BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI
Filijala/Podružnica Mostar

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ
Филијала Мостар

Број: ЈН2-03-07-1-2030-7/21
Мостар, 07.09.2021. године

Канцеларија за разматрање жалби БиХ, филијала Мостар рјешавајући по жалби понуђача ЦАЗИНГ д.о.о. Цазин од 19.07.2021. године, заступаног по пуномоћнику Кенану Хаџалићу, адвокату из Цазина, изјављеној на Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: 03-22145/21 од 12.07.2021. године, у поступку јавне набавке – Пројектовање електродистрибутивних мрежа и постројења без прибављања сагласности, за потребе Подружнице „Електродистрибуције" Бихаћ, уговорног органа ЈП Електропривреда БиХ д.д. Сарајево, Подружница Електродистрибуција Бихаћ, 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 II одржаној дана 07.09.2021. године, донијела је

РЈЕШЕЊЕ

1. **Одбија се** жалба понуђача ЦАЗИНГ д.о.о. Цазин, **као неоснована**.
2. **Одбија се** захтјев жалиоца за накнаду трошкова састава жалбе.
3. **Одбија се** захтјев жалиоца за повратак уплаћене накнаде за покретање жалбеног поступка.

Образложење

Уговорни орган ЈП Електропривреда БиХ д.д. Сарајево, Подружница Електродистрибуција Бихаћ (у даљњем тексту: уговорни орган) покренуо је отворени поступак јавне набавке - Пројектовање електродистрибутивних мрежа и постројења без прибављања сагласности, за потребе Подружнице „Електродистрибуције" Бихаћ, за који је Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-3-83/21 објављено на порталу јавних набавки 22.04.2021. године и Исправка за Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-8-108/21 објављена на порталу јавних набавки 09.06.2021. године.

Након проведеног поступка, уговорни орган је донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: 03-22145/21 од 12.07.2021. године, на коју је понуђач ЦАЗИНГ д.о.о. Цазин, заступан по пуномоћнику Кенану Хаџалићу, адвокату из Цазина (у даљњем тексту:

жалилац), изјавио жалбу коју је уговорни орган у складу са чланом 100. став (5) Закона о јавним набавкама прослиједио овом орган код којег је запримљена дана 26.07.2021. године.

Наведена жалба је комплетирана уплатом накнаде за покретање жалбеног поступка дана 03.08.2021. године.

Жалилац у жалби наводи:

„Одлуком о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево бр. 03-22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године (у даљем тексту: побијана одлука) поништен је поступак јавне набавке проведен по Отвореном поступку бр. ОП 14-ЕДБ/2021 - Пројектовање електродистрибутивних мрежа и постројења без прибављања сагласности, за потребе Подружнице „Електродистрибуције" Бихаћ, јер ни једна од примљених понуда није прихватљива, конкретно у односу на жалитеља из разлога што достављена гаранција не испуњава услове прописане тендерском документацијом, односно гаранција жалитеља је ступила на снагу 24.05.2021. године а крајњи рок за доставу понуда је био 30.06.2021. године, све поближе у побијаној одлуци.

Доказ:

- Одлука о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево бр. 03- 22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године (у спису)

Одлука о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево бр. 03- 22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године се **побија у цјелости** из свих законом предвиђених разлога.

ОБРАЗЛОЖЕЊЕ

Тендерском документацијом бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од април 2021. године (у даљем тексту: тендерска документација), расписан је јавни позив за набавку предмета набавке „Пројектовање електродистрибутивних мрежа и постројења без прибављања сагласности“, према Обавјештењу о набавци бр. 1421-1-2-32-3-83/21 од 22.04.2021. године, уговорног органа ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево, Подружница „Електродистрибуције“ Бихаћ и истом је одређен као крајњи рок за предају понуда на дан 24.05.2021. године до 13,00 сати а отварање понуда је одређено за исти дан у 14,00 сати.

Доказ:

- Тендерска документација бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од април 2021. године, (у спису)
- Обавјештење о набавци бр. 1421-1-2-32-3-83/21 од 22.04.2021. године(у спису)

Жалитељ је своју понуду, сукладно тендерској документацији, предао дана 24.05.2021. године у 10:03:25 h, лично на протоколу уговорног органа, и његова пријава је протоколисана под бр. 03-2-63-16867/2021, за шта му издата и потврда, те је уз исту предао Гаранцију за озбиљност понуде АСА Банка бр. 95780/21 од 10.05.2021. године са роком важења од 120 дана, а што је и неспорно у побијаној одлуци.

Доказ:

- Потврда о запримљеној пошти ЈП „Електропривреда БиХ" д.д. Сарајево, Подружница „Електродистрибуције" Бихаћ бр. 03-2-63-16867/2021 од 24.05.2021. године, (у спису)
- Гаранција за озбиљност понуде АСА Банка бр. 95780/21 од 10.05.2021. године (у спису)

Дакле, жалитељ је поступио у складу са условима из Тендерске документације, а поред *„наводно неисправне"* Гаранције за озбиљност понуде АСА Банка бр. 95780/21 од 10.05.2021. године, остала документација жалитеља је била уредна, што се и потврђује из образложења побијане одлуке.

Доказ:

- неспорно

Истог дана жалитељ је путем е-маила запримио обавијест о запримљеној жалби потенцијалног понуђача д.о.о. „POWERDIS" Бихаћ, протоколисану код Уговорног органа под бр. 03-263-16826 од 24.05.2021. године, као и Закључак уговорног органа бр. 03-2-63-16864/2021 од 24.05.2021. године којим се та жалба одбацује као неблаговремана.

Доказ:

- Жалба д.о.о. „POWERDIS" Бихаћ протоколисана код Уговорног органа под бр. 03-263-16826 од 24.05.2021. године, (у спису)
- Закључак уговорног органа бр. 03-2-63-16864/2021 од 24.05.2021. године (у спису)

Након тога, Уговорни орган самоиницијативно 09.06.2021. године мијења тендерску документацију у Одјељку IV 7 и продужава рок доставе понуда до 30.06.2021. године, као што и помјера вријеме отварања понуда за дан 30.06.2021. године, а што се види из Исправке обавјештења о набавци бр. 1421-1-2-32-8-108/21 од 09.06.2021. године.

Доказ:

- Исправка обавјештења о набавци бр. 1421-1-2-32-8-108/21 од 09.06.2021. године (у спису)

По отварању понуда, жалитељ је Дописом уговорног органа бр. 03-2-63-21522/2021 од 01.07.2021. године обавјештен о поступку отварања пристиглих понуда те му је достављен записник о отварању понуда, из којег произилази да је жалитељ дао најприхватљивију понуду у износу од 178.700,00 КМ.

Доказ:

- Допис уговорног органа бр. 03-2-63-21522/2021 од 01.07.2021. године заједно са записником о отварању понуда (у спису)

По окончању поступка уговорни орган је донио побијану одлуку те је понуду жалитеља цијенио као неприхватљиву из разлога што иста не садржи банкарску гаранцију

у складу с чл. 5.18. тендерске документације, односно, иста ступа на снагу 24.05.2021. године а како је крајњи рок за доставу понуда био 30.06.2021. године то достављена гаранција не испуњава услове прописане тендерском документацијом.

Доказ:

- Одлука о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ" д.д. Сарајево бр. 03- 22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године, (у спису)

- Гаранција за озбиљност понуде АСА Банка бр. 95780/21 од 10.05.2021. године, (у спису)

Дакле, жалитељ је поступајући по правилима из тендерске документације предао своју понуду уредно до дана 24.05.2021. године, а који дан је био одређен као посљедњи дан за предају понуда, те уз исту доставио валидну гаранцију за озбиљност понуде која је вриједила 120 дана рачунајући од крајњег рока за доставу понуда, сукладно тч. 5.18. Тендерске документације.

Доказ:

- Сви наведени докази,

- Увид у спис предмета.

Нејасни су закључци првостепеног органа у побијаној одлуци на страни два да жалитељ није доставио уредну гаранцију за озбиљност понуде, а то из разлога што је искључивом одлуком уговорног органа помјерен рок за доставу понуда са дана 24.05.2021. године на дан 30.06.2021. године, и то након што је жалитељ доставио своју понуду, јер жалитељ није могао нити је морао знати да ће уговорни орган донијети Исправку обавјештења о набавци бр. 1421-1-2-32-8-108/21 од 09.06.2021. године, а у тој исправци није наведена обавеза понуђача да ускладе своје понуде с предметном исправком набавке бр. ОП 14- ЕДБ/2021.

Управо из ових разлога је увјетом из тч. 5.22. Тендерске документације остављена могућност промјере периода важења гаранције за озбиљност понуде из тч. 5.18. Тендерске документације, а коју могућност уговорни орган није искористио чиме је прекршио цитиране услове из тендерске докуметације и чл. 60 Закона о јавним набавкама БиХ (СИ. Гласник БиХ бр. 39/14), и донио неисправну и незакониту одлуку.

Ово посебно кад се узме у обзир да је чл. 3. Закона о јавним набавкама БиХ (СИ. Гласник БиХ бр. 39/14) јасно прописано даје уговорни органи дужан *„да поступа транспарентно, да се у поступку јавне набавке према кандидатима/пону-ђачима понаша једнако и недискриминирајуће, на начин да осигура правичну и активну конкуренцију, с циљем најефикаснијег коришћења јавних средстава у вези с предметом набавке и његовом сврхом"*, па како у конкретном случају уговорни орган не нуди жалитељу могућност да продужи период важења гаранције за озбиљност понуде, иако је иста када се узме у обзир првобитни рок за предају понуда до 24.05.2021. године уредна и валидна зацијели период набавке, јасно се изводи закључак да уговорни орган наступа неједнако, неправично и дискриминирајуће наспрам жалитеља.

С тим у вези, жалитељ је мишљења да је уговорни орган морао у оваквој ситуацији позвати жалитеља да се изјасни у погледу периода важења гаранције за озбиљност понуде, те га позвати да достави нову гаранцију која одговора накнадно промјењеним условима тендерске документације, па како није, поступио је супротно тендерској документацији и донио неисправну и незакониту одлуку.

Наиме, жалитељ је понуђач који је у складу са условима из Тендерске документације бр. ОП 14- ЕДБ/2021 из априла 2021. године доставио своју понуду до 24.05.2021. године (дакле, уредно и на вријеме), да би потом без његове кривице уговорни орган на до сад неразјашњен начин продужио рок предаје понуда до 30.06.2021. године, а жалитељеву понуду одбацио као неприхватљиву само из разлога што гаранција за озбиљност понуде вриједи од првобитног рока 24.05.2021. године а не од новог рока предаје понуда, тј. од 30.06.2021. године, што представља и правни и морални нонсен, нарочито кад се узме у обзир чињеница да тендерском документацијом понуђена могућност измјене периода важења гаранције за озбиљност понуде, а што све побијану одлуку чини неисправном и незаконитом.

Слиједом свега наведеног, жалитељ предлаже да уговорни орган, сукладно чл. 100. ст. 3. Закона о јавним набавкама БиХ (Сл. Гласник БиХ бр. 39/14), усвоји предметну жалбу као основану и поништи Одлуку о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево бр. 03-22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године, позове жалитеља да се изјасни на промјену периода важења гаранције за озбиљност понуде те уколико исти прихвати промјену да у том случају понуди жалитељу закључење уговора по Тендерској документацији бр. ОП 14-ЕДБ/2021, све у складу са правилима из Закона о јавним набавкама БиХ (СИ. Гласник БиХ бр. 39/14).

Уколико уговорни орган не усвоји ову жалбу, подносила жалбе захтјева да исту у року од 5 дана прослиједи другостепеном органу - Уреду за разматрање жалби Филијала Мостар, те подносилац жалбе предлаже да Уред за разматрање жалби Филијала Мостар исту усвоји и поништи Одлуку о поништењу поступка јавне набавке услуга ЈП „Електропривреда БиХ“ д.д. Сарајево бр. 03-22145/21 по тендеру бр. ОП 14-ЕДБ/2021 од 12.07.2021. године, позове жалитеља да се изјасни на промјену периода важења гаранције за озбиљност понуде те уколико исти прихвати промјену да у том случају понуди жалитељу закључење уговора по Тендерској документацији бр. ОП 14-ЕДБ/2021, све у складу са правилима из Закона о јавним набавкама БиХ (Сл. Гласник БиХ бр. 39/14).

Жалитељ потражује трошкове жалбеног поступка у износу од 2.250,00 КМ на име састава жалбе, према трошковнику израженом у овој жалби, и истовремено, сукладно чл. 108. ст. 6. Закона ојавним набавкама БиХ (Сл. Гласник БиХ бр. 39/14) потражује повратак накнаде за покретање жалбеног поступка, у износу којем одреди другостепени орган.

Трошковник:

- За састав жалбе износ од 2.250,00 КМ (чл. 12, 18 ст. 6 и 33 Тарифе АК ФБиХ; 1000 бодова x 75% = 750 бодова x 3,00 КМ = 2.250,00 КМ), *вриједност спора је узета према вриједности набавке од 200.000,00 КМ, ранг 100.001,00 КМ до 1.000.000,00 КМ = 600 бодова + 4 бода за сваких започетих 1.000,00 КМ преко 100.000,00 КМ,*
- Такса на жалбу према одлуци органа"

Уговорни орган у изјашњењу на жалбу наводи:

„На основу члана 100. став (5) Закона о јавним набавкама у прилогу вам достављамо комплетну копију документације неопходну за рјешавање по жалби жалитеља д.о.о. „ЦАЗИНГ" Цазин (у даљем тексту: жалитељ):

1. Жалба,
2. Предложени докази,
3. Одлука о поништењу поступка,
4. Записник о оцјени понуда,
5. Копија понуде понуђача д.о.о. „ЦАЗИНГ" Цазин,
6. Записник са отварања понуда,
7. Записник о запримању понуда,
8. Извјештај о преузимању тендерске документације.
9. Исправка за обавјештење о набавци: 1421-1-2-32-8-108/21,
10. Закључак о одбацивању жалбе,
11. Жалба „POWERDIS" д.оо. Бихаћ,
12. Обавјештење о набавци 1421-1-2-32-3-83/21,
13. Тендерска документација,
14. Одлука о покретању поступка јавне набавке и именовању Комисије за набавку број: 03-2-63- 13028/2021 од 20.04.2021. године и број: 03-2-63-19196/2021 од 09.06.2021.године.

Уговорни орган је Одлуком о покретању поступка јавне набавке и именовању Комисије за набавку број: 03-2-63-13028/2021 од 20.04.2021. године и број: 03-2-63-19196/2021 од 09.06.2021.године, покренуо поступак набавке услуга, број: ОП 14-ЕДБ/2021 - Пројектовање електродистрибутивних мрежа и постројења без прибављања сагласности, за потребе Подружнице "Електродистрибуција", Бихаћ. Обавјештење о набавци о поступку јавне набавке и тендерска документација су објављени на порталу јавних набавки дана 22.04.2021. године, под бројем обавјештења 1421-1-2-32-3-83/21 и дана 09.06.2021. године под бројем: 1421-1-2-32- 8-108/21,

У крајњем року за доставу понуда, понуду су доставили сљедећи понуђачи:

1. д.о.о. „ЦАЗИНГ" Цазин
2. „ЕЛЦОМ" д.о.о. Тузла
3. Конзорциј: „General Engineering" д.о.о. Сарајево (Лидер конзорција) и „РАДИС" д.о.о. Источно Ново Сарајево (Члан конзорција)
4. ИНСТИТУТ ЗА ГРАЂЕВИНАРСТВО „ИГ" д.о.о. Бања Лука

5. „POWERDIS“ д.о.о. Бихаћ
6. „NAVITAS ENGINEERING&AUTOMATION“ д.о.о. Сарајево“

Комисија за набавку, именована Одлуком о покретању поступка јавне набавке услуга, број: 03-2-63- 13028/2021 од 20.04.2021. године и број: 03-2-63-19196/2021 од 09.06.2021.године извршила је јавно отварање, преглед и оцјену благовремено примљених понуда и утврдила да понуде понуђача д.о.о. „ЦАЗИНГ“ Цазин, „ЕЛЦОМ“ д.о.о. Тузла, Конзорциј: „General Engineering“ д.о.о. Сарајево (Лидер конзорција) и „РАДИС“ д.о.о. Источно Ново Сарајево (Члан конзорција), ИНСТИТУТ ЗА ГРАЂЕВИНАРСТВО „ИГ“ д.о.о. Бања Лука, „POWERDIS“ д.о.о. Бихаћ, „NAVITAS ENGINEERING&AUTOMATION" д.о.о. Сарајево не задовољавају све услове тендерског документа и оцјењене су неприхватљивим.

Уговорни орган је дана 12.07.2021. године донио Одлуку о поништењу поступка јавне набавке, број: 03- 22145/21 јер ниједна од примљених понуда није била прихватљива, а све у складу с чланом 69. став (2) тачка д) Закона о јавним набавкама („Службени гласник БиХ“, број: 39/14).

На такву одлуку жалитељ је дана 21.07.2021. године изјавио жалбу.

Изјашњење о наводима из жалбе:

На основу изјављене жалбе, Уговорни орган је у складу с чланом 100. Закона о јавним набавкама БиХ („Службени гласник БиХ“, број: 39/14) размотрио жалбу, те утврдио да је иста допуштена, благовремена и поднесена од стране овлаштеног лица.

ЖАЛБА ЈЕ НЕОСНОВАНА.

Понуда понуђача д.о.о. „ЦАЗИНГ“ Цазин је оцијењена као неприхватљива из сљедећег разлога:

Понуђач је на страни 2. Понуде, доставио Гаранцију за озбиљност понуде која није у складу са тачком 5.18. Тендерске документације. У гаранцији је наведено да иста ступа на снагу 24.05.2021. године, а како је крајњи рок за доставу понуда био 30.06.2021. године, то достављена гаранција не испуњава услове прописане тендерском документацијом.

Одлуком о покретању поступка јавне набавке услуга, број: 03-2-63-13028/2021 од 20.04.2021. године, а на основу такве одлуке објављеном тендерском документацијом и Обавјештењем о набавци број: 1421-1-2-32- 3-83/21 од 22.04.2021. године, као рок за доставу и отварање понуда био је одређен 24.05.2021. године. На објављену тендерску документацију тада потенцијални понуђач „POWERDIS“ д.о.о. Бихаћ је изјавио жалбу 24.05.2021.године, **дакле исти дан када је било првобитно заказано отварање понуда.** Жалба је прослијеђена свим привредним субјектима који су преузели тендерску докумнетацију, па тако и жалитељу. У обавијести којом се жалба доставља било је наведено:

„Чланом 110. Закона о јавним набавкама БиХ, изјављена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке, закључење и/или извршење уговора о јавној набавци или оквирног споразума до доношења одлуке УРЖ-а.

У складу са наведеним, рок за достављење и отварање понуда који је предвиђен тендерском документацијом се одгађа до даљњег и о истом ће те бити накнадно

благовремено обавјештени.“

Доказ:

- Достава жалбе жалитељу путем маил-а.

Жалба је одбачена као неблаговремена Закључком, број: 03-2-63-16864/2021 од 24.05.2021. године, те је и и тај закључак достављен свим потенцијалним понуђачима, па тако и жалитељу, дана 26.05.2021. године.

Доказ:

- Достава закључка жалитељу путем маил-а.

Чланом 100. став (2) Закона о јавним набавкама, прописано је: „Ако уговорни орган утврди да је жалба неблаговремена, недопуштена или изјављена од неовлаштеног лица, одбацит ће је закључком. Против овог закључка жалилац има могућност подношења жалбе УРЖ-у и то у року од 10 дана од дана пријема закључка.”

У овом случају жалбени рок на донесени закључак, у складу са наведеним чланом Закона, истекао је 05.06.2021. године. Како уговорни орган није запримио жалбу на закључак о одбацивању жалбе, то је 09.06.2021. године, извршио исправку обавјештења о набавци на начин даје извршио измјену рока за доставу и отварање понуда на 30.06.2021. године. О наведеном је донесена и Одлука о измјени одлуке о покретању поступка, број: 03-2-63-19196/2021 од 09.06.2021. године.

Чланом 110. Закона о јавним набавкама је прописано да: „Изјављена жалба одгађа наставак поступка јавне набавке, закључење и/или извршење уговора о јавној набавци или оквирног споразума до доношења одлуке УРЖ-а“. Како се овај члан аналогно примјењује и на ситуацију када Уговорни орган доноси одлуку по жалби, то се поступак имао наставити након истека рока за жалбу на донесени Закључак о одбацивању жалбе.

С обзиром на наведено не стоји навод жалитеља даје Уговорни орган „самоиницијативно и на до сад неразјашњен начин продужио рок предаје понуда и измијенио тендерску документацију“, већ је поступио у складу са наведеним законским обавезама.

Тачком 5.18. Тендерске документације прописано је: „Да би учествовали у поступку јавне набавке понуђачи су обавезни у оригиналу доставити гаранцију за озбиљност понуде (у даљем тексту: гаранција за понуду). Износ тражене гаранције за понуду је 1,5% од процијењене вриједности без урачунатог ПДВ-а, са роком важности 120 (стотинудвадесет) дана **рачунајући од крајњег рока за доставу понуда.**“

Тачком 5.21. тендерске документације прописано је: „Уколико понуђач **не достави гаранцију за понуду у оригиналу, траженој форми и садржају, понуда ће бити одбачена.**“

Како је Исправком за обавјештење о набавци измјењен крајњи рок за доставу понуда, то је понуђач био обавезан доставити гаранцију за озбиљност понуде са роком важности од 120 дана почев од 30.06.2021. године.

Жалитељ наводи: „Жалитељ је мишљења даје уговорни орган морао у оваквој ситуацији позвати жалитеља да се изјасни у погледу периода важења гаранције за озбиљност понуде,

те га позвати да достави нову гаранцију која одговара накнадно промијењеним условима тендерске документације, па како није, поступио је супротно тендерској документацији и донио неисправну и незакониту одлуку".

Закон о јавним набавкама не прописује начин поступања са понудама које су пристигле благовремено, а на дан отварања понуда Уговорни орган заприми жалбу на тендерску документацију. Узимајући у обзир да у складу са Чланом 110. Закона, жалба има суспензивно дејство, то јест да иста одгађа наставак поступка јавне набавке, то подразумијева да Уговорни орган не може извршити нити јавно отварање понуда које су пристигле благовремено, тако да Уговорни орган у тој фази, уопште није имао сазнања какву је понуду жалитељ доставио.

Жалитељ је само у складу са чланом 57. Закон имао могућност да прије истека измијењеног рока за доставу понуда достави измијењену Гаранцију за озбиљност понуде која би била у складу са условима наведеним у тендерској документацији, а никако Уговорни орган не смије позивати понуђаче да накнадно мијењају достављену документацију. Исто је „правни и морални нонсенс" и у тоталној супротности са Законом о јавним набавкама и основним приципима транспарентности и правичне и активне конкуренције. На понуђачима лежи обавеза праћења обавјештења у вези поступка које уговорни орган објављује, с обзиром да су сва доступна свим привредним субјектима која преузимају тендерску документацију путем портала е-набавке.

Такође уговорни орган истиче да је жалитељ погрешно извршио обрачун адвокатских трошкова, с обзиром да се у поступцима јавних набавки приликом обрачуна трошкова који припадају адвокату за састав жалбе примјењује члан 18. став (2) Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката у ФБиХ, који прописује накнаду у непроцјењивим предметима у износу од 80 бодова. Па с тим у вези адвокат је могао у овом предмету потраживати трошкове само у износу од 240,00 КМ (без ПДВ-а). (став Суда БиХ, изнесен у Пресуди, број: SI 3 U 032947 19 U од 21.01.2020. године).

Због свега напријед наведног сви жалбени наводи жалитеља д.о.о. „ЦАЗИНГ" Цазин одбијају као **неосновани.**

Уговорни орган је приликом доношења побијане одлуке поступао у складу са Законом о јавним набавкама, подзаконским актима и тендерском документацијом.

У складу с чланом 94. став 3. Закона о јавним набавкама жалилац је актом број: ЈН2-03-07-1-2030-4/21 од 27.07.2021. године обавијештен о изјашњењу Уговорног орган, те му је омогућено да се изјасни о истом, увидом у спис утврђено је да је жалилац доставио одговор на изјашњење уговорног органа, у коме наводи:

„Жалитељ је мишљења да су наводи уговорног органа изнесени у Изјашњењу бр. 03-2-63-23873/2021 од 22.07.2021. године прије свега нејасни, конфузни и у цјелости неосновани, те управо придоносе тврдња жалитеља изнесеним у жалби од 19.07.2021. године.

Наводи уговорног органа да се у конкрентом случају имају примјенити правила о

суспензивном дејству жалбе из чл. 110. Закона о јавним набавкама БиХ су у цјелости неутемељени. Наиме, Закон о јавним набавкама БиХ (у даљем тексту: ЗЈН БиХ) је чл. 100. јасно прописао претходно преиспитивање жалбе у смислу благовремености, допуштености и да ли је жалба изјављена од стране овлаштеног лица, а то из разлога да се управо не би злоупотријебило право жалбе у циљу одуговлачења поступка и погодовања одређеним понуђачима. У тој фази поступка, сукладно чл. 100. ЗЈН БиХ, уговорни орган којем се жалба предаје уопште не преиспитива жалбу у материјално-правном смислу, иако има ту могућност, већ искључиво у процесном смислу у погледу благовремености, допуштености и да лије жалба изјављена од стране овлаштеног лица. Чланом 100. ст. 2. ЗЈН БиХ је прописано да се о неблаговременој, недопуштеној и жалби изјављеној од стране неовлаштеног лица одлучује у форми **закључка,** дакле ради се о процесној одлуци и као таква, сукладно правној теорији, она нема суспензивно дејство као **рјешење** и на њу се, према мишљењу жалитеља, не може примјенити правила о суспензивном дејству жалбе из чл. 110. ЗЈН БиХ. Истина, другачија би била ситуација даје жалба била благовремена, допуштена и изјављена од стране овлаштеног лица јер таква жалба може утјецати на ток поступка и промјенити исход истог, док неблаговремена, недопуштена и жалба изјављена од стране неовлаштеног лица не може утјецати на доташњи ток поступка нити мијења исход поступка у односу на жалитеља који је ту жалбу поднио.
С тим у вези, не стоје наводи уговорног орган да је исти поступио у складу са законом када је 09.06.2021. године измјенио тендерску документацију у Одјељку ИВ 7 и продужио рок доставе понуда до 30.06.2021. године, јер је та радња уговорног органа била непотребна и противна чл. 3. ЗЈН БиХ јер је према жалитељу поступио неједнако и дискриминирајуће, те није осигурао правичну и активну конкуренцију. Да се ови наводи жалитеља исправни најбоље се потврђује чињеницом да је „продужењем и давањем новог рока" уговорни орган управо понуђачу д.о.о. „POWERDIS" Бихаћ осигурао учешће у овом поступку јавне набавке, а што се најбоље потврђује из жалбе понуђача д.о.о. „POWERDIS" Бихаћ од 19.07.2021. године којем је био неопходан додатни рок од 4 дана како би Рјешење Министарства за грађење, просторно уређење и заштиту околиша бр. 11-19-263-УП-1/21 од 29.04.2021. године постало правоснажно, јер исто у моменту закључења јавне набавке 25.04.2021. године не би стварало правне посљедице.

У погледу навода из изјашњења уговорног органа који се односе на гаранцију за понуду, жалитељ остаје код свога мишљења да су повријеђени услови тендера и правила ЗЈН БиХ, јер је тч. 5.18. Тендерском документацијом остављена могућност промјере периода важења гаранције за озбиљност понуде, те сматрамо да су сви наводи уговорног органа из изјашењења у погледу овог у цјелости неутемељени.

Приговори уговорног органа усмјерени на обрачун адвокатске накнаде за састав жалбе су у цјелости неутемељени јер је чл. 18. тч. 6. Тарифе о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ФБиХ прописана награда у износу од 75% од вриједности посла, па како је у конкретном случају вриједност посла 200.000,00 КМ, жалитељ је мишљења даје иста обрачуната у складу са Тарифом о наградама и накнади трошкова за рад адвоката ФБиХ, а позивање на одлуке Суда БиХ не обавезују другостепени орган на поступање у складу са истим будући да тим одлукама није мијењана Тарифа АК ФБиХ већ само одлучивано о

трошковима у појединачном конкретном случају.

Остали наводи уговорног органа су према мишљењу жалитеља у цјелости неосновани, а о истим се је жалитељ већ очитовао у својој жалби.

Слиједом свега наведеног, жалитељ је мишљења да је жалба основана и предлаже да се иста као таква и усвоји, а уговорни орган обавеже на трошкове поступка."

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 су нејасни закључци првостепеног органа у побијаној одлуци на страни два да жалитељ није доставио уредну гаранцију за озбиљност понуде, а то из разлога што је искључивом одлуком уговорног органа помјерен рок за доставу понуда са дана 24.05.2021. године на дан 30.06.2021. године, и то након што је жалитељ доставио своју понуду, јер жалитељ није могао нити је морао знати да ће уговорни орган донијети Исправку обавјештења о набавци бр. 1421-1-2-32-8-108/21 од 09.06.2021. године, а у тој исправци није наведена обавеза понуђача да ускладе своје понуде с предметном исправком набавке бр. ОП 14-ЕДБ/2021.

Управо из ових разлога је увјетом из тч. 5.22. Тендерске документације остављена могућност промјере периода важења гаранције за озбиљност понуде из тч. 5.18. Тендерске документације, а коју могућност уговорни орган није искористио чиме је прекршио цитиране услове из тендерске докуметације и чл. 60 Закона о јавним набавкама БиХ (СИ. Гласник БиХ бр. 39/14), и донио неисправну и незакониту одлуку.

Уговорни орган и изјашњењу наводи:

Понуђач је на страни 2. Понуде, доставио Гаранцију за озбиљност понуде која није у складу са тачком 5.18. Тендерске документације. У гаранцији је наведено да иста ступа на снагу 24.05.2021. године, а како је крајњи рок за доставу понуда био 30.06.2021. године, то достављена гаранција не испуњава услове прописане тендерском документацијом.

Овај орган је увидом у ожалбену Одлуку о поништењу поступка јавне набавке број: 03-22145/21 од 12.07.2021. године, утврдио да је понуда жалиоца оцијењена као неприхватљива из сљедећих разлога:

„Тачком 5.18. Тендерске документације прописано је: „Да би учествовали у поступку јавне набавке понуђачи су обавезни у оригиналу доставити гаранцију за озбиљност понуде (у даљем тексту: гаранција за понуду). Износ тражене гаранције за понуду је 1,5% од процијењене вриједности без урачунатог ПДВ-а, са роком важности 120 (стотинудвадесет) дана рачунајући од крајњег рока за доставу понуда."

Тачком 5.21. Тендерске документације прописано је: „Гаранција за понуду се доставља у оригиналу и форми безусловне банкарске гаранције дате у форми обрасца у прилогу ТД. Уколико понуђач не достави гаранцију за понуду у оригиналу, траженој форми и садржају, понуда ће бити одбачена."

Понуђач је на страни 2. Понуде, доставио Гаранцију за озбиљност понуде која није у складу са тачком 5.18. Тендерске документације. У гаранцији је наведено да иста ступа на снагу 24.05.2021. године, а како је крајњи рок за доставу понуда био 30.06.2021. године, то достављена гаранција не испуњава услове прописане тендерском документацијом."

Увидом у понуду жалиоца овај орган је утврдио да је на страници 2. доставио Гаранцију за озбиљност понуде, у којој је наведено да иста ступа на снагу дана 24.05.2021. године, и да одговорност банке према овој гаранцији истиче 21.09.2021. године, те је основу наведеног овај орган неспорно утврдио да достављена гаранција за озбиљност понуде не обухвата период са роком важности 120 (стотинудвадесет) дана рачунајући од крајњег рока за доставу понуда, а који је био 30.06.2021. године.

Увидом у спис предмета, овај орган је утврдио слиједеће:

- Тендерском документацијом и обавјештењем о набавци број: 1421-1-2-32-3-83/21 од 22.04.2021. године, као првобитно одређени крајњи рок за достављање понуда био је одређен 24.05.2021. године, до 13,00 часова;

- У Записнику о запримању понуда број: ОР 14-ЕДБ/2021 од 30.06.2021. године, наведено је да је жалилац понуду предао дана 24.05.2021. године, у 10,03 часова;

- Дана 24.05.2021. године у 09,28 часова, путем е-маила жалилац је обавијештен да је предметном поступку јавне набавке изјављена жалба, да се у складу са чланом 110. Закона о јавним набавкама одгађа наставак поступка јавне набавке и да се рок за достављање и отварање понуда који је предвиђен тендерском докумнетацијом одгађа до даљњег и о истом ће те бити благовремено обавјештени;

- Дана 26.05.2021. године у 09,15 часова, путем е-маила жалиоцу је достављен Закључак број: 03-2-63-16864/2021 од 24.05.2021. године, којом је жалба „POWERDIS" Бихаћ, одбачена као неблаговремена.

- Дана 09.06.2021. године, уговорни орган је на порталу јавних набавки објавио исправку за Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-8-108/21, којом је као крајњи рок за доставу понуда одређен 30.06.2021. године, до 13,00 часова.

Наиме, неспорно је да је жалилац доставио понуду дана 24.05.2021. године, у 10,03 часова, да је истог дана, а прије достављања понуде жалиоцу достављен е-маила којим је обавијештен да је у предметном поступку јавне набавке изјављена жалба, да се у складу са чланом 110. Закона о јавним набавкама одгађа наставак поступка јавне набавке и да се рок за достављање и отварање понуда који је предвиђен тендерском докумнетацијом одгађа до даљњег и о истом ће те бити благовремено обавјештени, као и да је дана 26.05.2021. године путем е-маила жалиоцу достављен Закључак број: 03-2-63-16864/2021 од 24.05.2021. године, којим је жалба „POWERDIS" Бихаћ, одбачена као неблаговремена, те да је 09.06.2021. године, уговорни орган на порталу јавних набавки објавио исправку за Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-8-108/21, којом је као крајњи рок за доставу понуда одређен 30.06.2021. године, до 13,00 часова.

Наиме, на основу наведеног овај орган утврђује да жалилац у жалби погрешно наводи да је уговорном органу у складу са условом из тачке 5.22. Тендерске документације остављена могућност промјене периода важења гаранције за озбиљност понуде из тачке 5.18. Тендерске документације, а коју могућност уговорни орган није искористио чиме је прекршио цитиране услове из тендерске докуметације и члана 60 Закона о јавним набавкама БиХ (Сл. Гласник БиХ бр. 39/14), и донио неисправну и незакониту одлуку, јер по мишљењу овог органа неспорно да се наведена тачка 5.22. Тендерске документације односи на поступање угворног органа када није истекао период важења понуда и када је достављена исправна гаранција за озбиљност понуде, те на основу члана 60. Закона о јавним набавкама уговорни орган може затражити продужење периода важења понуде и достављање продужене гаранције за озбиљност понуда, а што у конкретном поступку јавне набавке није у питању, јер је достављена гаранција за озбиљност понуде која је не важи 120 дана, рачунајући од крајњег рока за доставу понуда, а који је био 30.06.2021. године, до 13,00 часова.

Уговорни орган је дана 09.06.2021. године, на порталу јавних набавки објавио исправку за Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-8-108/21, којом је као крајњи рок за доставу понуда одређен 30.06.2021. године, до 13,00 часова, те су сви потенцијални понуђачи који су преузели тендерску документацију путем информационог система „е-набавке" обавјештени да је уговорни орган објавио наведену исправку и могли си видјети садржај исте.

Наиме, неспорно је да је жалилац доставио понуду дана 24.05.2021. године, да је дана 09.06.2021. године путем информационог система „е-набавке" обавјештен да је уговорни орган објавио исправку за Обавјештење о набавци број: 1421-1-2-32-8-108/21, којом је као крајњи рок за доставу понуда одређен 30.06.2021. године, до 13,00 часова, те да је жалилац у складу са чланом 57. став (2) Закона о јавним набавкама имао могућност да **до прије истека рока за достављање понуда своју понуду измијени или допунити,** а што није

урадио и тиме је преузео ризик да му понуда може бити одбачена из разлога који се односи на рок важности гаранције за озбиљност понуде.

На основу наведеног овај орган, је утврдио да је уговорни орган правилно поступио када је одбацио понуду жалиоца као неприхватљиву због достављања неодговарајуће банкарске гаранције.

На основу наведеног, овај орган је утврдио да је жалба **неоснована**, да је уговорни орган предметни поступка јавне набавке спровео у складу са одредбама Закона о јавним набавкама и подзаконским атима.

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 повратак уплаћених средстава за покретање жалбеног поступка у складу са чланом 108. став (6) Закона о јавним набавкама.

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.

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
Јосип Драгић, дипл. правник

Доставити:
- ЦАЗИНГ д.о.о. Цазин, заступан по пуномоћнику Кенану Хаџалићу, адвокату из Цазина
- ЈП Електропривреда БиХ д.д. Сарајево, Подружница Електродистрибуција Бихаћ
- Евиденција
- а/а