BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-1965-14/21
Sarajevo, 15.09.2021. godine

Ured za razmatranje žalbi BiH, rješavajući po žalbi od 16.07.2021.godine ponuđača „ EKO - BEL“ d.o.o. Laktaši, zastupanom putem punomoćnika Jeleni Diljević, advokatu iz Banja Luke izjavljenu na Zaključak o odbacivanju neblagovremene žalbe broj: JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021.godine, Ugovornog organa: Služba za zajedničke poslove institucija BiH, u postupku javne nabavke usluga: Nabavka usluga čišćenja i dezinfekcije ventilacionih sistema u objektima institucija Bosne i Hercegovine, na osnovu člana 111. stav (1) tačka d) Zakona o javnim nabavkama BiH ("Službeni glasnik BiH" broj: 39/14) i člana 230. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH", br. 29/02, 12/04, 88/07, 93/09 i 41/13), na sjednici održanoj dana 15.09.2021. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1) **Usvaja se** žalba i poništava akt ugovornog organa i to:

   - Zaključak o odbacivanju neblagovremene žalbe broj: JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021.godine, te se predmet vraća na ponovni postupak.

2) O povratu sredstava uplaćenih na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka ovaj organ donijeće posebno rješenje.

3) Zahtjev žalioca zastupanog po punomoćniku Jeleni Diljević, advokatu iz Banja Luke za naknadu troškova žalbenog postupka usvaja se u iznosu od 562,50 KM dok se u preostalom dijelu odbija kao neosnovan.

4) Obavezuje se ugovorni organ da u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja nadoknadi troškove žalbenog postupka u iznosu od 562,50 KM.

O b r a z l o ž e nj e

Ugovorni organ Služba za zajedničke poslove institucija BiH, pokrenuo je otvoreni postupak javne nabavke usluga: Nabavka usluga čišćenja i dezinfekcije ventilacionih sistema u objektima institucija Bosne i Hercegovine,.

Ponuđač „ EKO - BEL“ d.o.o. Laktaši, zastupanom putem punomoćnika Jeleni Diljević, advokatu iz Banja Luke nakon donošenja Zaključka o odbacivanju neblagovremene žalbe broj: JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021.godine, izjavio je žalbu Ugovornom organu..

Navedena žalba je u skladu sa članom 100. stav 5. ZJN BiH proslijeđena Uredu za razmatranje žalbi na nadležno postupanje.

Žalitelj u žalbi navodi sljedeće:

Žalilac je dana 08.07.2021. godine, putem e-maila zaprimio Zaključak o odbacivanju neblagovremene žalbe broj JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021. godine, što je dokaz blagovremenosti ulaganja žalbe.

Predmet javne nabavke po konkurentskom zahtjevu su usluge čišćenja i dezinfekcije ventilacionih sistema u objektima institucija Bosne i Hercegovine.
Obavještenje o nabavci objavljeno 31.03.2021. godine na Portalu javnih nabavki pod brojem 618-7-2-38-3-55/21.

Pobijanim zaključkom odbačena je žalba ponuđača „Eko-Bel" d.o.o. Laktaši izjavljena na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj JN01-16-11-51-18/21 od 18.05.2021. godine, kao neblagovremena, sa obrazloženjem da je žaliocu predmetna odluka dostavljena putem e-maila dana 18.05.2021. godine.

Ovakav navod Ugovornog organa, u cjelosti je netačan.

Žalilac je saznao daje donesena odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača u konkretnom postupku nabavke dana 17.06.2021. godine kada je zaprimio Molbu Ugovornog organa broj JN01-16-11-51-23/21 od 15.06.2021. godine kojom je od istog traženo da dostavi novo Rješenje o obavljanju djelatnosti preventivne dezinfekcije, dezinsekcije i deratizacije izdato do strane Federalnog Ministarstva zdravstva, a prije potpisivanja okvirnog sporazuma sa periodom važenja minimalno do isteka okvirnog sporazuma.

S obzirom da žalilac do tada nije imao nikakva saznanja da je uopšte izabran kao najpovoljniji ponuđač u navedenom postupku, obratio se Ugovornom organu sa zahtjevom za dostavljanje Odluke o izboru te Zapisnika o pregledu i ocjenu ponuda i Ugovornom organu uputio zahtjev za uvid u ponudu drugog ponuđača u postupku, sumnjajući da drugorangirani ponuđač ne ispunjava kvalifikacione uslove iz tenderske dokumentacije, u kojem slučaju bi njegova ponuda bila jedina prihvatljiva u predmetnom postupku nabavke.

Ugovorni organ je na takav zahtjev žalioca istom dostavio Opomenu u kojoj je još jednom ponovio daje 18.05.2021. godine uredno dostavio žaliocu Odluku o izboru, upućivanjem na e-mail žalioca eko-bel blic.net te naveo da će, ukoliko žalilac ne dostavi u roku od 3 dana novo Rješenje Federalnog Ministarstva zdravstva, ugovor biti dodijeljen drugorangiranom ponuđaču, a postupanje žalioca tretirati kao težak profesionalni propust.

U prilogu Opomene, žaliocu su, između ostalog, dostavljeni Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda.

Dakle, Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda žaliocu su dostavljeni putem e-maila tek dana 18.06.2021. godine.

Navodi Ugovornog organa da je žalilac obaviješten putem e-maila 18.05.2021. godine o donošenju Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača, u cjelosti su neosnovani.

Odredbama člana 75a/4 Zakona o upravnom postupku BiH propisano je da se smatra da je dostavljanje pismena putem informacionog sistema obavljeno na dan kada lice kojem je pismeno namijenjeno, preuzme isto iz informacionog sistema. Odredbama člana 93/3 istog zakona je propisano da, ako je podnesak poslan elektronskim putem, smatra se daje blagovremen ako gaje informacioni sistem za dostavljanje i obavještavanje primio prije roka. Odredbama člana 56/4 propisano je da se elektronski podnesak smatra podnesenim u trenutku kada je evidentiran na uređaju za primanje poruka, nakon čega će se bez odgađanja elektronskim putem obavijestiti podnosilac podneska o potvrdi prijema podneska.

U konkretnom slučaju, Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača sa prilozima, za koje Ugovorni organ neosnovano tvrdi daje žaliocu dostavljena putem e-maila 18.05.2021. godine nije evidentiran na uređaju žalioca za primanje poruka, slijedom čega nije Ugovornom organu uputio (niti mogao uputiti) potvrdu prijema podneska elektronskim putem.

Iz navedenog proizlazi daje Ugovorni organ odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača koja je donesena 18.05.2021. godine, žaliocu uredno dostavio tek 18.06.2021. godine. Dakle, mjesec dana nakon donošenja odluke, suprotno odredbama člana 70/2 Zakona.

S druge strane, smatramo da je Ugovorni organ svjestan da je povrijedio pravila postupka na opisani način, a što proizlazi i iz činjenice da do danas izabranom ponuđaču nije dostavljen ugovor na potpis, kao što je to propisano imperativnom odredbom člana 98/5 kojom je propisano da, u slučaju da na odluku o dodjeli ugovora u postupku nabavke male vrijednosti nema žalbe, ugovorni organ dužan je da zaključi ugovor u roku od 10 dana od dana obavještavanja učesnika postupka o izboru najpovoljnijeg ponuđača.

Da je Ugovorni organ zaista obavijestio učesnike u postupku o izboru najpovoljnijeg ponuđača dana 18.05.2021. godine, kao što navodi, morao je sa izabranim ponuđačem/žaliocem zaključiti ugovor do 28.05.2021. godine Što isti ne da nije učinio nego je od izabranog ponuđača, potpuno neosnovano, mjesec dana nakon donošenja odluke o izboru, zahtijevao naknadno dostavljanje dokumenta kakav nije tražen u tenderskoj dokumentaciji kao uslov za zaključenje ugovora.

Sve dokaze za žalbene navode žalilac je priložio uz žalbu na Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj JN01-16-11-51-18/21 od 18.05.2021. godine te pored njih, predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi BiH izvrši uvid u cjelokupan spis u predmetnom postupku javne nabavke.

Dakle, Ugovorni organ je uredno dostavio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda žaliocu putem e-maila dana 18.06.2021. godine, a žalilac je žalbu na istu dostavio putem preporučene poštanske pošiljke dana 23.06.2021. godine, odnosno u zakonom propisanom roku, zbog čega predlažemo da Kancelarija za razmatranje žalbi, uvažavajući žalbene navode, usvoji žalbu te obaveže Ugovorni organ da nadoknadi troškove žalbenog postupka i naloži Ministarstvu finansija i trezora BiH da žaliocu izvrši povrat naknade za vođenje žalbenog postupka.

Troškovnik, u skladu sa Tarifom o nagradama i naknadi troškova za rad advokata ("Službeni glasnik Republike Srpske" broj 68/05):

1. Sastav žalbe, tar. br. 3 900,00 KM
2. Paušal, tar. br. 12 225,00 KM
3. Ukupno 1125,00 KM

Ugovorni organ se u odgovoru na žalbu izjasnio kako slijedi:

Ugovorni organ je u Odluci o izboru najpovoljnijeg ponuđača broj: JN01-16-11-51¬18/21 ispravno donio Pouku o pravnom lijeku, u kojoj je navedeno da se protiv navedene Odluke može izjaviti žalba Ugovornom organu u pisanoj formi direktno ili preporučenom poštanskom pošiljkom, najkasnije u roku od 5 (pet) dana od dana prijema odluke te istu zajedno sa Obavijesti o rezultatu postupka javne nabavke i Zapisnikom o pregledu i ocjeni ponuda sa prilozima (Analitički prikaz traženih i dostavljenih dokumenata na osnovu kojih se utvrđuje postoje li razlozi isključenja ponuđača, Izvještaj o preuzimanju tenderske dokumentacije od strane ponuđača, Saglasnost na ispravku računske greške od strane firme „EKO-BEL" d.o.o. Laktaši i Izvještaj o toku i završetku e - aukcije) dana 18.05.2021. godine, dostavio ponuđačima „EKO-BEL" d.o.o. Laktaši i Grupi ponuđača: "DEZINSEKCIJA" d.o.o. Bijeljina (predstavnik grupe) i K.P. Dimničar AD Beograd (član grupe) putem e-maila a ponuđaču „KRISTAL" d.o.o. Sarajevo putem faksa, a prema dostavljenim kontakt podacima i adresi za komunikaciju iz ponuda navedenih učesnika u predmetnom konkretnom postupku javne nabavke koje su date u Aneksu 2 - Obrasca za ponudu.

U odnosu na odredbe člana 101, stav (5) Zakona žalba se može izjaviti najkasnije u roku od 5 dana od dana prijema Odluke o izboru najpovoljnijeg ponuđača Ugovornog organa, što ie žalitelj imao pravo učiniti najkasnije do 23.05.2021. godine.

Kako je žalitelj izjavio žalbu Ugovornom organu mjesec dana kasnije, odnosno dana 23.062021. godine, ista se u smislu pravilnog utvrđenja procesnih pretpostavki smatra neblagovremenom, kako je i odlučeno u dispozitivu ovog Zaključka.

U skladu sa članom 109. a u vezi sa članom 101. Zakona o javnim nabavkama i članu 227. Zakona o upravnom postupku, ovaj organ je utvrdio da je žalba dopuštena, blagovremena i izjavljena od ovlaštenog lica.

Žalba je osnovana.

Uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, te na bazi cjelokupne dokazne osnove i činjeničnog stanja, ovaj organ je izveo

odgovarajući zaključak ocjenivši da je potrebno usvojiti žalbu žalitelja, sve kako je odlučeno u dispozitivu odluke.

Ugovorni organ u pobijanom Zaključku o odbacivanju žalbe kao neblagovremene broj: JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021.godine i u svome Izjašnjenju na žalbu broj: JN01-16-11-51-41/21 od 22.07.2021.godine, navodi da je žalitelju uredno dostavio Odluku o izboru najpovoljnijeg ponuđača i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda putem e-maila dana 18.06.2021. godine.

Kao dokaz za navedeno, ugovorni organ prilaže kopiju e mail komunikacije iz kojeg je vidljivo da je navedeni mail poslat žaliocu dana 18.05.2021.godine. Iz navedenog, ugovorni organ izvodi zaključak da je žalitelj imao mogućnost izjaviti žalbu najkasnije do 23.05.2021.godine, s obzirom da propisani rok za žalbu u navedenom postupku iznosi 5 dana.

S druge strane, žalitelj u žalbi navodi da nije imao saznanja niti da je zaprimio navedeni mail te da su mu Odluka o izboru najpovoljnijeg ponuđača i Zapisnik o pregledu i ocjeni ponuda žaliocu su dostavljeni putem e-maila tek dana 18.06.2021. godine.

S obzirom na sve istaknuto, navode žalitelja i Izjašnjenje ugovornog organa, ovo vijeće je postupajući po žalbenim navodima izvršilo uvid u predmetni spis i dostavljene dokaze iz kojih se jedino može utvrditi da u predmetnom spisu postoji kopija upućena mailom iz koje je vidljivo da je dana 18.05.2021.godine na adresu eko – bel blic.net upućen mail u čijem se prilogu nalazi Obavijest o rezultatu postupka javne nabavke, akt broj: JN 01-16-11-51-19/21 od 18.05.2021.godine.

Pored ovog podatka iz spisa se ne može utvrditi, niti ugovorni organ dostavlja bilo kakav dokaz da je navedeni e mail stigao ili zaprimljen od strane žalitelja.

Za ovaj organ nije sporno da se pismena komunikacija između ugovornog organa i ponuđača kao i dostavljanje pismena može obavljati putem maila/ elektronskim sredstvom, ako je to propisano tenderskom dokumentacijom.

Međutim, ako se ugovorni organ odluči za takvu vrstu komunikacije, kako bi pravilno izračunao rokove i utvrdio datum slanja i primitka određenog akta, ugovorni organ je u obavezi da postupa u skladu sa odredbama člana 75a/4 Zakona o upravnom postupku BiH kojim je propisano da se smatra da je dostavljanje pismena putem informacionog sistema obavljeno na dan kada lice kojem je pismeno namijenjeno, preuzme isto iz informacionog sistema.

Odredbama člana 93/3 istog zakona je propisano da, ako je podnesak poslan elektronskim putem, smatra se daje blagovremen ako ga je informacioni sistem za dostavljanje i obavještavanje primio prije roka. Odredbama člana 56/4 propisano je da se elektronski podnesak smatra podnesenim u trenutku kada je evidentiran na uređaju za primanje poruka, nakon čega će se bez odgađanja elektronskim putem obavijestiti podnosilac podneska o potvrdi prijema podneska.

Prema tome, a s obzirom na sve navedeno, ovaj organ je utvrdio da u predmetnom postupku ne postoje dokazi o datumu primitka e maila od strane žalitelja, niti ugovorni organ daje valjane argumente na osnovu čega je utvrdio da je žalba žalitelja neblagovremena.

S obzirom na navedeno, žalba žalitelja je prihvaćena kao osnovana, poništen je Zaključak o odbacivanju žalbe kao neblagovremene broj: JN01-16-11-51-36/21 od 07.07.2021.godine, te se predmet vraća ugovornom organu kako bi isti pravilno utvrdio blagovremenost žalbe u cilju donošenja pravilne odluke.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka, izvršiće se na osnovu posbenog rješenja ovog organa, u skladu sa čl. 108. st. (7) Zakona o javnim nabavkama i čl. 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih čl. 108. Zakona o javnim nabavkama BiH.

Žalitelj je postavio zahtjev za naknadu troškova za pokretanje žalbenog postupka za sastav ove žalbe od strane punomoćnika.

Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva ovaj organ je u skladu sa odredbama Tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske“, broj 68/05), u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slčaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima.

Žalioca pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, odnosno u iznosu od 450,00 KM u skladu sa članom 3. Tarife i Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018. godine i paušal u iznos od 112,50 KM, ukupno 562,50KM.

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.

PREDSJEDNIK VIJEĆA

Larisa Đenirović

Dostaviti:

- Služba za zajedničke poslove institucija BiH
- Eko - Bel d.o.o. Laktaši, zastupanom putem punomoćnika Jeleni Diljević, advokatu iz Banja Luke
- Evidencija
- A/a