BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2012-10/21
Sarajevo, 01.09.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača VITINKA A.D. Zvornik, broj: 1536-02/21 od 14.07.2021. godine, izjavljenoj na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, broj: JN01-16-11-79-17/21 od 13.07.2021. godine, Ugovornog organa Služba za zajedničke poslove Institucija BiH, Sarajevo, u postupku javne nabavke voda (gaziranih i negaziranih), na osnovu čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl. 228. stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 01.09.2021. godine donio je:

R J E Š E NJ E

Žalba ponuđača VITINKA A.D. Zvornik, broj: 1536-02/21 od 14.07.2021. godine, izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, broj: JN01-16-11-79-17/21 od 13.07.2021. godine, Ugovornog organa Služba za zajedničke poslove Institucija BiH, Sarajevo, u postupku javne nabavke voda (gaziranih i negaziranih), odbija se kao neosnovana.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ, Služba za zajedničke poslove Institucija BiH, Sarajevo, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 618-1-1-55-3-81/21 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 12.05.2021. godine, u postupku javne nabavke usluga voda (gaziranih i negaziranih).

Nakon provedenog postupka ugovorni organ je donio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača, broj: JN01-16-11-79-17/21 od 13.07.2021. godine, kojom je kao najpovoljnija ponuda, izabrana ponuda ponuđača REDEX d.o.o. Banovići.

Nezadovoljan sadržajem navedene Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, broj: JN01-16-11-79-17/21 od 13.07.2021. godine, ponuđač VITINKA A.D. Zvornik je izjavio žalbu broj: 1536-02/21 od 14.07.2021. godine.

Ugovorni organ je postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi zajedno sa Izjašnjenjem u kojem se izjašnjava o žalbenim navodima i kompletnom dokumentacijom.

Žalitelj u žalbi navodi:

- Dana 08.07.2021. godine u 12:10 h smo na e-mail adresu vesna.podinic@ vitinka.com (koja je registrovana kod Agencije za javne nabavke BIH i na koju stižu sve notifikacije - obavjesti Agencije za javne nabavke BIH) primili Izvještaj o toku i završetku e-aukcije u postupku broj 618-1-1-55/21, u kome stoji da je nakon završene e-aukcije najpovoljni ponuđač bio Redex doo Banovići, koji je ujedno bio i jedini prisutan ponuđač na e-aukciji. Kako društvo Vitinka AD Zvornik nije ni dobilo obavjest putem e-maila (što je uvijek do sada bio slučaj) o zakazanom terminu za održavanje e-aukcije u ovom postupku, iz tog razloga nismo ni učestvovali na istoj.
  Na našu molbu Agencija za javne nabavke BIH nam je dana 12.07.2021. godine dostavila listing poslatih e-mailova (notifikacija), iz kojeg se vidi da su dana 06.07.2021. godine u 11:43 h poslali obavjest (e-mail) o terminu održavanja e-aukcije, a koja nije zaprimljena na e-mail adresu društva Vitinka AD Zvornik (kao dokaz prilažemo listu poslatih e-mailova na adresu vesna.podinicic@vitinka.com dobijenu od Agencije za javne nabavke BIH). Provajder društva Vitinika AD Zvornik (M:TEL Banja Luka) na svom serveru nema registrovano da je pomenuti e-mail od Agencije za javne nabavke BIH stigao, te time nije mogao biti ni proslijeđen na adresu vesna.podinic@vitinka.com (kao dokaz prilažemo pismenu obavjest M:TEL-a u vezi sa pristizanjem e-mailova na server u periodu od 01.07-07.07.2021 godine sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba. kao i listing zapimljenih e-mailova koji su stigli na server Provajdera M:TEL Banja Luka sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba u periodu od 10.06.-10.07.2021.godine). Međutim, dana 06.07.2021. godine je sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba već u 13:10 h stigla obavjest (notifikacija) na adresu vesna.podinic@vitinka.com koja se tiče drugog postupka broj 1004-1-1-27/21 u kom je Vitinka učesnik, što upućuje na zaključak da su obavješetenja (notifikacije) uredno, kao i uvijek do sada, stizala na e-mail adresu vesna.podinic@vitinka.com, izuzev e-maila (obavještenja) u kom nas Agencija za javne nabavke BIH informiše o terminu zakazivanja e-aukcije u postupku 618-1-1-55/21. Takođe, nakon 08.07.2021. godine, na pomenutu e-mail adresu stižu sve notofikacije koje Agencija za javne nabavke BIH upućuje društvu Vitinka AD Zvornik, odnosno našem operateru. Dakle, potpuno je nejasno kako se dogodilo da baš e-mail (obavjest) o zakazanom terminu e-aukcije u postupku broj 618-1-1-55/21 nije stigao ni na server Provajdera (M:TEL Banja Luka), a samim tim nije mogao ni biti upućen od servera Provajdera ka e-mail adresi vesna-podinic@vitinka.com. S tim u vezi, društvo Vitinka AD Zvornik je u ovim okolnostima direktno oštećeno tim prije što smo na početnoj rang listi bili najpovoljniji ponuđač.

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

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od navoda žalitelja koji ističe ...da na e-mail adresu žalitelja nije stigla obavijest o zakazanom terminu za održavanje e-aukcije u predmetnom postupku, od strane Agencije za javne nabavke BiH, te tako nisu ni učestvovali na istoj, s obzirom da provajder žalitelja (Mtel Banja Luka) nema registrovano da je pomenuti mail o terminu održavanja e aukcije poslat od strane Agencije, te samim tim nije mogao ni biti proslijeđen na žaliteljevu e-mail adresu sa provajdera. Žalitelj smatra da je ovakvim spletom okolnosti oštećen, tim prije što je na početnoj rang listi bio najpovoljniji ponuđač"... ovaj organ uvidom u spis utvrđuje:

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:

„Uzimajući u obzir da se kod sistema e-nabavke radi o automatizovanom sistemu, da su sve email adrese ponuđača u sistemu enabavke unesene pravilno od samih ponuđača, to odgovornost za provjeru emailova i ispravnosti opreme leži na samim ponuđačima, s toga je žalbeni navod neosnovan. Ugovorni organ i Agencija za javne nabavke BiH su proveli kompletnu proceduru u skladu sa zakonom i podzakonskim aktima, ukoliko je problem i nastao na opremi ponuđača za koju on sam snosi isključivo odgovornost ili u slučaju odgovornosti provajdera žalitelj se treba obratiti provajderu i od njega tražiti da snosi odgovornost i obaveze zbog nastale situacije. Dokaze u vidu email listinga koje ponuđač dostavlja isti nisu relevatni obzirom da se ne radi o dokumentima kojima je moguće vrlo lako manipulisati na jednostavan način da se izbriše jedna rubrika. Ukoliko je ponuđač propustio učestvovati na eaukciji to je njegova isključiva odgovornost, te ista kao i ispravnost opreme ne mogu biti predmet žalbenog postupka pred ovim ugovornim organom, uzimajući u obzir da je i sama Agencija za javne nabavke BiH potvrdila da im je email upućen na jednak način kao i svim ostalim učesnicima u predmetnom postupku nabavke, te ponuđač na ovaj način zahtjeva da se njega tretira da nekonkurentan i favorizirajući način u odnosu na druge učesnike u postupku nabavke. Predmetnom žalbom i zahtjevima iznesenim u istoj, dovelo bi se u nejednak položaj svih ostalih učesnika u konkretnom postupku nabavke, nadalje bi se otvorila mogućnost zloupotreba od strane ponuđača da nezadovoljni tijekom i završetkom eaukcije ili propuštanjem iste, zahtjevaju ponavljanje predmetne iz raznih razloga (nestanak struje, udar groma, strujni udari, pregrijavanje opreme i slično) za što sve mogu dostaviti razne dokaze i osporavati eaukciju, što bi u konačnici sistem e nabavke učinio besmislenim."

Daljnjim uvidom u spis, evidentno je slijedeće:

Tačkom 26.3 Tenderskog dokumenta, Provođenje e-aukcije, navedeno je slijedeće:
„Sistem eNabavke obavještava sve ponuđače koji imaju pravo da učestvuju u e-aukciji o datumu i vremenu početka e-aukcije te ostalim podacima bitnim za e-aukciju;

Ugovorni organ nije obavezan da na bilo koji drugi način obavještava učesnike e-aukcije o datumu i vremenu početka e-aukcije tako da su učesnici u postupku javne nabavke dužni redovno se prijavljivati u sistem e-nabavke na stranici www.ejn.gov.ba kako bi provjerili dostavljena obavještenja od strane sistema e-nabavke."

Tačkom 26.5 Tenderskog dokumenta, Provođenje e-aukcije, navedeno je slijedeće:
„U slučaju problema koji se dese isključivo u okruženju za koje je nadležna Agencija za javne nabavke BiH (u daljem tekstu: Agencija), a usljed kojih dođe do nemogućnosti početka zakazane e-aukcije ili prekida započete e-aukcije, Agencija ponovo zakazuje e-aukciju.

Tačkom 26.6 Tenderskog dokumenta, Provođenje e-aukcije, propisano je slijedeće:
„U slučaju problema koji su se desili u okruženju za koje su odgovorni učesnici u e-aukciji, a usljed kojih je došlo do nemogućnosti učestvovanja u e-aukciji, Agencija ne zakazuje ponovo e-aukciju."

U Zapisniku o pregledu i ocjeni ponuda broj: JN 01-16-11-79-15/21 od 12.07.2021. godine u tč. 5. Rangiranje prihvatljivih ponuda prema kriteriju za dodjelu ugovora „najniža cijena" navedeno je slijedeće:

Početna rang lista ponuđača koji su pozvani da učestvuju u e-aukciji:

1. VITINKA AD Zvornik sa poč cijenom: 93.700,00 Rang: 1
2. REDEX d.o.o. Banovići sa poč cijenom: 9399 0,00 Rang: 2
3. LALA I LAĆO d.o.o. Bijeljina sa poč cijenom: 109.560,00 Rang: 3

- U izvještaju o toku i završetku e-aukcije, evidentno je slijedeće:
  Period trajanja e aukcije:
  Početak: 8.7.2021. 12:00:00
  Završetak: 8.7.2021. 12:10:00

Žalitelj je uz žalbu dostavio kao dokaz printanu kopiju sadržaja e maila, u kojem je poslan upit provajderu Mtel Banja Luka u vezi informacije da li je na e-mail naloge vesna.arsic@vitinka.com i vesna podinic@vitinka.com u periodu od 01.07.2021. do 07.07.2021. godine bio poslat email od pošiljaoca ejn@javnenabavke.gov.ba, pri čemu se Mtel u odgovoru ograničio isključivo na to da je od strane pošiljaoca poslan mail na dan 06.09.2021 godine u 13:10 , za koji žalitelj i sam potvrđuje da je „... dana 06.07.2021. godine je sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba već u 13:10 h stigla obavjest (notifikacija) na adresu vesna.podinic@vitinka.com koja se tiče drugog postupka broj 1004-1-1-27/21 u kom je Vitinka učesnik"...
Žalitelj je uz žalbu, takođe dostavio i dokaz, printanu kopiju listinga poslatih e mailova/notifikacija/od strane Agencije za javne nabavke.

U odnosu na sve prednje navedeno, evidentno je slijedeće:

Prvoredno je potrebno naglasiti da žalitelj nesporno potvrđuje da je Agencija za javne nabavke BIH dana 12.07.2021. godine dostavila listing poslatih e-mailova (notifikacija)"... iz

kojeg se vidi da su dana 06.07.2021. godine u 11:43 h poslali obavjest (e-mail) o terminu održavanja e-aukcije".../dokaz u spisu /što dakle upućuje za žalitelja, nespornu okolnost da je od strane Agencije za javne nabavke,predmetna obavijest o terminu održavanja e aukcije, nesporno i poslata;

Nadalje, žalitelj pri tome upućuje da navedena obavijest nije zaprimljena na e-mail adresu društva Vitinka AD Zvornik , navodeći da „...kao dokaz prilažemo listu poslatih e-mailova na adresu vesna.podinicic@vitinka.com dobijenu od Agencije za javne nabavke BIH"...ali pri tome, istodobno, žalitelj navedenu tvrdnju da „...Provajder društva Vitinika AD Zvornik (M:TEL Banja Luka) na svom serveru nema registrovano da je pomenuti e-mail od Agencije za javne nabavke BIH stigao"...bliže ne pojašnjava,odnosno ne upućuje na konkretne okolnosti koje su nastale s tim u svezi a vezane su za izostanak prijema /registracije predmetnog maila na serveru provajdera, iako je u konkretnom slučaju navedena okolnost pravnorelevantna činjenica.

S tim u svezi, evidentno je ključno pitanje, usljed kojih razloga i kojih okolnosti navedeni mail nije registrovan kod provajdera, ukoliko je isti nepobitno upućen od strane Agencije za javne nabavke/kako to prethodno i sam žalitelj potvrđuje, da je mail o terminu održavanja e aukcije poslat od strane Agencije za javne nabavke/.

U konačnici, žalitelj se izjašnjava, da je „... dana 06.07.2021. godine sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba već u 13:10 h stigla obavjest (notifikacija) na adresu vesna.podinic@vitinka.com koja se tiče drugog postupka broj 1004-1-1-27/21 u kom je Vitinka učesnik"...

Sve prednje iznesene okolnosti, očito ukazuju da od strane žalitelja nije dokazano postojanje okolnosti koje upućuju na propuste ili nepostupanja takve prirode da se isti nesmetano mogu pripisati propustima ,u smislu izostanka upućivanja predmetnog maila od strane Agencije za javne nabavke između ostalih i žalitelju, s obzirom da navedeno i sam žalitelj potvrđuje, kako je prednje navedeno /da je Agencija poslala mail/obavijest /na dan 06.07.2021. godine u 11:43 h o terminu održavanja e-aukcije /.

Kako je pri tome sporna okolnost da navedeni mail nije zaprimljen kod provajdera, to je očito da se takav propust ne može kvalifikovati drugačije nego da se radi o problemima koji su se desili u okruženju za koje su odgovorni učesnici u e aukciji/posredno ili neposredno/ , naročito uzevši da pri tome žalitelj ne dokazuje suprotno, odnosno da se nije radilo o problemima/poteškoćama u radu sistema provajdera/a što se i iz poslatog odgovora žalitelju od strane provajdera ne može zaključiti suprotno, jer je očito provajder svoje očitovanje ograničio na obavijesti registracije isključivo poslatog maila na dan 06.07.2021. godine sa e-mail adrese ejn@javnenabavke.gov.ba u 13:10 h ./

Kako pri tome, shodno stanju stvari i shodno prednje citiranim tč.26.5 i 26.6 Tenderskog dokumenta, nije dokazano da se radilo o problemima za koje je odgovorna Agencija, to se u posljedici, ne može niti zakazati ponovna e aukcija, već iznesene okolnosti, shodno tč.26.6.Tenderskog dokumenta, padaju na teret učesnika postupka, te su, u posljedici iznesenog, prihvaćeni razlozi ugovornog organa.

Sve prednje navedeno, svaki dokaz posebno i svi zajedno upućuje na rješavanje kao u dispozitivu odluke.

Uputstvo o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. 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
Sanela Salihović

Dostaviti:
- VITINKA A.D. Zvornik
- Služba za zajedničke poslove Institucija BiH
- evidencija
- a/a
- u spis