2021. godine, (datum otvaranja ponuda), dok žalitelj u smislu članka 102. stavak (3) ZJN ničim nije dokazao da je zaključak zaprimio nakon otvaranja ponuda (12.15 sati). Stoga se navod žalitelja odbija kao neutemeljen.

Imajući u vidu da je zaključak o odbacivanju žalbe donesen 04.01.2021. godine i isti dan upućen/dostavljen žalitelju, a da je javno otvaranje ponuda održano 06.01.2021. godine, ovo tijelo ističe da neutemeljeno žalitelj ističe da je ugovorno tijelo nezakonito održalo otvaranje ponuda i da je trebalo obustaviti postupak javne nabave.

Naime, odredba članka 110. Zakona o javnim nabavama propisuje da izjavljena žalba odgađa nastavak postupka javne nabave, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavi ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URŽ-a.

Dakle, u konkretnom slučaju žalba izjavljena URŽ-u na zaključak odgađa postupak javne nabave do donošenja odluke URŽ-a po žalbi, dok se žalba o kojoj je ugovorno tijelo odlučilo ne proslijeđuje URŽ-u na odlučivanje.

Imajući u vidu da je žalitelj žalbu na predmetni zaključak izjavio 08.01.2021. godine, dok je javno otvaranje ponuda održano 06.01.2021. godine, navod žalitelja se odbija kao neutemljen, kao i žalba u cijelosti.

S obzirom da se žalba odbija, na temelju članka 108. stavak (6) Zakona o javnim nabavama, odbija se zahtjev žalitelja za povrat nakande za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 3.500,00 KM.

Na temelju činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, sukladno članku 104. i 111. stavak (1) točka c) Zakona o javnim nabavama, ovo tijelo riješilo je žalbu kao u dispozitivu 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.

PREDSJEDNICA VIJEĆA

Alma Salkić-Mijić

Dostaviti:

- Euro dam – jas d.o.o. Lukavac
- KJKP Rad d.o.o. Sarajevo
- Evidencija
- a/a